

TOMER HADAS, ADV.

RAFI HOLIN, ADV. & MEDIATOR

CARMEL HOREV-ALTMAN, ADV.

YARON SEIGER, ADV.

MAAYAN WEISS-LEVY, ADV.

DAHLIA BUSHINSKY, ADV.

LIRAZ MADMONI, ADV.

תומר הדס, עו"ד

רפי הולין, עו"ד ומגשר

כרמל חורב-אלטמן, עו"ד

ירון סייגר, עו"ד

מעיינ ויס-לוי, עו"ד

דליה בושנסקי, עו"ד

לירז מדמוני, עו"ד

ינואר 2016

לקוחות וידידים יקרים,

**הנדון: אגרת מידע 1/2016**

להלן מקצת ההלכות המעניינות של החודש האחרון:

**יש לשלם גמול שעות נוספות גם בגין עמלות מכירה<sup>1</sup>**

איש מכירות ברשת האופנה קסטרו, אשר שכרו הורכב משכר שעתי בתוספת עמלות מכירה, הגיש תביעה נגד מעסיקתו להכללת רכיב העמלות בשכר הקובע לצורך חישוב דמי חגים וגמול שעות נוספות. תביעתו בעניין חישוב דמי החגים נדחתה. לעומת זאת, בית הדין האזורי לעבודה קבע כי עמלות המכירה היוו חלק משכרו של התובע לעניין חישוב ערך השעה לגמול שעות נוספות וגמול עבודה במנוחה השבועית.

למרות שמדובר בהלכה חדשה, בית הדין קיבל גם את בקשת התובע לאשר את התובענה כייצוגית, בהתייחס לכל עובדי המכירות בסניפי קסטרו ב- 7 השנים אשר קדמו למועד הגשת התביעה.

**קנס בסך 500,000 ₪ על פגיעה בזכות ההתארגנות<sup>2</sup>**

הסתדרות העובדים הלאומית הכריזה על יציגות בחברת קל אוטו, הקימה ועד עובדים זמני ודרשה לנהל מו"מ קיבוצי. חברת קל אוטו התנגדה להתארגנות, טענה כי היא איננה אותנטית, ואף פיטרה את סגן יו"ר ועד העובדים. בית הדין האזורי לעבודה ביטל את פיטורי העובד וקבע כי על המעסיקה לנהל מו"מ קיבוצי עם ארגון העובדים. אלא שגם לאחר ההחלטה, המעסיקה המשיכה להתנגד להתארגנות, ומנכ"ל החברה אף שלח לכל עובדי החברה מייל אשר בו כתב: "חברה שלא מנהלת את התקציב שלה בתבונה עלולה להיגרר למצב שיסכן את קיום החברה על ידי גורם חיצוני של מטרתו זה גיוס כספי העובדים שימשו את מטרותיו שהם לשכה מכוניות מפוארות ומשכורות מנופחות". במקביל, המעסיקה הגישה ערעור לבית הדין הארצי על ההחלטה הראשונה והחליטה שעד למועד אשר בו יוכרע הערעור, היא לא תנהל מו"מ עם ארגון העובדים.

\* המובא להלן הוא תקציר חלקי בלבד, ואין לחסתמך עליו ללא השלמה של ייעוץ משפטי.

<sup>1</sup> סעי' 13-07-3263 אור שחם נ' קסטרו שיווק 1985 בע"מ (מיום 20.1.2016)

<sup>2</sup> סק (ת"א) 15-06-48762 הסתדרות העובדים הלאומית בישראל ואח' נ' קל אוטו בע"מ (מיום 21.12.2015)

על כל אלה, בית הדין האזורי חייב את המעסיקה בקנס של 500,000 ₪ ובנוסף 2,000 ₪ לכל יום אשר בו המעסיקה תמשיך בסירובה לנהל מו"מ קיבוצי עם ארגון העובדים.

### לנוכח איחור בקבלת החלטתו – המוסד לביטוח לאומי אינו זכאי לקבלת השבה של דמי הפגיעה מהמעסיק<sup>3</sup>

עובד אשר נפגע בתאונת עבודה זכאי לקבל דמי פגיעה לתקופה שלא תעלה על 13 שבועות, כאשר 12 הימים הראשונים הם במימון המעסיק. ככלל, המוסד לביטוח לאומי משלם אותם לעובד ומחייב את המעסיק בשיפוי. במקרה הנדון, המוסד לביטוח לאומי דחה את התביעה לדמי פגיעה, וקיבל אותה בדיעבד ובאיחור משמעותי. בינתיים, המעסיק שילם לעובד את דמי הפגיעה בגין 12 הימים. בית הדין האזורי לעבודה קבע כי בנסיבות אלה, לא מוצדק יהיה לחייב את המעסיק בשיפוי (גם אם לא חלה על יחסיהם תקנה 22). בית הדין הוסיף כי, ככלל, ראוי שהמוסד לביטוח לאומי יברר מבעוד מועד האם המעסיק שילם לעובד בגין 12 הימים אם לא, שאם לא כן, ייצא העובד נשכר פעמיים, ומעסיק, שנהג ברוחב לב – ניזוק. הפניית מעסיק לתבוע השבה מעובדו, לעתים קרובות אינה ריאלית ואינה עושה צדק עם מעסיק שנהג כראוי. מה גם שאפשרויותיו של המוסד לביטוח לאומי לחזור אל העובד ולקזז תשלומי כפל עולות על יכולותיו של המעסיק לעשות כן.

### רווחי קרן הפנסיה ברכיב הפיצויים שייכים למעסיק<sup>4</sup>

במקרה הנדון, העובדת עבדה במשך 94 חודשים, מתוכם המעסיק ביצע הפרשות לקרן הפנסיה בתקופה של 73 חודשים בלבד. למרות זאת, סכום הפיצויים שנצבר היה קרוב לשיעורם המלא, וזאת בזכות רווחים שצברה הקופה. השאלה היתה לזכות מי יש לזקוף אותם. בית הדין האזורי לעבודה קבע כי במקרה הנדון, לנוכח היעדר תחולת סעיף 14 לחוק, הסכומים שהופרשו בגין פיצויי הפיטורים שייכים למעסיק, וכי הם מהווים למעשה כספי חסכון שלו, לצורך התחייבותו לשלם פיצויי פיטורים בעתיד. לפיכך, גם הרווחים על סכומי ההפרשה הם בבעלות המעסיק, והוא רשאי ליהנות מהם (כפי שהוא היה חייב בהשלמת הפער, אילו הקרן היתה מפסידה).

### התאמת מקום העבודה לעובדים עם מוגבלות – במימון המדינה

האיסור על אפליה של עובדים בעלי מוגבלות הוא רחב, וכולל גם "אי ביצוע התאמות הנדרשות מחמת צרכיו המיוחדים של אדם עם מוגבלות, אשר יאפשרו את העסקתו". התאמות אלה מתייחסות לדרישות התפקיד, שעות העבודה וכיוצא באלה, אך גם למתקנים ולציוד שבמקום העבודה. מעסיקים אשר השקיעו בהתאמת מקום העבודה כאמור, זכאים לקבל, בתנאים מסוימים, השתתפות כספית של המדינה בעלויות ביצוע ההתאמות. לאחרונה פורסם באתר משרד הכלכלה הסבר מפורט על תנאי הזכאות ואופן הגשת הבקשה.

**בברכה,**

**הולין-הדס, עורכי דין**

<sup>3</sup> בל (ב"ש) 13357-04-13 אלפונס מכלוף נ' המוסד לביטוח לאומי (מיום 2.12.2015)

<sup>4</sup> סעש (ב"ש) 48489-04-14 אילנה קטאר נ' קרנות קורת לישראל (מיום 14.12.2015)