

הסכם פשרה מתוקן - לאור הערות בית המשפט

בת.א. 2071/09; בש"א 18981/09 הנרי אלוש נ' "דלק" חברת הדלק הישראלית

בע"מ ואח'

שנועד ונחתם בתל אביב ביום 13, 1, 11

בין:

הנרי אלוש

להלן "החובע-המייצג"

מצד אחד

לבין:

1. "דלק" חברת הדלק הישראלית בע"מ
 2. שערי דלק - פיתוח וניהול שותפות רשומה
 3. דלק ש. כללי בע"מ
 4. דלק מנטה קמעונאות דרכים בע"מ
 5. מז חברת הגז בע"מ
 6. סנוול ישראל בע"מ
- להלן "המשיבות"

מצד שני

והתובע המייצג הגיש ביום 11.10.09, לבית המשפט המחוזי בתל אביב יפו, תובענה
ובקשה לאישור החובענה כתובענה ייצוגית כנגד המשיבות, ת.א. 2071/09, בש"א
18981/09 (לתלן - הבקשה);

הואיל

154043.DOC DOC.11165150

- 2 -

והואיל: ועניינה של התובענה במכירת שתייה קלה, ובפרט בקבוקי מים מינרליים, המוצגים בסמוך למשאבות דלק בתחנות תדלוק (להלן – הבקבוקים).

והואיל: והתובע המייצג טען, כי הבקבוקים נמכרים למרות קיומה של אפשרות לחזרת אדי דלק לתוך הבקבוקים, תוך העמדת הציבור בסיכון בריאותי, וזאת בניגוד להנחיות מפורשות מאת היצרן ובניגוד לצו רישוי עסקים אשר נועדו להגן על הצרכן מפני חשיפה לחומרים מסוכנים.

והואיל: והמשיבות הציגו בפני התובע המייצג מסמכים מאת היצרנים, שלפיהם מכירת הבקבוקים אינה בניגוד לחוראותיהם.

והואיל: ובעקבות הגשת הבקשה, ובמסגרת הסכמת הצדדים בוצעה בדיקה מדעית ויסודית, על ידי מומחה בתחום הפלסטיקה והחומרים ומומחה בתחום הטוקסיקולוגיה ובאמצעות מעבדה לבדיקת חומרים המוסמכת על ידי הרשות הלאומית להסמכת מעבדות, אשר בחנה את אפשרות חזרת אדי הדלק לבקבוקים.

והואיל: והבדיקה העלתה, כי אין חזרה של אדי דלק למים שבבקבוקים וכי לא קיים כל סיכון לבריאות הציבור משתיית הנוזלים שבבקבוקים.

והואיל: ולמרות האמור לעיל, לפני מסורת הדין במיוחד לאור שקלול עלויות של ניהול ההליך והטרדה ותסדחה שהוא יסב להן, המשיבות מסכימות ליישב את המחלוקת בין הצדדים בהסדר פשרה, כאמור להלן.

והואיל: ולפיכך הצדדים הגיעו ביניהם להסכם, מבלי שהמשיבות מודות בטענות התובע המייצג (לרבות, אך מבלי למעט, בהמרת של חוראת דין ו/או נוהג, בגזק כלשהו ובאחריות של המשיבות לנזק כאמור) ומבלי שהתובע המייצג מודה בטענות מי שהמשיבות, אשר בכפוף לאישורו על ידי בית המשפט ולהוצאתו אל הפועל יביא לידי גמר את החליטים בבקשה לאישור תובענה ייצוגית, והכול על פי תנאי הסכם זה להלן:

לפיכך הוסכם, הוצטר והותנה בין הצדדים, כדלקמן:

- 3 -

1. כללי

- (א) המבוא והנספחים להסכם זה מהווים חלק בלתי נפרד הימנו.
- (ב) חלוקת הסכם זה לסעיפים, ומתן הכותרות לסעיפים, נעשו לשם הנוחות בלבד, ואין לייחס להם כל משמעות בפרשנות ההסכם.
- (ג) הסכם זה מגלם את מכלול המצגים וההסכמות בין הצדדים עובר לחתימתו, ולא ישמע צד בטענה בדבר מצג או הסכמה כאמור אשר לא בא זכרם בהסכם.

2. מונחים ונספחים

בהסכם זה תיוחס למונחים הבאים הפרשנות המופיעה בצידם:

- | | |
|--|-------------------------------|
| <p>מ"ר הנרי אלוש</p> | <p>"התובע המייצג"</p> |
| <p>עו"ד יוחי גבע ו/או אמיר ישראלי שכתובתם לצורך הסכם זה היא: דרך מאיר ויסגל 2, בית ספיאנט (קומה 1), פארק המדע, רחובות, 76226.</p> | <p>"ב"כ התובעים המייצגים"</p> |
| <p>"דלק" חברת הדלק הישראלית בע"מ; שערי דלק - פיתוח ניהול שותפות רשומה; דלק ש. כללי בע"מ; דלק מנטה קמעונאות דרכים בע"מ [יובהר כי לצורך הסדר הפשרה המשיבות 1 עד ארבע יחשבו למשיבה אחת]; מו חברת הנפט בע"מ; סונול ישראל בע"מ.</p> | <p>"המשיבות"</p> |
| <p>משרד ער"ד אגמון ושות' שכתובתו מרכז עזריאלי 1, הבניין העגול, קומה 31, תל אביב</p> | <p>"ב"כ המשיבות 1 עד 5"</p> |

- 4 -

.67021

- משרד עורכי הדין מ. זליגמן ושות' מדרך מנהם
בגין 23, תל אביב 66184.

"ב"ג המשיבה 6"
- בית המשפט המחוזי בתל-אביב-יפו.

"בית המשפט"
- חוק תובענות ייצוגיות, תשס"ו-2006.

"החוק"
- ת.א. 2071/09; בש"א 18981/09 הנרי אלוש נ'
"דלק" חברת הדלק הישראלית בע"מ ואח'.

"בקשת רשות הייצוג"
- מכירת בקבוקי משקאות קלים, לרבות מים
מינרלים, בתחנות תדלוק.

"העניין נשוא ההליך"
- כל צרכן אשר רכש משקאות כלשהם, ובכלל זה
מים מינרלים, הארוזים בבקבוקי פלסטיק
שהוצגו בסמוך למשאבות התדלוק בתחנות
תדלוק.

"חברי הקבוצה"
- אלה מחברי הקבוצה אשר יודיעו בהתאם
לתוראות הסכם זה על רצונם שלא להיכלל בה
ושלא לחחיל עליהם את הסכם הפשרה.

"התובעים הפורשים"
- חברי הקבוצה, למעט התובעים הפורשים.

"חברי הקבוצה המאושרת"
- כל תחנות הדלק שבבעלות המשיבות או
הקשורות למשיבות.

"תחנות תדלוק"

3. נספחיו של ההסכם הינם כדלקמן:

- התלטת בית המשפט מיום 23.12.10.

נספח 1
- נוסח הודעה ראשונה לציבור לפי סעיף 25(א)(3) לחוק.

נספח 2

- 5 -

נוסח הודעה שנייה לציבור לפי סעיף 25(א)(4) לחוק.	-	נספח 3
תצהירים מטעם באי כוח הצדדים לפי סעיף 18 (ב) לחוק.	-	נספח 4
חוות דעת.	-	נספח 5

תצהרות הצדדים

4. הצדדים מצהירים כי אין כל מניעה - חוקית, חוזית או אחרת, להתקשרותם בהסכם זה, ולקיום חיוביהם על פיו במלואם ובמועד, הכל בכפוף לאישור בית המשפט המוסמך.

5. המשיבות מצהירות, כי, במיוחד לאחר שבדיקה חמדעית שבוצעה בבקבוקים העלתה, כי אין תדירה של אדי דלק למים שבבקבוקים וכי לא קיים כל סיכון לבריאות הציבור משתיית הנזולים שבבקבוקים, הן מתקשרות בהסכם פשרה זה לפני משורת דין, מבלי להודות ו/או לתסכים לכל טענה ו/או דרישה ו/או תביעה ו/או סעד של התובע המייצג ו/או בבקשת הרשות לייצג ו/או בקשר לעניין נשוא החליק (לרבות טענה לקיומו של הפרת דין ו/או לקיומו של נזק ו/או של אחריות של המשיבות כאמור), מבלי שיש בכך כדי לגרוע מכל טענה ו/או זכות ו/או סעד של המשיבות בקשר לעניין נשוא החליק, אך ורק כדי לחסוך בטודה ובטרחה הכרוכים בגיחול התובענה לגופה.

המבקש מצהיר כי הוא מתקשר בהסכם זה מבלי להודות ו/או לתסכים לכל טענה של המשיבות בקשר לעניין נשוא החליק.

הגשת בקשה לאישור החסכם לבית המשפט הנכבד

6. ביום 2.11.10 הגישו הצדדים בקשה לאישור הסדר פשרה ונוסח הסדר פשרה לאישור. במסדרת הבקשה התבקש בית המשפט הנכבד להורות:

(א) על פרסום הודעה בשני עיתונים יומיים בדבר הגשת הבקשה לאישור החסכם לפי חוראות סעיף 25(א)(3) לחוק, בנוסח המצורף ומסומן כנספח 2 (להלן - "ההודעה הראשונה");

- 6 -

(ב) על משלוח ההודעה הראשונה כאמור בצירוף העתק מהבקשה לאישור ההסכם, מההסכם ומתובענה, ליועץ המשפטי לממשלה ולמנהל בתי המשפט;

(ג) כי בנסיבות העניין אין צורך במינטי בודק, כאמור בסעיף 19(ב)(1) לחוק.

(ד) כי בכפוף לאמור לעיל, ובחלוף 45 ימים ממועד פרסום ההודעה הראשונה והעברת המסמכים ליועץ המשפטי לממשלה, יאשר בית המשפט הנכבד את התביעה כייצוגית ויתן תוקף להסכם זה כפסק דין בתביעה ייצוגית (להלן – "פסק-דין"), ובמקביל יורה על פרסום הודעה שנייה לציבור – בשני עיתונים יומיים שיקבע - בנוסח המצורף ומסומן כנספח 3, כאמור בסעיף 25(א)(4) לחוק.

(ה) כי בית המשפט הנכבד יקבל את המלצת הצדדים בכל הנוגע למון גמול לתובעים המייצגים ושכ"ט לב"כ התובע המייצג.

7. בית המשפט הנכבד הורה לערוך מספר תיקונים בהסכם. הסכם פשרה זה הינו נוסח מתוקן לאור הערות בית המשפט הנכבד.

8. בית המשפט הנכבד הורה על פרסום הסכם הפשרה לאחר שיבוצעו בו התיקונים עליהם הורה בית המשפט הנכבד (ראו החלטת בית המשפט המצורפת כנספח 1 להסכם).

9. פרסום ההודעות על פי הסכם זה או על פי החלטת בית המשפט הנכבד יבוצע על ידי המשיבות ועל השבון. למען חסר טפק, עלויות פרסום ההודעות לא יוחזרו למשיבות בכל מקרה, ובכלל זה במקרה ביטולו או אי אישורו של הסכם זה.

חזרה מחברי הקבוצה

10. הסכם זה לא יחול על כל חבר קבוצה אשר יודיע, בתתאם לאמור בסעיפים 11 או 18(ו) לחוק, כי הוא אינו מעוניין שהסכם זה יחול עליו (להלן – "חודעת החרגה").

- 7 -

11. כל הודעת החרגה על פי הסכם זה תשלח על ידי המעוניין בה בכתב למזכירות בית המשפט הנכבד, עם העתק, שישלח בדואר ושום, לבאי כוח המשיבות, בתוך התקופה הקבועה בסעיף 18(ד) לחוק או בתקופה אחרת אשר אושרה על ידי בית המשפט הנכבד.

התחייבות החברות לבצע בדיקת הדירה ועמידתן בהתחייבות

12. לקראת חתימה על הסכם זה, התחייבו המשיבות לביצוע בדיקה מדעית מקיפה, שתבוצע על ידי מומחה מהשורה הראשונה בתחום הפלסטיקה, אשר תבדוק האם קיימת תופעה של הדירת אדי דלק לבקבוקים ובאילו היקפים (בעלות הבדיקה כאמור, בהיקף כולל של למעלה ממאה אלף ש"ח, נשאו המשיבות) (להלן: "חוות דעת המומחה").

13. המשיבות התחייבו מראש כלפי התובע המייצג, כי בהסכם פשרה זה הן יסכימו ויתחייבו לפעול בהתאם לחוות הדעת המומחה.

14. בדיקת חזירת אדי דלק בוצעה על ידי פרופ' שמואל קניג - מנכ"ל מרכז הפלסטיקה והגומי לישראל (1986) בע"מ - שהיג מומחה מהשורה הראשונה בתחום הפלסטיקה בישראל. תקפות הבדיקות ומשמעותיותן הטוקסולוגיות נבדקה על ידי ד"ר שלמה אלמוג - מנהל המעבדה הטוקסיקולוגית והפרמקולוגית קלינית במרכז הרפואי שיבא תל השומר - מומחה מחשורת הראשונה תחום הטוקסיקולוגיה בישראל.

15. פרופ' קניג ביצע, בין היתר, ניסוי שדה, במסגרתו הציב בקבוקי מים מינרליים בתוך כלוב ייעודי לאחסון הבקבוקים, בצמוד למשאבות דלק בתחנת תדלוק עמוסה ומרכזית. דגימות מים מהבקבוקים שנחשפו לאדי דלק בתחנת תדלוק בתל אביב משך עד 80 יום. לאחר מכן נשלחו דגימות מהמים לבדיקות במעבדה בלתי תלויה ומוסמכת (מעבדת "מקורות", המוסמכת על ידי חרשות הלאומית להסמכת מעבדות ואשר ביכולתה לאתר הדירה של חומרים בדיוק של פי חמישים מתחת לתקן).

16. בשלב חשגי של ניסוי חשדה הועברו בקבוקי המים מתחנת התדלוק בתל אביב לתחנת תדלוק באילת. בקבוקי המים נחשפו נחשפו לאדי דלק בתחנת תדלוק משך 101 יום (80 יום בתחנת תדלוק בתל אביב ו 21 יום בתחנת תדלוק באילת) ונשלחו לבדיקה במעבדת מקורות.

- 8 -

17. תוצאות הבדיקות, כאמור לעיל, הן חזי משמעיות – לא נמצאה חזירה של אדי דלק למים שבבטנוליס. המומחים רואים את הבדיקות שבוצעו לבדיקות המלמדות מעבר לכל ספק, כי לא קיימת חזירה של אדי דלק למים.

18. המשיבות מתחייבות להגיש את הבקבוקים הנמכרים על האיים, על משטח עץ, פלסטיק, מתכת או משטח אחר וככל שניתן בתוך כלוב ייעודי. מקום שאין גגון מעל תחנת הדלק יוצבו מיכלי השתייה תחת כיסוי.

19. המשיבות מתחייבות לרענן בקרב עובדיהן ומנהלי התחנות את הגוהל האמור בסעיף 15 לעיל.

20. לאור תוצאות הבדיקות והתחייבויות כאמור לעיל, כאמור לעיל, ולאור העובדה כי למבקש ידוע כי הרשויות המקומיות המוסמכות, יודעו על משרד הבריאות על עמדתו כי לצורך מכירת בקבוקי חמים על איי התדלוק, נדרש רישיון עסק, וחלק מהרשויות אף נוקטות בהליכי איכפת כנגד המשיבות - הגיעו הצדדים להסכם פשרה זה. מובהר, כי אין באמור ובהתקשרות הצדדים בתסכס פשרה זה כדי להוות הודאה ו/או הסכמה, מכל מין וסוג, לעמות משרד הבריאות ו/או רשויות מקומיות כפי הנטען על ידי המבקש כאמור לעיל, וכל זכויותיהן וטענותיהן שמורות למשיבות באופן מלא גם בעניינים אלה.

התחייבות החברות לעתיד

21. בנסיבות אלה ולאור תוצאות הבדיקות החברות מתחייבות לשוב ולאשר את הבדיקה בעוד חמש שנים:

(1) בחלוף חמש שנים ממועד מתן מסק הדין יוכל המבקש באמצעות בא כוחו למנות לכל אחת מהמשיבות בדרישה לביצוע בדיקה של דגימות מים מבקבוקי מים שיוצבו באיי התדלוק.

(2) בתוך 30 יום מיום שיפנה ב"כ המבקש תחל המשיבה בביצוע הבדיקה. הבדיקה תבוצע בדומה לבדיקות שבוצעו על ידי המומחים: בקבוקי מים מיגורלים יסומנו ויוצבו על האיים שבתחנות התדלוק. הבקבוקים יוצבו בתחנת התדלוק בכלובים

- 9 -

המיועדים לקבץ ולמפי שמוצגים יתור בקבוקי המים הנמכרים בהחנה. בחלוף 80 ימים ישלחו דגימות מבקבוקי המים למעבדת מקורות מעבדה בעלת הסמכה דומה.

(3) ביצוע הבדיקות יהיה על חשבון של כל המשיבות בחלקים שונים.

(4) למען הגילוי הנאות יובהר כי לאור תוצאות הבדיקות שכבר נעשו הנחת המשיבות היא כי לא ימצא בדגימות המים שיילקחו מהבקבוקים חומרים שמקורם באדי הדלק.

מעשה בית-דין:

22. עם אישור הסכם הפשרה ומתן תוקף של פסק דין, יתגבש מעשה בי-דין בעניינים גשוא החליף כלפי כל חברי הקבוצה, כך שלחברי הקבוצה לא תעמוד עוד כל טענה ו/או תביעה ו/או זכות ו/או עילה ו/או סעד כלפי המשיבות בכל העניינים כאמור. אי-עמידת החברות בהתחייבותן העתידית (קרי: אי - ביצוע בדיקת אשורו בעוד חמש שנים כאמור בסעיף 17 ב' למרות פניית המבקש), תביא לביטול מעשה בי-דין זה.

המלצה על גמול לתובעים המייצגים ושכ"ט באי כוחם

23. בהסכם הפשרה שנחתם בין הצדדים ביום 2.11.10 המליצו הצדדים על גמול ושכר טרחה לתובע המייצג ולבא כוחו. לאור הסכמת הצדדים להחלטת בית המשפט הנכבד, מיום 23.11.10, משנים הצדדים את הסכומים ומגבירים כי בתוך 7 ימי עסקים מהמועד בו יחפץ פסק הדין הנותן תוקף להסכם זה לחלוט, ישולמו לתובע המייצג ולבא כוחו הסכומים הבאים:

(א) סך של 66,666 ש"ח לבא כוח התובע המייצג, כשכר טרחהו, מכל משיבה.

(ב) סך של 11,666 ש"ח מכל משיבה לתובע המייצג כגמול מיוחד.

(ג) הסכומים המומלצים אינם כוללים מע"מ, אשר ישולם כנגד חשבונית מס כרין.

- 10 -

היעדר צורך במינוי בודק מטעם בית המשפט הנכבד

24. הצדדים סבורים כי בעניין הליך זה מתייחד הצורך במינוי בודק מטעם בית המשפט הנכבד על פי סעיף 19 לחוק תובענות ייצוגיות. לפיכך, יבקשו הצדדים מבית המשפט הנכבד להימנע מלמנות בודק להסכם וינמקו בקשה זו במסגרת הבקשה לאישור ההסכם שתוגש על ידם.

ביטול ההסכם

25. אם יתברר כי גמטרו הודעות החרגה על ידי 100 (מאה) או יותר מחברי הקבוצה תהיה כל אחת מהמשיבות על פי שיקול דעתו העצמאי זכאית לבטל הסכם זה בהודעה בכתב שתימסר לבית המשפט הנכבד ולב"כ הצדדים האחרים תוך עשרה ימים מתום התקופה שנקבעה לשם מתן הודעות החרגה.

26. במקרה ומי מהמשיבות תממש את זכותה לבטל את ההסכם כאמור, הסכם זה על נספחיו ופסק הדין יהיו בטלים מדעיקרא (void) וחטוי תוקף משפטי כלפיה, כאילו לא נחתם ההסכם על ידה מלכתחילה והאמור בהם לא ישמש אותה או נגדה לא כראיה ולא בדרך אחרת, לא ייוקף לחובת או לטובת מי מן הצדדים ולא יהא על הצדדים לגקוט בהליך משפטי לביטול ההסכם או פסק הדין או לפקיעת ייצוגיותה של התביעה, והכל מבלי שתהיה למי מהצדדים כל תביעה ו/או טענה ו/או דרישה בקשר לכך, ויימשך הדיון בבקשת בבית המשפט, הכל כאילו לא נחתם הסכם זה מעיקרו, קרי: המשיבה הרלבנטית תגיש כתב תשובה לבקשת רשות הייצוג תוך 60 ימים מהמועד בו תינתן הודעת ביטול כאמור.

שונות

27. הסכם זה על נספחיו, הוראותיו, תנאיו וסייגיו (למעט המלצת הצדדים בענין גמול ושכ"ט) הינו מכלול שלם של מצגים והסכמות, וככזה מחווה מקשה אחת, שחלקיה אינם ניתנים לחפרדה. למען חסר ספק, במידה ובית המשפט הנכבד ימנע מלאשר הודאה כלשהי מהוראות הסכם זה, או שיקבע כי היא חסרת תוקף או בלתי אכיפת, יהיה כל אחד מהצדדים זכאי לבטל את ההסכם

28. עם חתימתו של הסכם זה בטלים ומבוטלים כל הסכם, טיוטת הסכם, זיכרון דברים, הצהרה, הבטחות וחתחייבויות, שנערכו בין הצדדים ו/או בין מי מטעמם קודם חתימתו של הסכם זה אם וככל שנערכו (וזאת, בין שנערכו בכתב ובין שנערכו בעל פה). כל טיוטות חוסיכם ותכתובות

שהוחלפו בין הצדדים בקשר להסכם זה אינן מחייבות, לא ישמשו לפרשנות, לא יוצגו בפני ערכאות שיפוטיות ואף לא יהיו קבילות כראיה בהליכים שיפוטיים ובכלל.

29. למען חסר ספק מובהר בזאת, כי באם לא יהפוך פסק הדין לחלוט תפקע יצוגיותה של התביעה, ככל שהיא נובעת מההסכם, כמו גם יתור התנאים וההסכמות הקבועים בהסכם זה, וההליך ימשך מהנקודה בה הופסק, כאמור לעיל.

30. כל ויתור של ואו מטעם חב"י הקבוצה המאושרת, יחיד או רבים, על זכות מזכויותיו או שינוי של זכויות כאמור, לא יהיו תקפים אלא אם יעשו בכתב, יחתמו על ידי נציגיהם המוסמכים של הצדדים וקבלו את אישורו של בית המשפט הנכבד. ויתור של המשיבות, של התובעים המייצגים או של ב"כ התובעים המייצגים על זכות המוקנית למי מהם באופן אישי לא יהיו תקפים אלא אם יעשו בכתב.

31. נמנע צד להסכם מלעשות שימוש בזכות מזכויותיו על פי ההסכם או על פי כל דין, או לא השתמש בזכות כאמור במועד - לא ייחשב חלבי כויתור מצידו על הזכות האמורה.

ולראיה באו הצדדים על החתום:


אחרון מיכאלי, עו"ד
בשם המשיבה 6

7153
דודו סבונסקי, עו"ד
בשם המשיבות 1 עד 5


יוחנן גבלי, עו"ד
בשם התובעים המייצג