



**בית דין אזורי לעבודה בירושלים**

ב"ל 14-09-18819

1

**לפני:**

**כב' השופטת יפה שטיין**

**התובעת**

**כבי יוסקוביץ ת.ז. 053096152  
ע"י ב"כ: עו"ד נאוה אילון**

**הנתבע**

**המוסד לביטוח לאומי  
ע"י ב"כ: עו"ד יסמין דיגדקר**

**פסק דין**

2

3 1. פס"ד זה דן בהחלטת המוסד לביטוח לאומי (להלן גם – המוסד) מיום 29/07/14 אשר

4 דחה את בקשת התובעת לשינוי בסיס חישוב גמלת הלידה.

5 2. נוכח היותה של השאלה שבמחלוקת משפטית גרידא, פסק הדין ניתן על סמך סיכומי

6 הצדדים ומבלי שהתקיים הליך הוכחות.

7 3. **העובדות הרלבנטיות לענייננו:**

8 א. התובעת הגישה ביום 27/07/14 תביעה לתשלום דמי לידה בגין לידה מיום

9 27/08/13.

10 ב. במסגרת תביעתה ביקשה התובעת כי בחישוב הגמלה יילקחו בחשבון

11 החודשים יוני-אוגוסט 2013, במקום החודשים מאי-יולי 2013 שכן לטענתה

12 בחודש 05/13 לא הועסקה על ידי מעסיק, אולם כן הועסקה במרבית ימיו של

13 חודש 08/13 (להלן – הבקשה).

14 ג. בקשת התובעת נדחתה ביום 29/07/14, בהתאם לסעיף 54 לחוק הביטוח

15 הלאומי [נוסח משולב], התשנ"א-1995 (להלן – החוק) ובהתאם לתקנה א2

16 לתקנות הביטוח הלאומי (אמהות), תשי"ד-1954 (להלן – תקנה א2), וגמלתה

17 חושבה לפי שכרה בחודשים מאי-יולי 2013.

18 4. **נקודות המחלוקת:**

1 מתוך 5



## בית דין אזורי לעבודה בירושלים

ב"ל 14-09-18819

- 1 א. האם תקנה 2א לעיל בטלה?  
 2 ב. האם על הנתבע היה לחשב את דמי הלידה של התובעת על פי שכרה בחודשים  
 3 יוני-אוגוסט 2013?  
 4 **5. טענות הצדדים בתמצית:**  
 5 א. התובעת טוענת כי תקנה 2א בטלה משום שהיא מתייחסת לסעיף 101 לחוק,  
 6 סעיף אשר בוטל בתיקון לחוק שחל בשנת 1995. בנוסף טוענת התובעת כי סעיף  
 7 48 לחוק מגדיר את היום הקובע לעניין דמי לידה כיום בו הפסיקה המבוטחת  
 8 לעבוד ושנסתיים בלידה. גם סעיף 54 לחוק אליו מפנה הנתבע קובע כי שכר  
 9 העבודה הרגיל הוא הסכום המתקבל מחלוקת הכנסת המבוטחת ברבע השנה  
 10 שקדמה ליום הקובע, בתשעים. מכאן, שהיום הקובע במקרה דנן הוא יום  
 11 הלידה, ה-27/08/13 ורבע השנה שקדמה לו הינם החודשים יוני, יולי ואוגוסט.  
 12 לבסוף טוענת התובעת כי נסיבות המקרה מחייבות את הנתבע בהפעלת שיקול  
 13 דעת שהוא לטובת המבוטח, כפי שנעשה במקרים רבים. התובעת ילדה בסוף  
 14 חודש אוגוסט, כאשר ישנו פער משמעותי בין שכרה בחודש מאי לבין שכרה  
 15 בחודש אוגוסט, והיא לא צריכה להינזק מנסיבות שלא היו תחת שליטתה.  
 16 ב. טענת הנתבע, חישוב דמי הלידה לתובעת נעשה כדן ובהתאם לחוק  
 17 ולתקנותיו. אמנם נכון הוא שסעיף 101 אליו מפנה תקנה 2א בוטל, אולם סעיף  
 18 54 לחוק בא במקומו ולכן תקנה 2א מתייחסת אליו אף על פי שלא תוקנה גם  
 19 היא. לבסוף טוען הנתבע כי הפרשנות שמציעה התובעת לאופן חישוב דמי  
 20 הלידה כך שיילקח בחשבון החלק היחסי של חודש הלידה אינה סבירה והיא  
 21 מעמידה את המוסד בפני עומס כבד. בנוסף הבהיר הנתבע בתגובה מאוחרת  
 22 לסיכומים, כי ההנחיות הפנימיות אשר אפשרו חישוב דמי לידה באופן  
 23 שתילקח בחשבון המשכורת הגבוהה מבין החודשים האחרונים לעבודת  
 24 המבוטחת, כבר אינן בתוקף.  
 25 **6. דיון והכרעה:**  
 26 א. **חלוקתה של תקנה 2א –**  
 27 סעיף 54(א) לחוק שכותרתו "חישוב שכר עבודה רגיל [101]" קובע כדלקמן:



## בית דין אזורי לעבודה בירושלים

ב"ל 18819-09-14

- 1 "א) שכר העבודה הרגיל, לעניין סעיף 53 הוא הסכום המתקבל מחלוקת  
 2 הכנסת המבוטחת, ברבע השנה שקדם ליום הקובע בתשעים".  
 3 המונח "היום הקובע" מוגדר בסעיף 48 לחוק כדלקמן:  
 4 "היום שבו הפסיקה המבוטחת לעבוד בהיותה בהריון שנסתיים בלידה  
 5 שלגביה מוגשת התביעה לדמי לידה".  
 6 תקנה 2א קובעת כי:  
 7 "רבע השנה לעניין סעיף 101 לחוק, הוא רבע השנה שקדם ל-1 לחודש שבו  
 8 חל יום הפסקת העבודה".
- 9 ב. בענייננו, אין מחלוקת כי "היום הקובע" הוא יום הלידה – 27/08/13. טענת  
 10 התובעת לפיה מסעיף 48 לחוק משתמע פירוש שלפיו יחושבו דמי הלידה לפי 90  
 11 הימים שלפני היום הקובע, אינה יכולה להתקבל בשים לב לתקנה 2א המורה  
 12 על כך ש"היום הקובע" למעשה מגדיר את החודשים שאותם יש לקחת בחשבון  
 13 בחישוב דמי הלידה, כך ששלושת החודשים שקדמו ל-1 בחודש שבו התרחש  
 14 היום הקובע, הם החודשים שיוכנסו לחישוב הגמלה.
- 15 ג. אכן סעיף 101 בוטל, אולם צודק הנתבע בטענתו כי תחתיו בא סעיף 54, כמצוין  
 16 בכותרת הסעיף. אמנם תקנה 2א לא תוקנה בהתאם, אולם מקובלת עליו  
 17 הטענה שתקנה זו מתייחסת לסעיף 54 לחוק ונועדה לפרש אותו (ר' למשל ב"ל  
 18 (י-ם) 8637-12-10 שמרית זוכמן - המוסד לביטוח לאומי (29.01.2012); ב"ל (י-  
 19 ס) 2390/01 עמר אסתר - בטוח לאומי (25.04.2002)). מכאן שאין בידינו לקבל  
 20 את טענת התובעת לפיה תקנה 2א בטלה.  
 21 לפיכך, ומשתקנה 2א אינה בטלה, נמשיך לבירור הפלוגתא השנייה.
- 22 ד. **חישוב דמי הלידה של התובעת**  
 23 לעניין חישוב דמי הלידה של התובעת, הרי שלכאורה תקנה 2א ברורה  
 24 ומפורשת. חישוב דמי הלידה של עובדת שכירה נעשה על פי התקופה של רבע  
 25 השנה שקדמה ל-1 בחודש שקדם ליום הפסקת העבודה. ראשית משמעות  
 26 הדבר היא כי חישוב רבע השנה יעשה על בסיס חודשים קלנדריים מלאים  
 27 בלבד, המתחילים בראשית החודש, וזאת כפי שטוען הנתבע. בעבר, על פי



## בית דין אזורי לעבודה בירושלים

ב"ל 14-09-18819

- 1 הנחיותיו הפנימיות, הנתבע לא היה משלם גמלת דמי הלידה למבוטחות
- 2 שכירות על פי החוק והתקנה בלבד, בבחינת "ייקוב הדין את ההר", אלא
- 3 שבמקרים בהם היה בחישוב זה כדי לפגוע במבוטחת, הנתבע העניק למבוטחת
- 4 את זכות הבחירה, בין החישוב הפורמלי על פי התקנה ובין חישוב שמיטיב עמה
- 5 הלוקח בחשבון את חודש הלידה כחודש השלישי בחישוב דמי הלידה.
- 6 ה. אולם כיום, כפי שהובהר בתגובת הנתבע מיום 28/04/15, ההנחיות הפנימיות
- 7 לעיל אינן עוד בתוקף וזאת החל מיום 26/06/12. משבוטלה ההנחיה עוד בטרם
- 8 ילדה התובעת ונתגבשה זכותה לדמי לידה, היא אינה יכולה לשמש במקרה דנן.
- 9 ו. לפיכך אין מנוס מדחיית התביעה נוכח לשון התקנות ותחשיבו של הנתבע על
- 10 פיהן. החישוב שערך הנתבע לדמי הלידה של התובעת תואם כאמור את החוק
- 11 והתקנות, כמו כן הוא תואם את הפסיקה (ר' למשל עב"ל 129/10 המוסד
- 12 לביטוח לאומי - קרן פרידמן (20.06.2011); עב"ל 543/09 פלונית - המוסד
- 13 לביטוח לאומי (04.05.2011); עב"ל 546/07 רוזה בלומנפלד - המוסד לביטוח
- 14 לאומי (20.01.2010)), פסקי דין שבכולם חושבו דמי הלידה בהתאם לשלושת
- 15 החודשים הקלנדריים שקדמו ל-1 בחודש של היום הקובע.
- 16 **7. סוף דבר**
- 17 התביעה נדחית. אין צו להוצאות.
- 18 ערעור על פסק דין זה ניתן להגיש לבית הדין הארצי תוך 30 יום מיום המצאת
- 19 פסק הדין ליד הצד המבקש לערער.
- 20 **ניתן היום, י"א אייר תשע"ה, (30 אפריל 2015), בהעדר הצדדים ויישלח אליהם.**

יפה שטיין, שופטת  
אב"ד

נציג ציבור(מ)  
סרחיו דקל

נציגת ציבור(ע)  
גילה פרימק

21  
22



בית דין אזורי לעבודה בירושלים

ב"ל 14-09-18819

- 1
- 2
- 3
- 4
- 5
- 6
- 7
- 8
- 9

יפה שטייטן, שופטת

- 10
- 11
- 12
- 13
- 14
- 15
- 16