

הנהלת בתי המשפט  
לשכת המנהל  
05-01-2009  
נתקבל ונבדק

רדעי - גדות, משרד עורכי-דין  
RADAI - GADOT, LAW OFFICE

דוא"ל: radai-gadot@012.net.il E-mail:

17 Kaplan St. Tel - Aviv 64734  
Tel: +972-3-6969978 Fax: +972-3-6969980

רח' קפלן 17 תל - אביב 64734  
טל: 03-6969978 פקס: 03-6969980

Doron Radai, Adv, LL.B  
Nitzan Gadot, Adv, LL.M

דורון רדעי, עו"ד  
ניצן גדות, עו"ד

בס"ד

תאריך: 30.12.08  
Date: 30.12.08  
ה' טבת תשס"ט

לכבוד  
כבוד השופט משה גל  
מנהל מערכת בתי המשפט  
רח' כנפי נשרים 22  
ירושלים

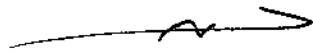
כבוד השופט,

הנדון: תמ 144/08, בש"א 33460/08, בית משפט לעניינים מינהליים תל-אביב

בהתאם להוראות סעיף 6(א) לחוק תובענות ייצוגיות, תשס"ו-2006, נמסרת בזאת הודעה על הגשת בקשה  
לאישור תובענה ייצוגית אשר הוגשה במסגרת התיק שבנדון.

מצ"ב עותקים מכתב התביעה ומהבקשה לאישורה כתובענה ייצוגית.

בכבוד רב,

  
ניצן גדות, עו"ד

ב"מ"ש לעניינים מינהליים ת"א  
תמ 144/08

ראובן את משה נ. הנהלת בתי

ת.פתיחה: 23/12/08 סדר דין: רגיל

בבית המשפט לעניינים מינהליים בתל-אביב

התובעת:

ראובן את משה בע"מ

ח.פ. 511082372

ע"י ב"כ עוה"ד דורון רדעי ו/או ניצן גדות

רדעי-גדות, משרד עו"ד

מרח' קפלן 17 תל-אביב 64734

טל: 03-6969978 פקס: 03-6969980

וע"י עוה"ד זיו שרון ו/או ניר הורנשטיין

אלתר עורכי דין

שד' שאול המלך 8 תל-אביב 64733

טל: 03-6966633 פקס: 03-6966663

- נ ג ד -

הנתבעת:

הנהלת בתי המשפט

משרד המשפטים

מדינת ישראל

מרח' כנפי נשרים 22

ירושלים 95464

### כתב-תביעה

1. עניינה של תובענה זו בניכוי מס הכנסה במקור ביתר ושלא כדין מסכום הפרשי ההצמדה המשולמים ע"י הנתבעת במקרים של החזר אגרת בתי המשפט לחברות, וזאת החל משנת 2003 ואילך.

במקרים כאמור גובה הנתבעת מס הכנסה במקור בשיעור שגוי של 45% מסכום הפרשי ההצמדה, וזאת למרות שמס החברות המירבי ירד בהדרגה החל משנת 2003, עד כדי כך שכיום הוא מסתכם בשיעור של 27% בלבד!

2. הניסיון להתחקות על מקורה של הטעות, מלמד כי היא נעוצה ביישום תקנות ישנות אשר תוקפן פג בסוף שנת 2002, כפי שיפורט להלן.

הבסיס החוקי לניכוי מס הכנסה במקור מסכום הפרשי הצמדה בהחזר אגרת בית המשפט

3. תקנה 17 לתקנות בתי המשפט (אגרות), התשס"ז-2007, קובעת כי לסכום אגרת בית המשפט המוחזרת יתווספו הפרשי הצמדה, בזו הלשון:

"החזר אגרה לפי תקנות אלה ייעשה בתוספת הפרשי הצמדה לפי שיעור שינוי המדד מן המדד שפורסם לאחרונה לפני יום תשלום האגרה עד למדד שפורסם לאחרונה לפני יום החזר האגרה."

4. הבסיס החוקי לחובת ניכוי מס במקור מצוי בסעיף 164 לפקודת מס הכנסה [נוסח חדש], התשכ"א – 1961 (להלן: "פקודת מס הכנסה") אשר קובע כדלקמן:

"כל המשלם או האחראי לתשלומה של הכנסת עבודה... של השתכרות או רווח... או של ריבית או דיבידנד, או של כל הכנסה אחרת ששר האוצר, באישור ועדת הכספים של הכנסת, קבעה לכך בצו, ינכה בשעת התשלום מן הסכום המשתלם מס באופן ובשיעורים שנקבעו... הוראה זו חלה גם המדינה." (ההדגשה איננה במקור).

5. מכוח סעיף זה הותקנו תקנות מס הכנסה אשר מסדירות את נושא הניכוי במקור וקובעות את תנאיו.

6. התקנות הרלוונטיות ביום לגבי ניכוי במקור מריבית והפרשי הצמדה הן תקנות מס הכנסה (ניכוי מריבית, מדיבידנד ומרווחים מסויימים), התשס"ו-2005 (להלן: "תקנות ניכוי מריבית"). תקנות אלה נכנסו לתוקף החל מיום 1.1.06.

7. בסעיף 1 לתקנות ניכוי מריבית נקבע כדלקמן:

"ריבית" – ריבית, הפרשי הצמדה שאינם פטורים ממס על פי כל דין, לרבות הפרשי הצמדה חלקיים בהגדרתם לפי סעיף 9(13) לפקודה, ודמי ניכיון;

8. ככל שאין מדובר בהפרשי הצמדה פטורים (ונציין כי ככלל, ולמעט מקרים ספציפיים, הפרשי הצמדה אינם פטורים בידי חבר בני אדם), מסדיר סעיף 7 לתקנות ניכוי מריבית את חובת הניכוי.

9. סעיף 7 הנ"ל, שכותרתו "ניכוי מס בתשלום למקבל שהוא חבר בני אדם" קובע כדלקמן:  
**"חייב המשלם ריבית למקבל שהוא חבר בני אדם שאינו תושב חוץ, ינכה ממנה מס בשיעור המס המרבי".**
10. המונח "שיעור המס המירבי" הוגדר אף הוא בסעיף 1 לתקנות ניכוי מריבית כדלקמן:  
**"לגבי חבר בני אדם" – שיעור המס הקבוע בסעיף 126(א) לפקודה.**
11. סעיף 126(א) לפקודת מס הכנסה קובע בשנת המס 2008 כדלקמן:  
**"על הכנסתו החייבת של חבר-בני-אדם יוטל מס שייקרא "מס חברות", בשיעור של 27%."**
12. שיעור מס החברות בשנת 2007 עמד על 29% ובשנת 2006 על 31%.
13. בנסיבות אלו עולה במפורש כי ניכוי המס במקור בשיעור של 45% עומד בניגוד להוראות הדין המפורטות לעיל.
14. הניסיון להתחקות על מקורה של הטעות, מלמד ככל הנראה שעניינה ביישום תקנות שאינן בתוקף מאז תום שנת 2002.
15. בהקשר זה יצויין כי בעבר, הוסדר נושא הניכוי במקור ביחס לריבית והפרשי הצמדה בתקנות מס הכנסה (ניכוי מריבית והפרשי הצמדה), התש"ז – 1977. תקנות אלה קבעו בסעיף 2(ב) כדלקמן:  
**"חייב שאינו מוסד בנקאי, המשלם ריבית למקבל, ינכה ממנה מס בשיעור של 45%."**
16. דא עקא, שתקנות אלה בוטלו ואינן עוד בתוקף החל מיום 1.1.03.
17. את מקומן של תקנות אלה תפסו תקנות מס הכנסה (ניכוי מריבית), התשס"ג – 2002, במסגרתן נקבע כי שיעור ניכוי המס במקור עמד על 35% לחבר בני אדם (שאינו תושב חוץ).
18. גם תקנות אלו בוטלו ואינן עוד בתוקף החל מיום 1.1.06.

19. את מקומן של תקנות אלה תפסו, כאמור, תקנות ניכוי מריבית, אשר קבעו תחילה שיעור מסי של 31%, כאשר שיעור המס יורד בהדרגה עד לשנת 2009 ל- 26% בלבד.

20. סיכומם של דברים: שיעור ניכוי מס במקור על הפרשי הצמדה אשר משולמים ביחד עם החזר אגרה בשיעור של 45% ביחס לחבר בני אדם עומד בניגוד לדין, וזאת החל מיום 1.1.03, כמפורט בטבלה להלן:

שנת מס	שיעור הניכוי במקור	מקור הסמכות
2003	35%	תקנות מס הכנסה (ניכוי מריבית), התשס"ג-2002
2004	35%	תקנות מס הכנסה (ניכוי מריבית), התשס"ג-2002
2005	35%	תקנות מס הכנסה (ניכוי מריבית), התשס"ג-2002
2006	31%	תקנות מס הכנסה (ניכוי מריבית, מדיבידנד ומרווחים מסויימים), התשס"ו - 2005
2007	29%	תקנות מס הכנסה (ניכוי מריבית, מדיבידנד ומרווחים מסויימים), התשס"ו - 2005
2008	27%	תקנות מס הכנסה (ניכוי מריבית, מדיבידנד ומרווחים מסויימים), התשס"ו - 2005
2009	26%	תקנות מס הכנסה (ניכוי מריבית, מדיבידנד ומרווחים מסויימים), התשס"ו - 2005

#### הניכוי במקור אשר מבוצע ע"י הנתבעת שלא כדין

21. התובעת תטען כי הנתבעת ניכתה לה מס הכנסה במקור בשיעור של 45% מסכום הפרשי הצמדה אשר שולם לה בשנת 2006, ביחד עם החזר אגרת בית המשפט, וזאת למרות ששיעור מס חברות באותה שנה עמד על 31% בלבד.

פירוט החישובים משנת 2006 מצ"ב כנספח א'.

22. מפירוט החישובים אשר נשלח לבי"כ התובעת בתיק אחר בשנת 2008 עולה כי הנתבעת ממשיכה לנכות מחברות מס הכנסה במקור בשיעור שגוי של 45%, וזאת למרות ששיעור מס חברות בשנה זו עומד על 27% בלבד.

פירוט החישובים משנת 2008 מצ"ב כנספח ב'.

25. התובעת תטען כי החל מיום 1.1.03, ניכוי מס במקור בשיעור של 45% מסכום הפרשי הצמדה אשר משולם ביחד עם החזר אגרת בית המשפט, הינו מנוגד להוראות הדין המפורטת לעיל.

26. בהקשר זה תטען התובעת היא זכאית לקבל בחזרה מן הנתבעת את הסך העודף אשר נגבה ממנה ביתר ושלא כדין, וזאת בצירוף הפרשי הצמדה וריבית כחוק ממועד הגבייה ועד למועד השבתו בפועל.

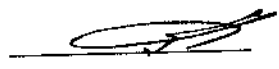

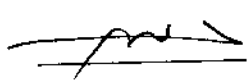
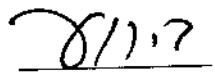
27. התובעת תוסיף ותטען כי מעשיה של הנתבעת מהווים גם התעשרות שלא כדין, כמשמעה בחוק עשיית עושר ולא במשפט, תשל"ט-1979, ומן הראוי לחייבה להשיב את טובת ההנאה אשר צמחה לה כתוצאה מגביית היתר.

28. לאור האמור לעיל, בית המשפט הנכבד מתבקש לזמן את הנתבעת לדין ולהורות על מתן הסעדים הבאים באופן מצטבר ו/או חליפי לפי העניין:

(א) להורות לנתבעת לחדול מגביית ניכוי מס במקור בשיעור של 45% מסכום הפרשי הצמדה אשר משולמים על-ידה ביחד עם החזר אגרת בית המשפט;

(ב) להצהיר כי החל מיום 1.1.03 גבתה הנתבעת מס במקור מסכום הפרשי הצמדה אשר שולמו על-ידה ביחד עם החזר אגרת בית משפט, בשיעור גבוה מזה המותר לה עפ"י הדין;

(ג) לחייב את הנתבעת להשיב לתובעת את הסך העודף אשר נגבה על ידה ביתר ושלא כדין, בצירוף הפרשי הצמדה וריבית כחוק ממועד הגבייה ועד מועד השבתו בפועל;

ניר הורנשטיין, עו"ד      זיב שרון, עו"ד      ניצן גדות, עו"ד      דורון רדעי, עו"ד

באי-כוח התובעת

א

תיק בימ"ש:ש. ת"א יפו א 21768/06  
ראובן את משה בעמ נ. בסר



ל - בתי המשפט

יפו - תל אביב  
1, תל אביב - יפו 61340  
03-6926

הודפס ב- 16/07/06 כי תמוז התשס"ו

יד רדעי דורון (תז 22537658)  
17 יול  
ול אביב - יפו 64734

החלטת בית המשפט מתאריך: 12/07/06

308.96

נא במחובר בזה המחאה מס' 0000635925 בסך

ש: שופט מנהלי

תאריך בקשה: 12/07/06

תאריך זכאות: 12/07/06

# פירוט החישובים

מחית החזר	תיק	קרן	הצמדה	סה"כ	ת' הפקדה
וצית I	ש. ת"א יפו א 21768/06	131.00	1.52	132.52	21/03/06
לדה	ש. ת"א יפו א 21768/06	17.60	2.04	178.04	21/03/06
		307.400	3.56	310.56	
כנסה	% 45.00			1.60	
ח מצורפת:	מס' 0000635925 ל: עו"ד רדעי דורון (תז 22537658)			308.96	

325595

מכרזת בתי המשפט

מס' זהות: ( 22537658 )

מס' חשבון: 00635925

מס' חשבון: 001-00000001

מס' חשבון: 0000000030

תאריך: 16/07/06

CHEQUE NO. מס' שיק: 325595

BRANCH NO. מס' סניף:

ACCOUNT NO. מס' חשבון:

אל - בתי המשפט

רות-תל אביב  
מנ"ל, תל אביב - יפו 61340  
03-692621



תיק בימ"ש:מ. ת"א א 08/08

ג. [Redacted]  
[Redacted]  
[Redacted]

גו"ד רדעי דורון ( תז 22537658 )  
קפלן 17  
תל אביב - יפו 64734

הודפס ב- 12/11/08

[Redacted Box]

7010

פי החלטת כית המשפט מתאריך: 28/09/08

490.08

ל: נא במחובר בזה המחאה מס' 0000829128 בסך

תאריך בקשה: 28/09/08

תאריך זכאות: 25/09/08

פט: שופט מנהלי

**פירוט החישובים**

ת' הפקודה	סתיכ	הצמדה	קרן	חיק	מהות החזר
=====	=====	=====	=====	=====	=====
02/04/08	499.96	21.96	478.00	מ. ת"א א 1396/08	מחצית I
	499.96	21.96	478.00		
	9.88			45.00 %	כ הכנסה
490.08				מס' 0000829128 ל: עו"ד רדעי דורון ( תז 22537658 )	זאה מצורפת:

542035

7010

מסמך זה הוא חלק מהתקופה



ב"מ"ש לעניינים מינהליים ת"א  
תמ 144/08 ( בשא 33460/08 )  
ראובן את משה נ. הנהלת בתי  
(בתיק ראובן את משה נ. הנהלת..)  
ת.פתיחה: 23/12/08 סדר דין: רגיל

בבית המשפט לעניינים מינהליים בתל-אביב

ראובן את משה בע"מ

ח.פ. 511082372

המבקשת:

(התובעת)

ע"י ב"כ עוה"ד דורון רדעי ו/או ניצן גדות

רדעי-גדות, משרד עו"ד

מרח' קפלן 17 תל-אביב 64734

טל: 03-6969978 פקס: 03-6969980

וע"י עוה"ד זיו שרון ו/או ניר הורנשטיין

אלתר עורכי דין

שד' שאול המלך 8 תל-אביב 64733

טל: 03-6966633 פקס: 03-6966663

- נ ג ד -

הנהלת בתי המשפט

משרד המשפטים

מדינת ישראל

מרח' כנפי נשרים 22

ירושלים 95464

המשיבה:

(הנתבעת)

### בקשה לאישור תובענה כתובענה ייצוגית

לפי הוראת סעיף 3(א) והוראת סעיף 11 לתוספת השניה

לחוק תובענות ייצוגיות, תשס"ו-2006

בית המשפט הנכבד מתבקש בזאת כדלקמן:

(א) לאשר את התביעה אשר מוגשת ביחד עם בקשה זו במסגרת התיק העיקרי (להלן: "התובענה"), כתובענה ייצוגית, בהתאם להוראות חוק תובענות ייצוגיות, התשס"ו-2006

(להלן: "חוק תובענות ייצוגיות").

(ב) להורות על מתן סעדים כמפורט להלן בבקשה זו.

ואלו נימוקי הבקשה:

פרק א' - רקע עובדתי

מבוא

1. עניינה של תובענה זו בניכוי מס הכנסה במקור ביתר ושלא כדין מסכום הפרשי ההצמדה המשולמים ע"י המשיבה במקרים של החזר אגרת בתי המשפט לחברות, וזאת החל משנת 2003 ואילך.

במקרים כאמור גובה המשיבה מס הכנסה במקור בשיעור שגוי של 45% מסכום הפרשי ההצמדה, וזאת למרות שמש החברות המירבי ירד בהדרגה החל משנת 2003, עד כדי כך שכיום הוא מסתכם בשיעור של 27% בלבד!

2. הניסיון להתחקות על מקורה של הטעות, מלמד כי היא נעוצה ביישום תקנות ישנות אשר תוקפן פג בסוף שנת 2002, כפי שיפורט להלן.

הבסיס החוקי לניכוי מס הכנסה במקור מסכום הפרשי הצמדה בהחזר אגרת בית המשפט

3. תקנה 17 לתקנות בתי המשפט (אגרות), התשס"ז-2007, קובעת כי לסכום אגרת בית המשפט המוחזרת יתווספו הפרשי הצמדה, בזו הלשון:

"החזר אגרה לפי תקנות אלה ייעשה בתוספת הפרשי הצמדה לפי שיעור שינוי המדד מן המדד שפורסם לאחרונה לפני יום תשלום האגרה עד למדד שפורסם לאחרונה לפני יום החזר האגרה."

4. הבסיס החוקי לחובת ניכוי מס במקור מצוי בסעיף 164 לפקודת מס הכנסה [נוסח חדש], התשכ"א – 1961 (להלן: "פקודת מס הכנסה") אשר קובע כדלקמן:

"כל המשלם או האחראי לתשלומה של הכנסת עבודה... של השתכרות או רווח... או של ריבית או דיבידנד, או של כל הכנסה אחרת ששר האוצר, באישור ועדת הכספים של הכנסת, קבעה לכך בצו, ינכה בשעת התשלום מן הסכום המשתלם מס באופן ובשיעורים שנקבעו....הוראה זו חלה גם המדינה." (ההדגשה איננה במקור).

5. מכוח סעיף זה הותקנו תקנות מס הכנסה אשר מסדירות את נושא הניכוי במקור וקובעות את תנאיו.

6. התקנות הרלוונטיות כיום לגבי ניכוי במקור מריבית והפרשי הצמדה הן תקנות מס הכנסה (ניכוי מריבית, מדיבידנד ומרווחים מסויימים), התשס"ו-2005 (להלן: "תקנות ניכוי מריבית"). תקנות אלה נכנסו לתוקף החל מיום 1.1.06.
7. בסעיף 1 לתקנות ניכוי מריבית נקבע כדלקמן:
- "ריבית" – ריבית, הפרשי הצמדה שאינם פטורים ממס על פי כל דין, לרבות הפרשי הצמדה חלקיים כהגדרתם לפי סעיף 9(13) לפקודה, ודמי ניכיון;
8. ככל שאין מדובר בהפרשי הצמדה פטורים (ונציין כי ככלל, ולמעט מקרים ספציפיים, הפרשי הצמדה אינם פטורים בידי חבר בני אדם), מסדיר סעיף 7 לתקנות ניכוי מריבית את חובת הניכוי.
9. סעיף 7 הנ"ל, שכותרתו "ניכוי מס בתשלום למקבל שהוא חבר בני אדם" קובע כדלקמן:
- "חייב המשלם ריבית למקבל שהוא חבר בני אדם שאינו תושב חוץ, ינכה ממנה מס בשיעור המס המרבי".
10. המונח "שיעור המס המירבי" הוגדר אף הוא בסעיף 1 לתקנות ניכוי מריבית כדלקמן:
- "לגבי חבר בני אדם" – שיעור המס הקבוע בסעיף 126(א) לפקודה.
11. סעיף 126(א) לפקודת מס הכנסה קובע בשנת המס 2008 כדלקמן:
- "על הכנסתו החייבת של חבר-בני-אדם יוטל מס שייקרא "מס חברות", בשיעור של 27%."
12. שיעור מס החברות בשנת 2007 עמד על 29% ובשנת 2006 על 31%.
13. בנסיבות אלו עולה במפורש כי ניכוי המס במקור בשיעור של 45% עומד בניגוד להוראות הדין המפורטות לעיל.
14. הניסיון להתחקות על מקורה של הטעות, מלמד ככל הנראה שעניינה ביישום תקנות שאינן בתוקף מאז תום שנת 2002.

15. בהקשר זה יצויין כי בעבר, הוסדר נושא הניכוי במקור ביחס לריבית והפרשי הצמדה בתקנות מס הכנסה (ניכוי מריבית והפרשי הצמדה), התשל"ז – 1977. תקנות אלה קבעו בסעיף 2(ב) כדלקמן:

"חייב שאינו מוסד בנקאי, המשלם ריבית למקבל, ינכה ממנה מס בשעור של 45%".

16. דא עקא, שתקנות אלה בוטלו ואינן עוד בתוקף החל מיום 1.1.03.

17. את מקומן של תקנות אלה תפסו תקנות מס הכנסה (ניכוי מריבית), התשס"ג-2002, במסגרתן נקבע כי שיעור ניכוי המס במקור עמד על 35% לחבר בני אדם (שאינו תושב חוץ).

18. גם תקנות אלו בוטלו ואינן עוד בתוקף החל מיום 1.1.06.

19. את מקומן של תקנות אלה תפסו, כאמור, תקנות ניכוי מריבית, אשר קבעו תחילה שיעור מס' של 31%, כאשר שיעור המס יורד בהדרגה עד לשנת 2009 ל- 26% בלבד.

20. סיכומם של דברים: שיעור ניכוי מס במקור על הפרשי הצמדה אשר משולמים ביחד עם החזר אגרה בשיעור של 45% ביחס לחבר בני אדם עומד בניגוד לדין, וזאת החל מיום 1.1.03, כמפורט בטבלה להלן:

שנת מס	שיעור הניכוי במקור	מקור הסמכות
2003	35%	תקנות מס הכנסה (ניכוי מריבית), התשס"ג-2002
2004	35%	תקנות מס הכנסה (ניכוי מריבית), התשס"ג-2002
2005	35%	תקנות מס הכנסה (ניכוי מריבית), התשס"ג-2002
2006	31%	תקנות מס הכנסה (ניכוי מריבית, מדיבידנד ומרווחים מסויימים), התשס"ו-2005
2007	29%	תקנות מס הכנסה (ניכוי מריבית, מדיבידנד ומרווחים מסויימים), התשס"ו-2005
2008	27%	תקנות מס הכנסה (ניכוי מריבית, מדיבידנד ומרווחים מסויימים), התשס"ו-2005
2009	26%	תקנות מס הכנסה (ניכוי מריבית, מדיבידנד ומרווחים מסויימים), התשס"ו-2005

### הניכוי במקור אשר מבוצע ע"י המשיבה שלא כדין

21. המשיבה ניכתה מהמבקשת מס הכנסה במקור בשיעור של 45% מסכום הפרשי הצמדה אשר שולם לה בשנת 2006, ביחד עם החזר אגרת בית המשפט, וזאת למרות ששיעור מס חברות באותה שנה עמד על 31% בלבד.

פירוט החישובים משנת 2006 מצ"ב כנספת א'.

22. הואיל והמשיבה מבצעת את החישובים הנ"ל באמצעות מערכת ממוחשבת, קרוב לודאי שאין מדובר בתביעה פרטנית הנוגעת למבקשת בלבד אלא בתביעה הנוגעת לכלל החברות אשר קיבלו מאת המשיבה הפרשי הצמדה ביחד עם החזר אגרת בית המשפט, החל משנת 2003 ואילך.

23. ואכן, מפירוט החישובים אשר נשלח לב"כ המבקשת בתיק אחר בשנת 2008 עולה כי המשיבה ממשיכה לנכות מחברות מס הכנסה במקור בשיעור שגוי של 45%, וזאת למרות ששיעור מס חברות בשנה זו עומד על 27% בלבד.

פירוט החישובים משנת 2008 מצ"ב כנספת ב'.

24. בנסיבות אלו, סביר להניח כי כתוצאה מכך נגבו ע"י המשיבה, שלא כדין, סכומי כסף ניכרים אשר בשלב זה אינם ניתנים להערכה.

### פרק ב' - עילות התובענה

25. המבקשת תטען כי החל מיום 1.1.03, ניכוי מס במקור בשיעור של 45% מסכום הפרשי הצמדה אשר משולם ביחד עם החזר אגרת בית המשפט, הינו מנוגד להוראות הדין המפורטת לעיל.

26. בהקשר זה תטען המבקשת כי כלל החברות אשר מוסו בשיעור המס הנ"ל, ובכללם המבקשת, זכאים לקבל בחזרה מן המשיבה את הסך העודף אשר נגבה מהן ביתר ושלא כדין, ככל שסך כאמור לא הושב לידיהן, וזאת בצירוף הפרשי הצמדה וריבית כחוק ממועד הגבייה ועד למועד השבתו בפועל.

27. המבקשת תוסיף ותטען כי מעשיה של המשיבה מהווים גם התעשרות שלא כדין, כמשמעה בחוק עשיית עושר ולא במשפט, תשל"ט-1979, ומן הראוי לחייבה להשיב לחברות את טובת ההנאה אשר צמחה לה כתוצאה מגביית היתר.

### פרק ג' - התביעה הייצוגית

28. המבקשת תטען כי לאור הוראת סעיף 3(א) והוראת סעיף 11 לתוספת השניה לחוק תובענות ייצוגיות, מן הדין להגיש את תביעתה בדרך של תביעה ייצוגית.

29. המבקשת תטען כי היא זכאית שבית המשפט הנכבד יכיר בתביעתה כתביעה ייצוגית, בין היתר, מחמת שיש לה עילת תביעה אישית כנגד המשיבה. עילת תביעה זו היא למעשה אותה עילת תביעה שיש לכלל חברי הקבוצה כפי שתוגדר להלן.

### הגדרת הקבוצה

30. לאור הוראת סעיף 21 לחוק תובענות ייצוגיות מתבקש בית המשפט הנכבד להגדיר את קבוצת התובעים אשר יהיו מיוצגים לצורכי התובענה הייצוגית באופן הבא: "כל החברות אשר החל מיום 1.1.03, נוכה להן ע"י המשיבה מס במקור בשיעור של 45% מסכום הפרשי הצמדה אשר שולם להן ביחד עם החזר אגרת בית המשפט" (להלן: "קבוצת התובעים" או "הקבוצה").

31. לחילופין, מתבקש בית המשפט הנכבד להגדיר את קבוצת התובעים באופן אחר לפי שיקול דעתו.

32. בהקשר זה יצויין כי בשלב זה אין למבקשת אפשרות להעריך את מספרם המדוייק של חברי הקבוצה, אם כי בנסיבות העניין סביר מאוד להניח כי מדובר בקבוצה גדולה המונה אלפי חברות.

33. מיותר לציין כי המבקשת תעתור בהמשך לקבלת מלוא הנתונים והפרטים מאת המשיבה אשר דרושים לצורך עריכת תחשיב מדוייק באשר להחזר הכספי המדוייק אשר מגיע לכל אחד מחברי הקבוצה.

### פרק ד' - עמידת המבקשת בתנאים לאישור התביעה הייצוגית

34. מן הראוי לאשר את התביעה כתובענה ייצוגית בשם כלל חברי הקבוצה, וזאת בעילות המפורטות לעיל ובכתב התביעה, ומכוח סעיף 8 (א) לחוק תובענות ייצוגיות.

35. לעניין אישור בית המשפט להגשת התביעה כתביעה ייצוגית, הרי שמתקיימים בתביעה זו התנאים המפורטים בסעיף 8 (א) לחוק תובענות ייצוגיות כדלקמן:

(א) התובענה מעוררת שאלות מהותיות של עובדה או משפט המשותפות לכלל חברי הקבוצה, ויש אפשרות סבירה שהן יוכרעו בתובענה לטובת הקבוצה;

לאור האמור לעיל, אין ספק כי תנאי זה מתקיים בענייננו באשר התובענה מעוררת שאלות זהות של עובדה ומשפט ביחס לכל חברי הקבוצה, ולפי הערכת המבקשת ובאי כוחו הח"מ סיכויי ההצלחה של התובענה הינם טובים ביותר.

(ב) תובענה ייצוגית היא הדרך היעילה וההוגנת ביותר להכרעה במחלוקת בנסיבות העניין ;

לאור העובדה שהנוק הנגרם לכל אחד מחברי הקבוצה הינו קטן ביותר ואינו כדי להצדיק ניהול תובענה בנפרד, ולמען ייעול ההליך וחסכון בזמנה של מערכת המשפט, על ערכאותיה השונות, מן הראוי להכריע בעניינם של כלל חברי הקבוצה במסגרת הליך אחד, שהכרעתו תהיה תקפה ביחס לכלל הקבוצה.

(ג) קיים יסוד סביר להניח כי עניינם של כלל חברי הקבוצה ייוצג וינהל בדרך הולמת ;

בהקשר זה יצויין כי למבקשת וליתר חברי הקבוצה אינטרס זהה ומשותף וכי אין בינה לבין יתר חברי הקבוצה כל ניגוד אינטרסים. ב"כ המבקשת הינם עורכי דין בעלי ותק ונסיון רב בליטיגציה לסוגיה בערכאות השונות ובתחום המסים. בהקשר זה ראוי לציין כי נסיונם של ב"כ המבקשת עולה בקנה אחד עם המסקנה כי ייצוג קבוצת התובעים כולה מצויה בידיים נאמנות הראויות למלאכה זו.

(ד) קיים יסוד סביר להניח כי עניינם של כלל חברי הקבוצה ייוצג וינהל בתום לב ;

מטרת התובענה היא לתקן את העוול שנעשה לחברי הקבוצה, והמבקשת בתוכם, ולפצותם בגין הנזק הכספי אשר נגרם להם בעטייה של המשיבה. ייצוג וניהול התובענה בידי המבקשת ובאי כוחה הח"מ ייעשו, אפוא, בתום לב ומתוך ראיית טובתה של הקבוצה כולה.

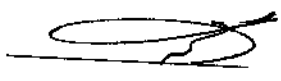

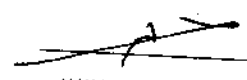
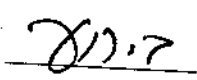
### פרק ה' – סיכום ובקשת סעדים

36. כל הטענות הכלולות בבקשה זו ו/או בתובענה נטענות במצטבר או לחלופין הכל בהתאם לעניין ובהקשר הדברים.

37. תצהיר מנהל המבקשת מצורף לבקשה זו לשם תמיכה בעובדות הנטענות במסגרתה.

38. לאור האמור לעיל, בית המשפט הנכבד מתבקש לזמן את המשיבה לדין ולהורות על מתן הסעדים הבאים באופן מצטבר ו/או חליפי לפי העניין:

- (א) לאשר את התביעה כתובענה ייצוגית;
- (ב) להגדיר את הקבוצה המיוצגת לצורכי התובענה הייצוגית, כאמור לעיל;
- (ג) ליתן הוראות בדבר אופן פרסום ההחלטה בבקשה זו לכשתתקבל, לקבוע את נוסחה ולחייב את המשיבות בהוצאות פרסומה;
- (ד) להורות למשיבה לחדול מגביית ניכוי מס במקור בשיעור של 45% מסכום הפרשי ההצמדה אשר משולמים על-ידה ביחד עם החזר אגרת בית המשפט;
- (ה) להצהיר כי החל מיום 1.1.03 גבתה המשיבה מס במקור מסכום הפרשי ההצמדה אשר שולמו על-ידה ביחד עם החזר אגרת בית משפט, בשיעור גבוה מזה המותר לה עפ"י הדין;
- (ו) לחייב את המשיבה להשיב לחברי הקבוצה את הסך העודף אשר נגבה על ידה ביתר ושלא כדין, בצירוף הפרשי הצמדה וריבית כחוק ממועד הגבייה ועד מועד השבתו בפועל;
- (ז) להורות על תשלום גמול הולם למבקשת, בהתאם לאמור בסעיף 22 לחוק תובענות ייצוגיות;
- (ח) לקבוע את שכר-טרחתם של באי כוח המבקשת הח"מ, בהתאם לאמור בסעיף 23 לחוק תובענות ייצוגיות;
- (ט) ליתן למבקשת ולקבוצת התובעים כל סעד נכון וצודק בנסיבות העניין לפי שיקול דעתו של בית המשפט הנכבד.

ניר הורנשטיין, עו"ד      זיו שרון, עו"ד      ניצן גדות, עו"ד      דורון רדעי, עו"ד

באי-כוח המבקשת



## תצהיר

אני הח"מ, ראובן גרשנוביץ, ת.ז. 044654945, לאחר שהוזהרתי כי עלי להצהיר את האמת וכי אחיה צפוי לעונשים הקבועים בחוק אם לא אעשה כן, מצהיר בזאת כדלקמן:

1. הנני מנהל בחברת ראובן את משה בע"מ (להלן: "המבקשת") והנני עושה תצהירי זה בשמה ומטעמה בתמיכה לבקשתה לאישור תובענה ייצוגית נגד הנהלת בתי המשפט (להלן: "המשיבה") בעניין שלהלן.

2. בשנת 2006 הגישה המבקשת תביעה כספית לבית המשפט השלום בתל-אביב אשר נמחקה ובעקבות כך היא קיבלה החזר אגרת בית המשפט.

העתק פירוט החישובים ביחס להחזר האגרה מצ"ב כנספח אי לתצהירי.

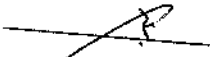
3. כעולה מפירוט החישובים נספח אי הנ"ל, מסכום הפרשי ההצמדה אשר התווספו לאגרת בית המשפט המוחזרת נוכח מס הכנסה במקור בשיעור של 45%.

4. לפי יעוץ משפטי שקיבלתי ולפי מיטב הבנתי ואמונתי, שיעור מס החברות בשנת 2006 עמד על 31%, ולפיכך היה על המשיבה לנכות מהמבקשת מס הכנסה במקור בשיעור של 31% בלבד.

5. לפי מידע שקיבלתי מב"כ המבקשת, בשנת 2008 המשיכה המשיבה לנכות מס הכנסה במקור בשיעור של 45% מסכום הפרשי ההצמדה אשר התווסף לאגרת בית המשפט שהוחזרה לחברות, וזאת למרות ששיעור מס החברות בשנה זו עומד על 27% בלבד.


העתק פירוט חישובים שנשלח לב"כ המבקשת בתיק אחר מצ"ב כנספח ב' לתצהירי.

6. זה שמי, זו חתימתי ותוכן תצהירי אמת.

  
ראובן גרשנוביץ

## אישור

אני הח"מ, עו"ד ניצן גדות, מרח' קפלן 17 ת"א, מאשר בזה כי ביום 23.12.08, הופיע בפני מר ראובן גרשנוביץ, המוכר לי באופן אישי, ולאחר שהוזהרתי כי עליו להצהיר את האמת, וכי אם לא יעשה כן, יהא צפוי לעונשים הקבועים בחוק, אישר את נכונות תצהירו וחתם עליו בפני.

  
ניצן גדות עו"ד  
מס' רשמי 17 תל-אביב  
רח' קפלן 17 תל-אביב

א

תיק בימ"ש:ש. ת"א יפר א 21768/06  
ראובן את משה בעמ נ. בסר



ישראל - בתי המשפט

גזברות-תל אביב  
וילצמן 1, תל אביב - יפר 61340  
03-6926211

הודפס ב- 16/07/06 כי תמוז התשס"ו

נר"ד רדעי דורון ( תז 22537658 )  
קפלר 17  
תל אביב - יפר 64734

308.96

החלטת בית המשפט מתאריך: 12/07/06  
נא במחובר בזה המחאה מס' 0000635925 בסך  
ט: שופט מנהלי

תאריך בקשה: 12/07/06

תאריך זכאות: 12/07/06

# פירוט החישובים

ת"י הפקדה	סח"כ	תצמדה	קרן	תיק	מאות התזר
21/03/06	132.52	1.52	131.00	ש. ת"א יפר א 21768/06	מחצית I
21/03/06	178.04	2.04	176.00	ש. ת"א יפר א 21768/06	ה
-----			307.00		
	310.56	3.56			
	1.60				
	308.96			45.00 %	הכנסה
				מס' 0000635925 ל: עו"ד רדעי דורון ( תז 22537658 )	
				מיאה מצורפת:	

326595

מקדמת בתי המשפט  
20-07-06

למוסד בלבד

בנק הדואר

מס' המחאה מס' 00635925

שליח נר"ד רדעי דורון (תז 22537658)

מס' קפלר 17 תל אביב - יפר 64734

מס' חשבון 001-000000019

הסכום במילים בשקלים חדשים  
שלש מאות ושמונה ש"ח ו 96 אג

הסכום בשקלים חדשים  
\*\*\*\*\*308.96\*

תוקף שיק זה חודשיים  
מיום הוצאתו

16/07/06

CHEQUE NO מס' שיק  
BRANCH NO מס' סניף  
ACCOUNT NO מס' חשבון

גנת ישראל - בתי המשפט

גזברות-תל אביב  
מילצמן 1, תל אביב - יפו 61340  
טל: 03-6926211



תיק בימ"ש:מ. ת"א א 08/08

הודפס ב- 12/11/08 י"ד תשרי התשס"ט

עו"ד רדעי דורון ( תז 22537658 )  
קפלן 17  
תל אביב - יפו 64734

490.08

גל החלטת בית המשפט מתאריך: 28/09/08

לז נא במחובר בזה המחאה מס' 0000829128 בסך

תאריך בקשה: 28/09/08

תאריך זכאות: 25/09/08

יפט: שופט מנהלי

# פירוט החישובים

ת"י הפקדה	סה"כ	הצמדה	קרן	תיק	מחור החזר
02/04/08	499.96	21.96	478.00	מ. ת"א א 1396/08	מחצית I
	499.96	21.96	478.00		
	9.88				
	490.08			45.00 %	זה"כ

מס' 0000829128 ל: עו"ד רדעי דורון ( תז 22537658 )

מחאה מצורפת: גס הכנסה

541035

מסמך מס' 541035 (מחאה) יו"ב 08/08

7010