

בעניין שבין:

יפתח גלעדי ת.ז. 052712676

מרחוב בוגרשוב 41 תל-אביב

ע"י ב"כ עוה"ד אלמוג דורון ואו תומר שקרצי

מרח' ויצמן 2, תל אביב (בית אירופה ישראל, קומה 16)

טל': 03-6932029, פקס: 03-6932059

המבקש  
(התובע)

- נ ג ד -

1. די.בי.אס שירותי לוויין (1998) בע"מ, ח.פ. 512705138

רח' היוזמה 6, א.ת. כפר סבא 44425

טל' 09-7616666, פקס 09-7616665

2. פיצה מטר בע"מ, ח.פ. 512939174

רח' המנהרה 16, הרצליה

המשיבות  
(הנתבעות)

## בקשה לאישור תובענה כתובענה ייצוגית

### הבקשה

א. בהתאם להוראת סעיף 5(א)(1) לחוק תובענות ייצוגיות, התשס"ו-2006 (להלן: "החוק"), מוגשת בזאת על-ידי המבקש בקשה לאישור התובענה הרצ"ב כתובענה ייצוגית. מן הטעמים המפורטים להלן במסגרת בקשה זו, יתבקש בית המשפט הנכבד לאשר את הבקשה ולהתיר למבקש לייצג במסגרת התובענה הייצוגית הרצ"ב את כל המעוניינים, כנגד המשיבות.

העתק התובענה הייצוגית מצורף כנספח לבקשה זו ומסומן א'.

ב. כמו כן מתבקש בית המשפט הנכבד להגדיר את קבוצת התובעים לצורך התובענה הנ"ל (להלן: "הקבוצה המיוצגת" ו/או "התובעים"), כדלקמן:

כל גורם, בין חברה, בין אדם פרטי או כל ישות משפטית אחרת, שהצטרפו ו/או התקשרו בכל דרך שהיא כמנויים של המשיבה 1 (להלן גם: "ייס"), במסגרת המבצע במסגרתו הם קיבלו ו/או זכאים לקבל 52 שוברים לקבלת פיצה משפחתית מאת המשיבה 2 (להלן גם: "פיצה מטר"), למשך שנה.

ג. בנוסף, מתבקש בית המשפט הנכבד בהתאם למבוקש להלן בגדר בקשה זו, להורות על פרסום החלטתו בנוגע לתובענה בדרך שימצא בית המשפט הנכבד מתאימה וראויה, ובאופן שיאפשר לתובעים להביע דעתם, האם יותירו עצמם בקרב הקבוצה המיוצגת אם לאו, וכן לחייב את המשיבות בהוצאות פרסום ההחלטה כאמור.

ד. להורות למשיבות (מכאן ולהלן: ביחד ו/או לחוד), לשלם לתובעים את הסעדים המפורטים בפרק ד' להלן, הכל בתוספת הפרשי הצמדה וריבית כחוק עד למועד ההשבה הפועל.

ה. עוד מתבקש בית המשפט הנכבד לאשר את מנגנון שכר הטרחה (לבאי-כוח המבקש החתומים מטה), בהתאם למבוקש בבקשה זו.

1. בנוסף, מתבקש בית המשפט הנכבד לחייב את המשיבות לשלם למבקש את הוצאות הבקשה, בצירוף שכר טרחת עו"ד בתוספת מע"מ כדין.
2. ליתן כל סעד אחר הראוי ו/או הנכון בנסיבות העניין.

## ואלה נימוקי הבקשה

### א. המסד העובדתי

1. המבקש הינו אדם מן היישוב, והינו מי שהתקשר עם יס להיות מנוי שלה מאמצע חודש דצמבר 2006 ואשר הינו מנוי של יס גם במועד הגשת הבקשה דנן.
 

העתק מחשבון חודשי אותו שולחת המשיבה 1 למבקש, המצביע על עצם היותו של המבקש מנוי של המשיבה 1, מצורף כנספח לבקשה זו ומסומן ב'.
2. המשיבה 1 הינה חברה בע"מ הרשומה כדין, אשר פועלת על-פי רשיון כללי לשידורי לוויין אשר ניתן לה מאת המועצה לשידורי כבלים ולשידורי לוויין, וזאת מכוח חוק התקשורת (בזק ושידורים), התשמ"ב-1982.
 

המשיבה 2 הינה חברה בע"מ הרשומה כדין, אשר בבעלותה סניפים ברחבי הארץ למכירת פיצה.
4. בחודש אוקטובר 2006 או בסמוך לכך, יצאה חברת יס במסע פרסום שתכליתו גיוס מנויים חדשים. גיוס המנויים נעשה באמצעות שיתוף פעולה עסקי ושיווקי עם רשת "פיצה מטר" כאשר במסגרת המבצע הובטח, כי מי שיצטרף לחברת יס ויתחייב להימנות עם מנוייה לתקופה של 12 חודשים לפחות, יקבלו חינם, ללא תמורה, 52 שוברים לפיצה משפחתית (חצי מטר) (להלן: "השוברים"), כולל משלוח (להלן: "המבצע" ו/או "ההסכם"). מימוש השוברים הותנה בכך שמדי חודש ניתן יהא לממש ארבעה שוברים (ובסך הכל, 52 שוברים).
- בהתאם לפרסומים בדבר המבצע הנ"ל, המדובר במבצע שהתקיים החל מיום 5.11.06 ועד ליום 31.1.07.
5. המשיבות פרסמו באמצעי התקשורת השונים את דבר המבצע, תוך שהן מציגות מצגים, שהתבררו בדיעבד כמוטעים ומטעים, לפיהם כל מצטרף חדש של חברת יס יזכה ל-52 שוברים לפיצות משפחתיות (חצי מטר) חינם; ההטבה על פי המבצע כוללת משלוחים ללא תוספת תשלום; שווי ההטבה עומד על למעלה מ-2,500 ₪ למצטרף.
 

העתקי פרסומים המתייחסים למבצע מצורפים כנספח לבקשה זו ומסומנים ג'.
6. מעיון בנספח ההתקשרות עליו חתם המבקש לצורך הצטרפותו למבצע (סעיף 2 ד' לנספח) עולה, כי מימוש פנקס השוברים יהא בכפוף להוראות המופיעות על גבי השוברים.
 

בהתאם, על גבי השוברים צוין, בין היתר, כי השובר ניתן למימוש ב"כפוף לאזורי החלוקה" וב"כפוף למסירת השובר לשליח".

העתק הנספח למבצע מצורף כנספח לבקשה זו ומסומן ד'.

העתק שובר לדוגמא לחודש מאי 2007 מצורף כנספח לבקשה זו ומסומן ה'.

7. דא עקא, כי בחודש מאי, או במועד סמוך לכך, שונו באופן מפתיע וחד צדדי תנאי המבצע, באופן שאיין וביטל את ההטבה שהובטחה לאותם מנויים של חברת יס על פי המבצע.
8. במה דברים אמורים? כשהמבקש פנה ל"פיצה מטר" על מנת לממש את השוברים שניתנו לו, התבשר הוא על ידי נציגי "פיצה מטר", כי שירות המשלוחים לא חל בימי שישי ושבת, אלא רק בימי חול, ולא רק זו, כי שירות המשלוחים יינתן בין הימים א' עד ה', וזאת בין השעות 16:00-19:00 בלבד. למען שלמות הדברים יצוין, כי ההגבלות האמורות לעיל אינן חלות במקרה של מימוש השוברים על ידי הגעה פיסית לסניפי הרשת ומסירת השובר.
9. למען הסר ספק, יובהר בזאת מפורשות, כי נציגי פיצה מטר חזרו ואישרו באוזני המבקש, את דבר שינוי המדיניות בכל הנוגע למימוש השוברים, והוסיפו ומסרו למבקש, את דבר ההגבלות והתניות, כדלקמן:
- 9.1. מימוש השוברים באמצעות משלוחים אפשרי אך ורק בין הימים א'-ה', ובין השעות 16:00-19:00 (להלן: "מועד מימוש השוברים").
- 9.2. למעט במועד מימוש השוברים, לא יינתן שירות משלוחים, לרבות כנגד תשלום.
- 9.3. מדיניות מימוש השוברים הינה אחידה בכל סניפי רשת פיצה מטר.
- 9.4. על מנת לקבל שירותי משלוח שלא במועד מימוש השוברים, יש לרכוש פיצה משפחתית בסך של כ-48 ₪, וזאת בנוסף ובנפרד מן השובר.
- 9.5. פיצה מטר מתחייבת לספק את הפיצה בתוך פרק זמן של עד 50 דקות.
- 9.6. השינוי במדיניות מימוש השוברים החל ביום 1.5.07.
10. עינינו רואות, כי על אף שבמבצע, כמו גם על גבי השוברים, צוין מפורשות, כי ההטבה כוללת אף משלוחים חינם, ללא הגבלה של ימי השבוע ו/או שעות היום (הכל כפוף לאזורי החלוקה של הסניפים ולשעות הפעילות בהם), שונו תנאי המבצע באופן בוטה וגס, עד כדי שלילת האפשרות לממש שוברים אלה. המדובר כאמור, במימוש השוברים רק בימי חול ובשעות מוגדרות למשלוח, שאינן נוחות ואשר ככלל אין דרישה ו/או היענות לגביהם (אין המדובר בשעות הצהריים לצורכי ארוחת צהריים ולא בשעות הערב לצורכי ארוחת ערב בשעה שהציבור הרחב, לרוב, מצוי במקום עבודתו).
11. אך בכך לא סגי; המבקש אשר לא אמר נואש, ביקש מנציגי "פיצה מטר" לשלם עבור עלות השליחות, על מנת שיעלה בידו לממש את השוברים שברשותו. אלא מאי; אף בקשתו זו נתקלה בסירוב מאת נציגי "פיצה מטר", שעה שאלו הודיעו למבקש, כי מימוש השוברים יתבצע בסניפי הרשת או בשעות שנקבעו למשלוחים כאמור, ולא מעבר לכך.
12. במצב דברים זה, לא ניתן לממש את השוברים באופן מעשי. אמנם, ניתן לפנות לחברות שליחויות הפועלות בשוק, לצורך ביצוע המשלוחים, אלא שהאדם מן היישוב הרגיל בהזמנת משלוחי פיצה אינו עושה זאת ו/או אינו מודע לכך ו/או רגיל לכך. אגב יאמר, כי לצורך ביצוע שליחות כאמור, בתנאים הרגילים (וגם המקובלים בפיצה מטר), היינו שליחות פיצה עד בית הלקוח בתוך פרק זמן שלא יעלה על שעה אחת, ומשמדובר בשליחות משולשת (לבית הלקוח לשם נטילת השובר, אל סניף פיצה מטר הקרוב ככל שיהיה, וחזרה אל בית הלקוח) ומששליחות מעין זו נחשבת בחברות השליחויות כשליחות

שיש לשלם בגינה תוספת בגין משלוח "חבילה", הרי שפועל יוצא של הדברים הוא, כי עלות השליחות עולה בממוצע על עלות הפיצה עצמה.

## **ב. תמצית הטענות**

### **11. המשיבות הפרו - הפרה יסודית - את התחייבויותיהן כלפי המבקש ואת יסודות ההתקשרות**

13. בין חברת יס לבין המבקש נחתם הסכם מחייב, במסגרתו התחייב המבקש לרכוש מחברת יס חבילת תוכן בעלות חודשית לתקופה של 12 חודשים, ומאידך, התחייבה חברת יס לספק למבקש את שירותי התוכן אותם רכש ממנה, וכן ליתן לו 52 שוברים לקבלת פיצות משפחתיות - כולל משלוחים, חינם אין כסף.

14. זאת ועוד; בין חברת יס לבין פיצה מטר נחתם הסכם לטובת אדם שלישי (כמשמעותו בסעיף 34 לחוק החוזים (חלק כללי), תשל"ג-1973) (להלן: "חוק החוזים"), באשר תכליתו של ההסכם בין יס לפיצה מטר, כמו גם טובת ההנאה הגלומה בו, מכוונת כלפי כל אותם מנויים שהצטרפו לחברת יס במסגרת המבצע, כדוגמת המבקש.

15. שינוי תנאי המבצע באופן חד צדדי, ובדרך שיש בה כדי לאיין את היכולת ו/או הכדאיות לממש את השוברים נשוא המבצע, עולה כדי הפרה יסודית של ההסכם שנכרת בין המבקש לבין חברת יס, ועולה כדי הפרת התחייבויותיהן של המשיבות כלפי המבקש.

### **הפרת התחייבויותיה ואחריותה של חברת יס**

16. חברת יס אחראית כלפי המבקש (כמו גם כלפי כלל קבוצת התובעים), מאחר שההתקשרות נעשתה ישירות בין המבקש לבין נציגי חברת יס, וזאת על יסוד מצגים (שהתבררו בדיעבד כמוטעים), שהוצגו על ידי חברת יס הן באמצעי התקשורת השונים והן על ידי נציגיה.

17. ודוק: חברת יס הציגה את ההטבה למצטרפים החדשים לשורותיה, בשווי של כ-2,500 ₪, סכום נכבד לכל הדעות. הטבה זו היוותה שיקול ממשי ומהותי בהחלטה להתקשר עם חברת יס ולא עם מתחרתה. למעשה, המבקש בחר להתקשר עם יס ולא עם החברה המתחרה ("הוט") על סמך אותו מבצע, אלא שאף אם לא היו כך פני הדברים, אין בכך כדי לגרוע מעצם ההפרה מצד יס. נספח ההתקשרות (נספח ד' לעיל), קובע באופן מפורש, שלא ניתן לבטל את ההתקשרות בטרם חלוף 12 חודשים, אף שכידוע, כבר במהלכם הפרה יס את התחייבויותיה.

18. למען שלמות הדברים יצוין, כי על גבי השוברים (כמו גם בנספח למבצע) צוין, כי: "פיצה מטר תהא האחראית הבלעדית לכיבוד ו/או למימוש פנקס השוברים על ידי המחזיק בו, ו-YES לא נושאת באחריות כלשהיא בקשר לכך".

19. המבקש יטען, כי יס אינה יכולה להתחמק מאחריותה כלפיו על יסוד ההחרגה שלעיל, וזאת מן הטעמים שלהלן:

19.1. מי ששיווקה את המבצע למבקש ומי שהתקשרה עמו בפועל היתה חברת יס; המבקש התחייב לשלם תשלום חודשי לחברת יס; ההטבה שניתנה למבקש נועדה על מנת ליצור אצלו תמריץ להתקשר עם חברת יס; המבקש הסתמך על המצגים שהוצגו בפניו אם על ידי נציגי חברת יס, ואם באמצעות פרסומים מטעם חברת יס; למבקש ציפייה לגיטימית כי חברת יס תעמוד בהתחייבויותיה ובמצגיה כלפיו, וזאת במיוחד שעה שהוא מתבקש לעמוד בהתחייבויותיו כלפיה.

**בנסיבות אלה, היינו, משחברת יס הינה נהנית עיקרית מן המבצע, הרי שחלה עליה חובה לקיים ו/או להבטיח את קיום התחייבויותיה שלה ו/או מי מטעמה כלפי המבקש.**

19.2. המבקש יוסיף ויטען, כי תניית החרגת אחריותה של יס עולה כדי תנייה מקפחת בחוזה אחיד, שדינה להתבטל. בענייננו, אין ולא יכול להיות חולק כי הנספח למבצע (כמו גם התנאים למימוש השוברים, כפי שאלו באים לידי ביטוי על גבי השוברים), נוסחו על ידי המשיבות ו/או מי מטעמן, כאשר למבקש לא היתה כל יכולת ו/או אפשרות לעמוד על שינויים של אי אלו הוראות במסמכים דנן. עוד יצוין, כי ממילא חל בענייננו על כל מסמך התקשרות ו/או שובר גם כלל הפרשנות נגד המנסח.

**משכך, הרי שבפנינו הסכם אחיד שנוסח על ידי חברת יס ו/או מי מטעמה באופן חד צדדי ומקפח, ומשכך דינו להתבטל.**

20. זאת ועוד; תנית החרגת אחריותה של יס נוסחה באופן כוללני ומטעה. מלשון התניה הנ"ל עולה, כי חברת יס לא תישא באחריות כלשהיא למימוש השוברים על ידי פיצה מטר. יחד עם זאת, תנית ההחרגה הנ"ל לא אומרת דבר וחצי דבר, בדבר האפשרות של מי מן המשיבות, לשנות את תנאי המבצע ו/או לבטלו.

במבצעים מן הסוג בו עסקינן, נהוג שהחברה שאינה מספקת את המוצר או השירות, לא תישא באחריות בכל הקשור לטיב ו/או איכות המוצר ו/או השירות. בענייננו, המדובר בתניה גורפת וכללית, אשר מבקשת לפטור את חברת יס, הנהנית הראשית והעיקרית מן ההתקשרות, מכל אחריות לא רק לטיב השירות, אלא לעצם מתן השירות.

21. פעולותיה של חברת יס, שעה שזו לא יידעה את המבקש בשלב ההתקשרות כי היא אינה אחראית למימוש המבצע, וכי יכול שתנאי המבצע ישתנו באופן חד צדדי ומהותי, ושעה שחברת יס בחרה להשתמט מאחריותה כלפי המבקש על ידי היתלותה בתניה מקפחת שנוסחה על ידה ו/או מי מטעמה, עולה כדי הפרת חובת תום הלב במשא ומתן בהתאם להוראת סעיף 12 לחוק החוזים, ואף כדי הפרת חובת תום הלב בקיום ההסכם בהתאם להוראת סעיף 39 לחוק החוזים.

**התחייבותה ואחריותה של פיצה מטר**

22. נפתח ונאמר, כי בהתאם להוראות הנספח למבצע, כמו גם לתנאי מימוש השוברים (כפי שאלו מופיעים על גבי השוברים), מודה פיצה מטר כי מלוא האחריות על מימוש השוברים רובצת על כתפיה. משכך הם פני הדברים, אין ולא יכולה להישמע כל טענה מאת פיצה מטר בדבר החרגת ו/או סיוג אחריותה כלפי המבקש ו/או קבוצת התובעים. המדובר בהתחייבות ישירה של פיצה מטר כלפי המבקש וקבוצת התובעים.

23. לגופם של דברים: כאמור לעיל, בהתאם לתנאי המבצע התחייבה פיצה מטר לכבד את השוברים בסניפיה השונים, בכל שעות פעילות הסניפים ולאורך כל השבוע, לרבות באמצעות משלוחים (בכפוף לאזורי החלוקה), **והכל ללא כל תוספת תשלום שהיא.**

24. שינוי תנאי מימוש השוברים, כפי שנעשה על ידי פיצה מטר, עולה כדי הפרה יסודית של התחייבויותיה כלפי המבקש, אם מכח ההסכם שנכרת בינה לבין יס, הסכם שהינו לטובת המבקש ויתר התובעים, ואם מכח הוראות הנספח למבצע ותנאי מימוש השוברים.

25. ודוק: המדובר בשינוי מהותי של תנאי המבצע וההתקשרות. שינוי תנאי המבצע, על ידי הגבלת השעות בהן ניתן לממש את השוברים, ובמיוחד, הפסקת שירות המשלוחים, יש בו כדי להביא לאינן האפשרות לממש את השוברים.

26. התנהגותה של פיצה מטר עולה אף כדי הפרת חובת תום הלב בקיום הסכם, כאמור בסעיף 39 לחוק החוזים. חוסר תום לבה של פיצה מטר בא לידי ביטוי ביתר שאת, עת שזו סירבה ליתן שירותי משלוח - **אפילו בתשלום** - וזאת על אף שהתחייבה ליתן שירותים אלו בחינם.

27. זאת ועוד; כאמור לעיל, בין פיצה מטר לבין יס נחתם חוזה לטובת אדם שלישי (המבקש כמו גם יתר התובעים). משפיצה מטר בחרה ב**יוזעין**, לשנות את תנאי ההסכם באופן שיש בו כדי להפר את ההסכם הפרה יסודית, גרמה היא לכך שהן היא והן יס תפר את התחייבויותיה כלפי המבקש (כמו גם כלפי יתר התובעים). אשר על כן, פעולותיה של פיצה מטר כמתואר לעיל, עולות אף כדי גרם הפרת חוזה, כאמור בהוראת סעיף 62 **לפקודת הנזיקין (נוסח חדש)**.

## **2.2. פעולות המשיבות עולות כדי הטעייה אסורה**

28. כאמור לעיל, בעת ההתקשרות לא נמסר על ידי מי מן המשיבות כי הינן רשאיות לבטל ו/או לשנות את התחייבויותיהן כלפי המבקש וכלפי יתר התובעים, אם בחלקן ואם במלואן.

29. דברים אלה יפים ונכונים במיוחד להתחייבות המשיבות ליתן משלוחים חינם. במה דברים אמורים? בפרסומים השונים בהן שווק המבצע על ידי המשיבות, צוין כי מימוש השוברים יתאפשר באמצעות משלוחים חינם. המשיבות אף הגדילו לעשות, עת שהן תארו כי באמצעות ההטבה, יוכלו מנוייה של יס ליהנות מצפייה בשידורי האחרונה תוך כדי אכילת פיצה.

30. רוצה לומר: המשיבות ידעו ועמדו על החשיבות במתן משלוחים חינם, והראיה לכך, שבמסגרת הפרסומים שנעשו על ידן לשיווק המבצע, התייחסו הן להטבה זו מפורשות, ואף עשו בה שימוש על מנת להניע את הקהל הרחב להיענות למבצע ולתנאיו.

31. בנסיבות אלה, עולה התנהגותן של המשיבות כמתואר לעיל כהטעייה כאמור בסעיף 15 לחוק החוזים וכאמור בסעיף 2 **לחוק הגנת הצרכן, התשמ"א-1981**. זאת ועוד; התנהגות המשיבות כאמור לעיל עולה אף כדי מסחר לא הוגן בשל תיאור כוזב כאמור בסעיף 2 **לחוק עוולות מסחריות, התשנ"ט-1999**.

## **3.2. התעשרות המשיבות שלא כדין**

32. מצב הדברים המתואר לעיל, לפיו המשיבות חזרו בהן מהתחייבויותיהן ליתן שירותים ו/או הטבות למבקש, בעוד שהמבקש עומד בהתחייבויותיו במלואן וללא רבב, עולה כדי עשיית עושר ולא במשפט כאמור **בחוק עשיית עושר ולא במשפט, תשל"ט-1979**.

33. בהתייחס לחברת יס: שעה שהמבקש משלם לחברת יס דמי מנוי חודשיים, וזאת מבלי שניתנות לו מלוא ההטבות שהובטחו לו, הרי שיש בכך משום התעשרות שלא כדין על חשבוננו של המבקש.

34. בהתייחס לפיצה מטר: שעה שפיצה מטר בחרה שלא ליתן שירותי משלוחים, וזאת חרף התחייבותה המפורשת ליתן שירותים אלה ללא כל הגבלה (למעט בדבר אזורי החלוקה), עליה לשפות את המבקש, כמו גם את יתר התובעים, בעלות שליחות כפולה בשיעור העולה על שיעור רכישת פיצה.

35. עוד יצוין, שנראה כי הסיבה בגינה ביקשה פיצה מטר להתחמק מהתחייבויותיה כלפי המבקש, נעוצות במניעים כלכליים, שכן אין זה מקרה ששירות המשלוחים נמנע ממחזיקי השוברים, דווקא בשעות בהן היקף ההזמנות הינו גבוה יותר.

### ג. הנימוקים לאישור התובענה כייצוגית

36. הליך התובענה הייצוגית, המעוגן בדין הישראלי הן בחוק, והן בהוראות חוק ספציפיות, נועד לשמש כלי נוח לתביעה, מקום שקיימת שאלה משפטית משותפת לקבוצה גדולה והומוגנית של נפגעים אשר לא סביר, לא רצוי (ולעתים קרובות, כבענייננו, אף לא אפשרי) שיגישו תובענות נפרדות.

37. להלן יראה המבקש כי הוא עומד בכל הקריטריונים שנקבעו בסעיף 8 לחוק, אשר על-פיהם נבחנת שאלת אישור התובענה כייצוגית.

### התובענה דנא נכללת בגדר סוגי התביעות המפורטים בתוספת השניה לחוק

38. סעיף 3 (א) לחוק קובע, כדלקמן:

"לא תוגש תובענה ייצוגית אלא בתביעה כמפורט בתוספת השניה או בענין שנקבע בהוראת חוק מפורשת כי ניתן להגיש בו תובענה ייצוגית..."

39. על-פי סעיף 1 לתוספת השניה לחוק, ניתן להגיש "תביעה נגד עוסק, כהגדרתו בחוק הגנת הצרכן, בקשר לענין שבינו לבין לקוח, בין אם התקשרו בעסקה ובין אם לאו".

40. בסעיף 1 לחוק הגנת הצרכן, התשמ"א-1981, מוגדר "עוסק" כ"מי שמוכר נכס או נותן שירות דרך עיסוק, כולל יצרן".

41. הנה כי כן, המבקש רשאי להגיש את התובענה דנא כנגד המשיבות, ולעתור במסגרת תובענה זו לסעדים המפורטים בבקשה זו ובתובענה.

42. עוד יצוין, כי תביעה זו עניינה גם בעילה מכח חוק הגנת הצרכן, התשמ"א-1981, ואף בכך יש עדי להכשיר את הגשת התביעה בדרך של תובענה ייצוגית.

### למבקש עילת תביעה אישית כנגד המשיבות (סעיף 4(א)(1) לחוק)

43. כמפורט לעיל, למבקש קיימת עילת תביעה אישית כנגד המשיבות. אשר על כן, מתקיימת בענייננו דרישת סעיף 4(א)(1) לחוק.

### התובענה מעוררת שאלות מהותיות של עובדה או משפט המשותפות לכלל חברי הקבוצה (סעיף 8(א)(1) לחוק)

44. השאלה השנויה במחלוקת בתובענה נשוא הבקשה דנא, הדורשת בירור והכרעה, הינה, למעשה, שאלה אחת ויחידה: האם המשיבות היו רשאיות וזכאיות לשנות את תנאי המבצע באופן חד צדדי, כפי שעשו, תוך כדי הפרת התחייבויותיהם למבקשו כמו גם לכלל התובעים.

45. שאלה זו משותפת לכלל חברי קבוצת התובעים, ואין היא ייחודית ו/או רלוונטית אך למבקש, שכן תנאי המבצע פורסמו בכל אמצעי התקשורת ושווקו באופן זהה לכלל הציבור הרחב. אין המדובר

במצגים שהוצגו אך למבקש עת שזה ביקש להתקשר עם יס בהסכם לצורך הצטרפותו למנוייה, אלא במצגים שהוצגו כלפי כולי עלמא.

46. בהליך דנא, יתבקש בית המשפט הנכבד לבחון באם הפעולות שננקטו על ידי המשיבות עולות כדי הפרת התחייבויותיהן של המשיבות למבקש (כמו גם ליתר התובעים), האם פעולות אלה עולות כדי הטעיה, כדי מסחר לא הוגן וכיו"ב, אם לאו. תשובתו של בית המשפט תהא נכונה ויפה לא רק כלפי המבקש, אלא כלפי כל אלו שהתקשרו עם יס במסגרת המבצע ועל יסוד המצגים שהוצגו במסגרתו.

47. עינינו הרואות, כי בענייננו הן השאלות העובדתיות והן השאלות המשפטיות הניצבות בבסיס התובענה דנא, הינן משותפות לכלל חברי הקבוצה.

48. נזכיר בעניין זה, כי עמדת הפסיקה, בכל הנוגע לצורך בשאלות משותפות של משפט ושל עובדה בין חברי קבוצת התובעים, הינה שדי בכך שהיסוד המשותף מהווה מרכיב מהותי בהתדיינות בכדי למלא תנאי זה (ראו למשל: ע"א 1977/97 ברזני נ' בזק החברה הישראלית לתקשורת בע"מ, פ"ד נה(4) 584).

49. אשר על כן, מתקיימים בענייננו דרישות סעיפים 4(א)1 ו-8(א)1 לחוק.

#### קיימת אפשרות סבירה שהתובענה תוכרע לטובת התובעים (סעיף 8(א)1 לחוק)

50. טענות המבקש כנגד המשיבות, על כך שעל המשיבות להשיב לכלל קבוצת התובעים, למצער, את עלות דמי המשלוח שנמנע מהם, מבוססת על ראיות מוצקות, וביניהן הוראותיו של הנספח למבצע, שנוסח על ידי המשיבות, במסגרתו צוין מפורשות, כי ההטבה אינה כוללת אך מתן 52 שוברים לקבלת פיצה משפחתית, אלא אף משלוחים חינם.

#### תובענה ייצוגית היא הדרך היעילה וההוגנת להכרעה במחלוקת בנסיבות העניין (סעיף 8(א)2 לחוק)

51. קבוצת התובעים בתובענה נשוא בקשה זו מונה, בהערכה גסה, קרוב לאלפי פרטים (בני אדם ו/או ישויות משפטיות אחרות).

52. אישור התביעה המצורפת לבקשה זו כתביעה ייצוגית, יביא ליעול ההליך המשפטי ולדיון ממצה בתובענה, ויש בו כדי למנוע מצב, שבו תוגשנה לבתי המשפט תביעות רבות ונפרדות, שעניינן זהה. יתרונו של הדיון בתובענה נשוא הבקשה דנא כייצוגית, הינו הן במניעת עומס מיותר על בתי המשפט והן במתן מענה לכלל הפרטים שזכאים להשבה מאת המשיבות, וזאת בדרך שתבטיח פיצוי הולם לכלל הנוגעים בדבר ולא רק לחלקם; ומניעת האפשרות למתן פסיקות שונות ו/או סותרות באותו עניין.

53. סביר להניח, כי רוב הנמנים על הקבוצה יעדיפו להימנע מעימות משפטי מול המשיבות, אם מטעמים כלכליים, ואם מטעמים אחרים, ומשכך, תביעה ייצוגית בנסיבות אלה, מעמידה את הצדק על כנו בדרך יעילה, ממצה ושוויונית.

54. בהקשר זה יוסיף המבקש ויציין, כי על-פי הוראות סעיף 1 לחוק, אחת ממטרותיו של החוק שנחקק אך לאחרונה, הינה אכיפת שלטון החוק והרתעה מפני הפרתו, וזאת במיוחד מקום בו מי שנפגע מהפרת הדין הינו "האזרח הקטן", היינו, אוכלוסייה שאינה מאוגדת והמתקשה לפנות לבית המשפט כיחידים.



55. בשל המספר הרב של התובעים הפוטנציאליים, ברור כי תובענה ייצוגית היא הדרך היעילה וההוגנת ביותר לברור המחלוקות נשוא התביעה. ניתן לראות בעליל, כי אין זה יעיל לנהל תביעות בודדות בעילת ההשבה, כאשר השאלות העובדתיות והמשפטיות זהות לחלוטין. במקרה דנא ברור אפוא, כי תובענה ייצוגית היא הדרך היעילה והנכונה להוציא את הצדק לאור, ולהשיב לתובעים את הכספים שנגבו מהם מכח שלא כדין.

#### **עניינם של כלל חברי הקבוצה ייצוג וינוהל בדרך הולמת (סעיף 8(א)(3) לחוק)**

56. המבקש (התובע) נמנה עם הקבוצה, הוא נפגע ישירות מהתנהגותן ו/או מדיניותן של המשיבות, ולכן הוא הגורם שייצג את ענייני הקבוצה בצורה הטובה ביותר. כאמור לעיל, העובדות הנוגעות לתביעה דנא הן אחידות וזהות לגבי כל אחד מחברי הקבוצה.

57. בענייננו, המדובר במבקש שזכאי אף הוא לסעדים הנתבעים במסגרת התביעה דנא.

58. לחלופין ולמצער, הרי שקיים יסוד סביר להניח שהמבקש ייצג בדרך נאמנה והולמת את עניינם של כל הנמנים עם קבוצת התובעים בתובענה, שאישורה מבוקש בגדר בקשה זו.

59. עוד יצוין, כי באי-כוחו של המבקש הח"מ כשירים אף הם לייצג בדרך הולמת את עניין המבקש ואת עניינה של קבוצת התובעים בכלל.

#### **עניינם של כלל חברי הקבוצה ייצוג וינוהל בתום לב (סעיף 8(א)(4) לחוק)**

60. התובענה נשוא בקשה זו (נספח א' לעיל), מוגשת בתום לב ומתוך שאיפה כנה ואמיתית להשיב למבקש - כמו גם לכלל התובעים, אותם הוא מבקש לייצג - את הסכומים להם הם זכאים נוכח התנהלות והתנהגות המשיבות.

המבקש (התובע) מבקש לייצג בתביעה זו חלק גדול, אם לא את כלל מנויי המשיבה 1 שהתקשרו עמה בהסכם לרכישת תוכן כדוגמתו, במסגרת המבצע ששווק על ידי המשיבות יחדיו, בו הוצגו בפניהם מצגים שהתבררו בדיעבד כמוטעים, אשר הופרו ברגל גסה ובוטה על ידי המשיבות.

61. ככל שתובענה זו תתקבל, הרי שיהא בכך כדי להביא תועלת של ממש לכלל התובעים, וברי שאין המדובר בניסיון להשיג מטרה אישית של המבקש. אדרבא, הגשת הבקשה דנא נעשית מתוך מטרה להביא לתיקון עוול שנגרם על-ידי המשיבות לכלל חברי קבוצת התובעים, אשר נפגעו מן הפעולות החד הצדדיות שננקטו על ידי המשיבות.

העובדה שהמבקש נרתם לעמוד בראש מאבק זה, על כל הכרוך בכך, מלמדת אף היא על רצינותו, כנותו ותום ליבו של המבקש.

62. למען הסר ספק, יובהר בזאת מפורשות, כי המבקש מאמין בתום לב ברצינותה, חיוניותה ובסיכויה הגבוהים של התביעה דנא להתקבל על-ידי בית המשפט הנכבד, מקום והבקשה דנא תאושר.

#### **ז. הסעדים המבוקשים**

63. לאור המקובץ לעיל, יתבקש בית המשפט הנכבד להורות למשיבות, כדלקמן:

63.1. לחייב את המשיבות להשיב ולשלם, ביחד ולחוד, לכל אחד מיחיד התובעים את עלות כל הפיצות ו/או שווי כל השוברים, מהמועד שבו שונו תנאי השוברים (היינו, חודש מאי, או מועד

סמוך לכך), ועד ליתרת התקופה הנקובה בשוברים, כל אחד בהתאם לשוברים שנמסרו לו לפי מועד ההתקשרות. שיעור ההשבה יחושב לפי מחירה של פיצה משפחתית על פי מחירון פיצה מטר במועד הגשת הבקשה- סך של 48 ש"ח -בתוספת הפרשי הצמדה וריבית כחוק עד למועד התשלום בפועל וכמובן בכפולה של מספר הפיצות.

63.2. לחלופין, ומאחר וכאמור, תנאי השוברים שונו באופן שלא ניתן לממשם באמצעות משלוח (כפי שפורט לעיל), לחייב את המשיבות להשיב ולשלם, ביחד ולחוד, את עלות המשלוח בגין כל השוברים, מהמועד שבו שונו תנאי השוברים (היינו, חודש מאי, או במועד סמוך לכך), ועד ליתרת התקופה הנקובה בשוברים, כל אחד בהתאם לשוברים שנמסרו לו לפי מועד ההתקשרות עם יס, לפי עלות משלוח משולשת במועד הגשת הבקשה (שליחות אל בית המזמין לנטילת השובר, שליחות לסניף פיצה מטר לנטילת הפיצה ושליחות חזרה לבית המזמין, והכל בתוך פרק זמן שלא יעלה על שעה, כמקובל ברשת פיצה מטר המתחייבת לשליחות שלא תעלה על שעה אחת מרגע ההזמנה), סך של כ- 60 ש"ח, בתוספת הפרשי הצמדה וריבית כחוק עד למועד התשלום בפועל, והכל בכפולה של מספר הפיצות (שליחויות).

64. עוד מתבקש בית המשפט הנכבד לקבוע את שכר טרחתם של עורכי הדין המייצגים את המבקש בתובענה דן בשיעור שלא יפחת מ- 15% מן הסכום שייפסק ו/או משווי הסעד שייפסק, בתוספת מע"מ כדין, עבור טיפול בתובענה בערכאה הראשונה.

65. כמו כן, מתבקש בית המשפט הנכבד לקבוע, כי חלק מסוים שיקבע בית המשפט הנכבד מתוך הסכום ו/או שווי הסעד שייפסק, לאחר ניכוי ההוצאות ושכר טרחת עורך דין, בשיעור שלא יפחת מ-5% משווי הסעד הכולל שייפסק לטובת כלל התובעים, ישולם ו/או יינתן למבקש, אשר טרח בהגשת התובענה ובהוכחתה.

66. בית המשפט הנכבד מתבקש להוסיף וליתן הוראות נוספות בדבר הדין בתובענה כפי שימצא בית המשפט הנכבד לנכון.

67. כן יתבקש בית המשפט הנכבד לחייב את המשיבות בהוצאות בקשה זו ובשכ"ט עו"ד בצירוף מע"מ כדין בגינה.

## ה. סוף דבר

68. תצהיר המבקש מצורף בתמיכה לעובדות המהוות בסיס לבקשה דן.

69. לאור כל האמור לעיל מתבקש בית המשפט הנכבד להיעתר לבקשה, לאשר את התובענה כתובענה ייצוגית, ולחייב את המשיבות בהוצאותיו של המבקש ובשכר טרחת עורכי דינו, כמבוקש לעיל.

\_\_\_\_\_  
תומר שקרצי, עו"ד

\_\_\_\_\_  
אלמוג דורון, עו"ד

ב א י – כ ו ח ה מ ב ק ש

היום: 11 ביולי 2007.