



# אלון כהן

## משרד עורכי דין

*e.m: cohenalon.law@gmail.com*

עכו, רח' נחליאלי 10 מיקוד 2423310 טל': 077-3542001 פקס: 077-4423902

06/10/2020

### עדכון פסיקה – דיני עבודה

לכל מאן דבעי,

יובהר, כי כל האמור בעדכון זה הינו מידע כללי בלבד ואינו מהווה תחליף לייעוץ משפטי פרטני.

בית הדין הארצי קבע בפסק דין התאמה והשמה<sup>1</sup> שחובת המשתמש לקיים הליך שימוע יחד עם קבלן כוח האדם טרם קבלת החלטה מהותית בעניינו נובעת מעצם היותו מעסיק משותף של העובד לעניין זכות הטיעון גם אם באותם מקרים לא התקיימו יחסי עובד מעסיק בין המשתמש לעובד הקבלן

1. העובד הוצב לעבודה בחברת חשמל מטעם קבלני הניקיון החיצוניים מאז שנת 1990 ועד לסיום הצבתו בחודש מרץ 2013.
2. בחודש אוקטובר 2011 נחתם הסכם התקשרות בין חברת החשמל לבין חברת התאמה, שלפיו חברת התאמה תספק לחברת החשמל שירותי ניקיון במספר אתרים באזור חיפה והצפון, ובכללם תחנת הכוח בחיפה. בהתאם, החל מחודש אוקטובר 2011 העובד הועסק על ידי חברת התאמה, שזכתה במכרז לאספקת שירותי ניקיון באזור חיפה והצפון.
3. בית הדין האזורי סקר בפסק דינו את הפסיקה המבחינה בין מיקור חוץ של כוח אדם לבין מיקור חוץ של פונקציות, ואת הפסיקה של בית הדין הארצי בעניין זהות המעסיק עת מדובר במערכת העסקה משולשת וקבע, כי לא מתקיימים יחסי עובד – מעסיק בין חברת חשמל לבין עובד הקבלן.

<sup>1</sup> ע"ע (ארצי) 47271-06-18 התאמה השמה ומידע (1995) בע"מ נ' סמי הפוטה וחברת חשמל [פורסם בנבו, 05.07.2020].

אלון כהן עו"ד

עכו, רח' נחליאלי 10 טל': 077-3542001 פקס: 077-4423902

4. עוד קבע בית הדין האזורי, כי מיקור חוץ בין חברת חשמל לבין חברת התאמה היה אותנטי.
5. יחד עם זאת, בית הדין האזורי קבע, כי לא נערך לעובד שימוע אמיתי טרם הפסקת הצבתו בחברת חשמל משתי סיבות: הראשונה, ההחלטה על סיום הצבתו בחברת חשמל התקבלה לפני שנערך לעובד שימוע. השנייה, גם במהלך שיחת השימוע לא ניתנה לעובד הזדמנות לשנות את דעתם של מקבלי ההחלטות בחברת התאמה בעניין סיום הצבתו בחברת חשמל, אלא נמסר לעובד מיד בסיום שיחת השימוע, כי נוכח דרישתה של חברת חשמל, חברת התאמה נאלצת להפסיק הצבתו בחברת חשמל לאלתר.
6. בית הדין האזורי קבע, כי השימוע שערך מנכ"ל חברת התאמה לעובד היה חסר ערך מכיוון שלא היה ידוע על איזה מידע התבססה חברת חשמל עת החליטה על הפסקת הצבתו ולכן לא נערך לעובד שימוע כדין. בית הדין האזורי פסק, כי מחמת הצבתו הממושכת ומחמת הפגמים שנפלו בהליך השימוע חבה חברת התאמה יחד ולחוד עם חברת חשמל בפיצוי לעובד בגין קיום שימוע שלא כדין סך של 30,000 ₪ בצירוף הפרשי הצמדה וריבית כחוק מיום 28.3.2013 עד למועד התשלום בפועל.
7. חברת התאמה הגישה ערעור על פסק דינו של בית הדין האזורי בחיפה לבית הדין הארצי לעבודה בירושלים.
8. בית הדין הארצי לעבודה קבע, כי הטלת חובת השימוע על קבלן כוח האדם לבדו לא תמצה את תכליתה של זכות הטיעון. נקבע, כי ברוב הסכמי השירותים, זכות ההחלטה על סיום הצבתו של הקבלן נתונה למשתמש. כמו כן, בחלק מהמקרים, כמו המקרה הנוכחי, אין בידי קבלן כוח האדם את המידע בדרוש לקיום הליך שימוע וסביר להניח שלא ירצה להתעמת עם המשתמש נוכח האינטרס המובהק של הקבלן להמשיך בהתקשרות מול המשתמש ונוכח התחרות מול קבלני כוח אדם אחרים ולכן קיים פער מובנה בינו לבין המשתמש.
9. בית הדין הארצי ביטל גם את טענתה של חברת התאמה לפיה החובה לעריכת הליך שימוע חלה על המשתמש בלבד. בית הדין הארצי קבע, כי על חברת כוח האדם כמעסיקה לסייע לעובד למצות את זכות הטיעון מול המשתמש.
10. מכל האמור לעיל, פסק בית הדין הארצי, כי על מזמין השירותים והמשתמש לערוך שימוע לעובד טרם קבלת החלטה מהותית בעניינו.

---

אלון כהן עו"ד

עכו, רח' נחליאלי 10 טל': 077-3542001 פקס: 077-4423902

11. חשוב להבהיר, כי בית הדין הארצי סייג וקבע, כי עצם חובתו של המשתמש לערוך הליך שימוע לעובד קבלן אינו משליך על כך שמדובר ביחסי עובד – מעסיק בין המשתמש לקבלן כוח האדם ו/או שהוא אחראי על זכויותיו.

12. עוד קבע בית הדין הארצי, כי היקפה של החובה המוטלת על המשתמש **תלוי במכלול נסיבות המקרה.**

13. לאור האמור, דחה בית הדין הארצי לעבודה את ערעורה של חברת התאמה.

**בברכה,**

**אלון כהן, משרד עורכי דין**

---

**אלון כהן עו"ד**

**עכו, רח' נחליאלי 10 טל': 077-3542001 פקס: 077-4423902**