

## קבלן הסעות ותיק הוכר במעמד גבולי של "מעין עובד" זכה לפיצוי פיטורים

הכותבים: משרד גולדפרב זליגמן עורכי דין, מחלקת דיני עבודה

התובע שימש כנהג הסעות עובדים במשך כ- 40 שנה, בתחילה כשכיר והחל משנת 1996 כקבלן עצמאי. התובע עתר לסעד הצהרתי כי התקיימו יחסי עבודה בינו לבין החברה וכי יש לחייב את החברה לשלם לו פיצויי פיטורים וזכויות נוספות כעובד.

בית הדין קיבל את התביעה באופן חלקי ופסק כי יש לבחון את מהות היחסים בין הצדדים על פי מבחני הפסיקה כשהמבחן העיקרי הוא מבחן ההשתלבות על שני פניו, החיובי והשלילי. בית הדין מצא כי מבחן ההשתלבות בדומה למבחני הפיקוח ותום הלב, מתקיימים בתובע באופן חלקי ואילו מבחן הקשר האישי לא מתקיים כלל כיוון שהתובע העסיק יותר ממאה עובדים והיה לו גם שותף. בית הדין פסק כי במקרים גבוליים שבהם לא מתקיימים כל המבחנים לצורך קביעת יחסי עובד מעביד בין הצדדים, ניתן לקבוע כי מדובר במעמד ביניים של "מעין עובד" המקנה חלק מזכויות המגן ובעיקר את הזכות לפיצוי פיטורים. בעניינו, התובע נתן שירות כמעט בלעדי לחברה, הכנסותיו מהחברה היו עיקריות ביחס לכלל הכנסותיו והוכחה תלותו הכלכלית, אף כי לא הוכח כי עיקר מקור פרנסתו נגדע בעקבות סיום ההתקשרות. התובע התנהג כעצמאי, נרשם כעוסק מורשה, דווח לרשויות המס כעצמאי ואף הפריש לעצמו כספים לפנסיה ולקרן השתלמות. בית הדין פסק כי מדובר במקרה גבולי וכי התובע זכאי לפיצויי פיטורים בסך 441,600 ₪ בהתאם לשכר החלופי של נהג שכיר ולא בהתאם לשכרו הקבילני, שכן יחסי הצדדים לא הוכרו כיחסי עבודה אלא כמעין יחסי עבודה, כמו כן זכה התובע בשכ"ט עו"ד והוצאות משפט בסך של 35,000 ש"ח.

סע"ש (תל אביב-יפו) 70518-03-19, וונצובסקי דוד נגד החברה המרכזית לייצור משקאות קלים בע"מ, (פורסם בנבו 15.10.22) בפני סגנית הנשיאה, השופטת אריאלה גילצר – כץ, נציגת ציבור (עובדים) גב' אסתר קופרברג