



בית המשפט המחוזי בתל אביב - יפו

31 מאי 2016

ת"צ 52142-09-11

לפני סגן הנשיא יצחק ענבר

התובעים		1. חיים אברג'ל 2. מינוף ויזמות בע"מ
		ע"י ב"כ עו"ד רענן בשן ועו"ד בת-חן פארי-סבאג
		נגד
הנתבעת		פרטנר תקשורת בע"מ
		ע"י ב"כ עו"ד מוטי ארד ועו"ד מירב אליהו

פסק דין

1. לפני בקשה לאישור הסדר פשרה בתובענה ייצוגית, בהתאם לסעיפים 16, 18 ו-19 לחוק תובענות ייצוגיות, התשס"ו-2006.

2. התובעים הגישו בקשה לאישור תביעה ייצוגית, במסגרתה טענו, בין היתר, כי הנתבעת (להלן – "פרטנר") מחייבת את המנויים שביקשו להתנייד אליה מרשת אחרת בתשלומים שונים עוד טרם השלמת ניווד הקו ובטרם קיבלו ממנה שירותים. פרטנר טענה בתשובתה, בין היתר, כי היא מעמידה לרשות מנוי המצטרף אליה, מיד עם הצטרפותו, קו פעיל הכולל מספר וכרטיס SIM המאפשר למנוי לקבל את השירותים שבגינם מחויב המנוי, וכי החיוב בדמי שימוש קבועים עד להשלמת הניווד מבוצע בהתאם להוראות הדין והרשיון.

3. ביום 3.3.13 ניתנה החלטת בית המשפט לפיה אושרה התביעה כייצוגית. ביום 5.3.14, במסגרת הליכי קדם המשפט, בהסכמת הצדדים, מונה רו"ח אהוד רצאבי כמומחה מטעם בית המשפט (להלן: "המומחה") על מנת שיבדוק מהם התשלומים שנגבו ממנויי פרטנר בגין שירותים שונים לפני השלמת ניווד הקו, לתקופות שמיום 2.12.07 ועד ליום 3.3.13 (התקופה בגינה אושרה התובענה כייצוגית, להלן: "התקופה הראשונה"), וכן לתקופה שמיום 4.3.13 עד ליום 28.2.14, שהורחבה בהמשך עד ליום 28.12.14 (להלן: "התקופה השנייה").

4. ביום 29.3.15 הוגשה חוות דעתו של רו"ח רצאבי, וביום 31.5.15 הוגשו חוות דעתו המשלימה ומענה לשאלות הבהרה מטעם הצדדים (להלן שתי חוות הדעת ביחד: "חוות דעת המומחה"), שעל פיהן מצא המומחה כי בגין התקופה הראשונה נגבו מחברי הקבוצה 6,311,119 ש"ח (לאחר צירוף



בית המשפט המחוזי בתל אביב - יפו

31 מאי 2016

ת"צ 52142-09-11

הפרשי הצמדה וריבית עד ליום 15.5.15; ובתקופה השנייה (אשר נבדקה בפועל עד ליום 28.12.14) נגבו מחברי הקבוצה 3,033,908 ש"ח (לאחר צירוף הפרשי הצמדה וריבית עד ליום 15.5.15).

5. על יסוד חוות דעת המומחה ולאחר דין ודברים הגיעו הצדדים להסכמה, לפיה לחברי הקבוצה יושב סכום של 6,000,000 ₪ (להלן: "**הסכום הפשרה**"), כאשר מגדר חברי הקבוצה הזכאים לזיכוי יוחרגו מי שניודם לא הושלם תוך 100 ימים (החרגה שאליה אדרש בהמשך). במסגרת הסכם הפשרה המוצע הוסכם, בין היתר:

א. בתוך 45 יום מהיום (31.5.16) תמסור פרטנר למומחה נתונים מלאים הכוללים את פרטי המנויים של חברי הקבוצה הזכאים לזיכוי מהתקופה הראשונה, של חברי הקבוצה הזכאים לזיכוי מהתקופה השנייה, ושל חברי הקבוצה הזכאים לזיכוי מהתקופה שמיום 29.12.14 (לאחר תום התקופה השנייה) ועד ליום 31.1.2016 (להלן: "**הקבוצה השלישית**"); כאשר לגבי כל מנוי מפורט: סכום הקרן שנגבה ממנו עד להשלמת הניוד, סכום ההצמדה והריבית שמצטרפים לקרן עד למועד החישוב (להלן: "**הסכום המעודכן**"), וסכום ההחזר שמגיע למנוי בחישוב יחסי של שיעור ההחזר המגיע לו כמפורט להלן.

ב. בתוך 60 יום תזכה פרטנר את החשבון החודשי של כל הלקוחות חברי הקבוצה הזכאים לזיכוי והנמנים על לקוחותיה במועד ביצוע הזיכוי (להלן: "**הלקוחות הפעילים**"), כדלקמן:

מנויים של לקוח שניודם הסתיים בין הימים 1-30 מהצטרפותם לפרטנר - בסכום השווה ל-80% מהסכום המעודכן לגביהם;

מנויים של לקוח שניודם הסתיים בין הימים 31-60 מהצטרפותם לפרטנר - בסכום השווה ל-75% מהסכום המעודכן לגביהם;

מנויים של לקוח שניודם הסתיים בין הימים 61-100 מהצטרפותם לפרטנר - בסכום השווה ל-70% מהסכום המעודכן לגביהם.

ג. בתוך 60 יום כאמור תשלח פרטנר צ'קים לחברי הקבוצה הזכאים לזיכוי שאינם נמנים על לקוחותיה במועד ביצוע הזיכוי (להלן: "**הלקוחות שאינם פעילים**"), כדלקמן:

מנויים שניודם הסתיים בין הימים 1-30 מהצטרפותם לפרטנר - בסכום השווה ל-80% מהסכום המעודכן לגביהם;

מנויים שניודם הסתיים בין הימים 31-60 מהצטרפותם לפרטנר - בסכום השווה ל-75% מהסכום המעודכן לגביהם;

מנויים שניודם הסתיים בין הימים 61-100 מהצטרפותם לפרטנר - בסכום השווה ל-70% מהסכום המעודכן לגביהם;



בית המשפט המחוזי בתל אביב - יפו

31 מאי 2016

ת"צ 52142-09-11

האמור לעיל הינו ככל שסכום הזיכוי המגיע לכל חבר הקבוצה הזכאי לזיכוי שהיה לקוח פרטנר כאמור (עבור כל המנויים שלו ביחד) גבוה מ-30 ש"ח בתוספת מע"מ. תוקף הצ'קים לפדיון יהיה 60 יום מיום הנפקת הצ'ק והם יישלחו לא יאוחר מ-7 ימים מיום הנפקתם. הצ'קים יישלחו לכתובת האחרונה של הלקוח הידועה לפרטנר. החלק בסכום הפשרה לו זכאים הלקוחות שאינם פעילים במועד ביצוע הזיכוי ושסכום ההחזר המגיע להם אינו עולה על 30 ש"ח בתוספת מע"מ (עבור כל המנויים שלהם ביחד), יהווה חלק מסכום הפשרה שיוחזר ליתר המנויים. יצוין כי הגבלת הצ'קים לסכום מינימלי של 30 ש"ח בתוספת מע"מ נעשתה לאור הערכות הצדדים כי מרבית חברי הקבוצה להם ישלחו צ'קים בסכומים נמוכים מהסכום הנ"ל לא יפקידו אותם, בין היתר לאור העמלות והטרחה הכרוכות בכך, וכן לאור העלויות הכרוכות בהפקת הצ'קים ובמשלוחם, והכל על יסוד הערכת עלות-תועלת מצרפית.

ד. בחשבון הלקוח או בהודעה שתצרף הנתבעת לזיכוי או לצ'ק שתשלח, תציין פרטנר "זיכוי בפשרה בתובענה ייצוגית אברגיל נגד פרטנר".

ה. בתוך 30 יום ממועד תום תוקף הצ'קים, תמציא פרטנר לב"כ התובעים דו"ח מאושר בידי רו"ח או בידי נושא משרה בכיר בעל הכשרה חשבונאית המאושר בתצהיר, בדבר הסכומים שהושבו לחברי הקבוצה הזכאים לזיכוי מתוך הלקוחות הפעילים (בזיכוי חשבונותיהם החודשיים) ובדבר הסכומים שנפדו ע"י חברי הקבוצה הזכאים לזיכוי מהלקוחות שאינם פעילים (בצ'קים) מתוך סכום הפשרה (להלן: "**הדו"ח המסכם**" ו"**הסכום שהושב מתוך סכום הפשרה**").

ו. סכום ההחזר שלא ייפדה על-ידי חברי הקבוצה עד לתום תוקף ההמחאות (60 ימים); וכל סכום מתוך סכום הפשרה שימצא שלא נוצל או נפדה, המהווה את ההפרש בין סכום הפשרה לבין הסכום שהושב מתוך סכום הפשרה (להלן: "**הסכום העודף**"), ישולם על-ידי פרטנר בתוך 60 ימים מקבלת הדו"ח המסכם בדרך של זיכוי החשבון החודשי של כל חברי הקבוצה הזכאים לזיכוי מהלקוחות הפעילים במועד ביצוע הזיכוי מתוך הסכום העודף וגם שם תציין הנתבעת "זיכוי נוסף בפשרה בתובענה ייצוגית אברגיל נגד פרטנר"; חלוקת הסכום העודף בין הזכאים כאמור בסעיף זה תהיה שווה בשווה בין כל הלקוחות הפעילים במועד הזיכוי, הזכאים לזיכוי כאמור.

ז. 30 ימים לאחר השלמת ביצוע הזיכוי בסכום העודף כאמור לעיל, תמציא פרטנר לב"כ התובעים דו"ח מאושר בידי רו"ח או בידי נושא משרה בכיר בעל הכשרה חשבונאית המאושר בתצהיר, בדבר הסכומים שהושבו לחברי הקבוצה הזכאים לזיכוי מתוך הלקוחות



בית המשפט המחוזי בתל אביב - יפו

31 מאי 2016

ת"צ 52142-09-11

הפעילים (בזיכוי חשבונותיהם החודשיים) ובדבר הסכומים שנפדו ע"י חברי הקבוצה הזכאים לזיכוי מתוך הלקוחות שאינם פעילים (בצ'קים), סך הסכומים שהושבו יהיו בגובה סכום הפשרה. הדו"ח המסכם יוגש לבית המשפט לצורך אישור ביצוע הסדר הפשרה (להלן: "אישור ביצוע הסדר הפשרה").

6. ביום 21.2.16, לאחר עיון בבקשה, הוריתי לצדדים לפרסם הודעה כדין בדבר הגשתה ולהמציאה ליועץ המשפטי לממשלה (להלן – היועמ"ש), לממונה על הגנת הצרכן ולמנהל בתי המשפט. במסגרת ההודעה שפורסמה פורטו עיקרי ההסדר והוגדרה הקבוצה. בנוסף, צוין בה, בין היתר, כי בתוך 45 ימים ממועד הפרסום רשאים חברי הקבוצה להגיש התנגדויות להסדר או לבקש רשות לצאת מן הקבוצה. הליכים אלו ננקטו בהתאם לנדרש בסעיפים 18-19 לחוק תובענות ייצוגיות.

7. לאחר הפרסומים הנ"ל לא הוגשו התנגדויות מצד חברי הקבוצה ואף לא אחד מהם ביקש שלא להימנות עליה לעניין הסדר הפשרה. היועמ"ש הודיע, באמצעות באת כוחו, כי הוא אינו מתנגד לאישור ההסדר המוצע.

8. בהינתן כל המקובץ, בהיעדר התנגדויות ונוכח הסכמת היועמ"ש, ומאחר שבהתאם להסכם הפשרה מושב לחברי הקבוצה חלק ניכר מהסכומים שנגבו מהם קודם להשלמת הניוד, אני סבור, כי הסדר הפשרה הינו ראוי, הוגן וסביר בהתחשב בעניינם של חברי הקבוצה, וכי סיום ההליך בפשרה הוא הדרך היעילה וההוגנת להכרעה במחלוקת.

בהינתן חוות דעת המומחה מטעם בית המשפט, אין צורך למנות בודק.

אשר על כן, אני מאשר את ההסדר ונותן לו תוקף של פסק דין, בכפיפות לאמור להלן:

א. חברי הקבוצה, עליהם חל הסדר הפשרה, הם מנויים אשר ניודם לפרטנר הושלם תוך 100 ימים ממועד התחלתו, אשר חויבו על ידי פרטנר בגין פרק הזמן טרם השלמת הניוד, בתקופה שתחילתה שבע שנים עובר להגשת הבקשה לאישור ועד ליום 31.1.16.

ב. עילות התביעה עליהן התבססה בקשת האישור ואשר ביחס אליהן ייווצר מעשה בית דין לגבי חברי הקבוצה הינן אלו שפורטו בכתב התביעה ובהן: הפרת חובה חקוקה, הפרת חוזה, והתעשרות שלא כדין.

ג. השאלה המהותית שבעובדה ובמשפט, המשותפת לכל חברי הקבוצה הינה, האם אופן התנהלותה של פרטנר הפר את הוראות הדין.





בית המשפט המחוזי בתל אביב - יפו

31 מאי 2016

ת"צ 52142-09-11

ד. הסדר הפשרה יהווה מעשה בית דין לגבי חברי הקבוצה שעליהם חל הסדר הפשרה, ביחס לעילות ולסעדים עליהם התבססה בקשת האישור.

9. במאמר מוסגר יצוין, כי המנויים שהוחרגו מגדר חברי הקבוצה שעליהם חל הסדר הפשרה, כאמור בסעיף 5 לעיל, אשר לגביהם לא ייצור ההסדר מעשה בית דין, מהווים פחות מ-1% מכלל המנויים הרלבנטיים. להשקפת הצדדים, מנויים אלה מהווים מקרי קיצון אינדיבידואליים, שנכללים בהם הן מנויים שלא גילו עניין כלשהו בבדיקת חשבוניותיהם החודשיים במשך 3 מחזורי חיוב ומעלה, הן מנויים שעל-פי הצהרת פרטנר, קיימת סבירות גבוהה כי הם מהווים מנויים ותיקים של פרטנר, שרק בשלב מאוחר להצטרפותם לרשת פרטנר (שאינו לפרטנר יכולת טכנית להתחקות אחריו, אלא באמצעות בדיקה ידנית ופרטנית), ביקשו לנייד קו טלפון אחר שהיה בבעלותם ברשת אחרת, אל קו הטלפון שהיה בבעלותם אצל פרטנר, כך שלא היו אמורים להימנות על חברי הקבוצה מלכתחילה. בין כך בין אחרת, מקובלת עלי הערכתם של הצדדים, כי סיכויי ההצלחה במישור הייצוגי של מנויים אלה הם נמוכים. משכך, איני רואה סיבה שלא לאשר את הסכמת הצדדים (שהתקבלה בדיון מיום 31.5.16), לפיה החרגתם מגדר חברי הקבוצה שעליהם חל הסדר הפשרה תיערך במתכונת של הסתלקות באופן שיאפשר להם, אם יהיו מעוניינים בכך, להגיש תביעות אישיות.

10. הצדדים המליצו, כי פרטנר תשלם לתובעים המייצגים גמול בסך כולל של 300,000 ₪ בתוספת מע"מ, אם וככל שחל, ולב"כ הנתבעת, עו"ד רענן בשן, סכום כולל של 1,100,000 ש"ח כשכר טרחה, בתוספת מע"מ כדיון. כמו כן הומלץ, כי הגמול ושכר הטרחה ישולמו כדלקמן: סך של 300,000 ש"ח, בתוספת מע"מ, אם וככל שחל, בגין הגמול לתובעים, יועבר לא יאוחר מתום 45 יום מיום הפיכתו של פסק הדין לחלוט ("המועד הקובע"). סך של 660,000 ש"ח מתוך שכר הטרחה (60%), בתוספת מע"מ כדיון, ישולם על ידי פרטנר לב"כ התובעים המייצגים לא יאוחר מתום 45 יום מהמועד הקובע. יתרת שכר הטרחה בסך של 440,000 ש"ח (40%) בתוספת מע"מ, ישולמו לב"כ התובעים המייצגים בתוספת הפרשי הצמדה וריבית מהמועד הקובע ועד למועד תשלומן, לא יאוחר מ-30 יום ממועד אישור הסופי של בית המשפט בדבר ביצוע הסדר הפשרה. מובהר, כי הגמול לתובעים ושכר הטרחה הינם מעבר לסכום הפשרה ואינם על חשבון הפיצוי לקבוצה.

לאחר שנתתי דעתי על מכלול הנתונים הגעתי למסקנה כי סכומי הגמול ושכר הטרחה המומלצים סבירים וניתן לאשרם. בהקשר זה יצוין כדלקמן: התובענה הייצוגית בענייננו היא תובענה ראויה בעלת חשיבות ציבורית, והיא הגשימה את תכליתה; חברי הקבוצה יזכו לקבל חלק ניכר מהסכומים שנגבו מהם קודם להשלמת הניוד; בעקבות הגשת בקשת האישור דן הוגשו בקשות דומות נגד חברות תקשורת נוספות; התובענה הובילה להפסקת גביית תשלומים על ידי פרטנר טרם השלמת ניוד הקווים ובכך הוסדרה התנהלות פרטנר גם באשר לעתיד; ניהול ההליך ארך כ-4.5 שנים, בהן התובעים





בית המשפט המחוזי בתל אביב - יפו

31 מאי 2016

ת"צ 52142-09-11

המייצגים ובאי כוחם השקיעו תשומות משמעותיות בקידום ההליך; אין מדובר בשכפול תובענה קודמת, שכן התובענה עוסקת בסוגיה שטרם נדונה וטרם הוכרעה עובר להליך דנן.

מנגנון התשלום המומלץ מבטיח כי ב"כ התובעים יקפיד לעקוב אחר ביצוע ההסדר הלכה למעשה, ולפיכך ניתן לאשר גם אותו.

11. אני מורה על פרסום הודעה לפי סעיף 25(4) לחוק תובענות ייצוגיות. הפרסום ייעשה בשני עיתונים יומיים נפוצים בשפה העברית, בפונט אריאל בגודל 10. ב"כ הצדדים יגישו לאישורי בתוך 14 ימים את נוסח הפרסום, התואם את כל האמור לעיל.

המזכירות תמציא את פסק הדין לצדדים ולפמת"א, ותדאג לעדכון פנקס התובענות הייצוגיות.

ניתן היום, כ"ג אייר תשע"ו, 31 מאי 2016, בהעדר הצדדים.

יצחק ענבר, שופט, סגן נשיאה

