

הסדר פשרה בתובענה ייצוגית

בת"צ 15-12-35513 דניאלה אברהם נ' רקיט בנקיזר (ניר איסט) בע"מ

שנערך ונחתם ביום __ בחודש ספטמבר שנת 2017

בין:

דניאלה אברהם

ע"י ב"כ עו"ד אמיר ישראלי ו/או שלומי כהן

מרח' העמקים 3, קרית ביאליק

טל' 04-8555099 פקס 04-8555110

מצד אחד;

לבין:

רקיט בנקיזר (ניר איסט) בע"מ, ח.פ. 512790908
RECKITT BENCKISER (NEAR EAST) LTD

באמצעות ב"כ ממשרד סולומון ליפשיץ ושות'

מרח' אבא הלל 7, רמת גן

טל': 03-5757712, פקס: 03-5757725

מצד שני;

הואיל:

וביום 17/12/15 הגישה הגב' דניאלה אברהם (להלן: "המבקשת") לבית המשפט המחוזי בתל אביב בקשה לאישור תובענה כייצוגית, במסגרת ת"צ 15-12-35513 (להלן: "בקשת האישור") נגד חברת רקיט בנקיזר (ניר איסט) בע"מ, ח.פ. 512790908 (להלן: "המשיבה") ונגד חב' נוספת בשם רקיט בנקיזר הלת'יקר אינטרנשיונל בע"מ;

והואיל:

וביום 25.1.16 הורה ביהמ"ש בהסכמת הצדדים על מחיקתה של חב' רקיט בנקיזר הלת'יקר אינטרנשיונל בע"מ (שצוינה בבקשת האישור כמשיבה 2) מההליך, לאור הסכמת הצדדים;

והואיל:

ובבקשת האישור נטען כי המשיבה שיווקה באמצעות קמפיין פרסומי את אריזות נורופן קפסולות גיל, בצבע וורוד, המכילות 10 קפסולות כמוצר ייעודי המשמש בראש ובראשונה לטיפול בכאבי מחזור, תוך שהיא גורמת לחברי הקבוצה לרכוש את המוצר, בנפרד ממשככי כאבים סטנדרטיים (לרבות אלו המשווקים בידי נורופן);

והואיל:

ולטענת המבקשת, הקמפיין הפרסומי אליו נחשפה לימד שיש במוצר תועלת נפרדת לטיפול בכאבי מחזור, שכן המוצר מיועד בראש ובראשונה לטיפול בכאבים אלה. אלא שבפועל קיימת זהות מוחלטת בין הנורופן 10 קפסולות ובין יתר מוצרי נורופן,

שכן המוצר כולל רכיבים פעילים זהים לחלוטין, (Ibuprofen 200 mg) ולמעשה, אף הרכיבים שאינם פעילים הינם זהים לחלוטין (ככל שיש לדבר רלוונטיות כלשהי).

והואיל:

וביום 16.5.16 הגישה המשיבה את תגובתה לבקשת האישור, במסגרתה הציגה תשתית עובדתית מפורטת, המוכיחה לטענתה כי לא היה בהתנהגות המיוחסת לה על ידי המבקשת או בקמפיין הפרסומי כדי להטעות את צרכניה או כדי להקים נגדה עילת תביעה כלשהי, ובפרט עילת תביעה ייצוגית. עוד טענה המשיבה, כי ניתן לה אישורי משרד הבריאות הן ביחס לאריזת המוצר וההתוויה המופרטת על גביה (אשר כללה את כל סוגי הכאבים ולא רק כאבי מחזור) והן ביחס לקמפיין הפרסומי וכי האריזה והקמפיין עולים בקנה אחד עם הנחיות הרגולטור;

והואיל:

והמשיבה הוסיפה וטענה כי ממילא למבקשת לא נגרם כל נזק, שכן היא ביצעה השוואה לא נכונה בין תרופות סטנדרטיות, המשווקות מאחורי גב רוקח (הנקראות גם תרופות OTC), ובין תרופות הנמכרות על המדף ללא עזרת רוקח (הנקראות גם תרופות GSL) שהינן "מוצר נוחות" יקר יותר. עוד טוענת המשיבה, כי כאשר מבצעים בדיקה השוואתית של מחיר קפסולה בשתי אריות ה-GSL (10 קפסולות ו-16 קפסולות), הרי שמחיר קפסולה באריזה של 10 קפסולות בכל מקרה מתומחר במחיר זול ב-3 אגורות ממחיר של קפסולה באריזה של 16 קפסולות ;

והואיל:

וביום 4.9.16 הוגשה תשובה לתגובה מטעם המבקשת במסגרתה נטען בין היתר כי אישורי משרד הבריאות לקמפיין הפרסומי, ככל שניתנו, ממילא אינם מעניקים הכשר להטעיית הציבור ;

והואיל:

ולגישת הצדדים, בחינת הסיכונים והסיכויים שבהמשך ניהול התובענה הייצוגית אל מול יתרונותיו של הסכם הפשרה מובילים למסקנה, כי הסדר הפשרה דנן, הינו הדרך היעילה וההוגנת להכרעה במחלוקת בנסיבות העניין ולטובת חברי הקבוצה תוך חסכון במשאבי הצדדים וזמנו של בית המשפט, בפרט כאשר בכל מקרה הקמפיין הפרסומי הופסק כחמישה ימים לאחר עלייתו משיקולים פנימיים של המשיבה.

והואיל;

והצדדים העדיפו לגבש הסדר פשרה לסיום ההליך וזאת כדי להיטיב עם חברי הקבוצה כהגדרתה להלן, וכן על מנת למנוע ניהול ההליך ממושך, שעלויותיו לשני הצדדים הינן משמעותיות, שבסופו ובחלוף הזמן, וככל שהתביעה תתקבל, ייתכן וייווצר קיים קושי לאתר את חברי הקבוצה ולהעניק להם סעדים.

והואיל;

והצדדים הגיעו להסדר פשרה ביניהם, מבלי שמי מהצדדים יודה בטענות הצד האחר ו/או יודה בחבות כלשהי, ותוך שכל צד דוחה את טענות הצד האחר, אשר בכפוף לאישורו על ידי בית המשפט ולהוצאתו אל הפועל, יביא לידי סיום סופי ומוחלט את ההליכים בתובענה, והכל על פי תנאי הסדר זה להלן ;

לפיכך, הוצהר, הותנה והוסכם בין הצדדים, כדלקמן:

1. המבוא, ההגדרות והכותרות

- 1.1. המבוא להסדר זה מהווה חלק בלתי נפרד ממנו.
- 1.2. חלוקת הסדר זה לסעיפים, ומתן הכותרות לסעיפים, נעשו לשם הנוחות בלבד, ואין לייחס להם כל משמעות בפרשנות הסדר.
- 1.3. בהסדר זה תיוחס למונחים הבאים הפרשנות המופיעה בצידי:
- | | |
|---|----------------|
| - בית המשפט המחוזי בתל אביב. | "בית המשפט" |
| - הגב' דניאלה אברהם. | "המבקשת" |
| - רקיט בנקיזר (ניר איסט) בע"מ. | "המשיבה" |
| - עוה"ד אמיר ישראלי ו/או שלומי כהן מרחוב העמקים 3, קרית ביאליק. | "ב"כ המבקשת" |
| - משרד סולומון ליפשיץ ושות'. | "ב"כ המשיבה" |
| - חוק תובענות ייצוגיות, התשס"ו-2006. | "החוק" |
| ויתור סופי, מלא ומוחלט של כל אחד מחברי קבוצת התובעים בתביעה או המבקשים בבקשה כלפי הנתבעת ו/או מי מטעמה ו/או מי מבעלי מניותיה ו/או מנהליה ו/או עובדיה ו/או שלוחיה - על כל תביעה ו/או טענה ו/או דרישה ו/או זכות מכל מין ו/או סוג שהוא הנוגעים במישרין או בעקיפין לענייני התביעה או הבקשה, או העולים מהם, בין שידועים כיום ובין שיהיו ידועים בעתיד, בין אם מותלים ובין אם לאו, וביחס לכל תביעה ו/או הליך משפטי ו/או מעין משפטי (ובכלל זה בוררות) הנובע במישרין או בעקיפין מן המעשים והמחדלים הנטענים בתביעה או בבקשה, בין אם הם ידועים כיום ובין אם יהיו ידועים בעתיד. | "ויתור וסילוק" |
| - כלל רוכשי אריזות נורופן קפסולות נוזל 200 מ"ג (10 קפסולות) | "חברי הקבוצה" |

2. הצהרות הצדדים

2.1. הצדדים מצהירים, כי אין כל מניעה - חוקית, חוזית ו/או אחרת - להתקשרות בהסדר זה, ולקיום חיוביהם על פיו במלואם ובמועדם, והכל כפוף לאישור בית המשפט המוסמך ובהתאם להוראותיו.

2.2. הצדדים מצהירים כי אין בהתקשרותם בהסדר זה משום הודאה מצד מי מהצדדים בטענה ו/או דרישה כלשהי של הצד האחר.

2.3. לצורך הסדר זה בלבד, מסכימים הצדדים, כי בקשת האישור תקבל והתובענה תאושר כייצוגית, כי לצרכי הסכם זה בלבד מתקיימים תנאיו של סעיף 19(א) לחוק, וכי סיוס ההליך בהסדר פשרה, בתנאים שלהלן, היא הדרך היעילה וההוגנת להכרעה בנסיבות העניין.

3. ההסכמות

3.1. בד בבד עם תתימת הסכם פשרה זה יחתמו הצדדים על בקשה לאישור הסדר פשרה, אשר תוגש לבית המשפט המחוזי בתל אביב, בהתאם להוראות סעיף 18 לחוק וסעיף 12 לתקנות תובענות ייצוגיות, התש"ע-2010, בה יודיעו הצדדים לבית המשפט אודות כריתתו של הסדר פשרה זה, ובה יבקשו מבית המשפט כדלקמן:

3.1.1. להורות על פרסום מודעה בדבר הגשת הבקשה לאישור הסדר פשרה בהתאם להוראות סעיף 18(ג) לחוק, בנוסח המצורף לבקשה לאישור הסדר פשרה כנספת "1", בשני עיתונים יומיים נפוצים בהתאם לסעיף 25(א)(3) לחוק (להלן: "המודעה הראשונה"), לפי בחירתה של המשיבה;

3.1.2. להורות על משלוח העתק מהמודעה הראשונה בצירוף העתק מהבקשה לאישור הסדר פשרה, העתק מהסדר הפשרה זה ומהתובענה ליועץ המשפטי לממשלה, לממונה על הגנת הצרכן ולמנהל בתי המשפט;

3.1.3. להורות כי אדם אשר יש לו זכות להתנגד להסדר הפשרה יגיש התנגדות מנומקת תוך 45 יום ממועד פרסום המודעה הראשונה, וכן להורות כי היה ותוגש התנגדות כאמור, יהיו הצדדים להסדר הפשרה רשאים להגיש תגובה להתנגדות בהתאם לקבוע בסעיף 18(ה) לחוק;

3.1.4. להורות כי כל אדם אשר אינו מעוניין כי הסדר הפשרה יחול עליו, יבקש מבית המשפט הנכבד להתיר לו לצאת מהקבוצה, תוך 45 יום ממועד פרסום המודעה הראשונה, ואם לא יעשה כן במועד האמור, יחשב כמי שהסדר הפשרה חל עליו;

3.1.5. להורות כי אישור הסדר הפשרה אינו טעון מינוי בודק;

3.1.6. בתום המועד להגשת הודעות התנגדות, לאשר את הסדר הפשרה, לאשר את ההמלצה המוסכמת של הצדדים בעניין תשלום גמול למבקשת ושכר טרחה לבאי כוחה בהתאם להוראות סעיפים 22 ו-23 לחוק וליתן להסדר הפשרה תוקף של פסק דין;

3.1.7. להורות על פרסום מודעה בדבר מתן תוקף של פסק דין להסדר הפשרה בהתאם להוראת סעיף 25(4) לחוק, בהתאם לנוסח שיוגש לאישורו של בית המשפט בתוך 14 ימים מיום מתן תוקף של פסק דין להסדר הפשרה, בשני עיתונים יומיים נפוצים (להלן: "המודעה השנייה"), לפי בחירתה של המשיבה;

3.2. המשיבה תישא בעלויות פרסום המודעה הראשונה והמודעה השנייה לעיתונות. ככל שיורה בית-המשפט על מינוי בודק, תישא המשיבה בשכרו.

4. התחייבויות המשיבה

4.1. המשיבה מצהירה כי הקמפיין הפרסומי הופסק זמן קצר לאחר השקתו.

4.2. המשיבה תתרום אריזות נורופן קפסולות נוזל 200 מ"ג (10 קפסולות) בשווי כספי של 200,000 ₪ וזאת בהתאם למחירם הממוצע לצרכן, בהתאם לנתוני סטורנקסט בע"מ, בחודש בו ניתן פסק דינו של בית המשפט המאשר הסדר פשרה זה. המוצרים ייתרמו לצה"ל באמצעות האגודה למען החייל או הקרן למען ביטחון ישראל (לבי"י).

4.3. תחשיב סכום הפשרה מבוסס על ההנחות הבאות – הנזק המקסימאלי שהמבקשת יכולה לטעון לו, בהנחה שבית המשפט הנכבד מקבל את כל טענותיה, עומד על סך של 0.29 ₪ לקפסולה. סך זה מהווה את ההפרש בין מחיר קפסולה באריזה של 10 קפסולות (נשוא ההליך דנא) למחיר הממוצע של קפסולה בכל אחת משלוש האריזות האחרות של המוצר הכוללות 16, 20 ו- 40 קפסולות (על אף שאריזות 20 קפסולות ו- 40 קפסולות הינן כאמור מוצרי OTC ולפיכך אמורות היו להיות זולות יותר). לפיכך, נזק לכאורי זה עומד על סך של 2.9 ₪ לאריזה.

על פי הנתונים שבידי המשיבה, בכל שנת 2015 כולה, נמכרו לצרכנים כ- 70,000 אריזות של נורופן 10 קפסולות. מספר האריזות שנמכרו בשנת 2015 כפול הנזק המקסימאלי שיכול היה להיגרם לכל צרכן, מסתכם בסך של 203,000 ₪.

על אף שהקמפיין הפרסומי עליו מושתתת הבקשה לאישור והתביעה היה באוויר 5 ימים בלבד כאמור; על אף שלשיטת המשיבה לא כל מי שרכש את המוצר בשנת 2015 נחשף אל הקמפיין; על אף שמחקרים מוכיחים כי גם מי שכן נחשף לקמפיין פרסומי השפעת הקמפיין פגה ביחס אליו לאחר מספר שבועות; ועל אף כל הטענות המפורטות בתגובת המשיבה ואשר לאורן המשיבה בדעה שדין של הבקשה

והתביעה בכל מקרה דחייה - נכונה המשיבה להעמיד את הפיצוי בשווי כספי של 200,000 ₪.

5. פיקוח אודות ביצוע הסדר הפשרה

- 5.1. התרומה כאמור לעיל תינתן בתוך תקופת זמן בת 12 חודשים מהמועד בו החלטת בית המשפט לאשר את הסדר הפשרה, הפכה לפסק דין חלוט.
- 5.2. עם סיום התרומה, ייערך בידי המשיבה תצהיר, המאשר את ביצועה ובו יפורטו סוג האריוזות שנתרמו, כמותם, ומחירם לצרכן. התצהיר יועבר לב"כ המבקשת, וכן יוגש לביהמ"ש הנכבד.
- 5.3. אישור בדבר מתן התרומה יתבקש מהעמותה כמפורט לעיל, ויצורף לתצהיר האמור בסעי' 5.2 לעיל.

6. הגמול למבקשת ושכר טרחה לבאי כוחה

- 6.1. הצדדים ימליצו לבית המשפט הנכבד לקבוע גמול בסך כולל של 10,000 ₪ למבקשת וכן להורות על תשלום שכר טרחת באי כוחה של המבקשת בסך כולל של 40,000 ₪ בתוספת מע"מ (46,800 ₪ כולל מע"מ בשיעורו נכון ליום הגשת הסדר הפשרה).
- 6.2. מתוך שכר הטרחה כמפורט לעיל, סך של 25,000 ₪ בתוספת מע"מ ישולם בתוך 14 ימים מהמועד בו יהפוך פסק הדין המאשר את הפשרה לחלוט. יתרת שכר הטרחה (15,000 ₪ בתוספת מע"מ) תשולם בתוך 21 ימים ממועד הגשת התצהיר, כמפורט בסעיף 5.2 לעיל ולאחר קבלת אישור ביהמ"ש הנכבד.
- 6.3. באי כוח המבקשת מתחייבים להמציא למשיבה, טרם ביצוע התשלומים, אישור על ניהול ספרים ואישור בדבר נכוי מס במקור.

7. תנאים נוספים

- 7.1. במקרה שבית-המשפט לא יאשר הוראה מהותית מהוראות הסכם הפשרה ו/או יקבע כי הוראה מהותית מהוראותיו הינה חסרת תוקף ו/או בלתי אכיפה ו/או יוסיף הוראות מהותיות להסכם הפשרה ו/או יסייגן, והכל ללא הסכמת הצדדים, יהיה כל צד רשאי להודיע בכתב לצד השני בתוך ארבעה עשר (14) ימים על ביטול הסדר הפשרה.
- 7.2. נמסרה הודעה כאמור, יהיה ההסדר בטל ומבוטל מדעיקרא וחסר תוקף משפטי, כאילו לא נחתם מלכתחילה. בין היתר, יראו בהסדר זה כאילו לא בא לעולם ולא ניתן יהא להגיש הסדר זה על נספחיו ו/או להסתמך עליו ו/או לעשות בו או בתוכנו

שימוש כלשהו בין במסגרת הליך שיפוטי כלשהו, בין במסגרת הליך מעין שיפוטי בין במסגרת הליך מנהלי ובין בכל הליך אחר. האמור לעיל, חל גם על טיטות ומסמכים שהוחלפו לקראת הסדר פשרה זה.

8. ויתור ומעשה בית דין

8.1. עם אישור בית המשפט הנכבד הסדר פשרה זה, ובכפוף לביצוע התחייבויותיה של המשיבה, יתגבש אוטומטית וויתור וסילוק וכן מעשה בית דין ביחס לכל העילות והסעדים שבתביעה כלפי חברי הקבוצה, כפי שהוגדרו בסעיף 1 לעיל, אשר לא נתנו הודעת פרישה כדין כאמור לעיל.

8.2. מבלי לגרוע מכלליות האמור בסעיף 8.1 לעיל, עם אישור בית המשפט הנכבד לפשרה זו, מותרת המבקשת כלפי המשיבה באופן סופי ומוחלט, על כל טענה ו/או דרישה ו/או זכות ו/או עילה בקשר עם בקשת האישור והתביעה, במהלך תקופת 7 השנים שקדמו למועד הגשת בקשת האישור ו/או בקשר עם איזו מהטענות או הדרישות הכלולות, במישרין ו/או בעקיפין, בבקשת האישור ו/או בתביעה.

9. בודק בהתאם לסעיף 19 לחוק תובענות ייצוגיות

במסגרת הבקשה לאישור הסדר הפשרה, הצדדים יבקשו מבית המשפט להורות כי אישורו של הסדר פשרה זה אינו טעון מינוי בודק.

10. שונות

10.1. ההסדר כולל את כל ההסכמות שבין המשיבה לבין המבקשת ובאי כוחה והוא מגבש וממצה באופן בלעדי וסופי את כל ההסכמות בקשר עם האמור בו.

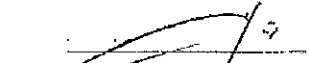
10.2. לא יהיה כל תוקף לכל שינוי או תוספת להסדר, אלא אם נעשו בכתב ונחתמו על ידי ב"כ הצדדים להסדר. לא תישמע טענה של שינוי ההסדר בעל פה. כמו כן, לא יהיה תוקף לכל מצג ו/או מו"מ, ככל שנוהל בין הצדדים, קודם לחתימת ההסדר.

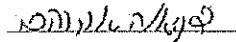
10.3. הצדדים מתחייבים לפעול בתום לב לקיומו של ההסדר ולבצע את כל הפעולות המנויות לעיל ולחתום על כל המסמכים, האישורים, הטפסים וההודעות, ככל שיידרש, ושיהיה מועיל לצורך ביצוען של הוראות ההסדר.

10.4. כתובות הצדדים בכל הקשור למסירת הודעות ובכל הקשור בביצועו וקיומו של הסדר זה, הן כמפורט במבוא להסדר. כל הודעה שתשלח בדואר רשום לפי הכתובת הנ"ל, תחשב כמי שנתקבלה תוך 72 שעות מעת מסירתה למשלוח בבית דואר בישראל. אם נשלחה בפקס ביום עסקים, תחשב כמי שהתקבלה ביום העסקים שלאחר מכן, ובלבד שעובדת שליחתה אושרה טלפונית על ידי נמענה או על ידי מי מטעמו. אם נמסרה ביד - בעת מסירתה.



ולראית באו הצדדים על החתום:


רמי בנצור (ניר איסט) בע"מ
חנשיב


דניאלה אמרחם
חמקשת