

19.17x16.52	1	25	עמוד	הארץ - the marker	21/09/2015	49766464-6
מודעות תובענות ייצוגיות - 40410						

הודעה בדבר הגשת לבית המשפט פטרה בעניין ת"צ 47764-07-12 מלמד נ' כמיפל בע"מ ואח' בית המשפט המחוזי תל אביב

מובא בזה לידעת הציבור כי ביום 14.07.2015 הוגשה לבית המשפט המחוזי ת"א בקשה לאישור הסכם הפטרה ("הסכם הפטרה") שנחתם בעניין התובענה ובקשת האישיור ("התובענה") ו"בקשת המבקשים מיוצגים על ידי עוה"ד אביטר קציר ו/או גיורא אבן צור" (**בי"כ המבקשים**), מדרך מנחם בגין 23, תל אביב 66184. המשיבה 1, **כמיפל בע"מ**, מיוצגת ע"י עוה"ד עופר לריש ו/או אחי - ממשרד אבאיד, מגריזו, בנקל ושות', משיד' שאול המלך 37, תל אביב 64928; טלפון 03-6060260; פקסימיליה: 03-6060266. המשיבה 2, **אם ישראל בע"מ**, מיוצגת ע"י עוה"ד דני כביר ו/או אחי - ממשרד מ. פירון ושות'; עורכי דין מרחוב אבא הלל סילבר 16, רמת גן 52506; טלפון: 03-7540113; פקסימיליה: 03-7540031.

1. עניינה של בקשת האישור ברטיות המשמשות לטיפול בעין עזלה אצל ילדים, משלושה סוגים, שיוכחו ושווקו לישראל בידי המשיבות: "אופטיקלוד גירלור - רטיות לעין עזלה", "אופטיקלוד גיונור - רטיות לעין עזלה לילדים" ו- "אופטיקלוד מיני מאורי - רטיות לעין עזלה לילדים" ("הרטייה" או "המזגרי" או "המזריים" לפי העניין). במסגרת בקשת האישור נטען כי המשיבות הטעו, כביכול, את ציבור הצרכנים, עת שהוראות השימוש למוצר הופיעו הכיתוב "החומר" ("ההמזריים"), וזאת בניגוד לאופן השימוש הנכון במוצר, לפיו, יש להדביק את הרטייה על העין הבריאה. המבקשים הגדירו את הקבוצה שבשמה תנוהל התובענה והייצוגיות, ככלל ציבור ההורים והילדים אשר רכשו את המוצרים נשוא התובענה ו/או בקשת האישור, אשר הוערכו על ידם בכ- 18,000 מוצרים. המבקשים עתרו להורות למשיבות, יחד ולחוד, לחדול מלשווק את אריות המוצר, וכן להורות למשיבות לבצע "החזרה" ("RECALL") ואיסוף מהמדפים של כל אותן האריות בעלות הכיתוב המטעה. כמו כן, עתרו המבקשים לפיצוי כספי בגין נזק ממוני שהוערך בסך כולל של 846,000 ₪, וכן לפיצוי בגין נזק שאינו ממוני שהוערך בסך כולל של 54,000,000 ₪. לחילופין, עתרו המבקשים לתשלום פיצוי לתועלת הציבור בסך של 30 מיליון ₪.
2. בהתאם לחוות דעתו של בודק אשר מונה ע"י בית המשפט, בין החודשים אוקטובר 2011 - יולי 2012 (דגמי גיונור ורגילור) ואפריל 2012 - יולי 2012 (דגם מיני מאורי) ("התקופה הרלוונטית") שוקו לציבור כ- 15,000 מוצרים, במחיר ממוצע של 45.13 לל מוצר.
3. מבלי לגרוע מטענותיהן של המשיבות כי דין בקשת האישור להידחות שכן לא נגרם לציבור כל נזק, ביכרו הצדדים להתקשר בהסכם הפטרה אשר עיקרו יפרטו להלן, תוך שהצדדים הצהירו כי אין בהתקשרותם בהסכם הפטרה משום הודאה מצד מי מהם ו/או מי מטעמם בטענה ו/או דרישה כלשהי של משנהו שנטענה בכתבי בי-הדין שהוגשו במסגרת התובענה ובקשת האישור.
4. הסכם הפטרה יחול על כל ציבור הצרכנים אשר רכשו את המוצרים על הכיתוב נשוא התובענה ו/או בקשת האישור בשבע השנים הקודמות למועד הגשתו, ואשר לא נגרם להם נזק גוף כתוצאה מהשימוש בו ("הקבוצה").

עיקרי הסכם הפטרה:

5. החל מיום 19.8.2012, פעלו המשיבות לשינוי הכיתוב המצוי על גבי המוצרים המצויים על המדפים ושינו את נוסח הכיתוב באמצעות מדבקה חדשה שהודבקה על גבי הכיתוב שעלול להיחשב כשגוי, כך שהמילה "עזלה" הושמטה מהכיתוב "הדבק את הרטייה על העין העזלה כשהחלק הצר שלה מכוון כלפי האף", ותחתיו, מופיע הכיתוב "הדבק את הרטייה על העין, כשהחלק הצר שלה מכוון כלפי האף", וזאת, באופן בו לא ניתן לעשות שימוש במוצר, אלא בהתאם להוראות הרופא המטפל. המשיבות מתחייבות שכל מוצר המשווק על ידן כיום נושא את נוסח הוראות השימוש המרוכז.
6. לפנים משרת הדין, ובעבר להעמדת הפיצוי המיוחד (כהגדרתו להלן) שיועמד לחברי הקבוצה, מוסכם כי לא יאוחר מ- 30 יום ממועד אישור הסכם הפטרה, תתורומנה כל אחת מהמשיבות סך של 35,000 ₪ שיהי כל אחת לעמותת הבהות. המרכיב הישראלי לכלכי נתיבי העלויות והאגודה למלחמה בסרטן לצורך עידוד מורים הדואגים להשלמת חומר לילדים חולים¹.
7. בנוסף להתחייבות המשיבות מפורט לעיל, מתחייבות המשיבות בזאת כי, כל חבר בקבוצה אשר לפני כ"ה המבקשים יוצארי בפניו כי במהלך התקופה הרלוונטית (כהגדרה לעיל) רכש אחד (או יותר) מהמוצרים (כהגדרתו לעיל) ועברו או במקרה ומדובר בקטין, עבור בן משפחתו (יחד: "**המסופל**"), בניגוד לאופן השימוש הנכון במוצר, לפיו, יש להדביק את הרטייה על העין הבריאה, עשה המטפל לשימוש שני במוצר והדביק את הרטייה על העין העזלה, וזאת בשל הכיתוב נשוא התובענה ("החזרה"), יהיה זכאי לפיצוי מהמשיבות בסכום של 200 ₪ שיהי ("**הפיצוי המיוחד**").
8. **תנאי לקבלת הפיצוי** הוא הצגת תעודת רפואית שהוצאה במהלך התקופה הרלוונטית, ממנה עולה כי המטופל בגינו נעשתה הפנייה נוקט לטיפול רפואי בעין עזלה באמצעות הנחת מדבקה/רטייה על העין הרלוונטית. מובהר בזאת כי הענקת הפיצוי המיוחד מוגבלת ל- 15,000 חברי הקבוצה הראשונים שיפנו אל בי"כ המבקשים ויעמדו בתנאים לקבלת הפיצוי. רף הזכאים נקבע בהתאם לממצאי חוות דעת הבודק, שפורטו לעיל, ממנה עולה כי מספר היחידות שמוכרו בלקופה הרלוונטית עומד על 15,000 יחידות. עוד מובהר כי בסכום הפיצוי המיוחד הובאו בחשבון נזקים ממוניים (בסך משוערך של 50 ₪ כפי שהוערך על ידי הבודק) בתוספת עוד שילוש סכום זה כנוק אחר שאינו ממוני.
9. לכל מטופל בעין עזלה קמה **זכות חד פעמית** לפיצוי המיוחד, אשר תעמד לו **במשך שנה** ממועד אישור הסכם הפטרה על ידי בית המשפט.
10. המלצת הצדדים המוסכמת לעניין הגמול לכל המבקשים יחדיו הנה בסך של 65,000 ₪. סכום זה ישולם באופן שכל משיבה בתובענה בפרד קרי 32,500 ₪ עם מכל משיבה, כך שכל המבקשים יהיו זכאים לתשלום גמול בסך כולל של 65,000 ₪ משתי המשיבות. המלצת הצדדים המוסכמת לעניין תשלום שכר הטרחה לבאי כוח המבקשים, הינה בסך של 132,500 ₪ (לא כולל מע"מ) מכל משיבה בנפרד, ובסך הכל סכום של 265,000 ₪ (לא כולל מע"מ).
11. הסדר הפטרה ו/או מעשה בית דין אותו הוא מקים יחול על העילות מכוח חוק הגנת הצרכן ו/או חוק החושים ו/או חוק המזון (תורפות בשל הפרת חוזה) ו/או פקודת הנויקין ו/או חוק עשיית עושר ולא במשפט ו/או רעל ו/או חוק המזון ו/או פיצוי בגין עוגמת נפש ו/או כל פיצוי אחר ו/או כל סעד אחר.
12. הסדר הפטרה ו/או מעשה בית דין אותו הוא מקים לא יחול על מי שהוכח כי נגרמו לו נזקי גוף כתוצאה מהשימוש במוצר וכי כל הטוען שנגרם לו נזק גוף כאמור יהא רשאי למצות את כל זכויותיו במישור זה תוך שהמשיבות כופרות מכל וכל בקיומו של נזק כאמור ו/או קשר סיבתי ושומרות לעצמן על כל הזכויות והטענות מכל מין וסוג שהוא כנגד דרישה ו/או תובענה כזו אם וככל שתוגש.

שנוות:

12. אדם הנמנה עם הקבוצה ו/או גוף כהגדרתו בסעיף 18(נ) לחוק תובענות ייצוגיות, 2006, רשאי להגיש לבית המשפט, בכתב, תוך 45 ימים מיום פרסום הודעה זו, התנגדות מנומקת להסדר הפטרה. הוגשה התנגדות כאמור, רשאים המבקשים והמשיבות להגיש תגובה להתנגדות בתוך מועד שיקבע בית המשפט. כמו כן, בפרק הזמן האמור לעיל, רשאי כל אדם הנמנה עם הקבוצה להגיש לבית המשפט המחוזי בתל אביב בקשה להתייחס לו לצאת מן הקבוצה עליה יחול הסדר הפטרה.
13. הנוסח המלא של הסכם הפטרה הוא המחייב. בכל מקרה של סתירה בין האמור בהסכם הפטרה לבין האמור בהודעה זו, יקבעו ההוראות שבהסכם הפטרה. הסכם הפטרה עומד לעיון הקבוצה במשרדי בי"כ הצדדים שפטרטיהם לעיל, בתיאום מראש.
14. תוכן הודעה זו אושר על ידי בית המשפט והיא מתפרסמת על פי החלטתו.

גיורא אבן צור, אביטר קציר, עו"ד
 קציר אבן צור, עורכי דין
 בי"כ המבקשים

עופר לריש, עו"ד
 ראבי"ד, מגריזו, בנקל ושות'
 בי"כ המשיבה 1

דני כביר, עו"ד
 מ. פירון ושות', עורכי דין
 בי"כ המשיבה 2

¹ למען הסדר הטוב, יצוין כי כמיפל בע"מ העבירה, ביום 31.7.2013, את התרומה נשוא הסדר הפטרה לאגודה למלחמה בסרטן לצורך עידוד מורים הדואגים להשלמת חומר לילדים חולים. יודגש, כי הדבר נעשה טענות הואיל וזו סברה כי עליה לעשות כן על הגשת בקשה לאישור של הסדר פטרה קודם לבית המשפט. בנסיבות אלה, לאור בקשת הצדדים אשר בית המשפט את התרומה תהיל כאילו זו ניתנה על ידי כמיפל בע"מ במסגרת הסדר הפטרה נשוא הודעה זו.