



ב"ל (ירושלים) 17737-01-12 - גיא חיון נ' המוסד לביטוח לאומי

ב"ל (ירושלים) 17737-01-12 - גיא חיון נ' המוסד לביטוח לאומימחוזי עבודה ירושלים
ב"ל (ירושלים) 17737-01-12

גיא חיון

נגד

המוסד לביטוח לאומי

ע"י ב"כ - עו"ד דנה תמר-פרבר

בית דין אזורי לעבודה בירושלים

[27.01.2013]

כב' השופט דניאל גולדברג

נציג ציבור (עובדים) מר אברהם שלו

נציג ציבור (מעבידים) מר אברהם מנצורי

פסק דין

1. התובע, מר גיא חיון, הגיש תביעה זו נגד החלטת הנתבע להפסיק את תשלום גמלת הבטחת הכנסה בגין החודשים ספטמבר עד דצמבר 2011.
2. אין מחלוקת כי התובע קיבל גמלת הבטחת הכנסה משנת 2004. התובע נפגע בתאונת דרכים בחודש 7/11 וחדל להתייצב בשירות התעסוקה בעקבות התאונה. לגבי החודשים 7-8/11 הגיש התובע אישורים רפואיים שהתקבלו על ידי הנתבע כמבססים זכאות לגמלת הבטחת הכנסה על פי תקנה 1(1) לתקנות הבטחת הכנסה (כללי הזכאות והוראות ביצוע), התשמ"ב-1982.
3. הואיל והתובע לא התייצב בשירות התעסוקה בחודש 9/11, הוא הגיש למוסד אישור מחלה מיום 4.10.11 של ד"ר טניה גוסליצר, בו נקבע כי התובע חלה בכאבי גב תחתון בין 1.9.11 עד יום 1.10.11. רופא המוסד קבע ביום 10.10.11 כי האישור אינו מעיד על אי כושר של התובע לעבוד בהיותו אישור רטרואקטיבי.
4. בחודש 10/11 התובע התייצב בשירות התעסוקה ביום 2.10.11 בלבד. בימים 9.10.11, 23.10.11 ו-30.10.11 המערער לא התייצב. לגבי יום 16.10.11 קיבל התובע פטור מחובת התייצבות בשל חופשת חול המועד סוכות.
5. לגבי אי התייצבותו בחודש 10/11 לאחר 2.10.11, התובע המציא אישור מחלה של ד"ר טניה גוסליצר לימים 9.10.11 ו-23.10.11, בו נקבע כי בימים אלה התובע לא היה כשיר לעבודה בשל כאבי גב תחתון וכתף שנגרמו על ידי תאונת דרכים.
6. לגבי אי התייצבותו בתקופה מיום 30.10.11 עד 31.12.11 המציא התובע ביום 19.3.12 אישורים רפואיים של ד"ר מאיר מור לפיהם הוא לא היה מסוגל לעבוד בשל כאב גב תחתון וכאב בפרק הכתף. הרופא המוסמך חיווה דעתו ביום 30.4.12 כי אישורים אלה אינם מעידים על אי כושר של התובע לעבודה בשל היותם אישורים רטרואקטיביים.
7. התובע טוען כי היה על הנתבע לאשר את זכאותו לגמלת הבטחת הכנסה גם לגבי החודשים 9-12/11 לפי תקנה 1(1) לתקנות, על יסוד אישורי המחלה שהוא המציא, כמפורט לעיל.



8. לאחר שעיינו בטענות הצדדים הגענו למסקנה שיש לאפשר לתובע להשלים את הגשת המסמכים התובעים בתביעתו, כמפורט להלן:
9. סעיף 2(א)(1) לחוק הבטחת הכנסה, התשמ"א-1980 קובע כי תנאי לזכאות לגמלת הבטחת הכנסה הוא שלתובע אין הכושר לעבוד ולהתפרנס כדי מחייתו, הכל לפי כללים תנאים ומבחנים שנקבעו בתקנות.
10. בתקנה 1(1) לתקנות נקבע כי תושב ישראל זכאי לגמלה לפי סעיף 2(א)(1) לחוק אם הוא אינו מסוגל לעבוד בעבודה כלשהי בגלל מחלה הנמשכת יותר מ-30 ימי מחלה רצופים. על פי תקנה 11 לתקנות יש לצרף לתביעה לגמלה אישור רפואי הקובע כי התובע אינו מסוגל לעבוד בעבודה כלשהי בגלל מחלה הנמשכת יותר מ-30 ימים רצופים ועל פקיד התביעות להביא בחשבון בהחלטתו את חוות דעתו של הרופא המוסמך.
11. אשר לחודש 9/11 - פקיד התביעות החליט על הפסקת זכאות התובע על סמך חוות דעתו של הרופא המוסמך, אשר שלל את ערכו של האישור הרפואי שהמציא התובע מיום 4.10.11 כאסמכתא להיעדר מסוגלות של התובע לעבוד בעבודה כלשהי בגלל מחלה הנמשכת יותר מ-30 ימים רצופים, בשל היותו אישור רטרואקטיבי.
12. בעע 497/07 יוסף בלו נ. המוסד לביטוח לאומי (מיום 26.10.08), החליט בית הדין הארצי לעבודה להחזיר לבית הדין האזורי את ההליך על מנת לברר, בין היתר, את ערכו הראייתי של אישור רפואי רטרואקטיבי, אשר ניתן כארבע שנים לאחר תקופת המחלה אותה הוא אישר לצורך השלמת ימי אכשרה לזכאות לדמי אבטלה. משמעות הדבר היא שבית הדין הארצי אינו רואה בעצם היותו של אישור רפואי רטרואקטיבי כנימוק לשלילת ערכו ההוכחתי לקיומו של מצב רפואי שאותו הוא מאשר, אלא כנסיבה שמצדיקה בירור. בנסיבות אלה, יש מקום להחזיר את עניינו של התובע למוסד לגבי חודש 9/11 על מנת שיתאפשר לתובע להוכיח כי האישור של ד"ר טניה גוסליצר מיום 4.10.11 ניתן על סמך רשומות רפואיות מחודש 9/11 שתיעדו את היעדר מסוגלותו של התובע לכל עבודה במהלך חודש זה.
13. הוא הדין לגבי החודשים 11-12/11, שערכם כמבססים את היעדר מסוגלותו של התובע לעבוד בכל עבודה נשללה על ידי הרופא המוסמך בנימוק היחיד שהם אישורים רטרואקטיביים.
14. לגבי חודש 10/11 - לכאורה התובע כלל לא עמד בדרישת תקנה 1(1) משלא המציא אישור רפואי המעיד כי אינו מסוגל לעבוד בעבודה כלשהי בגלל מחלה הנמשכת יותר מ-30 ימים רצופים, אלא המציא אישורי מחלה לשלושה ימים בהם היה אמור להתייצב בשירות התעסוקה בלבד. יתר על כן, התובע התייצב בשירות התעסוקה בתחילת חודש 10/11 - ביום 2.10.11 - דבר המעיד על היותו מסוגל לעבודה לכאורה. עם זאת, הואיל ואנו רואים לאפשר לתובע להשלים את הגשת המסמכים בתמיכה לתביעתו לגבי החודשים שלפני ואחרי חודש 10/11, ובהתחשב באישורים שהתובע המציא לגבי חודש 10/11, אנו רואים לאפשר לו להשלים את המצאת המסמכים בתמיכה לתביעתו גם לגבי חודש זה.
15. לאור האמור לעיל אנו קובעים כי התובע רשאי להגיש למוסד, תוך 30 יום מיום שפסק הדין יומצא לתובע, רשומות רפואיות מן החודשים ספטמבר, אוקטובר, נובמבר ודצמבר בשנת 2011 לתמיכה באישורי המחלה שהגיש למוסד, ולאחר חלוף 30 ימים יחליט המוסד בתביעת התובע לגמלת הבטחת הכנסה בגין חודשים אלה על פי החומר שיוגש לו, אם יוגש לו, על ידי התובע.
16. לצדדים זכות ערעור לבית הדין הארצי לעבודה תוך 30 ימים מיום המצאת פסק דין זה אליהם. ניתן היום, ט"ז שבט תשע"ג, (27 ינואר 2013), בהעדר הצדדים ויישלח אליהם.