נספח ב'

ת.צ. 39785-05-15

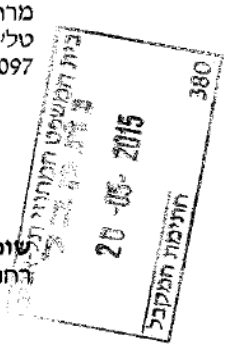
בבית משפט המחוזי

בתל- אביב

יפית חייק ת.ז. 038625182
ע"י ב"כ עו"ד שרון ענבר פדלון ו/או טלי לופו
מרחוב הנופר 4/17, קריית – השרון, נתניה
טל': 054-3334282, 054-3116123, פקס': 072-2329097

התובעת;

- נגד -



שופרסל בע"מ ח.צ. 520022732
רחוב שמוטקין בנימין 30, ראשון לציון

הנתבעת;

מהות התביעה: כספית, הצהרתית, נזיקית, חוזית, עשיית עושר ולא במשפט והפרת חוק הגנת נצרכן, התשמ"ה-1971, פקודת בריאות הציבור (מזון) (נוסח חדש), התשמ"ג-1983, תקן ישראלי 1145 , תקן ישראלי- ת"י 1701.
הסעד המבוקש: כספי, הצהרתי, צו עשה.

סכום התביעה של התובעת: **104.90 ₪**
סכום התביעה ביחס לכלל חברי הקבוצה: אינו ניתן להערכה בשלב זה, אולם לצורך סבור האוזן מוערך כ- **3,000,000 ₪.**

תובענה ייצוגית

בית- המשפט מתבקש להורות בזאת כדלקמן:

א. לקבל את התביעה להלן כתובענה ייצוגית מכוח חוק תובענות ייצוגיות התשס"ו-2006 (להלן: "החוק").

ב. להגדיר את הקבוצה שבשמה מוגשת התביעה בהתאם לסעיף 10א לחוק תובענות ייצוגיות כדלקמן:

"כל לקוחותיה של המשיבה, אשר רכשו את מוצריה ב- 7 השנים האחרונות הנמנים על סדרת "מים בטעמים" והמכונים " מים בטעם תפוח, מים בטעם אפרסק ו- מים בטעם ענבים"

(להלן: "**חברי הקבוצה**")

***רצ"ב תצהיר התובעת סומן כ-**נספח ב'* **לבקשה.**

<u>פתח דבר- רקע כללי</u>

1. התובענה, שאישורה כתובענה ייצוגית מתבקש כדלקמן ושהוגשה במקביל להגשת הבקשה דנא, עוסקת בהפרה בוטה ויסודית של חוק הגנת הצרכן, **תקן ישראלי- ת"י 1701, תקן ישראלי- ת"י 1145 (סימון מזון ארוז מראש) ופקודת בריאות הציבור (מזון) (נוסח חדש), התשמ"ג -1983**, אשר נועדו לשמור על בריאותם של ציבור ולמנוע סימון כוזב במזון ולאקוני במזון לרבות הטעיית ציבור הצרכנים.

2. ליבת הבקשה בענייננו נוגעת במצג מטעה אותו יצרה המשיבה בתוויות מוצריה וכל זאת בניגוד לחובות החקוקות החלות בנסיבות העניין, כפי שיובהר מחדלים אשר נוגעים לשורשם של דיני הגנת הצרכן תוך הטלת חובות מוגברות על היצרנים השונים, מחד בעצם חיובם הנהיר להלום את תוצרתם לדין החל ומאידך כדי לאפשר לצרכן מידע אמין ונגיש לצורך בחירה מושכלת ואוטונומית של מוצרים, ללא גניבת דעתם.

3. סדרת המוצרים בהם עסקינן מתכנים בשמם המטעה "<u>מים בטעמים...</u>", המשיבה הגדילה לעשות כן, עת משווקת/ ממתגת את מוצריה <u>הן על מדפי הקמעונאות והן באתרה האינטרנטי</u> כ"<u>סדרת המים בטעמים</u>", בעוד שבפועל הם אינם מוצרי "מים", ראה להלן תיאור סדרת המשקאות באתר האינטרנט של המשיבה:



4. המדובר הוא לכל היותר ב"<u>משקאות</u>" בשונה מ"<u>מים</u>", אך המשיבה בחרה בחוסר תום לב מכוון לכנות את מוצריה בכינויים המטעה "מים", תוך גניבת דעתם של ציבור הצרכנים, שמא ידיעה צרכנית זו תפחית מערכם הנחזה בעיני הצרכן הסביר.

5. יודגש ויובהר כי בהיבט התפיסה הצרכנית קיים הבדל מהותי בין מוצר המתכנה "<u>מים</u>" לבין מוצר המתכנה "<u>משקה בטעם ...</u>"

6. בהתאם **לתקנות בריאות העם (איכותם התברואתית של מי שתיה)** התשל"ד- 1974, מי שתיה הינם:

> "מי שתייה" – כהגדרתם בפקודה;

7. ובהתאם **לפקודת בריאות העם 1940**, מי שתיה הינם:

> "מי-שתיה" - מים המיועדים לשתיה ולבישול-מזון, ובתעשיית-מזון - מים המיועדים להיכנס להרכב המזון או הבאים במגע, או העלולים לבוא במגע, עם חומר מהחמרים שמהם מורכב המזון;

8. פקודת בריאות הציבור **(מזון) (נוסח חדש), התשמ"ג-1983** מלמדת על אבחנה נהירה בין "מים" ל-"מזון" כלהלן:

> "מזון" – כל מצרך, זולת סמים או מים, המשמש מזון או משקה לאדם, וכל מצרך שבדרך כלל נותנים אותו במזון אדם או משתמשים בו להרכבתו או לחכנתו, לרבות חמרים נותני טעם ותבלינים;

9. אם כך, ניכר כי המחוקק מבצע אבחנה נהירה בין מים, לבין מזון המהווה בפועל "משקה".

10. ואשר על כן והיות ומוצריה של המשיבה אינו מהווים "מים", אלא "מזון" כהגדרתם במערכת התקינה והתקנים החלים על מי שתייה, הרי כי **מוצריה של המשיבה חוסים תחת חלותו של תקן 1701 ("משקאות לא כהליים").**

11. ולנוכח העובדה כי מוצריה הנם משקאות לא כוהליים, על בסיס חומרי טעם וריח של פירות, אל לה להכתירם כ"מים" ו/או להתאים את צריכתם כ"חווית שתית מים" בהיבט מהותם של המוצרים.

12. כמו כן, מהגדרת חלותו של תקן 1701 ניכר ללא סייג כי סדרת מוצריה הנם **"מזון"** המאופיין בהתאם לתקן הספציפי 1701 ולא "מים" כהווייתם. ראה סעיף 1.1 לתקן -

> **1.1. חלות התקן**
>
> תקן זה חל על משקאות לא כוהליים, מוגזים[1] או שאינם מוגזים, העשויים על בסיס ניכבי פרי או חלקי צמח אחרים או על בסיס חומרי טעם וריח של פירות או של חלקי צמח אחרים, או על בסיס חומרי טעם וריח אחרים.
>
> תקן זה אינו חל על משקאות על בסיס חלב, עם או בלי תוספת קקאו או קפה, ולא על בירה ללא אלכוהול[2] ובירה "מאלט" ללא אלכוהול[3].

13. הוראות סעיף 2.3.1.2, לתקן 1701, מתירות לכנות בכינוי יחיד ובלעדי את מוצריה של המשיבה כדלקמן:

שופרסל

2.3	**סימון**
	סימון המוצר הארוז מראש יהיה כמפורט בתקן הישראלי ת"י 1145 בשינויים ובתוספות אלה:
2.3.1	**שם המוצר**
	שם המוצר יסומן לפי מינו, באותיות שגודלן, צבען והדגשן זהים.
	כינויים משניים לשם המוצר יסומנו באותיות ובספרות שגודלן לפחות $\frac{2}{3}$ מגודל אותיות שם המוצר, אולם לא גדול ממנו.
2.3.1.1	מוצר ממין 1.4.1א (לא מוגז) יסומן בשם "משקה קל..." בציון הפרי שממנו הוא עשוי. בכינוי משני לשם המוצר ובסמוך לו תסומן תכולת רכיבי הפרי במילים: "מכיל x% פרי", כאשר "x" בסימון זה יהיה מספר שלם שאינו קטן מ-10.
2.3.1.2	מוצר ממין 1.4.2א (לא מוגז) יסומן בשם "משקה בטעם...". אם המשקה אינו מכיל רכיבי פרי, יסומנו בכינוי המשני לשם המוצר ובסמוך לו המילים: "אינו מכיל פרי". אם המשקה מכיל רכיבי פרי אולם הכמות קטנה מ-10%, תסומן תכולת רכיבי הפרי רק ברשימת הרכיבים ליד המילים: "רכיבי פרי".

14. מוצר ממין 1.4.2א הינו:

1.4.2	משקה העשוי על בסיס חומרי טעם וריח ומכיל פחות מ-10% רכיבי פרי:
	א. לא מוגז;
	ב. מוגז.

*****רצ"ב העתקם של העמודים הרלבנטיים בתקן 1701, מסומן כ- נספח ג' לבקשה**

15. אשר על כן לא תתקבל על הדעת יצירת המצג הכוזב בעיני הצרכן בסוברו כי המוצר המונח לנגד עינו נחזה כ"מים בטעמים" מקום בו מדובר במזון המהווה לכל היותר **"משקאות על בסיס חומרי טעם"** עם שיעור סוכרים בלתי מבוטל המכיל בין היתר פרוקטוז, חומרי טעם וריח וחומצות מאכל.

16. חמור מכל, המשיבה באופן מודע ומכוון בחרה להצניע את שמו התקני של המוצר מחזותו הפרונטאלית, באופן סלקטיבי וציינה בתחתית המוצר באותיות "טל ומטר" כי המדובר ב"משקה בטעם...", אך חרף ידיעתה כי אכן מדובר לכל היותר "במשקה על בסיס חומרי טעם", כינתה את המוצרים בשמם המטעה - **"מים בטעמים"**.

17. והרי כי כן, המשיבה במחדלה ובביצוע העוולת, בחרה להטעות את ציבור צרכנייה עת כינתה את מוצריה "מים", וזאת ללא ספק כדי להציג את המוצרים מנקודת מבט חיובית בעיני הצרכן וליצור מצג כוזב כאילו עסקינן בחוויית צריכה של מים מינרלים מקום בו מדובר לכל היותר במשקה עם תוספות שונות, ככלל המשקאות האחרים בפלח שוק זה.

18. לאור האמור לעיל ובמסגרת בקשה זו כפי שיובהר בהמשך תעתור התובעת להשמטת הכינוי **"מים"**- לאלתר מהתווית המוצר.

19. ובהיבט הנורמטיבי- סעיף 2.12 לתקן 1145 קובע באופן נהיר כי שם המזון יהא "שם המתאר תיאור נכון ולא מטעה של שם המזון. ראה להלן:

2.12	**שם המזון**
	שם המתאר תיאור נכון ולא מטעה את מהותו של המזון.

שופרסל