

בעניין:

המבקשים/תובעים: 1. מיכאל איוון וולף ת.ז. 014765911
2. יהודה חיים ת.ז. 50942770
עוי ב'יכ עווייד נדב חיים מר. 48886
מרחוב צאלון 36 יבנה
טל: 077-5267300, פקס: 077-5606184
Email: nadav@adv-cpa.com

-גנד-

המשיבות/נתבעות:

2. נתיב – קרן הפנסיה של פועלי ועובדיו משק ההסתדרות בע"מ (בניהול מיוחד)
קג"מ – קרן הגמלאות המרכזית של עובדים ההסתדרות בע"מ (בניהול מיוחד)
כולן אצל עמייתים – קרנות הפנסיה הוותיקות
עוי ב'יכ עוה"ד אלישע שור, סי' כהן פבון ואוח'
משרד עורכי דין אשר חلد ושות'
משדי רוטשילד 45, תל אביב 65784 (בית ציון)
טל': 03-7137000; פקס': 03-7137001

תשובה לתגובה לבקשת תיקון טעות ו/או הוספה ו/או מחיקת משיבה

המבקשים מתכבדים להגיש תשובה לבקשת תיקון טעות ו/או הוספה ו/או מחיקת משיבה לבקשת האישור לפי חוק תובענות ייצוגיות התשס"ו-2006 (להלן, בהתאם: "התגובה", "בקשת תיקון" ו-"החוק").
בבית הדין הנכבד מותבקש לקבל את הבקשת ון **לחיבב** את המשיבה בהוצאות ובשכ"ט בגין הטרחה שבהכנות התשובה.

וזו התשובה:

א. כלל – תיקון שם בעל דין עקב טעות, בכל שלב

1. כפי שצוין בבקשת תיקון, לבית הדין הנכבד סמכות לתקן "כל פגם או טעות בכל הליך" (תקנה 124 לתקנות בית הדין לעבודה (סדרי דין), תשנ"ב-1991 (להלן: "תקנות בית הדין") או תקנה 524 לתקנות סדר הדין האזרחי, תשמ"ד-1984 (להלן: "תקס"ד"א")). ככל הנוגע לקריטריון לתקן כאמור, גם בשלב מאוחר (לאחר פסק דין), יפים דברי בית המשפט העליון רע"א 1332/98 **אייבי טרנס ספנות בע"מ נ. מאירין שיפינג פ"ד** נב (3) 476 (להלן: "ענין אייבי טרנס").

"כאשר ברור מכתב התביעה כי מי שקיבלו הוא המתבע הנכוון, אף ששםו אינו מדויק, יטה בית המשפט להתייר את תיקון פסק הדין שניתן בהמשך ההליך. **במצב דברים כזה, התעלמותו של מקבל כתוב התביעה אינה אלא התחכמה**, המבקשת להיבנות מטעות הברורה על פני הדברים. החת嗛רונות מקבל כתוב התביעה, במצב כזה, אינה יותר מתר מתרמו ויק משמעות. אכן, ניתן יש זכות לקבל את כתוב התביעה ולקבל הזדמנויות סבירה להתגונן מפניו. אך אין לו זכות להסתתר מאחוריו שיבוש שנפל בשמו, בטעם לישיבתה באפס מעשה ובאי התגוננות מפני התביעה."

¹ כל החדשות להלן אינן במקור אלא אם נכתב אחרת.

הינו – כאשר המשפט הנכוּן קיבל את כתוב התביעה וכasher מדבר בטעות "ברורה על פני הדברים" אין כל מקום להתחכמוּות.

ב. כללי – סמכות כללית להтир שיפור כתוב טענות, לרבות הוספה וגריעת בעל דין

2. כמובן, גם כאשר אין מדובר בטעות טכנית, בית הדין הנכבד רשאי "בכל עת, להתריר לכל אחד מבני הדין או להורות לו לתקן את כתבי טענותיו" (תקנה 41 לתקנות בית הדין ותקנה 92 לתקס"א). בנוסף, תקנה 18 (א) לתקנות בית הדין (שהינה המקבילה לתקנה 24 לתקס"א), קובעת במפורש, כי:

"בכל שלב משלבי הדיון רשאי בית הדין או הרשם, לבקש בעל דין או בלא בקשה כזאת ובתנאים שייראו לו, לצוות על מהיקת שמו של בעל דין שצורף שלא כהלכה כתובע או כתובע, או על הוספה שלו של אדם שהוא צריך לצרוף כתובע או כתובע או שנכחתו בבית הדין דרשו כדי לאפשר לבית הדין לפסק ולהכריע בעילות ובשלמות בכל השאלות הקשורות בתובע".

3. בפסקה² ניתנה התייחסות מפורטת לתכליות צמד התקנות הללו, בפרט בהקשר של צירוף נتابע, כך:

"תקנה 24 לתקנות סדר הדין האזרחי קובעת כדלקמן:

24. מהיקת בעלי דין והוספה

...."

לאור עילת התביעה והטענות הנטענות נגד המשפטיה, יש מקום לצרף את מנהליה הבכירים כתובעים לככתב התביעה, לשם בירור כל המחלוקת שבין הצדדים. נראה כי נוחותם של המנהלים נדרשת לשם ניהול הליך משפטי תקין. מלשון התקנה עולה כי ניתן לצרף בעל דין את מי שניתן היה לתובע מלכתחילה, ...

תקנה 92 לתקנות סדר הדין האזרחי קובעת:

92. רשות לתקן

...."

מלשון התקנה עולה כי אין כל מניעה להתריר לבעל דין לתקן כתוב טענותיו, זאת על מנת שבית המשפט יוכל להכריע בכל השאלות השניות בחלוקת העומדות על הפרך במסגרת הסכוז שבין הצדדים. יתרה מכך, הלהקה פסוקה היא כי ברוב המקרים, ינהג בית המשפט ברוחם לב ויעתנו לבקשתו לתקן כתבי טענות. סוגיה זו זכתה להתייחסות עקבית בפסקה, המלמדת כי גישה הערכאות לבקשתו לתקן כתבי טענות היא גישה ליברלית, כאשר השיקול המנחה הוא כי יש בתיקון כתבי הטענות כדי להוועיל לגיבוש השאלות החשובות בחלוקת בין הצדדים וליעיל ההליך המשפטי. עפ"ם לעניין זה דברי הנשיא אורן גורן, בספריו סוגיות בסדר דין אזרחי, מהדורה שמיינית בעמוד 140).

על אחת כמה וכמה עתר בבית המשפט לבקש לתיקון כתוב תביעה בשלב מקדמי ביוטר של ההליך המשפטי, כאשר הצדדים טרם החלימו ביניהם את הליידי גלווי המסתכנים והשאלונים, ובטרם התקיימים דין ראשון לנפותו, מדובר בשיקול דעתם הבלעדי של בית המשפט, শמעטם המקרים בהם ישרב לבקשתו לתיקון בשלב זה. ראה לעניין זה ספרו של דרי יואל זוסמן, סדר דין אזרחי, מהדורה שבעית בעמ' 353:

"אומנם רשאי בית המשפט להתריר תיקון בכל שלב משלבי הדיון, אפילו בזרות העורו, אך שככל שבעל דין מזדוין, הרי זה משוכח, שכן מתן הרשות מסור לשיקול דעתו של בית המשפט"
מכאן שדין הבקשה להתקבל.
...."

המשפט תהיא בהוצאות הבקשה בסך 5,000 ש"ח לצורך מע"מ, הפרשי הצמדה וריבית מהיום ועד התשלום המלא בפועל".

² בש"א (תל-אביב-יפו) 25960/05 - מובייפאואר בע"מ נ' מוטורולה ישראל בע"מ (22/3/06).

הינו - הגישה לתקן הינה ליבורלית גם ביחס לצירוף נתבים וזאת לטובת ייעול ההליך המשפטי. האמור נכון במיוחד כשםדובר בשלב מקדמי.

4. בעניין **מגדל³** עמד בית המשפט המחויז על שיקול עיקרי בישום תקנה 24 לתקס"א, כך:

"עיקר הפסיקה שעסכה בפירושה של תקנה 24 הtmpקדה בחילופה האחזרונה המופיעה בתקנה: בשאלת מיהו אדם "שנוכחותו בבית המשפט דרושה...". הפסיקה הכירה בהיותו של אדם בעל דין "דרושים" במקרים שונים כגון: מקרה בו אי אפשר ליתן פתרון שלם ויעיל לתובעה, אלא שפסק הדין יחייב את פלוני ויוהו מעשה בית דין גם כלפי ע"י ע"א 83/64 גראטש נ' אטיה, פ"ד י"ח(4) 135, 132) ומקרה בו עשוי זכותו של אדם להיפגע אלמלא הצירוף (ר' רע"א 99/6562 ירדן נ' בנק לאומי לישראל בע"מ, תק-על 2000(2) 1128).

בעניינו, לאור טענות הצדדים, קיים חשש שפסק הדין בתובעה הנדונה בבית משפט קמא יחייב גם את הראול וצורך לפיה מעשה בידין, אף אם לא מהווע צד ל, ובכך עלולות להיפגע זכויותיה מבלי שתהא לה הזדמנות לטعن את טענותה."

הינו – קיימות חשיבות לצירוףצד גם כאשר פסק הדין ממילא עשוי להוות מעשה בית דין כלפיו.

5. **כללי – תיקון כתבי טענות בהליכים ייצוגיים**

בפסקה נקבע⁴, כי הקריטריונים והתקנות לעיל בכל הנוגע לתקן כתבי טענות יחולו בכלל גם לגבי הלि�כי תביעה יציגות ותביעה נזרת, גם בכל הנוגע לצירוף נתבע⁵, וכי בשיקילת הורתת תיקון כתבי טענות בהליכים אלה יש להביא בחשבון גם את אינטראס הציבור שעשוי להיפגע בתוצאה מדחיתת בקשה התקון (אפיו בשלב שלאחר האישור)⁶. בפרט יש להתייר את התקון כשהתבקש במועד מוקדם ובהיעדר פגיעה בנתבע⁷ או כאשר התקון נדרש להרחב את הגדרת הקבוצה המיזוגת כDbType⁸. מנגד, נקבע, כי במסגרת השיקולים יש לשקל לשיליה את האפשרות של תיקון כאשר מדובר בבקשת אישור שהוגשה מלכתחילה ללא תשתיית עובדתית ומשפטית בחופזה וחוסר תום לב אולם לעניין זה, כבר הובחר⁹, כי לא כל בקשה תיקון משמעה הייעדר תשתיית ראייתית ומשפטית:

"לא הזכי הבקשה לתקן את התובעה היציגות הוגשה בחוסר תום לב. לא ניתן כי בקשה האישור נעדרת תשתיית ראייתית ומשפטית, טענה אשר לפי החלט אינסלרعشוויה להביע על חוסר תום לב של מבקש תיקון. כל שנטע בקשר חוסר תום הלב הוא כי לא ברורה מטרתה האמיתית של התקון. אני מועצא כי יש בטענה זו כדי להביע על חוסר תום לב, וכאמור לעיל, גם אם מדובר בטעות, מן הראוי לתקן **בשלב המקדמי של ההליך**"

6. **מן הכלל אל הפרט – יש לדוחות טענות המשפט**

6. **ראשית**, בכל הנוגע לטענת העדר היריבות (ס 1- 2 לדוגמה) הרי שכבר ניתנה התייחסות מפורשת גם במסגרת בקשה האישור וגם במסגרת התשובה לדוגמה לו. עסקין בשלב טרומי של בקשה להתייר הגשת

3. ת"א (ヅרת) 1224-08-12 **מגדל חברה לביטוח בע"מ נג' 1** מגדל חברה לביטוח בע"מ נג' 1 ASML NetherlandsB.V 2. ASML Lithogrfy B.V. 3. ASML Infirmation

4. ASML SYSTEM Ltd. 4. ASML Israel (2001) Ltd [30.12.2012]

4 בר"מ 12/4303 תמר אינסלר נ' המועצה האזרחית עמק חפר (פורסם בנו 22/11/12).

5. ת"ץ (ヅרת) 24822-12-10 - שמעון אלפסי נ' כימוטל בע"מ ו machizi נצרת (7.3.11). להלן: "ענין אלפסי".

6. רע"א 17/3130 לביבג נ' בון (עליזן 11.12.17).

7. ת"ץ (machizi חי) 15-10-26230 רים זעבי ابو אסחאק נ' שטרואס גروف בע"מ, (פורסם בנו 17.12.15).

8. ת"ץ (machizi מרכז) 14-01-56140 אבגי בון נ' סייטי תומס פזון לסתורטאים בע"מ (פורסם בנו 31.7.16)

9. תצ (מרכז) 16-08-2767 עינב וענין נ' אל על נתיבי אויר לישראל בע"מ (נו 28/3/17).

"על מנת להעמיד דברים על מוכנס, יצוין, כי בפני בית המשפט המחויז עמדה בקשה לאשר הגשת תובענה יי'זונית נגד המשויות. בעוד בקשה תלולה וועמדת, הוגשה על-ידי המשויות בקשה לסלילוק התביעה על הסף. בית המשפט מענה בקשה. לא ניתן היה להחלטת על מחיקה על הסף של התביעה, באשר כל עוד לא ניתן אישור להגשת התביעה יי'זונית, התביעה עצמה אינה נחשבת כMOVASH ר' ר'א: רע"א 96/8332 שמש נ' ריכרט פ"ד נח(5) 276, 290). תשומת ליבם של הצדדים הופנה לביעיות האמורה ומקובל עלי לדון בעדרו כאילו נדחתה – על הסף או לנופה – הבקשת להתר גשת תובענה יי'זונית. מכאן לגופו של עניין."

7. מסיבה זו גם ברור כי המשיבה 2 – נתיב – קרן הפנסיה של פועליו ועובדיו משק הסתדרות בע"מ (בניהול מייחד) – הינה צד דרשו לבירור התובענה באשר היא צד לתקן האחד בשיטת שלוש השנים נשוא התביעה המבוקשת ועליה לפצחות חלק מחברי הקבוצה. לא זו א'ו, שכאמור לעיל גם העובדה שהכרעת התובענהعشוויה ליצור מעשה בית דין בעניינה (כפי שנטען בתגובה לבקשת האשור) תומכת בכך שהיא בגדיר צד דרשו.

8. שנית, יש לדוחות את טענת המשיבות כאילו לא מדובר בטעות בהיסח דעת ("לשון עדינה"), שהרי הבקשת ברורה וכבר בפתחה היא מתייחסת לשני התקנות השונים, ומציינת כי בבקשת האישור והtolowerנה הייצוגית מתייחסות רק לש הקרנות מתוך שמות הקרנות שחן צד לתקן בשיטת שלוש השנים. לבקשת ולתצהירים גם צורף התקנון הרלוונטי לרבות כתורתו בה צוינו בגודל שמות המשיבות – שען הקרנות.

• כוורת התקנון מצורפת שוב, בנספח, לתשובה זו.

כפי שnitן בקהלות לראות, הטעות הינה לגבי המשיבה מספר 2 בכוורת הבקשת, באופן תואם למספור בכוורת התקנון. כפי שnitן לראות, מקור הטעות בשםן הדומה של המשיבות המתייחס לעובדי "הסתדרות" והיא נוצרה בשל שילוב הנתונים מהדו"חות הכספיים (המתייחסים לכל שמות הקרנות).

9. זאת ועוד, שהכתבת להמצאה הינה גם אותה כתובה, ב"יכ המשיבות הינם אותם ב"יכ, מנהליהן הן אותם מנהלים, וכפי שnitן ללמידה מנוסחת התגובה דן הם אכן גם לא רואים חשיבות בקיומה של הפרדה.

10. לכן, אין זה סביר (ולא הוצהר) כי המשיבות ובאי כוחן, קיבלו את בקשה האשור, לא הבינו כי מדובר בטעות, וסביר, כי הם ביקשו להיבנות מהטעות במודע. חיזוק לכך רק ניתן למנוסחת התגובה בבקשת האשור שהוגשה – קל לראות, כי למשיבות היה קשה להשלים עם גילוי הטעות גם לאחר שהתרה.

11. זו התנהלות לא ראויה והתחכמת מיותרת שייפים לגבי דברי בית המשפט בעניין איibi טרנס שצוטטו לעיל. האמור נכון ממיוחד כאשר המשיבות מבקשות במסגרת התביעה לייחס לעצמן מעין תפקיד ציבורי "מלכתי" לטובת כלל העמייטים, כאילו לא ניתן לחשוד בכוונותם בעניין הफחתת קצבה, ובאופן שא' נטע שכביבול מעניק להן חשיבות מהગשת התביעה.

12. בהתאם לכך, יש לדוחות גם את הטענה לפיה עסקין ב-"מחדר" המלמד על חוסר השירות המבקשים ליאציג בשל אי עיון התקנון. ראשית, ככל שהטענה מתייחסת למקשיים עצם, הרי שאין זה כלל מתקיים. לעניין:
זה יפים דברי בית המשפט העליון¹¹, כי:

"בית משפט זה כבר עמד על כך שאין כל פסול בכך שעורכי הדין – ולא התובע עצמו – הם המומחים המככללים את הצדדים בתובענה ובלבד שהתובע עצמו אינו פיקטיבי ויש לו עניין ממש בתביעה והבנה
בלשחי של מסגרתך."

10 ראה גם עניין אלפסי לעיל.

11 ע"א 8037/06 שי ברזילי נ' פריניר הדס (1987) בע"מ[4] 14.9.

שנית, ככל שהטענה רומות לחרם, הרי שכבר ניתנה התייחסות מפורשת במסגרת התשובה לתגובה לביקשת האישור - הבקשה מפורטה וברורה, בעלת תשתיות מוצקה, ובין היתר מתייחסת לסעיפים רבים בתקנון. הבקשה גם הותירה מרחב תמרון צר מאד למשיבות, כפי שניתן היה להיווך מהתשובה שהוגשה.

13. למעשה, והדברים צריכים להגיד, הדיון סביר חוסר כשירות צריך להתמקדabei כוח המשיבות אשר, מלבד התנהלות לא ואויה, מגלים, פעם אחר פעם, חוסר בקיימות בנוגע להוראות התקנון וביחס לשון החוק ולציטוטים מהפסיקה. האמור בא לידי ביטוי שוב במסגרת התגובה דנן, כאשר פסח' יד היחיד אותו מצאו לנכון לצטט לתמיכת הנטגדותן המיותרת, מתייחס בכלל לנסיבות של צירוף בניגוד לעמדת התובע:

"יחד עם זאת, סבורני כי קיים טעם אחר שבטעוי לא ניתן להוثير על כנה את החלטתה על צירוף המבוקשות ננתבעות. גם מבלי להתייחס לתנין הבוררות, מזויים אלו במאובט דברים בו החלטת בית המשפט על צירוף צד שלישי ננתבע, חרף הנטגדותו ושלא על-פי בקשתנו של התובע".

14. כאמור, אין לחשוד בכוונת أبي כוח המשיבות להטעות את בית הדין הנכבד, אולם דווקא בשל תוצאות התנהלותם האמורה (כמו גם בשל כך שלכל עמידה המשיבות אין כל השפעה על מינויים לייצוג) קיימת חשיבות בייצוג נגיד אי-איכוטי, ערני וגם גם לתובען להזונה.

15. שלישית, גם אם ניתן היה לשכנע, כי אין מדובר בטעות שבהחלטה הדעת, לא היה בכך כדי להצדיק הנטגדות בבקשת תיקון שהוגשה. כאמור לעיל, תיקון כתוב טענות בהקשר של צירוף ננתבע נועד לאפשר דווקא את מי שניתן היה לצרפו קודם, ויש להתרו בפרט כשנעשה בשלב מוקדם. כמו כן, המשיבות – שתיהן – לא הצבעו על שם נזק (אך לא בר תיקון) או טרחה שנגרם או עלול להיגרם להן כתוצאה מהתיקון שהתבקש עוד בטорм נינהה תגובה. יפים בהקשר זה גם דברי כב' הש' מודרך¹²:

"נניח ששיבבי היה מודע לבקשת האישור מעיקרה ואולי אף היה הרוח החיה מהחומריה. הוא בודאי הינו כדי בשליחת ינון לחזית כדי להצליח בבקשתו. עתה מסתבר כי תוחלתו נזוכה (או עלולה להיבזב) וקרש ההצלחה הוא הטרפומו לתובענה. מה הפסול בכך, אם העטרפות עליה בקנה אחד עם דרישות הדין ין?"

16. בהקשר זה יוער, כי טענת המשיבות בנוגע לפער בין מספר עמידה המשיבות כלל אינה רלוונטית לעניין אישור התובענה וזאת מפני שעולה בבירור מהתגובה בבקשת האישור ומהתשובה לתגובה שהוגשה. לא זו אף זו, שאם היה בפער האמור בכך להוות שיקול בנוגע לצירוף המשיבה 2 היה זה דווקא שיקול בכיוון ההפוך. יפים לעניין זה דברי בית המשפט המחויזי בעניין אחרק¹³, כי:

"העובדת שעסוקין לצורך של מספר נתבעים בהליך של תובענה יי'זונית, אין בה כדי לקבוע באופן עקרוני כי התקנה לא תחול במרקחה שכזה (ראו: ת"א (י-ס) 1279/96, חמי 4005/96 גבען ואחים ני המרכז הרפואי שערי צדק ואחים נטרם פורסם). אדרבא, לעיתים דווקא אם לא נשטמש בתקנה, זו עלולים אנו לסקל את המטריה המונחת בסיסוד התובענה היי'זונית. שכן, טול מעב ובו קיימות מספר חברות שונות המספקות מוצר דומה המזמין לציבור מפהאת חסור בטיחותנו. קhalb הלוקחות של כל אחת מהחברות הללו אינו גדול מספיק בכך לאשר כתובענה יי'זונית את התובענה של לקוחות פלוני נגד חברה פלונית. במעב שכזה, לחברות השונות יש למשעה חסינות מפני תובענות יי'זונית ועל-כן, החרתעה האפקטיבית הטמונה באפשרות להגיש תובענה יי'זונית אינה מרחפת בחורב מתחפה מעל ראמם, ומוצרת הבעה של תחת-איפחה, אותה באהה התובענה היי'זונית לפטור. רק בעדיפות של כל, או רוב, החברות ננתבעות, בהתאם להנאי תקנה 222(א), יש כדי ליצור קבוצה אשר גודלה יתאים לאישורה של התובענה כתובענה יי'זונית ולהרתעה אפקטיבית על החברות השונות."

12. ת.א. (ת"א) 1118/99, בש"א 36381/99 גבריאל ינון נ' משה כץ (לא פורסם)

13. ת.א. (תל אביב) 1566/99 תמר אחרק נ' חברת האמריקאית הישראלית לגז בע"מ, נק'-מ"ח 2000 (2) 14639

ה. סיכום

- .17. בעוד שהגשת הבקשה הינה תולדה של טעות, התנגדות המשיבה במודע, לא בדין יסודה והוא אף מבוססת על פסיקה לא מתאימה.
- .18. אשר על כן, מתבקש בית הדין הנכבד לקבל את הבקשה וכנו לחייב את המשיבה - נתיב - קרו הנסיה של פעילי ועובדיו משק ההסתדרות בע"מ (בניהול מיוחד) - בהוצאות ושכר טרחה בגין הבקשה והתשובה.

נדב חיים ווייס (רומי)
מ.ג. 48886

נדב חיים, עו"ד

ב"כ המבקשים



לפיותם קרנות הפנסיה החותמאות

תקנון אחיד

- מבטיחים מוסד לביטוח סוציאלי של העובדים בע"מ (בניהול מיוחד)
- נתיב - קרן הפנסיה של פועלי ועובדיו משק ההסתדרות בע"מ (בניהול מיוחד)
- קרן ביטוח ופנסיה לפועלים חקלאיים ובתמי מקצועיים בישראל בע"מ (בניהול מיוחד)
- קרן הביטוח והפנסיה של פועלי הבניין ועובדות ציבוריות בע"מ (בניהול מיוחד)
- קופת הפנסיה לעובדי הדסה בע"מ (בניהול מיוחד)
- קרן המילאות של חברי "אגד" בע"מ (בניהול מיוחד)

ספטמבר 2017
מהדורה שתים עשרה

