



## בית המשפט המחוזי בחיפה

ת"צ 17-07-57170 לייכטר נ' איסוף שירותי ניהול ונאמנות בע"מ ואח'

בפני כבוד השופט רון סוקול, סגן נשיא

עדו לייכטר ת.ז. 031813199  
ע"י עו"ד אמיר ישראלי

המבקש

נגד

1. איסוף שירותי ניהול ונאמנות בע"מ ח.פ. 513699538  
2. אקסלנס נשואה שירותי בורסה בע"מ ח.פ. 511974834  
ע"י עו"ד ב' טל

המשיבות

### פסק דין

1. ביום 13/8/2017 הגיש המבקש, עדו לייכטר, בקשה לאישור תובענה כייצוגית כנגד המשיבות, איסוף שירותי ניהול ונאמנות בע"מ ואקסלנס נשואה שירותי בורסה בע"מ. בבקשתו טען המבקש כי המשיבות, שהן חברות קשורות, משמשות כנאמנות המחזיקות במניות שהוקצו לו בהיותו עובד של חברת מיקרוסופט מו"פ ישראל בע"מ. לטענת המבקש, המשיבות ניכו מס במקור מדיבידנד שחולק לבעלי המניות בשיעור העולה על השיעור הקבוע בדין. על כן, עתר המבקש לאשר לו להגיש כנגד המשיבות תובענה ייצוגית להשבת תשלומי היתר שנוכו על ידן כמס במקור מדיבידנד שחולק לכל העובדים שמניותיהם הוחזקו על ידי המשיבות.

2. בבקשה המונחת להכרעתי כעת עותרים הצדדים לאשר את הסדר הפשרה אליו הגיעו, שעניינו - בתמצית, פיצוי חלקי של חברי הקבוצה. ההסדר פורסם על פי החלטתי מיום 28/6/2019, בהתאם להוראות סעיף 18 לחוק תובענות ייצוגיות, התשס"ו-2006 ותקנה 12 לתקנות תובענות ייצוגיות, התש"ע-2010.

### רקע

3. למבקש, עובד של חברת מיקרוסופט מו"פ ישראל בע"מ (להלן: המעסיקה), הוקצו מניות ובהן גם מניות של חברת מיקרוסופט, שהיא חברה זרה שמקום מושבה בארצות הברית. לפי סעיף 102 לפקודת מס הכנסה [נוסח חדש], ועל מנת ליהנות מהטבות המס הקבועות בפקודה, הקצתה המעסיקה את המניות למבקש באמצעות המשיבות, חברות המשמשות כנאמנות להחזקת מניות עובדים ואשר אושרו לצורך כך על ידי פקיד השומה.

4. מעת לעת חולק על ידי חברת מיקרוסופט דיבידנד לבעלי המניות ובהם גם למבקש ולשאר עובדי המעסיקה. בהתאם לדיני המס בארצות הברית, נדרשו הנאמנות לנכות מהדיבידנד שחולק לעובדים שמניותיהם הוחזקו על ידן, מס במקור. המס נוכה באמצעות המשיבה 2, שהיא חברה המאושרת על ידי רשויות המס בארצות הברית (ה-IRS) לבצע את ניכוי המס במקור עבורן.



## בית המשפט המחוזי בחיפה

ת"צ 17-07-57170 לייכטר נ' איסוף שירותי ניהול ונאמנות בע"מ ואח'

5. בבקשה לאישור התובענה כייצוגית נטען כי עד לשנת 2015 ניכו המשיבות מס במקור מדיבינדנד שחולק לבעלי המניות בשיעור של 25%. החל משנת 2016 החלו המשיבות לנכות מס במקור בשיעור של 30%. המבקש פנה למשיבות על מנת שישובו לנכות מס במקור בשיעור הקודם של 25%, אך נענה כי המשיבות פועלות על פי ייעוץ שקיבלו מחברת רואי החשבון סומך את חייקין (KPMG).

לאור תשובת המשיבות וסירובן להיענות לדרישת המבקש, הגיש האחרון את הבקשה בתיק זה לאישור הגשת תביעתו כייצוגית.

6. לאחר הגשת הבקשה פנו הצדדים להליך גישור בפני עו"ד מונטי סילבה. במסגרת הליכים אלו נעשתה גם פניה לקבלת ייעוץ נוסף מחברת רואי החשבון Ernst & Young LLP (EY) - ארצות הברית).

עם קבלת חוות הדעת (שהעתק חסוי ממנה הוגש לבית המשפט) התברר כי קיימות על פי הדין האמריקאי חלופות שונות לדיווח ולניכוי מס במקור מדיבינדנד שחולק. אחת החלופות עליה הצביעה חוות הדעת מאפשרת ניכוי מס בשיעור מופחת של 25% המותנה בעריכת מספר שינויים בהגדרת חשבונות בעלי המניות אצל המשיבות ובדיווחים שונים לרשויות המס.

לאור תוצאות הבדיקות ומסקנות חוות הדעת, הגיעו הצדדים להסדר פשרה שעיקרו מתן פיצוי חלקי בגין המס העודף שנגבה מחברי הקבוצה (בשיעור של מחצית ממנו).

7. בהחלטתי מיום 28/6/2019 קבעתי כי אין מקום לדחות את הסדר הפשרה על הסף והוריתי על פרסומו בהתאם להוראות החוק ולתקנותיו.

ביום 19/8/2019 הגיש היועץ המשפטי לממשלה (באמצעות פרקליטות מחוז חיפה), הודעה לפיה לא מצא לנכון להביע עמדה כלשהי בעניין הסדר הפשרה. עוד יצוין, כי לתיק בית המשפט לא הוגשו התנגדויות כלשהן להסדר הפשרה, או בקשה להחריג גורם זה או אחר מהגדרת הקבוצה. כך עולה גם מהודעת הצדדים מיום 8/9/2019.

8. הגיעה העת להכריע בשאלת אישורו של הסדר הפשרה. בטרם אפרט את נימוקיי לכך, אקדים ואומר כי הגעתי לכלל מסקנה לפיה דין הבקשה להתקבל, וכי יש לאשר את הסדר הפשרה אליו הגיעו הצדדים.



## בית המשפט המחוזי בחיפה

ת"צ 57170-07-17 לייכטר נ' איסוף שירותי ניהול ונאמנות בע"מ ואח'

### עיקרי הסדר הפשרה

9. במסגרת ההסכמה אליה הגיעו הצדדים, מתחייבות המשיבות לשלם לכל אחד מחברי הקבוצה פיצוי בשיעור של 50% מהמס העודף (5%) ששולם על ידו בתקופת ההסדר (קרי, בשנים 2018-2016). יוער, כי המשיבות הצהירו כי משנת 2019 הן פועלות בהתאם לפתרון המוסכם וכי בכוונתן לפעול לפיו גם בעתיד. יחד עם זאת, שינוי באחד המרכיבים – הסדר ה-QI, הנחיות רשות המיסים בארה"ב, הדין והייעוץ המקצועי שקיבלו – יכול שיביא לשינוי בהתנהלות (ובמקרה כזה שני הצדדים שומרים על זכויותיהם). כמו כן, מהודעת הצדדים עולה כי המשיבות מיישמות את ההסדר גם ביחס לדיבידנדים ששולמו בשלהי שנת 2018.

הקבוצה הוגדרה ככוללת "כל נהנה שאיסוף שימשה בעבורו כנאמן, אשר היה זכאי לניכוי מס של 25% בהתאם לאמנה ובפועל נוכה בעניינו מס בשיעור 30%".

עוד יצוין, כי על פי הבדיקות שערכו הצדדים, סך המס העודף שנגבה הסתכם בכ-\$906,000. הוסכם בין הצדדים כי סכום הפיצוי (כאמור - מחצית מהסכום שנגבה ביתר) יופקד לחשבון של כל אחד מחברי הקבוצה, בדולר ארה"ב, ובלבד שהפיצוי שמגיע לחבר עולה על 1 דולר ארה"ב, בתוך 90 ימים מאישור ההסדר.

### אישור הסדר הפשרה

10. לאחר בחינת בקשת האישור, חוות הדעת שהוגשה והסדר הפשרה, מצאתי כי קיימות שאלות מהותיות המשותפות לכלל חברי הקבוצה. אלו שילמו לרשויות המס האמריקאיות, בדרך של ניכוי במקור על ידי המשיבות, מס בשיעור גבוה יותר מזה שהיו חייבים בו בהתאם לאמנת מס הקיימת בין מדינת ישראל לארצות הברית. כן מצאתי, כי סיום ההליך בדרך הפשרה הוא הדרך היעילה וההוגנת להכרעה במחלוקת שלפני.

11. כפי שצוין לעיל, מחוות הדעת שקיבלו הצדדים עלה כי ניתן לנהל את חשבונות המבקשים אצל המשיבות באופן שונה שיאפשר ניכוי מס במקור בשיעור נמוך יותר. המשיבות אף נהגו כך בשנים שקדמו לשינוי, וגם הודיעו שכל עוד לא יחול שינוי במצב החוקי, הן ימשיכו לפעול כך גם בעתיד. לכאורה, סיכויי הבקשה להתקבל היו טובים, אף כי KPMG, פירמת רואי החשבון שיעצה למשיבות עובר להגשת בקשת האישור, עמדה על עמדתה המקצועית ולפיה יש לנכות מס במקור בשיעור של 30%. נתונים אלו משפיעים גם על הערכת הפער בין הסעד המוצע בהסדר הפשרה לבין הסעד שחברי הקבוצה היו עשויים לקבלו אילו היה בית המשפט מכריע בתובענה הייצוגית לטובת הקבוצה (ר' סי 19(ג)(2) לחוק).

12. עובדה נוספת שהבאתי בחשבון היא שהמשיבות פעלו לפי ייעוץ מקצועי שקיבלו, וכי לא צמחה להן כל הנאה כתוצאה מהניכוי ביתר. סכום המס שנוכה במקור ביתר על ידי המשיבות עבר



## בית המשפט המחוזי בחיפה

### ת"צ 17-07-57170 לייכטר נ' איסוף שירותי ניהול ונאמנות בע"מ ואח'

ישירות לרשויות המס בארצות הברית, והמשיבות לא התעשרו שלא כדין כתוצאה מגביית היתר, אותה כאמור לא ניתן להשיב.

13. לכך יש להוסיף, כי חברי הקבוצה מפוצים ישירות על ידי המשיבות, גם אם במחצית מהסכום ולא במלואו, וכי גם בעתיד (ולמעשה החל משנת 2018) המשיבות ינכו מס במקור בהתאם לחוות הדעת המקצועית שקיבלו מ-EY בשיעור של 25% בלבד. כלומר, הסדר הפשרה מיטיב עם חברי הקבוצה גם לעתיד.

14. בשים לב לעובדה שזוהות המבקשים ידועה ואיתורם פשוט, כמו גם לכך שמדובר בסכום ידוע שנגבה ביתר ופשוט לחישוב, אינני מוצא לנכון למנות בודק (וראו לעניין זה גם את הדברים שצינתי בהחלטתי מיום 28/6/2019).

לאור האמור אני סבור כי הסדר הפשרה הוא סביר, הוגן וראוי ומיטיב עם חברי הקבוצה.

### גמול ושכר טרחה

15. סעיף 19(ו) לחוק תובענות ייצוגיות קובע:

"אישר בית המשפט הסדר פשרה, יקבע גמול למבקש או לתובע המייצג, לפי העניין, בהתאם להוראות סעיף 22, ושכר הטרחה לבא כוח המייצג בהתאם להוראות סעיף 23, ורשאי בית המשפט להתחשב בהמלצה מוסכמת שהוגשה לו על ידי הצדדים".

השיקולים השונים שעל בית המשפט להתחשב בהם בבואו לפסוק גמול ושכר טרחה מפורטים בסעיפים 22 ו-23 לחוק, ונכללים בהם הטרחה שטרחה התובע המייצג ובא כוחו והסיכון שנטלו על עצמם בהגשת התובענה הייצוגית ובניהולה וההוצאות שהוציאו לשם כך; התועלת שהביאה התובענה הייצוגית לחברי הקבוצה; מידת החשיבות הציבורית של התובענה הייצוגית; מורכבות ההליך; האופן שבו ניהל בא הכוח המייצג את ההליך והפער שבין הסעדים הנתבעים בבקשה לאישור לבין הסעדים שפסק בית המשפט בתובענה הייצוגית.

רשימת השיקולים המנחים כמפורט לעיל אינה רשימה סגורה וממצה, וניתן להוסיף עליה שיקולים בהתאם לנסיבותיו של כל מקרה ומקרה (ע"א 471/15 אברהמי נחמיה נ' סלקום בישראל בע"מ (11/04/2016)).

16. במקרה הנוכחי, עתרו הצדדים לפסוק לבי"כ המבקש שכר טרחה בשיעור של 10.8% מסכום הפיצוי בתוספת מע"מ, וכן שכר טרחה בשיעור של 5.4% מהמס שנחסך לחברי הקבוצה כפועל יוצא מיישומו המוקדם של ההסדר בשנת 2018 (ובסך הכל \$ 53,386 בתוספת מע"מ). כן ביקשו הצדדים לפסוק למבקש גמול בשיעור של 7.2% מהפיצוי בתוספת מע"מ וכן גמול בשיעור של 3.6% מהמס





## בית המשפט המחוזי בחיפה

ת"צ 17-07-57170 לייכטר נ' איסוף שירותי ניהול ונאמנות בע"מ ואח'

שנחסך בשנת 2018 (ובסך הכל \$ 35,591 בתוספת מע"מ). הסכומים ישולמו בשקלים, לפי שער היציג של הדולר ביום התשלום.

כן הסכימו הצדדים לשפות את המבקש בגין התשלום עבור חוות הדעת שצורפה לבקשת האישור, בסך של 9,360 ₪ כנגד הצגת חשבונית.

אני סבור, שבנסיבות עניין זה, הסכומים שהוסכמו על ידי הצדדים סבירים ומשקפים את מידת השקעתם של המבקש ובא כוחו המייצג בתובענה ובניהול עניינם של חברי הקבוצה. המדובר בתובענה שהוגשה לפני כשנתיים, במהלך נערכו ישיבות גישור, פניות למומחים, נותחו חוות דעת כלכליות ובסופם של מהלכים אלו הגיעו הצדדים להסדר הפשרה שעיקרו פורט לעיל, אשר הניב לחברי הקבוצה פיצוי חלקי בגין סכומי עבר שנגבו מהם ביתר וכן חיסכון עתידי לא מבוטל במס. כל אלו ראויים לתגמול.

אני מקבל גם את הסכמת הצדדים לשיפוי המבקש בגין התשלום עבור חוות הדעת, כנגד הצגת חשבונית.

מבלי לגרוע מן האמור לעיל בדבר, הצדדים מתבקשים להגיש בתוך 7 ימים מהיום הודעה המבהירה מדוע ביקשו להוסיף לרכיב הגמול שישולם למבקש, שהנו אדם פרטי, מס ערך מוסף.

### סוף דבר

17. לאור כל האמור אני מאשר את הסדר הפשרה. כמו כן, אני מורה על פרסום ההודעה השנייה בשני עיתונים יומיים בהתאם להוראת סעיף 25(א)4 לחוק תובענות ייצוגיות, בנוסח המצורף כנספח ב' לבקשה לאישור הסדר הפשרה. ההודעה תפורסם רק לאחר מתן החלטה בנושא רכיב המע"מ לו זכאי המבקש, כאמור לעיל.

התיק יובא לעיוני בעוד 8 ימים.

ניתן היום, כ"ה אלול תשע"ט, 25 ספטמבר 2019, בהעדר הצדדים.

רון סוקול, סגן נשיא





## בית המשפט המחוזי בחיפה

ת"צ 57170-07-17 לייכטר נ' איסוף שירותי ניהול ונאמנות בע"מ ואח'

