

בפני כבוד השופטת רחל קרלינסקי

התובע:

1. עמנואל שרעבי (קטינה) ת.ז. 220369841
באמצעות אפוטרופסיה הטבעיים, התובעים 2-3
 2. אביטל שרעבי ת.ז. 301258299
 3. עמית שרעבי ת.ז. 308683067
מרח' התאנה 4, עלי זהב
ע"י ב"כ עוה"ד אריאל פרייברג ואח'
מרח' אבא הלל 7, רמת גן
טל': 03-7412358 פקס: 077-3180983
- נגד -

הנתבעות:

1. מועצה אזורית שומרון ח.פ. 500273727
ת.ד. אזור תעשייה ברקן 4482000
 2. איילון חברה לביטוח בע"מ ח.פ. 520042169
מרח' אבא הלל 12, רמת גן
ע"י ב"כ רות גיא דרור ואח'
מרח' נחלת יצחק 34 א', תל אביב
טל': 03-6963233 פקס: 03-6915231
דוא"ל: office@rag-law.co.il
- נגד -

הצדדים השלישיים:

1. אביטל שרעבי ת.ז. 301258299
 2. עמית שרעבי ת.ז. 308683067
מרח' התאנה 4, עלי זהב
ע"י ב"כ עוה"ד אריאל פרייברג ואח'
מרח' אבא הלל 7, רמת גן
טל': 03-7412358 פקס: 077-3180983
 3. קדמא 907 בע"מ ח.פ. 515289965
מרח' גוש עציון 11 גבעת שמואל
נייד: 054-5900675
ע"י ב"כ עוה"ד יוסף משיח ו/או נטע משיח-שטיינמץ
ו/או נועה משיח-מלצר
מרח' זיבוטנסקי 7 (מגדל אביב, קומה 54)
רמת גן 5252007
טל': 03-6100705 פקס: 03-6127500
מייל: mashilaw@netvision.co.il
- נגד -

המודיעה

צד ד':

1. לב טוב בנייה והשקעות בע"מ ח.פ. 512491762
מרח' מוריה 24 נוף איילון ת.ד. 331
טל': 08-9790-434 ; פקס: 08-9790435
2. משה עמור ת.ז. 057338154
מרח' מוריה 24 נוף איילון ת.ד. 331
טל': 08-9790-434 ; פקס: 08-9790435
3. הכשרה חברה לביטוח בע"מ ח.פ. 520042177
מרח' המלאכה 6 חולון 5811601
טל': 03-7962582 ; פקס: 03-5167590

תחשיב נזק מטעם צד ג מס' 3

צד ג מספר 3 מתכבד להגיש תחשיב נזק בהתאם להחלטת בית המשפט הנכבד.

1. צד ג' מס' 3 להלן ("קדמא") יטען כי דין ההודעה שהונחה לפתחו להידחות ואולם לחילופין ולמען הזהירות וככל שימצא בית המשפט הנכבד כי עליו לשלם לתובעים סכום כלשהוא הרי שקדמא תטען שהיא זכאית כלפי הצדדים הרביעיים לפיצוי ו/או שיפוי ו/או השתתפות בכל סכום וסכום בו תחויב, וזאת בשל הנימוקים שיפורטו להלן כולם או מקצתם.
2. קדמא תטען כי שולחות ההודעה אינן זכאיות לקבל ממנה שיפוי ו/או פיצוי ו/או השתתפות ו/או השבה, בגין כל סכום שיושת על שולחות להודעה ו/או הוצאה ששולחות להודעה יישאו בה בקשר עם הודעה כנגדה.
3. קדמא מכחישה את כל הטענות אשר הועלו נגדה על ידי שולחות ההודעה, לרבות טענות נזיקיות ו/או חוזיות ו/או ביטוחיות.
4. קדמא תטען כי המודיעה מס' 1 או מי מטעמה נתנו אישור אכלוס לבניינים בפרויקט זה, כאשר קודם למתן אישור הן בחנו את כל העבודות, לרבות עבודות הפיתוח, לכן תהייה גדולה עולה נוכח הטענה על קיומו של מפגע.
5. לו שוחת הביוב והריצוף הסמוך לה לא היו תקינים ולא עמדו איתנים במקומם, כיצד ניתן אישור אכלוס המצביע על תקינותו של שטח הפיתוח המרוצף.
6. קדמא תטען כי הצדדיים הרביעיים, ביחד ולחוד, אחראים לאירוע המתואר בכתב התביעה ולנזקים הנטענים שם בשל רשלנותם ו/או רשלנותם המכרעת ו/או חוסר זהירותם ו/או הפרת חובות חקוקות שבוצעו על ידם הכול כמפורט להלן, במצטבר ו/או לחילופין.

צד רביעי מס' 1 - הקבלן לב טוב בנייה

7. חברת לב טוב בנייה שימשה כקבלן הראשי לביצוע עבודות הבנייה, הפיתוח ושצ"פים בפרויקט, כאמור.
8. על פי הוראות ההסכם שנחתם בין קדמא ללב טוב בנייה עולה שזו האחרונה לקחת על עצמה את כל האחריות הנובעת מפעילותו של הקבלן המבצע ובלשון ההסכם נקבע כך:

"מהות ההתקשרות

5. קדמא ממנה את החברה כגורם האחראי לביצוע כל העבודות, לרבות עבודות התשתית והפיתוח של השכונה ולרבות בניית יחידות הדיר, השלמתן וחיבורן לתשתיות ביוב, מים חשמל, בזק וגז- תשתיות גז עד 1 מטר מהבית".

24. עוד נקבע בהסכם בסעיף 53 ראש פרק

"ביטוחות, ביטחון, אחריות ושיפוי

החברה תישא באחריות מלאה לכל נזק ולכל תביעה, בין לנזק גוף ובין לנזק רכוש ובין לכל נזק אחר אשר יהיו קשורים לעבודות נשוא הסכם זה הן במישרין והן בעקיפין, הן בזמן ביצוע העבודות והן לאחריהן בתנאי שהנזק קשור ו/או נובע מהעבודות נשוא הסכם זה".

9. ההסכם אינו מסתפק בהטלת האחריות אלא מרחיב ואומר כך:

"אחריות החברה תכלול את עובדיה, קדמא, עובדי קדמא, נציגיה ואנשים הפועלים בשליחות או בשרותיה וכן כל אחד ואחד מתושבי השכונה רוכשי הדירות וכן כל צד ג'".

10. אף נושא השיפוי לא חסר והוראות ההסכם הינן:

"החברה תשפה את קדמא, לפי דרישה ראשונה בכתב בגין כל תשלום אשר תחויב בו בפסק דין חלוט בגין העבודות נשוא הסכם זה, ובלבד שניתנה לחברה ע"י קדמא ו/או מי מטעמה הזדמנות נאותה להגיש כתב הגנה ולהעלות את טענותיה במועד".

11. קדמא תטען כי הוראות ברורות וחד משמעיות אלו מטילות אחריות בלתי מתפשרת על לב טוב בנייה ועליה קמה החובה לקחת תחת ידה את מושכות ההליך שנפתח כנגד קדמא ולשאת בתוצאותיו.

12. קדמא ולב טוב בנייה הסכימו שעל זו האחרונה מוטלת החובה לרכוש פוליסות ביטוח שיקנו כיסוי ביטוחי ויעניקו חגורת הגנה נוספת לקדמא.

סעיף 58 להסכם קובע כך:

"מבלי לגרוע מאחריות החברה לפי סעיף זה מתחייבת החברה להחזיק את הביטוחים המנויים להלן:

פרק ב' - ביטוח אחריות כלפי צד שלישי – בגבול האחריות של 10,000,000 ₪ למקרה ו- 10,000,000 ₪ לתקופה. בביטוח זה תצורף קדמא כמבוטח נוסף".

13. הוראות ההסכם ביחס להיבט הביטוחי מפרטות מחויבויות נוספות המוטלות על לב טוב בנייה, כמפורט בסעיף 59 להסכם על כל סעיפי המשנה בו ולצורך הודעה זו תפנה קדמא לסעיף 59.5 המביאים לביטוי כפי שסוכם בין הצדדים.

"להסרת הספק כל הפוליסות יכסו גם פעילות של כל קבלן משנה שיעבוד בשירות החברה ו/או מי מטעמה, וזאת בין החברה דרשה כיסוי ביטוחי זהה מקבלן המשנה ובין אם לאו".

14. קדמא רואה לנכון לענייננו לציין את העובדה שלב טוב בנייה נתנה הסכמתה בהסכם שתצורף כצד להליך במידה ותוגש תביעה כנגד קדמא ובלשונו של סעיף 54 להסכם:

"על כל פנים, אם למרות האמור תוגש תביעה נגד קדמא, בגין עבודות החברה, היא תהיה זכאית לצרף את החברה כצד שלישי והיא מסכימה לכך מראש.

15. לא רק זאת הצדדים אף התייחסו לנושא ההוצאות תוך שסעיף זה מציין כך:

"מוסכם בזאת כי כל ההוצאות הקשורות והנובעות מהחובות המוטלות על החברה על פי הוראות הסעיפים לעיל, יחולו על החברה, והם מהווים חלק מן התמורה על פי ההסכם. במקרה שקדמא, או מי מטעמה, יאלצו לשאת בכל הוצאה כזו ולחברה ניתנה האפשרות להתגונן בשם קדמא מפני תביעה כזו, תהיה החברה חייבת להחזיר את הסכום אשר הוצא כאמור לאלתר".

16. הצדדים התייחסו לנושא התשתיות בישוב תוך שלב טוב בנייה מתחייבת ברחל בתך חקטנה, שלא לפגוע בתשתיות ולשאת

"... בכל עלויות של נזק שיגרם לתשתיות ביישוב, בגין ביצוע העבודות על ידה, וזאת לרבות כל נזק שייגרם לכבישים, למדרכות, רשת המים והחשמל וכל נזק אחר בין מעל הקרקע ובין מתחתיה. ..." (סעיף 56 להסכם).

צד ד' מס' 2 משה עמור

17. משה עמור הינו בעל המניות והמנהל בשורות לב טוב בנייה.
הוא חתם על ערבות אישית בה התחייב **"להיות ערב אישית לכל התחייבויות החברה שבהסכם דלעיל..."**.
18. קדמא תטען כי עמור אמור לשפותה בכל תשלום בו תחויב, אם בכלל מכוח ההתחייבות האישית עליה חתם.

צד ד' מס' 3 הכשרה חברה לביטוח

19. הכשרה חברה לביטוח ערכה פוליסת ביטוח עבודות קבלניות תוך שהיא מציינת בפוליסה תחת הכותרת **"שם המבוטח"** את שמה של לב טוב בנייה וכן **"... עמור משה ... ו/או המזמינים..."**.
20. עוד קובעת הפוליסה תחת שם המבוטח כי הכשרה חברה לביטוח מתחייבת לתת כיסוי ביטוחי **"... כל מי שהמבוטח יתחייב לבטחו בטרם קרות מקרה הביטוח הכל לפי העניין, ועד כדי שיעור הזיקה וככל שהפעילות קשורה במישרין או בעקיפין לפרויקט המבוטח"**.
21. על מנת להסיר ספק קדמא, כצופה פני העתיד, תפנה ל- **"תיאור העבודות המבוטחות:..." עבודות תשתית ומיתוח סביבתי"**.
22. קדמא תטען כי פוליסה זו מעבר להבטחת כיסוי ביטוחי לצדדי ד' 1 ו- 2 היא מעניקה כיסוי ביטוחי אף לקדמא ומכוח זאת היא מחויבת לתת שיפוי מלא לקדמא על כל תשלום בו תישא כלפי התובעים או מי מהם צדדי הנתבעות לרבות הוצאות הכרוכות בניהול הגנתה המשפטית בהליך זה.
23. קדמא תטען כי שאלות ו/או פלוגתאות בינה לבין הצדדים הרביעיים הכרוכים בנושא התביעה הן בעיקרן כאלו השנויות במחלוקת בין התובעים, הנתבעים וקדמא ומן הראוי שתיפתרנה גם ביניהן לבין הצדדים הרביעיים.
24. קדמא תטען כי במידה וטענה כלשהי מן הטענות המפורטות בכתב התביעה, ובהודעה לצד שלישי, המוכחות כשלעצמן, תוכח ותתקבל, ותוצאה מכך תחויב קדמא לשלם את סכום התביעה או סכום ההודעה לצד שלישי, כולו או חלקו, כי אז תטען קדמא כי היא זכאית לשיפוי ו/או השתתפות מן הצדדים הרביעיים כדי כל הסכומים בהם תחויב כאמור.
25. כל טענות כתב הודעה זה נטענות במצטבר ו/או לחילופין הכול על פי הקשר הדברים והדבקים.
26. קדמא אינה נוטלת על עצמה כל נטל ראיה ו/או נטל שכנוע מקום שזה אינו מוטל עליה.
27. קדמא תובעת לפיכך מן הצדדים הרביעיים, כל חיוב שייפסק כנגדה בתובענה אם ייפסק, לרבות הפרשי הצמדה וריבית מיום שייפסקו, אם בכלל, וכן תשלום הוצאות משפט שקדמא עשויה להתחייב בהן כלפי התובעים או הנתבעים או כל גורם אחר הקשור לתובענה זו, וכן הוצאות הליכי צד ד' לרבות שכר טרחת עורך דין ומע"מ כדן.
28. צד ג חוזר על כל האמור בכתב הגנתו ויש לראות את כתב ההגנה כחלק בלתי נפרד מתחשיב נזק זה.

הנזק

29. התובעת היתה בת כ-9 שנים במועד התאונה, היום היא בת 14, ילידת 28.6.2011.
30. התאונה ארעה ביום 28.3.2020. הנזק לו טוענת התובעת הינו חבלה בפנים ובשיניים.

תפקודיות הנכות

31. על פי חוות הדעת שהונחה בפני בית המשפט הנכבד מתברר כי לא נותרה לתובעת פגיעה תפקודית כלשהי.

הפסד הכנסה ואובדן כושר השתכרות

32. יש לדחות את טענות התובעים ביחס לראש נזק זה, בהיעדר כל תשתית ראייתית התומכת בהן.

33. התובעת עותרת לפיצוי בגין הפסדי השתכרות במסגרת תחשיב נזקיהם, אולם טענות אלו נטענו באופן כללי וסתמי, מבלי שצורפה כל אסמכתא, ראיה או מסמך שיש בהם כדי לבססן. כמו כן, ככל שנדרשה עזרה כלשהי לתובעת בעקבות האירוע הנטען, הרי שמדובר בעזרה מוגבלת וזניחה, אשר אינה חורגת מן המקובל במסגרת יחסי משפחה רגילים, ואשר לא גרמה להוצאה כספית בפועל ו/או להפסד ברפיצוי.

כאב וסבל

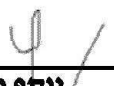
34. קדמא תטען כי טענות התובעת ביחס לרכיב הכאב והסבל מופרזות ואין עולות בקנה אחד עם נסיבות האירוע, היקף הפגיעה הנטענת והמסמכים הרפואיים שצורפו לתיק.
35. מבלי לגרוע מטענות קדמא בדבר העדר אחריות ו/או העדר זכאות לפיצוי כלשהו בגין רכיב זה, ולצרכי פשרה בלבד, תטען קדמא כי בשים לב לנסיבות המקרה, טיב הפגיעה הנטענת, היקפה וגילה של התובעת, יש להעמיד את הפיצוי הראוי בגין כאב וסבל על סך של 7,500 ₪ בלבד.

הוצאות רפואיות

36. קדמא תטען כי עסקינן בראש נזק מיוחד, אשר מטיבו טעון הוכחה קפדנית באמצעות אסמכתאות וראיות מתאימות, ואולם התובעת לא הציגה כל מסמך או ראיה שיש בהם כדי להוכיח את ההוצאות הנטענות.
37. מבלי לגרוע מן האמור לעיל, תטען קדמא כי ככל שנגרמה לתובעת אינזכרות כלשהי בעקבות האירוע הנטען, הרי שמדובר באינזכרות זמנית וחולפת, אשר חלפה זה מכבר ואינה מצדיקה פסיקת פיצוי נוסף.
38. עוד תטען קדמא כי התובעת זכאית לקבלת שירותים וטיפולים רפואיים מכוח חוק ביטוח בריאות ממלכתי, התשנ"ד-1994, ולא הוכח כי נשאה בהוצאות רפואיות חריגות ו/או בטיפולים שאינם נכללים במסגרת סל הבריאות הממלכתי.
39. אשר על כן, קדמא תטען כי אין מקום לפסוק לתובעת כל פיצוי נוסף בגין ראש נזק זה, מעבר לזכויות ולהטבות המוקנות לה מכוח הדין.
40. לצרכי פשרה בלבד, ומבלי לגרוע מכלל טענות קדמא, לרבות הטענה כי דין התביעה להידחות וכי אין מקום להיעתר לדרישת התובעת לפיצוי בגין רכיב נזק זה, תטען קדמא כי יש להעמיד את הפיצוי, ככל שייפסק, בגין רכיב זה על סך של 5,000 ₪ בלבד.

ניכויים

41. בית המשפט הנכבד מתבקש להורות על ניכוי מכל סכום, ככל שייפסק לתובעת, את כלל הסכומים והתגמולים המגיעים לניכוי על פי דין.
42. מבלי לגרוע מן האמור לעיל, תטען קדמא כי יש לייחס לתובעת אשם תורם מכריע בשיעור של 100%, ומשכך יש להורות על דחיית התביעה ו/או על ניכוי מלוא הפיצוי הנטען.
43. בנוסף, יש לנכות מכל סכום שייפסק, ככל שייפסק, כל תשלום, גמלה, תגמול או הטבה שקיבלה התובעת ו/או הייתה זכאית לקבל מכל גורם שהוא, ובכלל זה מהמוסד לביטוח לאומי, בהתאם להוראות הדין והפסיקה הנוהגת


יוסף משיח, עו"ד
ב"כ צד ג' מס' 3 והמודיעה לצד ד'