תצ (ת"א) 61653-05-16 גלינה קרייב - כל בו חצי חינם בע"מ בית הדין האזורי לעבודה תל אביב ת"צ 61653-05-16 ת"צ 16017-01-17 02 מרץ 2020 לפני: כב' השופטת שרון אלקיים נציג ציבור (מעסיקים) מר זאב בירנבוים התובעת/המבקשת גלינה קרייב ע"י בא כח: עורך דין שגיב עזרא - הנתבעת/המשיבה כל בו חצי חינם בע"מ ע"י בא כח: עורך דין עמית בכלר היועץ המשפטי לממשלה ע"י בא כח: עורך דין בן יעקב

פסק דין

1. לפנינו בקשה לאישור הסדר פשרה במסגרת תובענה ייצוגית, שעניינה קיפוח זכויות עובדי הנתבעת מכוח צו ההרחבה בענף רשתות שיווק ומזון מיום 22.10.2010, המרחיבות את ההסדר הקיבוצי שנחתם בענף זה מיום 29.6.2009 שמספרו 7019/2009 (להלן- צו ההרחבה). הרקע לחתימת הסדר הפשרה

2. התובעת המייצגת הגישה ביום 8.1.2017 בקשה לאישור תובענה כייצוגית, תובענה שעניינה קיפוח זכויות עובדי המשיבה, כך לטענתה, מכוח צו ההרחבה. הנתבעת, כל בו חצי חינם בע"מ, היא רשת לממכר מזון המונה 9 סניפים ברחבי הארץ (להלן הנתבעת).

3. במסגרת הבקשה ביקשה התובעת המייצגת כי התובענה תאושר כייצוגית בחמש עילות הנובעות מהוראות צו ההרחבה. הראשונה, הפרשות בחסר של חלק המעסיק לקרן הפנסיה לעובדי הנתבעת. השנייה, הפרשות בחסר של חלק המעסיק לקרן השתלמות. השלישית, תשלום בחסר של משכורת

13. הרביעית, תשלום בחסר של דמי ביגוד. החמישית, תשלום בחסר של תוספת ותק.

4. הנתבעת הגישה בקשה לסילוק הבקשה לאישור התובענה כייצוגית על הסף נוכח תחילתו של הליך לאכיפת זכויות עובדי הנתבעת על ידי ההסתדרות. בקשה זו נדחתה בהחלטה מיום 4.7.14, בין היתר, מן הטעם שלא ניתן לדמות את הליך האכיפה אותו הנתבעת טענה שהחלה לנהל מול ההסתדרות, למצב בו ההסתדרות פועלת להגשת בקשת צד בסכסוך קיבוצי לאכיפת זכויות בהתאם לצו ההרחבה.

5. מיד לאחר

החלטה זו החלו הצדדים לנהל משא ומתן בחסות כב' הנשיא (בדימוס) השופט סטיב אדלר, אשר בסופו של יום הוליד את הסדר הפשרה שנחתם על ידי הצדדים ביום 27.5.2019 והגישו בקשה לאישורו ביום 29.5.2019. היא הבקשה שבפנינו. עיקרי הסדר הפשרה

6. הקבוצה כוללת את כל העובדים שמועסקים או היו מועסקים בנתבעת החל מיום 1.3.2010 ועד ליום 30.11.2016 (להלן חברי הקבוצה בהתאמה ו התקופה הקובעת). הצדדים החריגו מהסדר הפשרה את חברי הקבוצה המנהלים, במועד הגשת הבקשה לאישור הסדר הפשרה, תביעה באחת או יותר מעילות התובענה הייצוגית והסדר הפשרה לא יחול כלפיהם בגין עילות התובענה הייצוגית שנתבעו על ידם באופן פרטני; חברי קבוצה שחתמו על הסכם פשרה או כתב ויתור או סילוק תביעות

עם הנתבעת; עובדים המועסקים בחוזה אישי מיטיב; עובדים בדרגת מנהל סניף ומעלה, בהתאם להחרגת עובדים כאמור בצו ההרחבה. היינו, קבוצה זו תואמת לבקשת התובעת המייצגת כמבוקש על ידה בבקשתה לאישור התובענה כייצוגית.

7. הוסכם על מינוי רואה חשבון חיצוני לצורך בדיקת זכויות עובדי הנתבעת מכוח צו ההרחבה, והנתבעת היא זו אשר תישא בשכרו. רואה החשבון יעביר לבא כח הצדדים את תחשיביו בדו"ח מפורט בגין כל עילות התביעה עבור הכספים המגיעים לחברי הקבוצה, תוך פירוט שמות חברי הקבוצה והסכום לו זכאי כל חבר קבוצה בגין כל אחת מעילות התובענה, למעט העובדים המוחרגים מהסדר הפשרה. וזאת, בתוך 30 יום מהמועד בו יהפוך פסק הדין המאשר את הסדר הפשרה לחלוט.

8. לטענת הנתבעת בשנת 2017, לאחר הגשת הבקשה לאישור התובענה כייצוגית, שולם לחלק מחברי הקבוצה פיצוי בסך כולל של כ- 4,500,000 ₪ ברוטו בגין עילות התביעה (להלן התשלום הראשון). הוסכם כי רואה החשבון יאמת את ביצוע תשלומים אלה ויקזזם מהסכומים המגיעים לחברי הקבוצה זאת, תוך פירוט הכספים ששולמו בגין כל עילה במסגרת תשלום זה.

9. באשר לאופן התשלום לחברי הקבוצה הסכימו הצדדים כך: א. בתוך 60 יום מהמועד בו ימסור רואה החשבון את דו"ח הבדיקה, תשלם הנתבעת לעובדים במשכורת החודשית את הסכום לו זכאי כל עובד בניכוי מס במקור כחוק. הנתבעת תצרף לתלוש השכר של העובדים הודעה בדבר אישור הסדר הפשרה. עוד הסכימו הצדדים כי הנתבעת תהא רשאית לשלם סכומים אלה ב-6 פעימות הפרוסות ל-6 חודשים, בהתאם לניהול תזרים הנתבעת. ב. באשר לחברי הקבוצה שאינם מועסקים עוד בנתבעת במועד התשלום, תשלח הנתבעת בדואר רשום עם אישור מסירה לכתובת הרשומה אצלה מכתב ובו הודעה, בשפה העברית והרוסית, כי הם זכאים לקבלת כספים מהנתבעת לפי הסדר הפשרה תוך פירוט הסכום לו זכאי כל חבר קבוצה. כמו כן, תפרסם הנתבעת בשני עיתונים יומיים מודעה בדבר הסדר הפשרה.

10. הוסכם כי עובד המבקש להיכלל בהסדר הפשרה ולקבל תשלום, יתבקש להשיב בדואר או בפקס עם כתובתו העדכנית, פרטי חשבון בנק ואישור על ניהולו וכן, אישור פקיד שומה לגבי סכום המס שיש לנכות מהסכום שישולם לעובד. יובהר לעובדים כי ככל שלא יצורף אישור פקיד שומה אזי, ינוכה מס בדין. כספים אלה יועברו לעובד בתוך 30 יום ממועד קבלת הודעתו אצל הנתבעת.

11. הוסכם כי בחלוף 6 חודשים מהמועד בו תישלח הודעה לחברי הקבוצה תמסור הנתבעת לבא כח התובעת דו"ח המפרט את כלל הסכומים ששולמו לחברי הקבוצה במסגרת יישום הסדר הפשרה. ככל שיישארו במועד זה עובדים זכאים נוספים אשר לא קיבלו את התשלומים המגיעים להם מכוח הסדר הפשרה יפנה בא כח התובעת לבית הדין בבקשה להורות למוסד לביטוח לאומי או רשויות המס למסור פרטים אודות חברי הקבוצה לרבות כתובתם העדכנית לצורך יצירת קשר עמם. הנתבעת תשלח בהתאם הודעה על זכאותם בדואר רשום.

12. התשלום לחברי הקבוצה יסתיים בתוך שנה מהמועד בו ימסור רואה החשבון את דו"ח הבדיקה. שאז, תעביר הנתבעת לבא כח המבקשת דו"ח סופי בו יפורט הסכום המצטבר ששולם לחברי הקבוצה במסגרת יישום הסדר הפשרה מעבר לתשלום הראשון.

13. כן הגישו הצדדים המלצה לפיה שכר הטרחה של בא כח התובעת המייצגת יעמוד על 11% מהתשלום הראשון וכן, 15% מהסכום הכולל שישולם לחברי הקבוצה בניכוי התשלום הראשון ובכל מקרה שכר הטרחה לא יעלה על 820,000 ₪ בצירוף מע"מ וכי גמולה של התובעת המייצגת יעבוד על סך של 20,000 ₪ ברוטו. ההליכים לאחר הגשת הבקשה לאישור הסדר הפשרה

14. ביום 9.6.2019 ניתנה החלטת בית הדין לפיה תפעל הנתבעת לפרסום בעיתון יומי הודעה בדבר הגשת בקשה לאישור הסדר פשרה על פי הנוסח שצורף לבקשה, וכן תשלח העתק המודעה יחד עם הבקשה לאישור תובענה ייצוגית והבקשה לאישור הסדר הפשרה לבא כח היועץ המשפטי לממשלה. כן נקבע כי היועץ המשפטי לממשלה ימסור עמדתו תוך 45 יום מיום המצאת הבקשה.

15. ביום 23.7.2019 פורסמה הודעה בדבר הגשת בקשה לאישור הסדר פשרה בתובענה ייצוגית בעיתון "מעריב".

16. ביום 24.7.2019 בוצעה המצאה לבא כח היועץ המשפטי לממשלה בהתאם להחלטה מיום 9.6.2019.

17. חרף ארכות חוזרות ונשנות שניתנו להגשת עמדתו, היועץ המשפטי לממשלה לא לעשות כן. דיון במעמד הצדדים ובא כח היועץ המשפטי לממשלה נקבע ליום 10.2.2020 במהלכו הודיע בא כח היועץ המשפטי לממשלה כי הוא לא מוסמך למסור את עמדת היועץ המשפטי לממשלה מן הטעם שזו טרם נשקלה וטרם נתקבלו האישורים להגשת כל עמדה לרבות התנגדויות להסדר הפשרה. לפיכך, אנו סבורים כי יש לראות ביועץ משפטי כמי שאינו מתנגד להסדר פשרה זה.

דיון והכרעה

18. לאחר שעיינו בהוראות הסדר הפשרה, בהיעדר התנגדות היועץ המשפטי לממשלה, ולאחר שנחה דעתנו כי מדובר בהסדר הוגן, ראוי וסביר, הרינו לאשרו וליתן לו תוקף של פסק דין.

19. נבהיר, כי בנסיבות העניין, ולנוכח מינוי רואה חשבון חיצוני, לא מצאנו שיש מקום למינוי בודק קודם לאישור הסדר הפשרה. זאת, מן הטעם שמונה רואה חשבון חיצוני לבדיקת זכויות עובדי הנתבעת מכוח צו ההרחבה ויש בכך, כדי לייתר את הצורך במינוי בודק. מינוי בודק יגרום לעיכוב משמעותי בסיום ההתדיינות, לרבות התשלומים לזכאים על פי הסדר הפשרה, והוא עלול להשית על הצדדים עלויות משמעותיות. פסיקת גמול לתובעת המייצגת ושכר טרחת בא כוחה

20. כחלק בלתי נפרד מהסדר הפשרה, הציעו הצדדים כי הגמול לתובעת הייצוגית יעמוד על סך 20,000 ₪ ברוטו. עוד הציעו הצדדים כי שכר הטרחה יעמוד על 11% מהתשלום הראשון ו- 15%

מהסכום הכולל שישולם לחברי הקבוצה בניכוי התשלום הראשון. בכל מקרה הציעו הצדדים כי שכר הטרחה לא יעלה על סך כולל של 820,000 ₪ בצירוף מע"מ.

21. ההלכה לעניין קביעת שכר הטרחה מצויה ברע"א 2046/10 רייכרט נ' שמש, ניתן ביום 23.5.2012 הקובעת את הכללים המנחים לקביעת שכר טרחה לבא כוח התובע הייצוגי הקובעים כי יש לקבוע את שכר הטרחה של בא כוח התובע הייצוגי בשיעור מדורג. נכון יהיה להביא את הדברים כלשונם: "אנו סבורים שבתביעות ייצוגיות שעניינן בסעד כספי יש לאמץ את שיטת האחוזים כשיטה המקובלת לקביעת שכר הטרחה של עורך הדין המייצג. שיעור האחוזים שייפסק יושפע הן מנסיבותיו הספציפיות של ההליך, הן מהאופן בו הסתיים ההליך והן מגובה הסכום שנפסק. כמו כן, יחושב שיעור שכר הטרחה מתוך הסכום שנגבה על ידי הקבוצה בפועל. כמו כן, מן הראוי לפסוק את שכר הטרחה בשיעור מדורג, במובן זה שככל שסכום הזכייה גדל, אחוז שכר הטרחה קטן."

22. לאחר בחינת הצעת הצדדים, בהיעדר התנגדות היועץ המשפטי לממשלה, הגענו לכלל מסקנה כי יש לקבל את הצעת הצדדים ונבהיר עמדתנו להלן.

23. הצדדים גזרו את שכר הטרחה בשיעורים הן מהתשלום הראשון שכבר בוצע על ידי הנתבעת, והן מהסך הכולל שייגבה עבור חברי הקבוצה במועד סיום הגבייה של כלל הסכומים המגיעים לכלל חברי הקבוצה. זאת באופן שמהתשלום הראשון ישולם שכר טרחה השווה ל-11% המהווים 495,000 ₪, ומהסך הכולל שייגבה, בקיזוז התשלום הראשון, ישולם שכר טרחה השווה ל-15%. הגם שהסכום הכולל שייגבה אינו ידוע בשלב זה, הרי שהצדדים הגבילו את תשלום שכר הטרחה לסכום שלא יעלה על 820,000 בצירוף מע"מ.

24. שיטת תשלום זו יש בה כדי להוות תמריץ לבא כח התובעת המייצגת לפעול ביעילות על מנת להביא לגביית כלל הסכומים המגיעים לחברי הקבוצה. השיעורים שנקבעו הינם סבירים והוגנים ולפיכך, נראה כי חברי הקבוצה לא יפגעו מתשלום שכר טרחה זה.

25. בנוסף, התרשמנו כי הושקע בהתדיינות שבפנינו מאמץ רב אשר כלל קיומו של משא ומתן ארוך עד לגיבושו של הסדר הפשרה. גם באשר לקיומו של הסדר הפשרה הרי, שנדרש לבצע מעקב אחר התשלומים המגיעים לחברי הקבוצה. בהתאם להסכם הרי שהמועד בו יסתיים הליך התשלומים יתרחש רק שנה לאחר הגשת דו"ח רואה החשבון שעתיד להימסר בתוך 30 ממועד

פסק דין זה. כך, שבפני בא כוח התובעת המייצגת עומדת עוד עבודה רבה בהקשר עם הסדר הפשרה.

26. זאת ועוד. לחלק מחברי הקבוצה שולמו, כבר בשלב המשא ומתן, סכומים המגיעים לסך כולל של 4,500,000 ₪. כך, שבכפוף לביצוע יתר התשלומים בהתאם להסדר הפשרה, הרי שיש בהסדר זה להביא תועלת רבה לחברי הקבוצה. משכך, אנו סבורים כי שכר הטרחה שהוצע הוא שכר טרחה ראוי אשר יש בו כדי לתמרץ ולעודד את עורכי הדין להגיש לבית דין זה בקשות אישור ראויות כמו זו.

27. נוכח כל האמור, אנו קובעים כי שכר הטרחה שיקבל בא כח המייצג יהיה כלהלן: א. 11% מתוך התשלום הראשון בסך של 4,500,000 ₪, היינו, 495,000 ₪. ב. 15% מתוך כל סכום שיקבלו חברי הקבוצה, בניכוי התשלום הראשון. ג. שכר הטרחה לא יעלה על סך כולל של 820,000 ₪ בצירוף מע"מ.

28. באשר לגמול התובעת המייצגת לאחר בחינת מלוא השיקולים הצריכים לעניין, ובשים לב לכך שהתובעת לא נכחה במהלך הדיונים שהתקיימו לפנינו במסגרת הבקשה לאישור התובענה כייצוגית אנו סבורים כי הגמול שהציעו הצדדים הינו גמול ראוי שיש בו כדי לעודד עובדים להגיש כמותה בקשות לאישור תובענות ייצוגיות ראויות. נוכח האמור, לתובעת המייצגת ישולם גמול בסך 20,000 ₪ ברוטו בתוך 30 יום ממועד המצאת

פסק דין זה.

סוף דבר והוראות נוספות לביצוע פסק הדין

29. הבקשה לאישור הסדר הפשרה מתקבלת, כך שהסדר הפשרה מקבל תוקף של פסק דין.

30. בא כוח התובע המייצג יפקח על ביצוע הסדר הפשרה. חבר קבוצה אשר ייתקל בבעיה בקשר לביצוע הסדר הפשרה יהיה רשאי לנפות אליו, והוא יטפל בפנייתו מול הנתבעת מבלי שהוא יידרש לשלם שכר טרחה או כל תשלום אחר תמורת הטיפול. הודעה בדבר זכות זו של חברי הקבוצה תימסר להם בכל פנייה אליהם.

32. עד ליום 1.4.2020 תפרסם הנתבעת, על חשבונה, הודעה בדבר אישור הסדר הפשרה בשני עיתונים יומיים. לצורך כך, תגיש הנתבעת את נוסח המודעה לאישור בית הדין עד ליום 22.3.20. למען הסר ספק, גודל האותיות במודעה לא יפחת מזה המשמש את הידיעות הרגילות בעיתון.

33. הנתבעת תשלם בתוך 30 יום מהיום לתובעת המייצגת את הסך של 20,000 ₪ ברוטו.

34. הנתבעת תשלם בתוך 30 יום מהיום לבא כח המייצג סך של 495,000 ₪ בהתאם לסעיף 27א לעיל. יתרת התשלום תועבר לידי בא כח המייצג בתוך 30 יום מהמועד שבו קיבלו כלל חברי הקבוצה את הסכומים המגיעים להם בפועל. ניתן היום, ו' אדר תש"פ, (02 מרץ 2020), בהעדר הצדדים ויישלח אליהם. מר זאב בירנבוים נציג ציבור (מעסיקים) שרון אלקיים, שופטת

עותק לעיון בלבד, ללא תוספות עריכה. הנוסח המחייב הוא הנוסח שבתיק בית המשפט. פרטים מזהים הושמטו במקור ככל שהושמטו בפרסום.