

בעניין:

1. נמט (קטין) ■■■■

2. סיון נמט (מויאל)

3. יצחק (צחי) נמט

באמצעות ב"כ עוה"ד אורי אבני ו/או אח'

ממשרד שטרן אבני ושות'

מרח' בר כוכבא 23, בני ברק 5126002

טל': 03-6566445; פקס: 03-6566443

המבקשים;

-נגד-

הפניקס חברה לביטוח בע"מ

באמצעות ב"כ עוה"ד נועם רונן ו/או דניאל בר לב ו/או אח'

ממשרד גורניצקי ושות', עורכי דין

משד' רוטשילד 45, תל אביב - יפו 6578403

טל': 03-7109191; פקס: 03-5606555

המשיבה;

בקשה מתוקנת לאישור הסדר פשרה

בהתאם להחלטתו של בית המשפט הנכבד מיום 17.11.2019, הצדדים, נמט, סיון נמט (מויאל) ויצחק (צחי) נמט (להלן יחדיו, גם: "המבקשים") והפניקס חברה לביטוח בע"מ (להלן: "הפניקס"), מתכבדים בזאת להודיע לבית המשפט הנכבד, כי נחתם על ידם הסדר פשרה ועל כן מוגשת בקשה זו לאישור הסדר פשרה.

הסדר הפשרה בבקשה שבכותרת מצ"ב **כנספת 1** לבקשה זו (להלן: "ההסדר" או "הסדר הפשרה").

בית המשפט הנכבד מתבקש להפעיל סמכותו שלפי חוק תובענות ייצוגיות, התשס"ו-2006 (להלן: "חוק תובענות ייצוגיות") ולפי תקנות תובענות ייצוגיות, התש"ע-2010 (להלן: "תקנות תובענות ייצוגיות"), ולהורות כדלקמן:

א. **פרסום מודעה ראשונה** - לפרסום הודעה בדבר הגשת בקשה לאישור הסדר פשרה, כקבוע בסעיפים 18(ג) ו-25 לחוק תובענות ייצוגיות (להלן: "המודעה הראשונה"). ההודעה הראשונה תפורסם בתוך 14 ימי עסקים מיום מתן החלטת בית המשפט המאשרת פרסום המודעה הראשונה, בשני עיתונים יומיים. נוסח המודעה הראשונה מצורף **כנספת 2** להסדר הפשרה, ובית המשפט הנכבד מתבקש לאשר את פרסומה בנוסח המצורף או בכל נוסח אחר שעליו יורה בית המשפט הנכבד;

ב. **העברת העתקים** - להעביר בתוך 14 ימים העתקים מבקשה זו, מהסדר הפשרה המוצע, מהמודעה הראשונה ומהתובענה - אל היועץ המשפטי לממשלה, מנהל בתי המשפט והמפקח על הביטוח לפי חוק הפיקוח על שירותים פיננסיים (ביטוח), התשמ"א-1981, כאמור בסעיף 18(ג) לחוק תובענות ייצוגיות ותקנה 12(ג) לתקנות תובענות ייצוגיות;

- ג. **הגשת התנגדויות ובקשות פרישה** - כי אדם הנמנה עם הקבוצה שבשמה הוגשה בקשה לאישור הסדר פשרה, אדם הפועל לטובת עניינם של חברי הקבוצה, רשות ציבורית הפועלת לקידום מטרה ציבורית בקשר לעניין שבו עוסקת הבקשה לאישור או התובענה הייצוגית, ארגון הפועל לקידום מטרה ציבורית כאמור, וכן היועץ המשפטי לממשלה - רשאים להגיש לבית המשפט הנכבד, בכתב, בתוך 45 ימים מיום פרסום המודעה הראשונה, התנגדות מנומקת להסדר הפשרה וכן להמלצה המוסכמת בעניין גמול ושכר טרחה;
- וכן - כי חבר קבוצה אשר אינו מעוניין כי יחול עליו הסדר הפשרה, יוכל לבקש מבית המשפט הנכבד, בתוך המועד שנקבע להגשת התנגדויות כאמור לעיל, להתיר לו לצאת מן הקבוצה שעליה יחול ההסדר;
- ד. לקבוע כי בנסיבות העניין, **אין צורך במינוי בודק** (כאמור בסעיף 19(ב) לחוק תובענות ייצוגיות);
- ה. **אישור הסדר הפשרה** - לאחר שמיעת התנגדויות ובקשות לצאת מן הקבוצה (כאמור בסעיפים 18(ד), 18(ה) ו-18(ו) לחוק תובענות ייצוגיות), ככל שתהינה כאלה - לקבוע כי הסדר הפשרה הוא ראוי, הוגן וסביר בהתחשב בעניינם של חברי הקבוצה (כאמור בסעיף 19(א) לחוק תובענות ייצוגיות) וביתר נסיבות העניין; ובהתאמה - לאשר את הסדר הפשרה וליתן לו תוקף של פסק דין, כאמור, בין היתר, בסעיפים 18(א) ו-19(ג) לחוק תובענות ייצוגיות (ובכלל זה לקבוע כי עם מתן תוקף של פסק דין להסדר הפשרה, התגבש מעשה בית דין סופי ומחייב, כאמור בהסדר הפשרה);
- ו. **גמול ושכר טרחה** - לקבוע, בהתאם לסעיפים 19(ו), 22 ו-23 לחוק תובענות ייצוגיות את הגמול למבקשים ואת שכר טרחת בא-כוחם, וזאת בהתחשב בהמלצת הצדדים כמפורט בבקשה דנא;
- ז. **פרסום מודעה שנייה** - לפרסם את החלטת בית המשפט לאשר את הסדר הפשרה, כאמור בסעיף 25(4) לחוק תובענות ייצוגיות, בשני עיתונים יומיים, בנוסח שיובא לאישור בית המשפט הנכבד בתוך 14 ימים ממועד מתן ההחלטה דלעיל, או בכל נוסח אחר שעליו יורה בית המשפט הנכבד (להלן: "**המודעה השנייה**");
- ואלו, בין היתר, נימוקי הבקשה:**

א. פתח דבר תמציתי

1. התובענה שבנדון, ובצידה בקשה לאשרה כתובענה ייצוגית (להלן: "**בקשת האישור**"), הוגשו ביום 14.2.2018.
2. בבקשת האישור נטען, כי הפניקס אינה מאפשרת קבלת תגמולי ביטוח עבור תביעות ביטוח שהוגשו בגין ניתוח שבוצע אצל נותן שירות אחר אשר אינו מצוי בהסדר עימה, בניגוד לנספח 5417 ("ביטוח לניתוחים באמצעות נותן שירותים שבהסכם וטיפולים מחליפי ניתוח בישראל", מהדורת יולי 2016¹). המבקשים הסתמכו על מספר סעיפים בנספח 5417, בהם, בין היתר סעיף 6.2.1.3.
3. טענות המבקשים נשענות על חוק החוזים (כללים), התשל"ג-1973; חוק הגנת הצרכן, התשמ"א-1981; פקודת הנזיקין [נוסח חדש]; חוק חוזה הביטוח, התשמ"א-1981; וחוק עשיית עושר ולא במשפט, התשל"ט-1979.

¹ הנוסח צורף כנספח 1 לתשובה לבקשת האישור.

4. הסעדים להם עתרו המבקשים הינם סעדים כספיים שפורטו בסעיף 89 לבקשת האישור:
- א. השבה של תשלום יתר ששילמו כל חברי הקבוצה הנטענת עבור דמי הביטוח (סעיף 89.1. לבקשת האישור);
- ב. פיצוי עבור שלילת החירות והאוטונומיה של חברי הקבוצה הנטענת לבחור מנתח כרצונם (סעיף 89.2. לבקשת האישור);
- ג. פיצוי עבור סירוב הפניקס להכיר בכיסוי ביטוחי עבור עלויות הניתוח לחברי הקבוצה הנטענת שביצעו ניתוח אצל מנתח שאינו בהסדר עם הפניקס (סעיף 89.3. לבקשת האישור).
5. ביום 6.9.2018 הגישה הפניקס תשובה (התנגדות) לבקשת האישור. במסגרת תשובה זו, טענה הפניקס, כי יש לדחות את בקשת האישור בין היתר מהטעמים הבאים:
- הפניקס מקפידה על קיום הוראות הדין והתאמת תכניות הביטוח שלה לרפורמות השונות ברגולציה, ואילו בקשת האישור מנוגדת לקביעת המחוקק בחוק התכנית הכלכלית (תיקוני חקיקה ליישום המדיניות הכלכלית לשנות התקציב 2015 ו-2016), התשע"ו-2015 (להלן: "חוק ההסדרים"), לפיה החל מיום 1.7.2016 לא ניתן להציע כיסוי ביטוחי עבור נותן שירות שאינו בהסדר עם חברת הביטוח, דוגמת המנתח שבו בחרו המבקשים;
 - נספח 5417 מושא בקשת האישור הותאם לרפורמה בביטוחי הבריאות שקבע חוק ההסדרים, ועולה מלשונו, כמו גם מתכליתו, כי אין מקום לקבל את פרשנות המבקשים לפיה נספח 5417 כולל כיסוי ביטוחי עבור נותן שירות שאינו בהסדר עם חברת הביטוח;
 - הסעדים הממוניים להם עותרים המבקשים (תשלום תגמולי ביטוח לחברי הקבוצה הנטענת עבור תביעות לניתוחים שנדחו בטענה שבוצעו אצל מנתח שאינו בהסדר; וגם להשבה של החלק היחסי של הפרמיה ששילמו מבוטחים 'ביתר', כביכול, עבור אותו כיסוי ביטוחי שמכוחו נדרשים תגמולי הביטוח דלעיל) סותרים זה את זה, וממילא נטולי ממשות לגופם;
 - הסעד הבלתי-ממוני לו עותרים המבקשים (פגיעה באוטונומיה) מוקשה ומתעלם מההלכה הפסוקה הנוקשה והמחמירה שנקבעה ביחס לראש נזק זה;
 - בקשת האישור נסובה על מקרה ספציפי ונקודתי המקשה מהתאמתה לבירור במסגרת הליך ייצוגי; ועוד כהנה וכהנה טעמים לכך שאין תקומה לבקשת האישור ולעילותיה.
6. ביום 11.11.2018 וביום 10.4.2019 התקיימו שני דיוני קדם משפט בפני בית המשפט הנכבד, אשר המליץ לצדדים לבוא ביניהם בדברים על-מנת להביא לסיום המחלוקת באופן מוסכם.
7. מאמצי הצדדים להגיע להסכמה על יסוד המלצת בית המשפט הנכבד נשאו פרי, אשר מצא ביטוי בהסדר הפשרה (נספח 1 לעיל) אותו מבוקש לאשר במסגרת בקשה זו.
8. להלן יתוארו הפרטים הנדרשים ביחס להסדר הפשרה, כנדרש על-פי תקנות תובענות ייצוגיות.

ב. תיאור הסדר הפשרה

1.1. תקנה 12(א)(1) לתקנות תובענות ייצוגיות - הגדרת הקבוצה שעליה חל ההסדר ותתי קבוצות, אם ישנן

9. בהתאם לסעיף 1.6. להסדר הפשרה, הקבוצה עליה חל ההסדר הפשרה הינה כל מי שרכש ביטוח בריאות אצל הפניקס, אשר כולל ביטוח לניתוחים בישראל בהתאם לנספח 5417² בין 1.7.2016 לבין 30.9.2017 (להלן: "חברי הקבוצה").

2.2. תקנות 12(א)(2) ו- (6) לתקנות תובענות ייצוגיות - עיקרי התובענה, לרבות הסעדים שנתבעו בתובענה והשלב בו נמצא ההליך

10. עיקרי התובענה, לרבות הסעדים שנתבעו בה (וכן תמצית עמדת הפניקס) פורטו בסעיפים 2-5 לעיל.
11. ההליך מצוי, כאמור לעיל, בשלב שבו הוגשה בקשת האישור, הוגשה תשובה (התנגדות) לבקשת האישור וכן תגובה לתשובה (התנגדות) לבקשת האישור. התקיימו שני דיוני קדם משפט בפני בית המשפט הנכבד.

3.3. תקנות 12(א)(3)-(5) ו- (8) לתקנות תובענות ייצוגיות - עיקרי הסדר הפשרה ופרטים בנוגע לביצוע הסדר הפשרה

12. בבקשת האישור התבקשו סעדים כספיים (ממוניים ובלתי ממוניים) כמפורט בסעיף 4 לעיל ובסעיף 89 לבקשת האישור, אשר הוערכו (במאוחד) בסך של 11,600,000 ש"ח, באופן ראשוני, בטרם היו כל הנתונים בידי המבקשים.

13. כפי עצתו של בית המשפט הנכבד, במסגרת המו"מ הוסכם, כי נכון לבצע הבחנה בין חברי הקבוצה ביחס לשני מקרים (תתי-קבוצות) הרלבנטיים לתובענה ולהסדר הפשרה:

א. חברי הקבוצה שביצעו ניתוח אצל נותן שירות אחר, ותביעת הביטוח שהגישו להפניקס נדחתה מהטעם שהניתוח בוצע אצל נותן שירות אחר ומטעם זה בלבד (להלן: "חברי הקבוצה שהגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח");

ב. חברי הקבוצה שלא הגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח, אולם נטען לגביהם ששילמו פרמיה להפניקס ביתר עבור כיסוי ביטוחי שניתן היה להבין שחל מלשון סעיפים מסוימים בנספח 5417, אולם הפניקס לא סיפקה אותו בהתאם לפרשנותה שלה של הנספח האמור והוראות המחוקק (להלן: "חברי הקבוצה שלא הגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח").

14. בהתאמה, בהסדר הפשרה מסכימה הפניקס, לצרכי פשרה בלבד, מבלי להודות בנכונות הטענות כנגדה ולשם סילוק מלא, סופי ומוחלט של כל טענות ועילות בקשת האישור והתובענה, לשלם פיצוי מיוחד, חד-פעמי, כולל וסופי לחברי הקבוצה לפי הבחנה זו, כפי שיפורט בסעיפים 17-25 להלן.

² נספח 5417 "ביטוח לניתוחים באמצעות נותן שירותים שבהסכם וטיפולים מחליפי ניתוח בישראל" מהדורת יולי 2016; הנוסח צורף כנספח 1 לתשובה לבקשת האישור.

15. כאמור במסגרת הסדר הפשרה (סעיף 5 שם), עם אישורו, יתבקש אוטומטית ויתור סופי, מלא ומוחלט של כל אחד מחברי הקבוצה (שלא הגיש הודעת פרישה בהתאם לסעיף 18(ו) לחוק תובענות ייצוגיות או לפי תנאים שייקבעו לפי סעיף 19(ד) לחוק תובענות ייצוגיות, ככל שייקבעו) ומעשה בית דין כלפי המשיבה וכל תאגיד שבשליטתה וכל תאגיד השולט בה לרבות כל נושאי המשרה בהם, על כל תביעה ו/או טענה ו/או דרישה ו/או זכות מכל מין ו/או סוג שהוא הנוגעים במישרין ובעקיפין לענייני התובענה ו/או בקשת האישור, בין אם תלויים ובין אם לאו, וביחס לכל הליך משפטי ו/או מעין משפטי (ובכלל זה הליך בוררות) ו/או תביעה שנובעת במישרין או בעקיפין מן המעשים והמחדלים הנטענים בתובענה ו/או בבקשת האישור כלפי המשיבה ובכלל.

16. לצרכי פרק זה, למונחים הבאים תיחוס הפרשנות לעיל ולהלן -

- **"ניתוח"** - כהגדרתו בנספח 5417: "פעולה פולשנית - חדירתית החודרת דרך רקמות ומטרתה טיפול במחלה, פגיעה, תיקון פגם או עיוות אצל המבוטח, או מניעה של כל אחד מאלה, לרבות פעולה המתבצעת באמצעות קרן לייזר, לאבחון או לטיפול, הראיית אברים פנימיים בדרך אנדוסקופית, צנתור, אנגיוגרפיה וכן ריסוק אבני כליה או מרה על ידי גלי קול";
- **"נותן שירות אחר"** - כל רופא, בית חולים וכל גוף אחר אשר איננו קשור עם המשיבה בהסכם לאספקת שירותים.

ב.3.א. חברי הקבוצה שהגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח

17. הפניקס תיזום פנייה טלפונית, על-פי הנתונים המצויים במערכתיה, לחברי תת קבוצה זו, תברר עמם אודות הניתוח שביצעו ותעדכן אותם אודות הסדר הפשרה וזכאותם כפי שתפורט להלן.

18. הפניקס, למעלה מן הצורך ובלא שהיא מחויבת על-פי דין לכך, תפצה בפיצוי מיוחד, חד-פעמי, כולל וסופי את חברי תת קבוצה זו, על-פי הנתונים הקונקרטיים של כל חבר תת קבוצה זו, כדלקמן:

א. עבור חבר קבוצה שהגיש תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח באופן פרטי ועל חשבוננו, קרי בלא שקיבל החזר כלשהו עבור שכר מנתח וחדר ניתוח³ - המשיבה תפצה חבר תת קבוצה זו בפיצוי השקול ל-85% מהסכום ששילם חבר הקבוצה בפועל או 85% ממחיר ההסכם לשכר מנתח וחדר ניתוח כפי שנהוג אצל המשיבה, לפי הנמוך מביניהם;

ב. עבור חבר קבוצה שהגיש תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח בהתאם להוראות תכנית שירותי בריאות נוספים של קופת חולים - המשיבה תפצה חבר תת קבוצה זו בפיצוי השקול ל-50% ממחיר ההסכם לשכר מנתח וחדר ניתוח כפי שנהוג אצל המשיבה;

ג. עבור חבר קבוצה שהגיש תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח במסגרת סל שירותי הבריאות הציבורי - המשיבה תפצה חבר תת קבוצה זו בפיצוי השקול ל-50% ממחיר ההסכם לשכר מנתח וחדר ניתוח כפי שנהוג אצל המשיבה.

יובהר: חבר תת-הקבוצה כמפורט בסעיף 18.א. נדרש להוציא סכומים מכיסו הפרטי לצורך מימון הניתוח אצל מנתח וחדר ניתוח פרטיים, ולפיכך בעיני הצדדים מוצדק להציע לחבר תת-קבוצה זו פיצוי בסכום גבוה יחסית של 85% מהסכום ששולם בפועל או ממחיר ההסכם לשכר מנתח וחדר ניתוח כפי שנהוג אצל המשיבה,

³ דוגמת המקרה של המבקש 1.

לפי הנמוך מביניהם.

באשר לחברי תתי-הקבוצות כמפורט בסעיפים 18.ב.ג. - אלו ביצעו את הניתוח במסגרת תכניות שירותי בריאות נוספים של קופות החולים או במסגרת סל שירותי הבריאות הציבורי, ולפיכך לא נדרשו להוציא סכומים מכיסם הפרטי (למעט במקרים מסוימים של חבר תת-קבוצה כמפורט בסעיף 18.ב.), שכן לעתים לפי תנאי תכניות שירותי הבריאות הנוספים של קופות החולים יש לשלם סכום בגין "השתתפות עצמית" בעלות שכר המנתח וחדר הניתוח). עם זאת, סביר להניח שחברי תת-קבוצות אלו היו מעדיפים לבצע את הניתוח אצל מנתח וחדר ניתוח פרטיים לנוכח האיכות והנוחות המקופלים בכך ואפשרות זו נמנעה מהם (לשיטת המבקשים) לנוכח דחיית תביעת הביטוח שהגישו על-פי פרשנותה של הפניקס את נספח 5417, ועל כן סבורים הצדדים כי ראוי ונכון להציע לחברי תת-קבוצות אלו פיצוי בשיעור נמוך יותר (50% בלבד) מזה המוצע לחבר תת-הקבוצה כמפורט בסעיף 18.א. וכאמור לעיל.

19. על-פי בדיקות שערכה הפניקס, חברי הקבוצה שהגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח מונים 34 חברי קבוצה נכון למועד הגשת בקשה זו.

20. לצורך הוכחת הזכאות המפורטת לעיל, יתבקש כל חבר תת קבוצה זו להעביר להפניקס מסמכים מתאימים (כגון קבלות, אישורים רפואיים וכו'), בהתאם לשיקול דעתה של הפניקס וככל שאלו אינם מצויים בידיה במסגרת התביעות שהגישו למשיבה חברי תת הקבוצה ונדחו.

21. הפיצוי המיוחד, החד-פעמי, הכולל והסופי דלעיל ישולם לחברי תת קבוצה זו בהעברה בנקאית, בהתאם לפרטי חשבון בנק שיימסרו להפניקס במסגרת השיחה הטלפונית המתוארת בסעיף 17 לעיל. הפיצוי המיוחד, החד-פעמי, הכולל והסופי ישולם בתוך 60 ימים מיום קבלת מלוא המסמכים המתאימים, כאמור בסעיף 20 לעיל.

22. כל סכום, בהתאם לפרק זה, שלמשיבה יהיה מידע מלא עליו באופן שיאפשר עריכת תחשיב של הפיצוי המיוחד לו זכאי מי מחברי תת הקבוצה, אך לא יועבר לחברי תת קבוצה זו, עקב אי-יכולת לאתרו, תעביר המשיבה לקרן לניהול וחלוקת כספים, ביחד עם הסכום האמור בסעיף 23.ב. להלן. בהיעדר מידע מלא כאמור לעיל ביחס לחברי תת קבוצה שלא ניתן יהיה לאתרם, תעביר המשיבה לקרן לניהול וחלוקת כספים, ביחד עם הסכום האמור בסעיף 23.ב. להלן, סך השקול ל- 67.5% ממחיר ההסכם לשכר מנתח וחדר ניתוח כפי שנהוג אצל המשיבה.

ב.3.ב. חברי הקבוצה שלא הגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח

23. הפניקס, למעלה מן הצורך ובלא שהיא מחויבת על-פי דין לכך, תפצה בפיצוי מיוחד, חד-פעמי, כולל וסופי את חברי תת קבוצה זו, כדלקמן:

א. עבור חבר קבוצה שלא הגיש תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח ומחזיק בנספח 5417 במועד אישור בקשה זו⁴ או חבר קבוצה שלא הגיש תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח וכבר אינו מבוטח בנספח 5417 אך נותר מבוטח באותה פוליסת בריאות אצל הפניקס (שבה נכלל בעבר נספח 5417) במועד אישור בקשה זו - בתוך 90 יום ממועד אישור הסדר הפשרה, תפצה המשיבה את חבר תת קבוצה זו בסך של 15 ש"ח אשר יופחתו באופן אוטומטי באחד מהחיובים הבאים במהלך תקופה זו (הוראת קבע, כרטיס אשראי וכל כיו"ב⁵) של חבר תת הקבוצה בגין תשלום דמי ביטוח להפניקס;

⁴ דוגמת המבקשת 2.

⁵ ככל שלא ניתן יהיה להפחית את החיוב באופן אוטומטי, תפעל הפניקס להעברת התשלום באמצעים אחרים.

- ב. עבור חבר קבוצה שלא הגיש תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח וכבר אינו מחזיק בנספח 5417 ואינו מחזיק בפוליסת בריאות שבה נכלל נספח 5417 בעבר במועד אישור בקשה זו - בתוך 90 יום ממועד אישור הסדר הפשרה, תעביר המשיבה לקרן לניהול וחלוקת כספים שנפסקו כסעד (סעיף 27 לחוק תובענות ייצוגיות, להלן: "הקרן") סך המשקף 12.5 ש"ח במכפלת מספר חברי תת הקבוצה שלא הגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח וכבר אינם מחזיקים בנספח 5417 ואינם מחזיקים בפוליסת בריאות שבה נכלל נספח 5417 בעבר במועד אישור בקשה זו.
24. על-פי בדיקות שערכה הפניקס, נכון למועד הגשת בקשה זו, חברי תת קבוצה זו מונים 14,309 חברי קבוצה, לפי החלוקה הבאה:
- א. חברי קבוצה שלא הגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח ומחזיקים בנספח 5417 במועד הגשת בקשה זו או חברי קבוצה שלא הגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח וכבר אינם מבוטחים בנספח 5417 אך נותרו מבוטחים באותה פוליסת בריאות אצל הפניקס (שבה נכלל בעבר נספח 5417) במועד הגשת בקשה זו (סעיף 23.א. לעיל) - 9,410 חברי קבוצה;
- ב. חברי קבוצה שלא הגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח וכבר אינם מחזיקים בנספח 5417 ואינם מחזיקים בפוליסת בריאות שבה נכלל נספח 5417 בעבר במועד הגשת בקשה זו (סעיף 23.ב. לעיל) - 4,899 חברי קבוצה.
25. בתום 180 יום ממועד אישור הסדר פשרה זה ולאחר תשלום הפיצוי המיוחד, החד-פעמי, הכולל והסופי לחברי הקבוצה לפי ההבחנה דלעיל, יוגש תצהיר מטעם הפניקס ובו פירוט בדבר יישום הסדר הפשרה. במסגרת התצהיר ייכלל הסבר פרטני, באמצעות טבלה, בכל הקשור לפניית שנעשו לחברי תת-הקבוצה כמפורט בפרק 3.א. לעיל, לרבות בדבר הפיצוי שהוצע להם בפועל ומדוע.
4. **תקנה 12(א)(7) לתקנות תובענות ייצוגיות - הסיכונים והסיכויים שבהמשך ניהול התובענה אל מול היתרונות והחסרונות שבהסדר**
26. הצדדים סבורים כי הסדר הפשרה משקלל נכונה את הסיכונים והסיכויים שבהמשך ניהול התובענה אל מול היתרונות והחסרונות שבהסדר, בין היתר בשל הטעמים הבאים.
27. ראשית, יושם אל לב כי הגם שהמשיבה סבורה, כי היא פעלה כדין וכי באמתחתה טענות הגנה טובות בהליך זה, היא נכונה ליתן פיצוי מיוחד, חד-פעמי, כולל וסופי ו/או להעביר סכומים לקרן למימון תובענות ייצוגיות, לפי המקרה, לחברי הקבוצה.
28. בכל הנוגע לחברי הקבוצה שהגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח, היקף הפיצוי המיוחד הוא בשיעור גבוה יחסית (50%-85%), בוודאי בשלב שבו טרם אושרה תובענה ייצוגית. שיעור פיצוי גבוה כאמור, כשלעצמו, משקף הטבה משמעותית לחברי קבוצה אלו.
- הדברים אמורים ביתר שאת ביחס לחברי הקבוצה שהגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח במסגרת השב"ן / הרפואה הציבורית (סעיף 18.ב.ג. לעיל). ביחס לחברי קבוצה אלו - ועל אף שלא נדרש להוציא בפועל סכום כספי כלשהו מכיסם (למעט עלות השתתפות עצמית במסגרת תכנית השב"ן, ככל שהייתה) - הפיצוי המיוחד משקף הטבה בסכום גבוה יחסית (בממוצע אלפי ש"ח) בלא שנגרם לחברי קבוצה אלו חיסרון כיס כלשהו.

29. בכל הנוגע לחברי הקבוצה שלא הגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח, אזי שקלול מכלול הנסיבות והטענות בהקשרים אלו של טענה לגביית פרמיה ביתר, מניח את דעתם של הצדדים כי הסכומים שצוינו במסגרת פרק ב.3.ב. לעיל הינם סבירים, הוגנים וראויים. היקף הפרמיה שנגבתה ביתר, לכאורה וכנטען, אינו ברור וקשה להערכה, ועל-מנת לעמוד על היקף זה באופן מושכל, קיימת אפשרות סבירה כי יהיה צורך בליבון מקצועי באמצעות חוות דעת של אקטואריים.

30. יובהר, כי קיים הבדל בין חברי הקבוצה שלא הגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח ועודם מחזיקים בנספח 5417 במועד אישור הסדר הפשרה לעומת חברי קבוצה שלא הגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח וכבר אינם מחזיקים בנספח 5417 במועד אישור הסדר הפשרה, הן לעניין גובה הסכום והן לעניין דרך הפיצוי:

- בעוד שניתן בקלות (יחסית) לאתר חברי קבוצה ממין דא שעודם מחזיקים בנספח 5417 במועד אישור הסדר הפשרה או חברי קבוצה ממין דא שכבר אינם מבוטחים בנספח 5417 אך נותרו מבוטחים באותה פוליסת בריאות אצל הפניקס (שבה נכלל בעבר נספח 5417), ולפחותם באופן פרטני, לא כך הוא הדבר בקשר עם חברי קבוצה ממין דא שכבר אינם מחזיקים בנספח 5417 ואינם מחזיקים בפוליסת בריאות שבה נכלל נספח 5417 בעבר במועד אישור הסדר הפשרה - איתורם של חברי קבוצה שכאלו, כמו גם העברה של סכומי כספים אליהם, סבוך מאוד, כאשר עלויות האיתור צפויות לעלות על עלויות הפיצוי. על כן, הוסכם במסגרת הסדר הפשרה, כי חלף פיצוי פרטני, יועבר הסכום לקרן למימון תובענות ייצוגיות, כמקובל בהסדרים כאלו ובסכומים שכאלו, ובדומה למתווה שאישר בית משפט נכבד זה במסגרת ת"צ (מרכז) 7972-04-17 הירשברג נ' כרטיסי אשראי לישראל בע"מ (פורסם בנבו, 25.12.2018).

- כמו כן, הסכום המוסכם בהסדר הפשרה עבור חבר קבוצה שלא הגיש תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח וכבר אינו מחזיק בנספח 5417 ואינו מחזיק בפוליסת בריאות שבה נכלל נספח 5417 בעבר נמוך קמעא מאשר לחבר הקבוצה המקביל שעודנו מחזיק בנספח 5417 או חבר קבוצה שכבר אינו מבוטח בנספח 5417 אך נותר מבוטח באותה פוליסת ביטוח אצל הפניקס שבה נכלל בעבר נספח 5417 (12.5 ש"ח לעומת 15 ש"ח). הפרש זה משקף את האפשרות המסתברת, לפיה חבר הקבוצה שכבר אינו מחזיק בנספח 5417 ואינו מחזיק בפוליסת בריאות שבה נכלל נספח 5417 בעבר היה מבוטח אצל הפניקס לפרק זמן חלקי וקצר יחסית, ועל כן נגבתה ממנו, כביכול, פחות פרמיה ביתר. על-מנת לייתר בדיקה פרטנית של עניין זה ביחס לכל מבוטח ומבוטח, מוצדקת לדעת הצדדים הפחתה קלה וגלובאלית בת 2.5 ש"ח בלבד.

31. שנית, ההסדר משקף את הערותיו של בית המשפט הנכבד לצדדים במהלך דיון קדם המשפט מיום 11.11.2018, לפיו על פניו עשויה לעמוד לכאורה עילת תביעה ביחס לחברי הקבוצה שהגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח וכן ביחס לחברי הקבוצה שלא הגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח ונגבתה מהם, כביכול, פרמיה ביתר, כנטען בסעיף 13 לבקשת האישור; ואילו הטענה ביחס ל- "פגיעה באוטונומיה" של כלל חברי הקבוצה נדמית, על פניו, כמוקשית⁷.

⁶ ראו למשל: ת"צ (ת"א) 3254-11-15 דקל נ' בזק החברה הישראלית לתקשורת בע"מ (פורסם בנבו, 5.5.2019), בסעיף 8.3. לפסק הדין; ת"צ (מרכז) 62729-11-15 טל נ' בזק בינלאומי בע"מ (פורסם בנבו, 16.3.2017); ת"צ (מרכז) 52126-09-14 גל נ' נטוויז'ן בע"מ (פורסם בנבו, 5.7.2018), בפסי' 14; ת"צ (ת"א) 27496-06-15 סלע - שיכון, ייזום וניהול נדל"ן בע"מ נ' בנק דיסקונט לישראל בע"מ (פורסם בנבו, 1.11.2018); ת"צ (ת"א) 6860-06-16 ברליזהיימר נ' הראל חברה לביטוח בע"מ (פורסם בנבו, 18.11.2018).

⁷ יוער, כי באחרונה ממש ניתן בגי"ץ 1393/16 ההסתדרות הרפואית בישראל נ' כנסת ישראל (פורסם בנבו, 6.5.2019), אשר עסק ברפורמה בביטוחי בריאות מושא בקשת האישור. בסעיף 15 שם ציין כבי' השופט י' עמית, בהקשרי טענה של פגיעת הרפורמה באוטונומיה של המטופלים: "גם מצד המטופל, קשה לראות בשיטת ההסדר פגיעה בזכות לבחור בטיפול הרפואי הנראה בעיניו, מאחר שגם כיום הוא רשאי להתקשר עם כל רופא כפי שנראה לו, הגם שלא במסגרת השב"ן וביטוחי הבריאות". עניין זה מאשש את הערת בית המשפט הנכבד ביחס לטענת "הפגיעה באוטונומיה", כאמור לעיל.

32. שלישית, להסדר הפשרה ישנו גם יתרון משמעותי מבחינת יעילות וחיסכון בזמן. ניהול הליך בקשת האישור עשוי לארוך זמן רב; וגם אם תאושר לבסוף תובענה ייצוגית וגם היא תוכרע לטובת הקבוצה (חרף טענות המשיבה), עלול לחלוף עוד זמן רב נוסף. ישנה אפוא תועלת רבה בהסדר פשרה שיביא כבר עתה תועלת לחברי הקבוצה. אישור הסדר הפשרה עשוי להביא תועלת גם מבחינת היעילות המערכתית הכוללת והחיסכון הניכר בזמן שיפוטי.

33. רביעית, ההסדר מקפל בחובו מנגנון לפיו תיעשה השבה פרטנית לרוב חברי הקבוצה. בכך מוגשמות תכליות המוסד של תובענה ייצוגית. באשר לחברי הקבוצה שלא הגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח וכבר אינם מחזיקים בנספח 5417 ואינם מחזיקים בפוליסת בריאות שבה נכלל נספח 5417 בעבר, קיימים קשיים מערכתיים, כספיים ואובייקטיביים בביצוע השבה פרטנית להם, אולם מתן תרומה לקרן על-ידי הפניקס ביחס לחברי קבוצה אלו, מגשים את התכלית של הרתעה. כפי שציינה כב' השופטת שטמר בעניין גל לעיל: "בסופו של יום תתקבל ההטבה כולה, בין ללקוחות ההווה בין לקרן התובענות הייצוגיות".

34. חמישית, יודגש כי זה מכבר (טרם הגשת בקשת האישור וללא קשר אליה) פורסמה מהדורה חדשה של נספח 5417 בו שונה הניסוח שכנגדו קובלים המבקשים בבקשת האישור.

5. ב. תקנה 12(א)(9) לתקנות תובענות ייצוגיות - העילות והסעדים שלגביהם תהווה ההחלטה לאשר את הסדר הפשרה מעשה בית דין כלפי חברי הקבוצה שחל עליהם ההסדר

35. במסגרת הסדר הפשרה, חברי הקבוצה (כהגדרתם בהסדר) מוותרים ויתור סופי, מלא ומוחלט כלפי המשיבה וכל תאגיד שבשליטתה וכל תאגיד שבשליטתה וכל תאגיד השולט בה לרבות כל נושאי המשרה בהם, על כל תביעה ו/או טענה ו/או דרישה ו/או זכות מכל מין ו/או סוג שהוא הנוגעים במישרין ובעקיפין לענייני התובענה ו/או בקשת האישור, בין אם תלויים ובין אם לאו, וביחס לכל הליך משפטי ו/או מעין משפטי (ובכלל זה הליך בוררות) ו/או תביעה שנובעת במישרין או בעקיפין מן המעשים והמחדלים הנטענים בתובענה ו/או בבקשת האישור כלפי המשיבה ובכלל.

36. בהתאם להסדר, עם אישור ההסדר ומתן תוקף של פסק דין, יתגבש מעשה בית דין כלפי חברי הקבוצה, בקשר עם טענות ו/או עילות בקשת האישור והתובענה, במישרין או בעקיפין.

ג. המלצת הצדדים בקשר לפסיקת גמול למבקשים ושכר טרחה לבא-כוחם

37. המלצת הצדדים לעניין גמול למבקשים ושכר טרחה לבא כוחם הינה כדלקמן:

א. גמול בשיעור של 15,000 ש"ח בצירוף מע"מ, כנגד מסמכים מתאימים;

ב. שכר טרחה בשיעור של 70,000 ש"ח בצירוף מע"מ, כנגד חשבון עסקה כדון, אישור ניהול ספרים ופטור מניכוי מס במקור. לאחר ביצוע התשלום תישלח למשיבה חשבונית מס כדון.

38. סכומי הגמול ושכר הטרחה ישולמו בשתי פעימות - הפעימה הראשונה (50% מסכומי הגמול ושכר הטרחה) תבוצע בתוך 45 ימים מיום אישור הסדר הפשרה; והפעימה השנייה (50% מסכומי הגמול ושכר הטרחה) תבוצע בתוך 45 ימים מהיום שבו יוגש לבית המשפט תצהיר מטעם הפניקס ובו פירוט בדבר יישום הסדר הפשרה (סעיף 25 לעיל).

39. סעיף 22 לחוק תובענות ייצוגיות קובע כי בקביעת שכר הטרחה יתחשב בית המשפט, בין היתר, בשיקולים אלה: הטרחה שטרם התובע המייצג והסיכון שנטל על עצמו בהגשת התובענה הייצוגית ובניהולה; התועלת שהביאה התובענה הייצוגית לחברי הקבוצה; מידת החשיבות הציבורית של התובענה.
40. סעיף 23 לחוק תובענות ייצוגיות קובע, כי בקביעת שכר הטרחה למייצגים יתחשב בית המשפט, בין היתר, בשיקולים אלה: התועלת לחברי הקבוצה; מורכבות ההליך והטרחה בגינו; הסיכון שניטל בניהול ההליך; הוצאותיו של המייצג; החשיבות הציבורית של ההליך; אופן ניהול ההליך; הפער שבין הסעדים הנתבעים בבקשה לאישור לבין הסעדים שפסק בית המשפט בתובענה הייצוגית.
41. לצורך חישוב שיעור הגמול המומלץ למבקשים ובאי כוחם נלקחו בחשבון, בין השאר, השיקולים הבאים:
42. לטענת המבקשים:

- סך שווי ההטבה לחברי הקבוצה ולציבור מסתכם במאות אלפי ש"ח.
- בקשת האישור השיגה את התכלית העיקרית שלה, הביאה תרומה רבה הן לחברי הקבוצה והן לאינטרס הציבורי, נוכח החזר כספי משמעותי לחברי הקבוצה אשר נדחו תביעותיהם למימון ניתוחים ונוכח החזר כספי מסוים וההכרה בכך כי המשיבה מוכנה, מבלי להודות בכל טענה, לפצות מבוטחים בגין ניסוח פוליסת ביטוח אשר ניתן היה להבינה באופן שונה מכפי שהבינה המשיבה.
- הטרחה, העבודה וההשקעה הרבה שבוצעה בהכנת בקשת האישור, אשר כללה בדיקות שונות למול סוכני ביטוח, למידת הרפורמה שנעשתה בתחום החזר הוצאות עבור ניתוחים, תמלול שיחות עם נציגי שירות ועוד.
- התרומה והסיכון שנטלו על עצמם המבקשים וב"כ והחסכון בהוצאות הצדדים ובזמן שיפוטי יקר.
- שיעור התגמול ושכר הטרחה עליהם ממליצים הצדדים משקף את המתווה שהתווה בית המשפט העליון במסגרת ע"א 2046/10 **עזבון המנוח משה שמש נ' דן רייכרט** (פורסם בנבו 23.5.2012) באופן שמרני ומקובל ובהתאם לפסקי דין והסדרי פשרה שאושרו על ידי בתי המשפט בתחום התובענות הייצוגיות.

ד. הצדדים סבורים כי בנסיבות העניין אין צורך במינוי בודק

43. הצדדים סבורים, כי בנסיבות העניין, אין צורך במינוי בודק לפי סעיף 19 לחוק תובענות ייצוגיות, וזאת בין היתר מן הטעמים הבאים.
44. **ראשית**, "בודק" על-פי חוק תובענות ייצוגיות, הינו "בעל מומחיות בתחום שבו עוסקת הבקשה לאישור או התובענה הייצוגית". בקשת האישור בענייננו עוסקת בשאלה **משפטית**, שבמרכזה טענת המבקשים בדבר פרשנות פוליסת ביטוחי בריאות (טענה שהמשיבה חולקת עליה מבחינה משפטית). משכך, המחלוקת בין הצדדים בהקשר זה הינה מחלוקת **משפטית**, ובית המשפט הנכבד הוא כידוע המומחה (בהא הידיעה) לענייני משפט, כך שאין בענייננו צורך במינוי מומחה נוסף בתחום זה.
- ראו לעניין זה, למשל, את ההחלטה בת"צ (ת"א) 47490-09-13 **תועלת לציבור נ' כלל תעשיות בע"מ** (פורסם בנבו, 6.8.2015), לאשר הסדר פשרה, **ללא צורך במינוי בודק**:

"השאלה האם סכום הפיצוי עליו הסכימו הצדדים במסגרת הסכם הפשרה הינו הוגן וראוי איננו נובע משווי החברה, אלא נובע הוא מהערכת הסיכונים והסיכונים של התובענה,

סיכויים וסיכונים אשר כדי להעריכם יש לבחון שאלות משפטיות ושאלות עובדתיות אשר לבדוק אין כל יתרון בבחינתן על פני בית המשפט, בית המשפט הוא בעל המומחיות הנדרשת להשיב על שאלות אלו בהתאם לחומרים אשר הונחו בפניו ולהעריך את הסיכויים והסיכונים של כל צד לתביעה על פי אותם נתונים. אכן שוויה ההוגן של עסקת המיזוג עמד במרכז הבקשה לאישור אולם כפי שציינתי לעיל, אין ודאות כי בית המשפט כלל היה נדרש לבחינת השווי ההוגן וכי הכרעה בסוגית שווי החברה היתה נדרשת במסגרת הבקשה לאישור לפיכך אינני רואה מקום למנות בודק אשר יישום את שווי החברה.

לאור מכלול הנימוקים המצוינים לעיל בנוגע לסיכויי התובענה אשר כאמור אינם גבוהים, יש להניח כי חוות דעת בודק אשר היתה מציגה תוצאה כזו או אחרת ביחס לשוויה של החברה, לא היה בה כדי לשנות את מסקנתי בדבר סבירותו של הסכם הפשרה דגן ולא היה בה כדי לשנות את עמדתי כי יש מקום לאשרו".

וכן ראו, למשל, החלטה שלא למנות בודק בקשר עם הסדר פשרה שאושר בת"צ (מרכז) 33570-01-13 זנדני נ' ניו-פארם דראגסטורס בע"מ (פורסם בנבו, 22.11.2015), שם נפסק:

"השאלה שעלתה לדיון היא משפטית בעיקרה. מהשתתפות הממונה בדיונים עולה כי המצב החוקי אכן אינו ברור והרשות פועלת לתקנו. משמעות ההסכם היא שלפחות במקום שהמשיבה אחראית עליו, המצב החוקי הרצוי יישם מכאן ולהבא. אשר לעבר, בהתחשב בכך שהמצב לא היה ברור, נדמה כי פיצוי סמלי בדמות מבצעי ההנחות, שהן אכן "פשרת קופונים" הוא פיצוי סביר. מבחינה זו אין חשיבות למספר הרוכשים ולכמות ההנחות שניתנה בעבר, ולכן אין צורך לבדקה ולהכביר הוצאות על הצדדים".

45. שנית, הסדר הפשרה בענייננו ייתמך בתצהיר מטעם הפניקס המתייחס ליישום הסדר הפשרה ופשוט יחסית ליישום לאור קבוצות המבוטחים הברורות אשר מוגדרות תחת הסדר זה.

46. שלישית, מינוי בודק יאריך את משך הזמן עד לאישור וביצוע הסדר הפשרה ויגרור עלויות נוספות. רצוי לייתר זאת, בנסיבות תיק זה. ראו בהקשרים אלו, למשל, את קביעתה של כב' השופטת (בדימ') א' דודקביץ' בת"א (מרכז) 4745-08-07 גלבע נ' הוט מערכות תקשורת בע"מ (פורסם בנבו, 12.11.2007), בפס' 3.א. לפסק הדין.

47. רביעית, הסדר הפשרה בענייננו הינו על בסיס התייחסותו של בית המשפט הנכבד לבקשה לאישור והערותיו לצדדים בדיונים שנערכו.

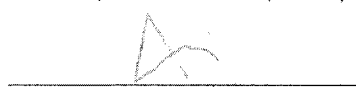
ה. סוף דבר

48. אשר על כן, יתבקש בית המשפט הנכבד להורות כאמור ברישת בקשה זו.

49. תצהירי בעלי הדין ובאי כוחם מצורפים כנספת 3 לבקשה זו.

50. מן הדין ומן הצדק להיעתר למבוקש.


נועם רוני, עו"ד
ב"כ המשיבה


אורי אבני, עו"ד
ב"כ המבקשים

היום: 20 בנובמבר, 2019.

תוכן עניינים

מס'	שם הנספח	עמ'
1	הסדר הפשרה	14
2	המודעה הראשונה	23
3	תצהירי הצדדים ובאי כוחם	25

נספח 1

הסדר הפשרה

עמ' 14

הסדר פשרה מתוקן

ת"צ 18-02-30950

שנערך ונחתם בתל אביב - יפו, ביום 20 לחודש נובמבר שנת 2019

בין:

1. אלמוני (קטין)
2. סיון נמט (מויאל), ת.ז. 046146767
3. יצחק (צחי) נמט, ת.ז. 049813645

מצד אחד;

לבין:

הפניקס חברה לביטוח בע"מ, ח.פ. 520023185

מצד שני;

הואיל: וביום 14.2.2018 הגישו סיון נמט (מויאל), יצחק (צחי) נמט וקטין לבית המשפט המחוזי במחוז מרכז תובענה ובצידה בקשה לאשרה כתובענה ייצוגית (להלן, בהתאמה: "התובענה" ו-"בקשת האישור") כנגד הפניקס חברה לביטוח בע"מ (להלן: "הפניקס");

והואיל: ועניינה של בקשת האישור בטענה שהפניקס אינה מאפשרת קבלת תגמולי ביטוח עבור תביעות ביטוח שהוגשו בגין ניתוח שבוצע אצל נותן שירות אחר אשר אינו מצוי בהסדר עימה, בניגוד לנספח 5417, כהגדרתו להלן וכאשר המבקשים, כהגדרתם להלן, הסתמכו על מספר סעיפים בנספח 5417, בהם, בין היתר, סעיף 6.2.1.3;

והואיל: ובימים 11.11.2018 ו-10.4.2019 התקיימו דיון קדם משפט בפני כב' השופט צ' ויצמן, בהם המליץ בית המשפט הנכבד לצדדים להסדר פשרה זה לבוא ביניהם בדברים על-מנת להביא לסיום המחלוקת באופן מוסכם ובלא צורך בהכרעה;

והואיל: ועלה בידי הצדדים להגיע להסכמות ביניהם במסגרת הסדר פשרה זה מבלי שיהיה בכך כדי להודות בכל טענה ו/או דרישה כלשהי על-ידי מי מהצדדים;

והואיל: והצדדים סבורים, כי בנסיבות דנן, ההסדר המפורט להלן על כל חלקיו הינו הסדר פשרה ראוי, הוגן וסביר בהתחשב בעניינם של חברי הקבוצה ובהערכת הסיכויים והסיכונים הכרוכים בניחול בקשת האישור והתובענה עד להכרעה משפטית בהם.

לפיכך הוסכם, הוצהר והותנה בין הצדדים כדלקמן:

1. כללי, מבוא, הגדרות, נספחים וכותרות

1.1. הסדר זה נעשה כהסדר פשרה בהתאם לסעיפים 18 ו-19 לחוק תובענות ייצוגיות, התשס"ו-2006.

1.2. הסדר הפשרה יחול על חברי הקבוצה כהגדרתה להלן.

- 1.3. הסדר זה מגלם את מכלול המצגים וההסכמות בין הצדדים עובר לחתימתו, ולא יישמע צד בטענה בדבר מצג או הסכמה אשר אינם נזכרים בהסדר.
- 1.4. המבוא והנספחים להסדר זה מהווים חלק בלתי נפרד הימנו.
- 1.5. חלוקת הסדר זה לסעיפים, ומתן הכותרות לסעיפים, נעשו לשם הנוחות בלבד, ואין לייחס להם כל משמעות בפרשנות ההסדר.
- 1.6. בהסדר זה תיוחס למונחים הבאים הפרשנות המופיעה בצדם :

- "המבקשים"** - סיון נמט (מויאל), ת.ז. 046146767 ; יצחק (צחי) נמט, ת.ז. 049813645 ; אלמוני (קטין).
- "המשיבה" או "הפניקס"** - הפניקס חברה לביטוח בע"מ, ח.פ. 520023185.
- "בית המשפט"** - בית המשפט המחוזי במחוז מרכז.
- "ב"כ המבקשים"** - עו"ד אורי אבני, ממשרד שטרן אבני ושות' מרח' בר כוכבא 23 בני ברק 5126002, טלפון: 03-6566445 ; פקסימיליה: 03-6566443.
- "ב"כ המשיבה"** - עוה"ד נועם רוני ודניאל בר לב, ממשרד גורניצקי ושות', עורכי דין משד' רוטשילד 45, תל אביב - יפו 6578403, טלפון: 03-7109191 ; פקסימיליה: 03-5606555.
- "ויתור וסילוק"** - ויתור סופי, מלא ומוחלט של כל אחד מחברי הקבוצה כהגדרתה להלן ומעשה בית דין כלפי המשיבה וכל תאגיד שבשליטתה וכל תאגיד שבשליטתה וכל תאגיד השולט בה לרבות כל נושאי המשרה בהם, על כל תביעה ו/או טענה ו/או דרישה ו/או זכות מכל מין ו/או סוג שהוא הנוגעים במישרין ובעקיפין לענייני התובענה ו/או בקשת האישור, בין אם תלויים ובין אם לאו, וביחס לכל הליך משפטי ו/או מעין משפטי (ובכלל זה הליך בוררות) ו/או תביעה שנובעת במישרין או בעקיפין מן המעשים והמחדלים הנטענים בתובענה ו/או בבקשת האישור כלפי המשיבה ובכלל.
- "עילות התביעה"** - כל הנושאים, הטענות, העילות, ההקשרים והעניינים עליהם נסובות בקשת האישור והתובענה, ולרבות כל ענין ו/או עילת תביעה ו/או עובדה עליהם מתבססת ו/או נשענת התביעה (בגין כל אלה יהיה ויתור וסילוק, כהגדרתו לעיל).
- "נספח 5417"** - נספח 5417 "ביטוח לניתוחים באמצעות נותן שירותים שבהסכם וטיפולים מחליפי ניתוח בישראל", מהדורת יולי 2016 ; הנוסח צורף כנספח 1 לתשובת המשיבה לבקשת האישור.

- "חברי הקבוצה"
כל מי שרכש ביטוח בריאות אצל המשיבה, אשר כולל ביטוח לניתוחים בישראל בהתאם לנספח 5417 בין 1.7.2016 לבין 30.9.2017.
- "ניתוח"
כהגדרתו בנספח 5417: "פעולה פולשנית - חדירתית החודרת דרך רקמות ומטרתה טיפול במחלה, פגיעה, תיקון פגם או עיוות אצל המבוטח, או מניעה של כל אחד מאלה, לרבות פעולה המתבצעת באמצעות קרן לייזר, לאבחון או לטיפול, הראיית אברים פנימיים בדרך אנדוסקופית, צנתור, אנגיוגרפיה וכן ריסוק אבני כליה או מרה על ידי גלי קול".
- "נותן שירות אחר"
כל רופא, בית חולים וכל גוף אחר אשר איננו קשור עם המשיבה בהסכם לאספקת שירותים.
- "חוק תובענות ייצוגיות"
חוק תובענות ייצוגיות, התשס"ו-2006.

1.7. נספחיו של ההסדר הינם כדלקמן:

- נספח 1
נוסח בקשה לאישור הסדר פשרה שתוגש לבית המשפט ("הבקשה לאישור הסדר פשרה").
- נספח 2
נוסח מודעה לציבור שתפורסם לפי סעיף 25(א)(3) לחוק תובענות ייצוגיות ("המודעה הראשונה").

2. הצהרות הצדדים

- 2.1 הצדדים מצהירים, כי אין כל מניעה - חוקית, חוזית ו/או אחרת - להתקשרותם בהסדר זה, ולקיום חיוביהם על פיו במלואם ובמועד, הכול בכפוף לאישור ההסדר על-ידי בית המשפט.
- 2.2 הצדדים מצהירים, כי פשרה זו נעשית לפני משורת הדין, וכי אין להתקשרותם בהסדר זה משום הודאה מצד מי מהם ו/או מטעמם בטענה ו/או דרישה כלשהי של משנהו שנטענה בכתבי בי-הדין שהוחלפו במסגרת בקשת האישור ו/או התובענה, ובהתאם, נערך הסדר זה מבלי להודות באחריות כלשהי ו/או בטענה כנגד המשיבה ו/או מי מטעמה בכל הקשור במישרין או בעקיפין לבקשת האישור והתובענה.

3. עיקרי הסדר הפשרה

- 3.1 הוסכם לבצע הבחנה בין חברי הקבוצה (כהגדרתה להלן), ביחס לשני מקרים (תתי-קבוצות) הרלבנטיים לתובענה:
 - 3.1.1 חברי הקבוצה שביצעו ניתוח אצל נותן שירות אחר, ותביעת הביטוח שהגישו להפניקס נדחתה מהטעם שהניתוח בוצע אצל נותן שירות אחר ומטעם זה בלבד (להלן: "חברי הקבוצה שהגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח");
 - 3.1.2 חברי הקבוצה שלא הגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח, אולם נטען לגביהם ששילמו פרמיה למשיבה ביתר עבור כיסוי ביטוחי שניתן היה להבין שחל מלשון

סעיפים מסוימים בנספח 5417, אולם הפניקס לא סיפקה אותו בהתאם לפרשנותה שלה של הנספח האמור והוראות המחוקק (להלן: "חברי הקבוצה שלא הגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח").

3.2. לצרכי פשרה בלבד, מבלי להודות בנכונות הטענות כנגדה ולשם סילוק מלא, סופי ומוחלט של כל טענות ועילות בקשת האישור והתובענה, לשלם פיצוי מיוחד, חד-פעמי, כולל וסופי לחברי הקבוצה לפי הבחנה זו, כדלקמן.

3.3. חברי הקבוצה שהגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח :

3.3.1. הפניקס תיזום פנייה טלפונית, על-פי הנתונים המצויים במערכותיה, לחברי תת קבוצה זו, תברר עמם אודות הניתוח שביצעו ותעדכן אותם אודות הסדר הפשרה וזכאותם כפי שתפורט להלן.

3.3.2. הפניקס, למעלה מן הצורך ובלא שהיא מחויבת על-פי דין לכך, תפצה בפיצוי מיוחד, חד-פעמי, כולל וסופי את חברי תת קבוצה זו, על-פי הנתונים הקונקרטיים של כל חבר תת קבוצה זו, כדלקמן :

3.3.2.1. עבור חבר קבוצה שהגיש תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח באופן פרטי ועל חשבונו, קרי בלא שקיבל החזר כלשהו עבור שכר מנתח וחדר ניתוח - המשיבה תפצה את חבר תת קבוצה זו בפיצוי השקול ל- 85% מהסכום ששילם חבר הקבוצה בפועל או 85% ממחיר ההסכם לשכר מנתח וחדר ניתוח כפי שנהוג אצל המשיבה, לפי הנמוך מביניהם.

3.3.2.2. עבור חבר קבוצה שהגיש תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח בהתאם להוראות תכנית שירותי בריאות נוספים של קופת חולים - המשיבה תפצה את חבר תת קבוצה זו ניתוח בפיצוי השיקול ל- 50% ממחיר ההסכם לשכר מנתח וחדר ניתוח כפי שנהוג אצל המשיבה.

3.3.2.3. עבור חבר קבוצה שהגיש תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח במסגרת סל שירותי הבריאות הציבורי - המשיבה תפצה את חבר תת קבוצה זו בפיצוי השקול ל- 50% ממחיר ההסכם לשכר מנתח וחדר ניתוח כפי שנהוג אצל המשיבה.

3.3.3. על-פי בדיקות שערכה הפניקס, חברי הקבוצה שהגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח מונים 34 חברי קבוצה נכון למועד הגשת הבקשה לאישור הסדר פשרה.

3.3.4. לצורך הוכחת הזכאות המפורטת לעיל, יתבקש כל חבר תת קבוצה זו להעביר להפניקס מסמכים מתאימים (כגון קבלות, אישורים רפואיים וכו'), בהתאם לשיקול דעתה של הפניקס וככל שאלו אינם מצויים בידי הפניקס במסגרת התביעה שהגיש לה חבר תת קבוצה זו.

3.3.5. הפיצוי המיוחד, החד-פעמי, הכולל והסופי דלעיל ישולם לחברי תת קבוצה זו בהעברה בנקאית, בהתאם לפרטי חשבון בנק שיימסרו להפניקס במסגרת השיחה הטלפונית המתוארת בסעיף 3.3.1. לעיל. הפיצוי המיוחד, החד-פעמי, הכולל והסופי ישולם בתוך 60 ימים מיום קבלת מלוא המסמכים הנדרשים, כאמור בסעיף 3.3.4. לעיל.

3.3.6. כל סכום, בהתאם לסעיף זה, שלמשיבה יהיה מידע מלא עליו באופן שיאפשר עריכת תחשיב של הפיצוי המיוחד לו זכאי מי מחברי תת הקבוצה, אך לא יועבר לחברי תת הקבוצה עקב אי-יכולת לאתרו, תעביר המשיבה לקרן לניהול וחלוקת כספים, ביחד עם הסכום האמור בסעיף 3.4.1.2. להלן. בהיעדר מידע מלא כאמור לעיל ביחס לחברי תת קבוצה שלא ניתן יהיה לאתרם, תעביר המשיבה לקרן לניהול וחלוקת כספים, ביחד עם הסכום האמור בסעיף 3.4.1.2. להלן, סך השקול ל- 67.5% ממחיר ההסכם לשכר מנתח וחדר ניתוח כפי שנהוג אצל המשיבה.

3.4. חברי הקבוצה שלא הגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח:

3.4.1. הפניקס, למעלה מן הצורך ובלא שהיא מחויבת על-פי דין לכך, תפצה בפיצוי מיוחד, חד-פעמי, כולל וסופי את חברי תת קבוצה זו, כדלקמן:

3.4.1.1. עבור חבר קבוצה שלא הגיש תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח ומחזיק בנספח 5417 במועד אישור הסדר הפשרה או חבר קבוצה שלא הגיש תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח וכבר אינו מבוטח בנספח 5417 אך נותר מבוטח באותה פוליסת בריאות אצל הפניקס (שבה נכלל בעבר נספח 5417) במועד אישור הסדר הפשרה - בתוך 90 יום ממועד אישור הסדר הפשרה, תפצה המשיבה את חבר תת קבוצה זו בסך של 15 ש"ח אשר יופחתו באופן אוטומטי באחד מהחיובים הבאים במהלך תקופה זו (הוראת קבע, כרטיס אשראי וכל כיו"ב¹¹) של חבר תת הקבוצה בגין תשלום דמי ביטוח להפניקס;

3.4.1.2. עבור חבר קבוצה שלא הגיש תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח וכבר אינו מחזיק בנספח 5417 ואינו מחזיק בפוליסת בריאות שבה נכלל נספח 5417 בעבר במועד אישור הסדר הפשרה - בתוך 90 יום ממועד אישור הסדר הפשרה, הפניקס תעביר לקרן לניהול וחלוקת כספים שנפסקו כסעד (סעיף 27 לחוק תובענות ייצוגיות, להלן: "הקרן") סך המשקף 12.5 ש"ח במכפלת מספר חברי תת הקבוצה שלא הגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח וכבר אינם מחזיקים בנספח 5417 ואינם מחזיקים בפוליסת בריאות שבה נכלל נספח 5417 בעבר במועד אישור הסדר הפשרה.

¹¹ ככל שלא ניתן יהיה להפחית את החיוב באופן אוטומטי, תפעל הפניקס להעברת התשלום באמצעים אחרים.

3.4.2. על-פי בדיקות שערכה הפניקס, נכון למועד הגשת הבקשה לאישור הסדר פשרה זה, חברי תת קבוצה זו מונים 14,309 חברי קבוצה, לפי החלוקה הבאה:

3.4.2.1. חברי קבוצה שלא הגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח ומחזיקים בנספח 5417 במועד הגשת הבקשה לאישור הסדר פשרה או חברי קבוצה שלא הגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח וכבר אינם מבוטחים בנספח 5417 אך נותרו מבוטחים באותה פוליסת בריאות אצל הפניקס (שבה נכלל בעבר נספח 5417) במועד הגשת הבקשה לאישור הסדר הפשרה (סעיף 3.4.1.1. לעיל) - 9,410 חברי קבוצה;

3.4.2.2. חברי קבוצה שלא הגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח וכבר אינם מחזיקים בנספח 5417 ואינם מחזיקים בפוליסת בריאות שבה נכלל נספח 5417 בעבר במועד הגשת הבקשה לאישור הסדר הפשרה (סעיף 3.4.1.2. לעיל) - 4,899 חברי קבוצה.

3.5. בתום 180 יום ממועד אישור הסדר פשרה זה ולאחר תשלום הפיצוי המיוחד, החד-פעמי, הכולל והסופי לחברי הקבוצה לפי ההבחנה דלעיל, יוגש תצהיר מטעם הפניקס ובו פירוט בדבר יישום הסדר הפשרה. במסגרת התצהיר ייכלל הסבר פרטני, באמצעות טבלה, בכל הקשור לפניית שנעשו לחברי תת-הקבוצה כמפורט בפרק 3.3.א. לעיל, לרבות בדבר הפיצוי שהוצע להם בפועל ומדוע.

4. מינוי בודק

4.1. הצדדים מסכימים שאין צורך במינוי בודק בנסיבות המקרה ויעתרו לבית המשפט הנכבד שלא ימונה בודק במסגרת הבקשה לאישור הסדר הפשרה מהטעמים המפורטים בבקשה לאישור הסדר פשרה.

5. ויתור, סילוק ומעשה בית דין

5.1. מוסכם על הצדדים, כי עם אישור ההסדר, יתגבש אוטומטית ויתור סופי, מלא ומוחלט של כל אחד מחברי הקבוצה כהגדרתה להלן ומעשה בית דין כלפי המשיבה וכל תאגיד שבשליטתה וכל תאגיד השולט בה לרבות כל נושאי המשרה בהם, על כל תביעה ו/או טענה ו/או דרישה ו/או זכות מכל מין ו/או סוג שהוא הנוגעים במישרין ובעקיפין לענייני התובענה ו/או בקשת האישור, בין אם תלויים ובין אם לאו, וביחס לכל הליך משפטי ו/או מעין משפטי (ובכלל זה הליך בוררות) ו/או תביעה שנובעת במישרין או בעקיפין מן המעשים והמחדלים הנטענים בתובענה ו/או בבקשת האישור כלפי המשיבה ובכלל.

6. גמול ושכר טרחה

6.1. בהתאם לסעיף 18(ז)(2) לחוק תובענות ייצוגיות, ההמלצה המוסכמת אליה הגיעו הצדדים לעניין תשלום גמול ושכר טרחה הינה כדלקמן כאשר מובהר, כי סכומים אלו בגין גמול ושכר טרחה יתווספו לסכומי הפיצויים המיוחדים, חד-פעמיים, הכוללים והסופיים שישולמו לחברי הקבוצה (סעיפים 3.3-3.4. לעיל) ואינם חלק מהם.

- 6.1.1. גמול בשיעור של 15,000 ש"ח בצירוף מע"מ, כנגד מסמכים מתאימים ;
- 6.1.2. שכר טרחה בשיעור של 70,000 ש"ח בצירוף מע"מ, כנגד חשבון עסקה כדן, אישור ניהול ספרים ופטור מניכוי מס במקור. לאחר ביצוע התשלום תישלח למשיבה חשבונית מס כדן.
- 6.2. סכומי הגמול ושכר הטרחה ישולמו בשתי פעימות - הפעימה הראשונה (50% מסכומי הגמול ושכר הטרחה) תבוצע בתוך 45 ימים מיום אישור הסדר הפשרה ; והפעימה השנייה (50% מסכומי הגמול ושכר הטרחה) תבוצע בתוך 45 ימים מהיום שבו יוגש לבית המשפט תצהיר מטעם הפניקס ובו פירוט בדבר יישום הסדר הפשרה (סעיף 3.5. לעיל).

7. פרסום מודעות, אישור הסדר הפשרה ומתן תוקף של פסק דין

- 7.1. בתוך 14 (ארבעה עשר) ימי עסקים מיום חתימת הסדר זה יגישו הצדדים לבית המשפט בקשה לפי סעיף 18 לחוק תובענות ייצוגיות בנוסח הרצ"ב כנספח 1.
- 7.2. בתוך 14 (ארבעה עשר) ימי עסקים מיום מתן החלטת בית המשפט המאשרת פרסום המודעה הראשונה לציבור (נספח 2), יפרסמו ב"כ הצדדים את המודעה בשני עיתונים יומיים.
- 7.3. המשיבה תישא בהוצאות בגין פרסום המודעה הראשונה והשנייה בהתאם לסעיפים 25 לחוק תובענות ייצוגיות.

8. ביטול ההסדר

- 8.1. היה ובית המשפט לא יאשר את הסדר הפשרה ו/או במקרה בו יבוטל ההסדר כדן, תהפוכנה הסכמות כל אחד מן הצדדים בו לבטלות ומבוטלות וצווים, אישורים ופסקי דין שיינתנו על פיו יהיו בטלים מעיקרא וחסרי תוקף משפטי כאילו לא ניתנו מעולם, כאשר כל צד שומר על מלוא טענותיו, וכאשר מי מן הצדדים או מי מטעמו ו/או צד שלישי כלשהו לא יוכל לעשות בתוכן הסדר הפשרה, בנתונים ובמצגים שהועברו במהלך גיבושו ו/או בצווים, אישורים ופסקי דין שניתנו לפיו, כל שימוש מכל מין וסוג שהוא, והוא והם לא ישמשו כראיה בכל הליך משפטי או אחר.
- 8.2. במידה ובית המשפט יאשר הסדר פשרה זה באופן מותנה ו/או חלקי, יהיה כל אחד מהצדדים זכאי לבטל הסדר זה, וזאת בתוך 14 ימי עסקים מיום שנמסרה לו החלטת בית המשפט, על פי שיקול דעתו הבלעדי וללא צורך במתן הנמקה כלשהי, ומבלי שהדבר יטיל עליו חבות כספית או אחרת (אולם הוצאה שהוציא - למעט תשלום גמול או שכ"ט - לא תוחזר לו).
- 8.3. במקרה שבו יוגש על-ידי צד שלישי כלשהו ערעור על פסק-הדין ו/או בקשה לביטול פסק-הדין, ויתקבל הערעור ו/או הבקשה לביטול כאמור לעיל, באופן המשנה הוראה מהותית בהסדר, יהיה רשאי כל אחד מן הצדדים, בתוך 14 ימי עסקים מיום שנמסר לו עותק של פסק-הדין בערעור ו/או החלטה בבקשה לביטול כאמור לעיל, להודיע לצד השני על ביטול ההסדר, וזאת לפי שיקול דעתו הבלעדי וללא צורך במתן הנמקה כלשהי (אולם הוצאה שהוציא - למעט תשלום גמול או שכ"ט - לא תוחזר לו).
- 8.4. במקרה בו תימסרנה הודעות פרישה על ידי למעלה מ-10 (עשרה) חברי קבוצה שהגישו תביעת

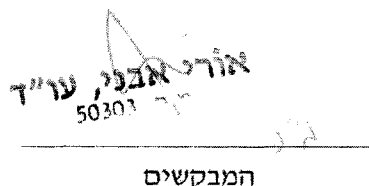
ביטוח בגין ביצוע ניתוח או 100 (מאה) חברי קבוצה שלא הגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח, תוכל המשיבה לבטל את הסדר הפשרה, על פי שיקול דעתה הבלעדי וללא צורך במתן הנמקה כלשהי, וזאת לאחר מתן הודעה בכתב למבקשים, ומבלי שהדבר יטיל עליה חבות כספית או אחרת (אולם הוצאה שהוציאה - למעט תשלום גמול או שכ"ט - לא תוחזר לה).

שונות .9

- 9.1 הסדר זה נערך לצרכי פשרה בלבד, ואין לראות בו משום קבלת עמדתו העקרונית של מי מבין הצדדים בסוגיות שבמחלוקת.
- 9.2 הסדר הפשרה החתום על ידי הצדדים או באי כוחם מגבש, מבטא וממצה באופן סופי ומוחלט את כל הסכמות הצדדים בקשר עם האמור בהסדר הפשרה. עם חתימתו של הסדר פשרה זה בטלים ומבוטלים כל הסכם, טיוטת הסכם, זיכרון דברים, הצהרה, הבטחות והתחייבויות שנערכו בין הצדדים ו/או בין מי מטעמם קודם לחתימתו של הסדר זה, אם וככל שנערכו (וזאת בין שנערכו בכתב ובין שנערכו בעל פה). כל טיוטות ההסדר והתכתובות שהוחלפו בין הצדדים בקשר להסדר פשרה זה אינן מחייבות, לא ישמשו לפרשנות, לא יוצגו בפני ערכאות שיפוטיות ואף לא תהינה קבילות כראיה בהליכים שיפוטיים ובכלל.
- 9.3 כל ויתור של צד מהצדדים להסדר על זכות מזכויותיו או שינוי של זכויות כאמור, לא יהיו תקפים אלא אם יעשו בכתב, ייחתמו על ידי נציגיהם המוסמכים של הצדדים או יוסכמו בהודעת ב"כ הצדדים, לפי שיקול בית המשפט.
- 9.4 נמנע צד להסדר מלעשות שימוש בזכות מזכויותיו על-פי ההסדר או על-פי כל דין, או לא השתמש בזכות כאמור במועד - לא ייחשב הדבר כוויתור מצדו על הזכות האמורה.
- 9.5 הצדדים מתחייבים לפעול בתום לב להוצאתו לפועל של ההסדר, לחתום על כל המסמכים וההודעות הנדרשים לצורך זה ולעשות ככל שביכולתם על מנת להסיר כל התנגדות ו/או הסתייגות להסדר על כל מרכיביו, כך שההסדר יאושר על ידי בית המשפט.
- 9.6 כתובות הצדדים בכל הקשור למסירת הודעות ובכל הקשור בביצועו וקיומו של הסדר זה, הן כמפורט במבוא להסדר. כל הודעה שתשלח בדואר רשום לפי הכתובות הנ"ל, תחשב כמי שנתקבלה תוך 72 שעות מעת מסירתה למשלוח בבית דואר בישראל.

ולראיה באו הצדדים על החתום:


המשיבה


המבקשים

נספח 2

המודעה הראשונה

עמ' 23

נספח 2

הודעה בדבר הגשת הסדר פשרה בתובענה ייצוגית בת"צ 30950-02-18 נמט ואח' נ' הפניקס חברה לביטוח בע"מ

בהתאם להוראות סעיפים 18(ג) ו-25(א) לחוק תובענות ייצוגיות, תשס"ו-2006 מובא בזאת לידיעת הציבור, כי ביום 21.11.2019 הוגשה לבית המשפט המחוזי במחוז מרכז (להלן: "בית המשפט") בקשה לאישור הסדר פשרה (להלן: "הסדר הפשרה") שנחתם בעניין התביעה והבקשה לאישור התביעה כייצוגית בת"צ 30950-02-18 (להלן: "בקשת האישור") שהוגשה על-ידי סיון נמט (מויאל), יצחק (צחי) נמט וקטיין (להלן: "המבקשים") נגד הפניקס חברה לביטוח בע"מ (להלן: "הפניקס"), כתובענה ייצוגית.

1. עניינה של בקשת האישור, בין היתר, בטענה לפיה הפניקס אינה מאפשרת קבלת תגמולי ביטוח עבור תביעות ביטוח שהוגשו בגין ניתוח שבוצע אצל נותן שירות אחר אשר אינו מצוי בהסדר עימה, בניגוד לנספח 5417 ("ביטוח לניתוחים באמצעות נותן שירותים שבהסכם וטיפולים מחליפי ניתוח בישראל", מהדורת יולי 2016, להלן: "נספח 5417") וכאשר המבקשים הסתמכו על מספר סעיפים בנספח 5417 ובהם, בין היתר, סעיף 6.2.1.3. הפניקס חולקת על הנטען בבקשת האישור וסבורה כי יש לדחותה משורה של טעמים אשר פורטו במסגרת תשובתה (התנגדותה) לבקשת האישור. הצדדים באו ביניהם בדברים על-מנת להביא לסיום המחלוקת באופן מסכם ומאמציהם נשאו פרי, אשר מצא ביטוי בהסדר הפשרה שבעיני הצדדים הינו הסדר פשרה ראוי, הוגן וסביר ואותו מבוקש לאשר במסגרת הבקשה לאישור הסדר הפשרה וזאת מבלי שיהיה בכך כדי להודות בכל טענה ו/או דרישה כלשהי על-ידי מי מהצדדים.
2. הקבוצה עליה יחול הסדר הפשרה הינה כל מי שרכש ביטוח בריאות אצל הפניקס, אשר כולל ביטוח לניתוחים בישראל בהתאם לנספח 5417 בין 1.7.2016 לבין 30.9.2017 (להלן: "חברי הקבוצה").
3. המבקשים וחברי הקבוצה מיוצגים על-ידי עו"ד אורי אבני ממשרד שטרן אבני ושות' מרח' בר כוכבא 23 בני ברק 5126002. הפניקס מיוצגת על-ידי עו"ד נועם רונן ודניאל בר לב ממשרד גורניצקי ושות' משד' רוטשילד 45, תל אביב 6578403.
4. **פרישה מקבוצת התובעים:** כל אדם אשר נמנה עם חברי הקבוצה, ו/או גוף כהגדרתו בסעיף 18(ד) לחוק תובענות ייצוגיות, התשס"ו-2006, רשאי להגיש לבית המשפט התנגדות מנומקת להסדר הפשרה בתוך 45 ימים מיום פרסום מודעה זו (להלן: "ההתנגדות"). כמו כן, בפרק הזמן האמור לעיל, רשאי כל אדם הנמנה עם חברי הקבוצה, להודיע, בהתאם לאמור בסעיפים 11 ו/או 18(ו) לחוק תובענות ייצוגיות, כי הוא אינו מעוניין שהסדר הפשרה יחול עליו (להלן: "הודעת הפרישה"). התנגדויות להסדר הפשרה או הודעות פרישה יוגשו למזכירות בית המשפט לתיק 30950-02-18 באמצעות פקס מס' 08-6683477. בכפוף להוראות הסדר הפשרה, יחייב הסכם הפשרה את כל הנמנים עם חברי הקבוצה, אשר לא מסרו הודעות פרישה כדן.

תיאור תמציתי של ההסכמות במסגרת הסכם הפשרה

5. הסדר הפשרה יחול על חברי הקבוצה ביחס לשני מקרים (תתי-קבוצות):
 - 5.1. חברי הקבוצה שביצעו ניתוח אצל נותן שירות אחר, ותביעת הביטוח שהגישו להפניקס נדחתה מהטעם שהניתוח בוצע אצל נותן שירות אחר ומטעם זה בלבד (להלן: "חברי הקבוצה שהגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח");
 - 5.2. חברי הקבוצה שלא הגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח, אולם נטען לגביהם ששילמו פרמיה להפניקס ביתר עבור כיסוי ביטוחי שניתן היה להבין שחל מלשון סעיפים מסוימים בנספח 5417, אולם הפניקס לא סיפקה אותו בהתאם לפרשנותה שלה של הנספח האמור והוראות המחוקק (להלן: "חברי הקבוצה שלא הגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח").
6. ביחס לחברי הקבוצה שהגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח, הפניקס תיזום פנייה טלפונית, על-פי הנתונים המצויים במערכותיה, לחברי תת קבוצה זו, תברר עמם אודות הניתוח שביצעו ותעדכן אותם אודות הסדר הפשרה וזכאותם לפיצוי מיוחד, חד-פעמי, כולל וסופי, על-פי הנתונים הקונקרטיים של כל חבר תת קבוצה זו, כדלקמן:
 - 6.1. עבור חבר קבוצה שהגיש תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח באופן פרטי ועל חשבונו, קרי בלא שקיבל החזר כלשהו עבור שכר מנתח וחדר ניתוח - הפניקס תפצה חבר תת קבוצה זו בפיצוי השקול ל- 85% מהסכום ששילם חבר הקבוצה בפועל או 85% ממחיר ההסכם לשכר מנתח וחדר ניתוח כפי שנהוג אצל הפניקס, לפי הנמוך מביניהם;
 - 6.2. עבור חבר קבוצה שהגיש תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח בהתאם להוראות תכנית שירותי בריאות נוספים של קופת חולים - הפניקס תפצה חבר תת קבוצה זו בפיצוי השקול ל- 50% ממחיר ההסכם לשכר מנתח וחדר ניתוח כפי שנהוג אצל הפניקס;
 - 6.3. עבור חבר קבוצה שהגיש תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח במסגרת סל שירותי הבריאות הציבורי - הפניקס תפצה חבר תת קבוצה זו בפיצוי השקול ל- 50% ממחיר ההסכם לשכר מנתח וחדר ניתוח כפי שנהוג אצל הפניקס.
7. ביחס לחברי הקבוצה שלא הגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח, תפצה הפניקס חברי תת קבוצה זו בפיצוי מיוחד, חד-פעמי, כולל וסופי, כדלקמן:
 - 7.1. עבור חבר קבוצה שלא הגיש תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח ומחזיק בנספח 5417 במועד אישור הסדר הפשרה או חבר קבוצה שלא הגיש תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח וכבר אינו מבוטח בנספח 5417 אך נותר מבוטח באותה פוליסת בריאות אצל הפניקס (שבה נכלל בעבר נספח 5417) במועד אישור הסדר הפשרה - בתוך 90 יום ממועד אישור הסדר הפשרה, תפצה הפניקס את חבר תת קבוצה זו בסך של 15 ש"ח אשר יופחתו באופן אוטומטי באחד מהחייבים הבאים במהלך תקופה זו (הוראת קבע, כרטיס אשראי וכל כיו"ב) של חבר תת קבוצה בגין תשלום דמי ביטוח להפניקס;
 - 7.2. עבור חבר קבוצה שלא הגיש תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח וכבר אינו מחזיק בנספח 5417 ואינו מחזיק בפוליסת בריאות שבה נכלל נספח 5417 בעבר במועד אישור בקשה זו - בתוך 90 יום ממועד אישור הסדר הפשרה, תעביר הפניקס לקרן לניהול וחלוקת כספים שנפסקו כסעד (סעיף 27 לחוק תובענות ייצוגיות) סך המשקף 12.5 ש"ח במכפלת מספר חברי תת קבוצה שלא הגישו תביעת ביטוח בגין ביצוע ניתוח וכבר אינם מחזיקים בנספח 5417 ואינם מחזיקים בפוליסת בריאות שבה נכלל נספח 5417 בעבר במועד אישור בקשה זו.
8. הצדדים המליצו לבית המשפט, כי הפניקס תשלם למבקשים גמול בסך של 15,000 ש"ח ושכר טרחה לב"כ המבקשים בסך של 70,000 ש"ח. לסכומים אלו יתווסף מע"מ כדן.

שונות

9. האמור לעיל מהווה תמצית בלבד של הסדר הפשרה. הנוסח המלא של הסדר הפשרה הוא המחייב. בכל מקרה של סתירה בין הוראות הסדר הפשרה לבין האמור במודעה זו, יקבעו ההוראות שבהסדר הפשרה.
10. ניתן לעיין בהסדר הפשרה ובנספחיו במשרדי ב"כ הצדדים שפרטיהם לעיל.
11. נוסח הודעה זו אושר על-ידי בית המשפט והיא מתפרסמת בהתאם להחלטתו.

נספח 3

תצהירי הצדדים ובאי כוחם

עמ' 25

תצהיר

אני הח"מ, יצחק (צחי) נמט, ת.ז. 049813645, לאחר שהוזהרתי כי עלי לומר את האמת וכי אם לא אעשה כן אהיה צפוי לעונשים הקבועים בחוק, מצהיר בזאת בכתב כדלקמן:

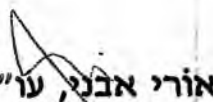
1. תצהיר זה ניתן בתמיכה לבקשה לאישור הסדר פשרה בגדרי ת"צ 18-02-30950 בבית המשפט המחוזי מרכז בלוד (להלן, בהתאמה: "הבקשה לאישור הסדר הפשרה" ו-"ההליך").
2. תצהירי זה ניתן גם מטעם המבקש 1 בהליך, נמט, נושא ת.ז. [REDACTED], אשר אני משמש כאפוטרופסו כדין.
3. אני מצהיר בזאת, כי בהתאם להוראות תקנה 12(ב)(1) לתקנות תובענות ייצוגיות, התש"ע-2010, כל הפרטים המהותיים הנוגעים להסדר הפשרה בהליך, מפורטים בבקשה לאישור הסדר פשרה שתצהירי זה תומך בה.
4. עוד אני מצהיר, כי אין ולא היה כל הסדר ו/או הסכמה אחרים בין הצדדים להליך, מלבד הסדר הפשרה המובא בזאת לאישורו של בית המשפט הנכבד, וכי המשיבה בהליך ו/או מי מטעמה לא נתנה כל סכום כסף ו/או טובת הנאה לי ו/או לבאי כוחי, מעבר לסכומים המפורטים בהסדר הפשרה.
5. זה שמי, זו חתימתי ותוכן תצהירי דלעיל אמת.



יצחק (צחי) נמט

אישור

הנני מאשר כי ביום 10.11.2019 הופיע בפני יצחק (צחי) נמט, המוכר לי אישית, ולאחר שהזהרתיו כי עליו להצהיר את האמת וכי יהא צפוי לעונשים הקבועים בחוק אם לא יעשה כן, אישר את נכונות ההצהרה הנ"ל וחתם עליה בפני.




אורי אבני, עו"ד
מ.ר. 50303
עו"ד _____

תצהיר

אני הח"מ, סיון נמט (מויאל), ת.ז. 046146767, לאחר שהוזהרתי כי עלי לומר את האמת וכי אם לא אעשה כן אהיה צפויה לעונשים הקבועים בחוק, מצהירה בזאת בכתב כדלקמן:

1. תצהיר זה ניתן בתמיכה לבקשה לאישור הסדר פשרה בגדרי ת"צ 30950-02-18 בבית המשפט המחוזי מרכז בלוד (להלן, בהתאמה: "הבקשה לאישור הסדר הפשרה" ו-"ההליך").
2. אני מצהירה בזאת, כי בהתאם להוראות תקנה 12(ב)(1) לתקנות תובענות ייצוגיות, התש"ע-2010, כל הפרטים המהותיים הנוגעים להסדר הפשרה בהליך, מפורטים בבקשה לאישור הסדר פשרה שתצהירי זה תומך בה.
3. עוד אני מצהירה, כי אין ולא היה כל הסדר ו/או הסכמה אחרים בין הצדדים להליך, מלבד הסדר הפשרה המובא בזאת לאישורו של בית המשפט הנכבד, וכי המשיבה בהליך ו/או מי מטעמה לא נתנה כל סכום כסף ו/או טובת הנאה לי ו/או לבאי כוחי, מעבר לסכומים המפורטים בהסדר הפשרה.
4. זה שמי, זו חתימתי ותוכן תצהירי דלעיל אמת.


סיון נמט (מויאל)

אישור

הנני מאשר כי ביום 10.11.2019 הופיע בפני סיון נמט (מויאל), המוכרת לי אישית, ולאחר שהזהרתי כי עליה להצהיר את האמת וכי תהא צפויה לעונשים הקבועים בחוק אם לא תעשה כן, אישרה את נכונות ההצהרה הנ"ל וחתמה עליה בפני.


אורי אבני, עו"ד
מ.ר. 50303

עו"ד, _____

תצהיר

אני הח"מ, עו"ד אורי אבני, ת.ז. 3343957, לאחר שהזרתני כי עלי לומר את האמת וכי אם לא אעשה כן אהיה צפוי לעונשים הקבועים בחוק, מצהיר בזאת בכתב כדלקמן:

1. אני עושה תצהיר זה בתמיכה לבקשה לאישור הסדר פשרה בגדרי ת"צ 30950-02-18 בבית המשפט המחוזי מרכז בלוד (להלן, בהתאמה: "הבקשה לאישור הסדר הפשרה" ו- "ההליך").
9. אני משמש כב"כ המבקשים בהליך.
10. אני מצהיר בזאת, כי בהתאם להוראות תקנה 12(ב)(2) לתקנות תובענות ייצוגיות, התש"ע-2010, כל הפרטים המהותיים הנוגעים להסדר הפשרה בהליך מפורטים בבקשה לאישור הסדר הפשרה שתצהירי זה תומך בה.
11. עוד אני מצהיר, כי אין ולא היה כל הסדר ו/או הסכמה אחרים בין הצדדים להליך, מלבד הסדר הפשרה המובא בזאת לאישורו של בית המשפט הנכבד, וכי המשיבה בהליך ו/או מי מטעמה לא נתנה כל סכום כסף ו/או טובת הנאה לי ו/או למבקשים, מעבר לסכומים המפורטים בהסדר הפשרה.
12. זה שמי, זו חתימתי ותוכן תצהירי דלעיל אמת.



אורי אבני, עו"ד

אישור

הנני מאשר כי ביום 7.11.2019 הופיע בפני עו"ד אורי אבני, המוכר לי אישית, ולאחר שהזרתני כי עליו להצהיר את האמת וכי יהא צפוי לעונשים הקבועים בחוק אם לא יעשה כן, אישר את נכונות ההצהרה הנ"ל וחתם עליה בפני.

דנה פייבל, עו"ד
Faivel Dana, Adv
ח' רשיון 70825 License No.

2/3 ע"ד

תצהיר

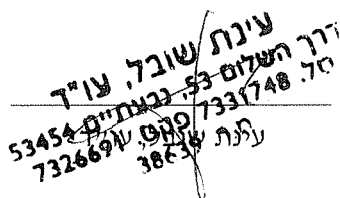
אני הח"מ, דנה וולנובסקי, ת.ז. 031392475, לאחר שהוזהרתי כי עלי לומר את האמת וכי אם לא אעשה כן אהיה צפויה לעונשים הקבועים בחוק, מצהירה בזאת בכתב כדלקמן:

1. אני עושה תצהיר זה מטעם הפניקס חברה לביטוח בע"מ, ח.פ. 520023185 (להלן: "הפניקס") בתמיכה לבקשה לאישור הסדר פשרה בגדרי ת"צ 18-02-30950 בבית המשפט המחוזי מרכז בלוד (להלן, בהתאמה: "הבקשה לאישור הסדר הפשרה" ו-"ההליך").
2. אני משמשת כיועמ"ש אגף הבריאות בהפניקס.
3. אני מצהירה בזאת, כי בהתאם להוראות תקנה 12(ב)(1) לתקנות תובענות ייצוגיות, התש"ע-2010, כל הפרטים המהותיים הנוגעים להסדר הפשרה בהליך, מפורטים בבקשה לאישור הסדר פשרה שתצהירי זה תומך בה.
4. עוד אני מצהירה, כי אין ולא היה כל הסדר ו/או הסכמה אחרים בין הצדדים להליך, מלבד הסדר הפשרה המובא בזאת לאישורו של בית המשפט הנכבד, וכי הפניקס ו/או מי מטעמה לא נתנה כל סכום כסף ו/או טובת הנאה למבקשים ו/או לבא כוחם של המבקשים, מעבר לסכומים המפורטים בהסדר הפשרה.
5. זה שמי, זו חתימתי ותוכן תצהירי דלעיל אמת.


דנה וולנובסקי

אישור


הנני מאשרת כי ביום 7.11.2019 הופיע בפני עו"ד דנה וולנובסקי, המוכרת לי אישית, ולאחר שהזהרתי כי עליה להצהיר את האמת וכי תהא צפויה לעונשים הקבועים בחוק אם לא תעשה כן, אישרה את נכונות ההצהרה הנ"ל וחתמה עליה בפני.


עֵינֵת שׁוֹבֵל, עו"ד
דָרֵךְ הַשְׁלוֹם 53 - נְמַוְתִיִּים 53454
חֶל. 7331748 / טֶל. 7326691
עֵינֵת שׁוֹבֵל 3863

תצהיר

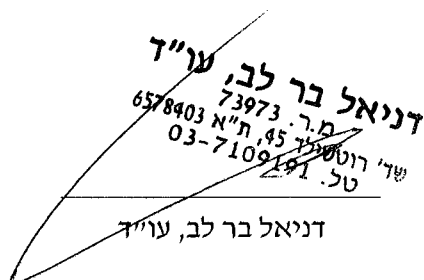
אני הח"מ, עו"ד נועם רוני, נושא ת"ז מס' 025474511, לאחר שהוזהרתי, כי עלי לומר את האמת וכי אם לא אעשה כן אהיה צפוי לעונשים הקבועים בחוק, מצהיר בזאת בכתב כדלקמן:

1. אני עושה תצהיר זה בתמיכה לבקשה לאישור הסדר פשרה בגדרי ת"צ 18-02-30950 בבית המשפט המחוזי מרכז בלוד (להלן, בהתאמה: "**הבקשה לאישור הסדר הפשרה**" ו- "**ההליך**").
2. אני משמש כב"כ המשיבה בהליך.
3. אני מצהיר בזאת, כי בהתאם להוראות תקנה 12(ב)(2) לתקנות תובענות ייצוגיות, התשי"ע-2010, כל הפרטים המהותיים הנוגעים להסדר הפשרה בהליך מפורטים בבקשה לאישור הסדר הפשרה שתצהירי זה תומך בה.
4. עוד אני מצהיר, כי אין ולא היה כל הסדר ו/או הסכמה אחרים בין הצדדים להליך, מלבד הסדר הפשרה המובא בזאת לאישורו של בית המשפט הנכבד, וכי המשיבה בהליך ו/או מי מטעמה לא נתנה כל סכום כסף ו/או טובת הנאה למבקשים ו/או לבא כוחם של המבקשים, מעבר לסכומים המפורטים בהסדר הפשרה.
5. זה שמי, זו חתימתי ותוכן תצהירי דלעיל אמת.


נועם רוני, עו"ד

אישור

הנני מאשר כי ביום 7.11.2019 הופיע בפני עו"ד נועם רוני, המוכר לי אישית, ולאחר שהזהרתיו כי עליו להצהיר את האמת וכי יהא צפוי לעונשים הקבועים בחוק אם לא יעשה כן, אישר את נכונות ההצהרה הנ"ל וחתם עליה בפני.


דניאל בר לב, עו"ד
מ.ר. 73973
שד"ר רוטשילד 45, ת"א 6578403
טל. 03-7109191