

בעניין:

המבקשת: קופת חולים מאוחדת
(הנתבעת 1) באמצעות הלשכה המשפטית
פקס: 03-5006711
רחוב אבן גבירול 124 (מגדל המאה), תל אביב

- נגד -

המשיבים: 1. מוריה דיין
(התובעים) 2. רמי דיין
3. ראם דיין
ע"י ב"כ עו"ד נעם שרייבר
מרח' בן יהודה 34, ירושלים
טל': 02-6336300 פקס: 02-6721767

הנתבעת 2: ביקורופא בע"מ ח.פ. 511657322
(משיבה פורמלית) באמצעות ב"כ רן מנשה
משרד עוה"ד יהודה רזה ושות'
רח' לינקולן 20, תל אביב-יפו 67134
טל': 03-5620303 ; פקס': 03-5618558

בקשה לסילוק כתב התביעה המתוקן מחמת היעדר עילה

"... צדק הוא גם מניעתם של הליכי סרק, הטרדת בעלי הדין שכנגד והעמסת יומנו של בית המשפט"¹

בית המשפט הנכבד מתבקש לעשות שימוש בסמכותו מכוח תקנה 101 לתקנות סדר הדין האזרחי, התשמ"ד-1984 (להלן: "התקנות"), ולהורות על סילוק התובענה על הסף מחמת היעדר עילה, ולמצער מכוח תקנה 100 לתקנות, והכל מהנימוקים המפורטים להלן.

בניגוד להחלטת בית המשפט הנכבד הגישו התובעים כתב תביעה מתוקן, שבו הרחיבו חזית וביצעו "מקצה שיפורים" פסול, תוך ניסיון לבסס בדיעבד את עילות התובענה. דא עקא, שכפי שיובהר להלן, "מקצה השיפורים" שעשו התובעים בכתב התביעה המתוקן אינו מועיל ואינו מסייע להם. שכן, גם אם יוכיחו התובעים את כל עובדות כתב התביעה (המוכחות בחלקן על-ידי המבקשת) – אחת לאחת - לא ניתן יהיה לחייב את המבקשת.

ההדגשות בציטוטים אינן במקור אלא אם נאמר אחרת במפורש.

¹ ע"א 5634/05 צוקית הכרמל פרוייקטים בע"מ ואח' נ' מיכה צח חברה לקבלנות כללית בע"מ ואח', פס' י"ב (פורסם בנבו, 4.6.2007)

אין בהתייחסות או בציטוט מכתב התביעה המתוקן כדי להוות הסכמה לנאמר בו. התייחסות המבקשת לכתב התביעה תהיה כאמור בכתב ההגנה, ככל שבית המשפט הנכבד יורה על הגשתו, אם יראה שלא לקבל בקשה זו.

נימוקי הבקשה:

1. התובעים הגישו נגד הנתבעים תביעה שעניינה טענה לפיה מאוחדת לא עומדת בהוראות תקנון השב"ן, בעת שלא סיפקו לתובעים שירותי "רופא בבית", וזאת אך ורק מחמת מקום מגוריהם של התובעים באיו"ש.
2. בניגוד להחלטת בית המשפט הנכבד לצמצום כתב התביעה, הגישו התובעים כתב תביעה מתוקן, בו הרחיבו חזית וביצעו "מקצה שיפורים" פסול. **ברם, כאמור לעיל וכפי שיוכח על נקלה, גם אם יוכיחו התובעים את כל עובדות כתב התביעה (המוכחות בחלקן על-ידי המבקשת) – אחת לאחת - לא ניתן יהיה לחייב את המבקשת.**
3. המבקשת (להלן: "מאוחדת"), קופת חולים, כהגדרתה בחוק ביטוח בריאות ממלכתי, התשמ"ד - 1994 (להלן: "החוק"), אחראית כלפי מבוטחיה למתן שירותי הבריאות להם הם זכאים לפי החוק. מאוחדת, ככל קופות החולים, מספקת למבוטחיה שירותים רפואיים בסיסיים (השירותים הכלולים בסל שירותי הבריאות) וכן שירותי בריאות נוספים (להלן: "שב"ן" ו/או "מאוחדת שיא"), מכוח סעיף 10 לחוק.
4. במסגרת תקנון "מאוחדת שיא", מציעה מאוחדת למבוטחיה שירותי בריאות נוספים, מעבר לשירותי הבריאות הכלולים בסל השירותים הבסיסי, לרבות שירותי ביקור רופא בבית **בשעות הלילה**, זאת בכפוף לתנאים ולהוראות תקנון השב"ן (להלן: "התקנון"). סעיף 29 לתקנון קובע, כי לשירותים הללו זכאי מבוטח שנזקק לשירותי רופא בשעות הלילה בהן מרפאות הקופה סגורות, ו/או בשבתות וחגי ישראל בהם מרפאות הקופה סגורות. להלן לשון הסעיף:

"מבוטח אשר נזקק לשירותי רופא בשעות הלילה, בהם מרפאות הקופה סגורות ו/או בשבתות וחגי ישראל, יוכל להזמין ביקור של רופא בביתו באמצעות ספק שירות הקשור לעניין זה עם הקופה בהסכם. המבוטח ישלם תמורת הביקור השתתפות עצמית בגובה 34 ₪"

5. ואולם, כבר עתה יצוין, כי כתב התביעה המתוקן מבוסס כולו על אירועים אשר מתרחשים בביקור ובצהריו של יום 12.11.2018, בין השעות 10:00-17:00. מפאת חשיבות הדברים נביא את עובדות המקרה, כפי שנכתבו בכתב התביעה המתוקן:

"במהלך חודש נובמבר 2018 בנם של התובעים, בן 11 (התובע 3), חלה במחלת החצבת... ביום 12.11.2018, סבל הבן מכאבי תופת באוזניים. הבן צעק ובכה מרוב כאב ולא הצליח להירגע... בסביבות 10 בבוקר, פנתה התובעת – טלפונית - לקופת חולים על מנת לממש את זכות בנה לביקור רופא בבית... קופת החולים אישרה לתובעת להביא את בנה

למרפאה, אך התור נקבע רק בשעה 17:00 אחר הצהריים באותו היום".

6. עיננו הרואות, כי בהתחשב במועדי האירוע המתוארים בכתב התביעה, התובעים לא היו זכאים לשירותי ביקור רופא בבית. התובע לא נזקק לשירותי רופא בשעות הלילה, מרפאות הקופה לא היו סגורות באותו מועד – והראיה היא שלטענת התובע קיבל הוא שירותי רפואי באותו יום בשעה 17:00, במרפאת המבקשת.

7. אמנם צעד של סילוק על הסף הוא צעד דראסטי ויש להשתמש בו בזהירות רבה (ראו למשל האסמכתאות שציין מותב נכבד זה בת"ק 20098-07-17 חדד נ' בסט קאר חברה לשרותי רכב בע"מ), אך במקרים בהם ברור שלא יהיה בכתב התביעה כדי להביא לקבל הסעד הנתבע, יש לסלק את כתב התביעה על הסף. מקרה זה הינו מקרה המצדיק נקיטה בצעד זה. בענייננו, אף אם יוכחו התובעים את כל טענותיהם העובדתיות המוכחות בכתב התביעה, הם לא יבססו עילת תביעה ועל כן לא יהיו זכאים לסעד הנתבע על ידם.

(ראי: ע"א 109/49 חברה להנדסה ולתעשייה בע"מ נ' מזרח שירות לביטוח, פ"ד ה 1585, 1591 (1951); רע"א 9801/05 עזבון המנוח עזרא הראל ז"ל נ' לאומי פיא חברה לניהול קרנות נאמנות בע"מ (פורסם בנבו), 26.2.2006); אורי גורן סוגיות בסדר דין אזרחי 171 (מהדורה עשירית, 2009).

8. דברים אלה יפים על אחת כמה וכמה בנסיבות העניין, בהן התובעים לא היו זכאים לקבל השירות בעטיו הם תובעים, זאת בהתחשב במועדי האירוע שתוארו בכתב התביעה המתוקן ובשעות הזכאות הקבועות בתקנון השב"ן:

"פרשת התביעה מגלה עילה אם התובע, בהנחה שיוכיח את העובדות הכלולות בתביעתו, זכאי יהיה לקבל את הסעד המבוקש על ידו" ע"א 109/49 חברה להנדסה ולתעשייה בע"מ נ' מזרח שירות לביטוח, פ"ד ה 1585, 1591 (מול האות ז') (הנשיא מ' זמורה) (1951)). בקשה למחיקה על הסף אינה תחליף לשלב בחינת הראיות. אולם, כאשר אף תחת ההנחה כי העובדות המפורטות בכתב התביעה הינן נכונות לא מסתמנת עילת תביעה, ולו בדוחק, מן הראוי לעשות שימוש בכלי של מחיקה על הסף. סבורני, כי המקרה שבפנינו נמנה על אותם מקרים בהם כבר מקריאת כתב התביעה ניתן להיווכח כי אין הוא מגלה עילה. על כן, אין טעם להטריח את בתי המשפט ואת המבקשים (הם הנתבעים בתביעה) בבירורה של תביעה שגורלה ידוע מראש, ומן הראוי לנקוט את הצעד של מחיקת התביעה בעודה על סיפה. אעיר, כי מחיקתה של תביעה על הסף, בשונה מדחייתה, אינה יוצרת מעשה בית דין החוסם את התובע מלהגיש תביעה נוספת באותו עניין". (ראו דברי השופט גרוניס רעא 8771/09 מנהל מקרקעי ישראל נ' הוישל ג'דוע חסאן אלעסם (12.1.10)).

9. בבחינת למעלה מן הצורך, ומבלי לגרוע מטענותיה של המבקשת, כפי שתפורטנה בהרחבה במסגרת כתב ההגנה, אם יהיה צורך להגישו, ראתה המבקשת להתייחס לטענותיהם של המבקשים, כאמור בסעיפים 5 ו-10 לכתב התביעה המתוקן, בקשר לפרסום המצוטט באתר האינטרנט של המבקשת, לפיו ניתן השירות לעתים גם כאשר המרפאה פתוחה.
10. כבר עתה יוער, כי סעיפים אלה לא נכללו בכתב התביעה המקורי והם מהווים חלק ממקצה השיפורים הפסול אותו ביצעו המשיבים, והם הוספו רק לאחר שהח"מ הבהיר לב"כ התובעים כי תקנון השב"ן לא מקנה כל זכאות לשירותים שצוינו בכתב התביעה.
11. יתר על כן, העובדה שהדברים לא נכללו בכתב התביעה המקורי, מעידים על כך, כי אין קשר בין הפרסום המצוטט בכתב התביעה המתוקן לבין השירותים אותם ביקשו המשיבים לקבל בעת התרחשות האירועים המפורטים בכתב התביעה.
12. לא זו אף זו, המשיבים לא דקו פורתא בציטוט הדברים מאתר המבקשת, שלא לדבר כי השמיטו פרטים מהותיים. עיון באתר המבקשת מעלה, כי מעיני המשיבים נעלמו מספר תנאים הכרחיים לביסוס הזכאות לקבלת השירות בשעות בהן המרפאה פתוחה (שלא על-פי תקנון השב"ן). להלן התנאים החסרים:

**"חשוב לנו שתדעו: ביקור רופא בבית כשהמרפאה פתוחה יתאפשר
לאחר אישור מנהל המרפאה אשר קבע כי יש צורך רפואי דחוף
ושאין למבוטח יכולת להגיע אל המרפאה לקבל טיפול".**

מצ"ב צילום מסך מאתר מאוחדת ומסומן כנספח 2².

13. דהיינו, בהתאם לפרסום באתר המשיבה, התנאים הברורים המצטברים ובלעדיהם אין, לצורך ביסוס הזכאות לקבלת השירות שלא על-פי תקנון השב"ן, הם: (א) צורך רפואי דחוף; (ב) אישור מנהל המרפאה לקיומו של צורך רפואי דחוף; (ג) אין למבוטח יכולת להגיע אל המרפאה לקבל את השירות.
14. בענייננו, לא נתקיים, לא נטען ובוודאי שלא הוכח אף לא אחד מהתנאים המצטברים ואף לא הובאה כל אינדיקציה להתקיימותם. אדרבא, העובדות אשר מתוארות בכתב התביעה מלמדות, כי המבוטח הגיע לשיטתו למרפאה באותו יום בשעה 17:00, ובכך יש להעיד על כך שלא התקיים תנאי הכרחי לביסוס הזכאות לקבלת השירות – **"אין למבוטח יכולת להגיע אל המרפאה לקבל טיפול"**.
15. לפיכך התביעה אינה מגלה עילה כלפי המבקשת; אף אם תוכחנה כל העובדות הנטענות בכתב התביעה, הרי שלא יהיה בהן למצוא בסיס מספק לחיובה של המבקשת בסעדים הנטענים בכתב התביעה. שכן, אף אם יוכיחו התובעים את כל טענותיהם העובדתיות המוכחות בכתב התביעה, הם לא יהיו זכאים לסעד הנתבע על ידם, זאת מאחר שעל-פי עובדות המקרה, עולה במפורש, כי התובע 3 לא היה זכאי ביום 12.11.18 לשירותי ביקור רופא בבית.

² נציין, כי בסעיף 10 לכתב התביעה מציינים התובעים הוראה זו בחטף ובדרך אגב.

16. ודוק: לא רק שטעוני המשיבים ביחס להיעדר שירות באיו"ש (סעיף 12 לכתב התביעה המתוקן), נטענו בעלמא, מן השפה ולחוץ, ללא ביסוס מינימאלי – ובבחינת הנייר סובל הכל - אלא שעל-פי תיעוד שקיים אצל המבקשת, המבקשת העניקה ומעניקה שירותי ביקור רופא בבית לתושבי המדינה, ובכללם תושבי אזור יהודה ושומרון, ובכללם, תושבי ביתר עלית, אלון שבות, מעלה אדומים ועוד.

17. דברים אלה בפסקאות 15-16 הינם בבחינת למעלה מן הצורך, שכן התובע כאמור לא נזקק לשירותי רופא בשעות הלילה, בהן מרפאות הקופה סגורות ו/או בשבתות וחגי ישראל ואף באותו יום הגיע למרפאה לקבל טיפול – דבר המעיד על יכולתו לקבל הטיפול במרפאות הקופה.

סוף דבר

18. מקצה השיפורים שעשו המשיבים בכתב התביעה המתוקן, בניגוד להחלטת בית המשפט הנכבד, נעשה בחוסר תום לב לאחר ששמעו את הערת המבקשת בקשר לאי ביסוס תביעתם.

19. מקצה שיפורים זה לא סייע לתובעים בביסוס עילת תביעתם. כמפורט לעיל, שכן אף אם תוכחה כל העובדות הנטענות בכתב התביעה, הרי שלא יהיה בכך כדי להצמיח עילת תביעה וסעד.

20. אשר על כן וחרף העובדה שמדובר בסעד חריג, בית המשפט הנכבד מתבקש לסלק את התביעה על הסף ולחייב את המשיבים בהוצאות בקשה זו.


הלל בן-זור, עו"ד
ב"כ המבקשת

28. שקיפות עורפית

תקופת המתנה: לא נדרשת תקופת המתנה.
מהות השירות ביחס לזכאות על פי "מאוחדת עדיף": מתווסף.

מבוטחת "מאוחדת שיא" שהינה בהריון זכאית בין השבועות 14-11 להריונה לעבור בדיקת שקיפות במכון פרטי שלא קשור בהסכם עם הקופה ולקבל החזר כספי בשיעור של 75% מההוצאה ועד 507 ש"ח.

29. ביקור רופא בבית

תקופת המתנה: 12 חודשים מיום ההצטרפות לתוכנית.
מהות השירות ביחס לזכאות על פי "מאוחדת עדיף": מתווסף.

מבוטח אשר מקק לשירותי רופא בשעות הלילה בהן מרפאות הקופה סגורות ו/או בשבתות וחגי ישראל, יוכל להזמין ביקור של רופא בביתו באמצעות ספק שירות הקשור לעניין זה עם הקופה בהסכם. המבוטח ישלם תמורת הביקור השתתפות עצמית בגובה 34 ש"ח.

30. סל היריון ולידה

תקופת המתנה: 6 חודשים מיום ההצטרפות לתוכנית.
מהות השירות ביחס לזכאות על פי "מאוחדת עדיף": מתווסף.

30.1 מקרה מזכה: מבוטחת בהריון או עד 6 חודשים לאחר לידה, שהינה עמיתה בתכנית מאוחדת שיא הזקוקה לקבלת ייעוץ, ביצוע בדיקה ו/או טיפול רפואי ו/או שרות רפואי והכל בקשר עם הריונה ו/או הלידה הצפויה (ועד 6 חודשים שלאחר הלידה), אשר אינם נכללים בסל הבריאות הבסיסי ו/או בתכנית מאוחדת עדיף ו/או מאוחדת שיא. על אף האמור, תהיה עמיתה זכאית להחזר לפי פרק זה בגין שירותים שרכשה מספק שלא בהסדר ושמוזכים אותה ממאוחדת עדיף וזאת מעבר לסכום ההחזר המגיע לה ממאוחדת עדיף. הזכאות לחבילת הריון ולידה הינה לעמיתה בלבד ולא תינתן לבן הזוג ו/או לילוד.

30.2 מבוטחת העומדת בקריטריון "המקרה המזכה" תהיה זכאית לכיסוי הבא: הסכום המרבי לו תהא זכאית העמיתה בגין קרות כל אחד מהמקרים העונים על הגדרתו של מקרה מזכה, הינו בשיעור של 75% מסך ההוצאה שהוציאה העמיתה בפועל עד לתקרה מצטברת של 2,000 ש"ח לכל הריון, ועד 4 הריונות בלבד לכל תקופת החברות באותה התכנית, גם אם תקופת החברות בתכנית איננה רציפה ובלבד שסך ההחזרים אשר ניתנו לאותה עמיתה בתכנית, לרבות ניצול קודם של חבילת הריון ולידה בתכנית, לא יעלה על סך של 8,000 ש"ח לכל תקופת החברות. לעניין זה "הוצאה בפועל" משמעה הוצאה שהוציאה העמיתה מכיסה בניכוי כל החזר/השתתפות שהעמיתה קיבלה או זכאית לקבל מתכנית מאוחדת עדיף או מסעיפים אחרים של תכנית זו.

30.2.1 לעניין יעוץ אצל רופא מומחה יועץ תחול תקרת החזר של עד 700 ש"ח.

30.2.2 בכל הקשור ללידה ועד ל-6 חודשים שלאחריה יכלול הכיסוי את הנושאים הבאים בלבד:

1. שירותים שרכשה העמיתה ובלבד שהוא אחד מאלה:
- א. דולה/תומכת לידה - תקרת החזר של עד 1,500 ש"ח לכל הריון.
- ב. ייעוץ שינה לתינוק, אחות פרטית בבית היולדת, ייעוץ אישי בבית היולדת לפעילות גופנית ו/או לתזונה נכונה לילדת ע"י תזונאית מוסמכת - תקרת החזר של עד 400 ש"ח לכל ייעוץ.
- ג. הבראה לאחר לידה תוך חודשיים מהלידה: עבור ילד רביעי ואילך - שלושה ימי הבראה נוספים

נספח 2

מאחדת | ביקור רופא בבית - מאחדת | ביקור רופא בבית - מאחדת

מאחדת שלי | הצטרפות | *3833

מהו השירות?

השנה ביקור רופא בבית נעשה פתוחה או סגורה לבעלת סוגה לפי סוגי המימון

ביקור רופא בבית מתחיל הפעם אפילו למוקדם יותר או פניה למוקדם יותר

חזרה או חידוש סוגי המימון

איך מקבלים את השירות?

מסומם: ביקור רופא בבית אחד
מספיק עד 15:00
- ביקור רופא - 6101
- נט.ל.י - 9101

מי מורשה לבצע את הטיפול?

רופא

איך לממש את הזכות?

- שוטפים את המרחצאות בעת שירות לפני
- אם הרופא לא מרגיש בנוח, חייבים לביקור רופא של סוגי המימון סגורה המורשים והגוף החוזר
- למוקדם יותר או פניה למוקדם יותר
- למנוע היעדרות
- לפרוץ קבוצת החירום ולקבל דיווח למוקדם יותר

סוג אוכלוסיה

ביקור רופא בבית כשהמרפאה סגורה (מהשעה 19:00 בערב ועד למחרת 7:00 בבוקר) /או בשבתות וחגים ישראל ללקוחות מעל גיל שנה

כמות טיפולים

על פי צורך רפואי

תקופת המתנה

12 הימים

השתתפות עצמית

סל הבריאות

דרישות זמן במסגרת סל הבריאות ומאחדת ש"א

כמות טיפולים

על פי צורך רפואי

חשוב לנו שתדעו

- נותני השירות הם:
 - ביקור רופא - 6101
 - נט.ל.י - 9101
- ביקור רופא בבית כשהמרפאה פתוחה יתאפשר לאחר אישור מנהל המרפאה אשר קבע כי יש צורך רפואי דחוף ושאינו למבוטח יכולת להגיע אל המרפאה לקבל טיפול.

בחירת ספקי שירות

מאחדת שלי | הצטרפות | *3833 | מאחדת | תפריט

סל הבריאות

נגישות

חשוב לנו שתדעו

- נותני השירות הם:
 - ביקור רופא - 6101
 - נט.ל.י - 9101
- ביקור רופא בבית כשהמרפאה פתוחה יתאפשר לאחר אישור מנהל המרפאה אשר קבע כי יש צורך רפואי דחוף ושאינו למבוטח יכולת להגיע אל המרפאה לקבל טיפול.

בחירת ספקי שירות

סוג אוכלוסיה

ביקור רופא בבית כשהמרפאה סגורה (מהשעה 19:00 בערב ועד למחרת 7:00 בבוקר) /או בשבתות וחגים ישראל ללקוחות מעל גיל שנה

כמות טיפולים

על פי צורך רפואי

תקופת המתנה