



## בית דין אזורי לעבודה בתל אביב - יפו

על"ח 46377-05-23

על"ח 24504-10-23

02 אפריל 2024

1  
2

לפני :

כב' השופט תומר סילורה

המערערים:

1. עו"ד דותן פלג

2. אלון חזן

המערער 2 ע"י ב"כ: עו"ד קרן פרוכט כהן

נגד

המשיבה:

מדינת ישראל – הממונה על חוק עבודת נשים

ע"י ב"כ: עו"ד דניאל פסי

### פסק דין

3  
4  
5  
6  
7  
8  
9  
10  
11  
12  
13  
14  
15  
16  
17  
18

1. בפני ערעורם של מר דותן פלג ושל מר אלון חזן על החלטת הממונה על חוק

עבודת נשים במשרד העבודה, לפיה אין צורך במתן היתר לפיטורים לפי חוק עבודת נשים, התשי"ד – 1954 של גבר הנמצא בהליך פונדקאות בחו"ל.

2. ערעורו של מר פלג הוגש ביום 18.5.23 וערעורו של מר חזן הוגש ביום 17.10.23.

שני התיקים אוחדו בפני בהתאם להחלטת כב' השופט ספיבק מיום 5.1.24

3. החלטת הממונה בגינו של מר פלג ניתנה ביום 4.4.23. במסגרת נימוקיה מציינת

הממונה, בין היתר - "בנסיבות כפי שהובאו לעיל, בהן נמצא כי העובד בהליך פונדקאות בחו"ל (ארצות הברית) והמקרה אינו עונה להגדרת הסעיף בחוק עבודת נשים (המפנה לחוק הסכמים לנשיאת עוברים – בארץ) לפיכך אין תחולה לחוק ואין צורך במתן היתר לפיטורים".



## בית דין אזורי לעבודה בתל אביב - יפו

על"ח 46377-05-23

על"ח 24504-10-23

02 אפריל 2024

- 1 החלטה הממונה בגינו של מר חזן ניתנה ביום 6.9.23. במסגרת נימוקיה מציינת  
2 הממונה, בין היתר - "בנסיבות כפי שהובאו לעיל, בהן נמצא כי העובד בהליך  
3 פונדקאות בחו"ל (מקסיקו) והמקרה אינו עונה להגדרת הסעיף בחוק עבודת  
4 נשים (המפנה לחוק הסכמים לנשיאת עוברים – בארץ) לפיכך אין תחולה לחוק  
5 ואין צורך במתן היתר לפיטורים".

### טענות המערערים בקצרה

- 6  
7  
8  
9 .5 החלטת הממונה פוגעת פגיעה קשה בזכויות הבסיסיות ביותר שלהם וברצון  
10 שלהם להקים משפחה בישראל.

- 11  
12 .6 החלטת הממונה לפיה היא איננה בעלת הסמכות לדון בעניינם של המערערים  
13 משום הליך הפונדקאות שבוצע בחו"ל – שגוייה ביסודה ולא עולה בקנה אחד  
14 עם הזכות לשוויון ופסיקת בית המשפט העליון הרבות בתחום הפונדקאות  
15 לזוגות גברים להט"בים ולמעשה מחריגה כל מי שנולד אחרת מלקבל את הגנת  
16 החוק.

### עמדת המדינה בקצרה

- 17  
18  
19  
20 .7 בהתאם לעמדת המדינה, החלטות הממונה מתיישבת עם לשון החוק כפשוטה  
21 ומשקפת את המדיניות שלפיה נהגה הממונה. הוראות סעיפים 9 ו 9א לחוק  
22 מחילות הוראות מסויימות בחוק עבודת נשים ובהתאמות שנקבעו, על הורה  
23 מיועד, אינן מחליפות על פי לשונן את ההגנה המבוקשת בהליך זה על מי  
24 שהתקשר בהסכם פונדקאות בחו"ל, כמו במקרה של המערערים ושלא על פי  
25 חוק הסכמים לנשיאת עוברים.

- 26  
27 .8 יחד עם זאת, עם קבלת התובענה נערכה בחינה מעמיקה של הסוגייה העקרונית  
28 בה לקחו חלק נציגי משרד העבודה, דרגים בכירים בפרקליטות המדינה ובמשרד  
29 המשפטים. לאחר בחינה זו ועל דעת המשנה ליועצת המשפטית לממשלה  
30 הוחלט, כי יש חלופה פרשנית שאף מתיישבת על תכלית החקיקה ואשר לפיה



## בית דין אזורי לעבודה בתל אביב - יפו

על"ח 46377-05-23

על"ח 24504-10-23

02 אפריל 2024

- 1 ניתן לקבוע כי סעיף 9(א) לחוק יחול, בשינויים המחויבים גם במקרה שבו הורה  
2 מבצע הליך של פונדקאות בחו"ל (סעיפים 3-4 לתגובה).  
3  
4 9. במועד הדיון שהתקיים היום חזר ב"כ המדינה והבהיר "לאחר שהנושא שהגיע  
5 אלינו, פעלנו כמקובל והועלתה כאן שאלה עקרונית משפטית והיו מעורבים  
6 דרגים נוספים מלבד משרד העבודה כולל משרד המשפטים ויעוץ החקיקה.  
7 לאחר דיונים שקיימנו בנושא אשר מטבע הדברים לא יכולים לקרות תוך יום  
8 יומיים, ניתנה החלטה שאושרה גם על ידי המשנ"פ היועמ"ש לממשלה  
9 שמסכימה שניתן לתת פרשנות תכליתית שבסופו של דבר מכילה את החוק  
10 עבודת נשים גם על פונדקאות חו"ל ולכן בנושא זה כבר אין מחלוקת וברי כי  
11 אין בשום מקום לנהל גם הליך בשאלה שכבר לא רלוונטית. המדינה לא בהכרח  
12 מסכימה עם נימוקי המערערים אבל בסופו של דבר המדינה מסכימה עם  
13 פרשנות שאומרת שצריך לתת פרשנות מרחיבה ותכליתית לחוק עבודת נשים"  
14 (עמ' 1 לפ' משורה 24).

### דיון והכרעה

- 15  
16  
17  
18 10. לאחר ששקלתי בכובד ראש את עמדות הצדדים אין לי אלה לקבל את עמדת  
19 המדינה ולברך עליה.  
20  
21 11. הלכה למעשה, המדינה מסכימה להחיל את הוראות חוק עבודת נשים גם  
22 במקרה שבו ההורה המיועד מבצע הליך פונדקאות בחו"ל. אבהיר כי לטעמי,  
23 עמדת המדינה עולה בקנה אחד עם עקרונות השיוויון והצדק בהתאם לעקרונות  
24 חוק יסוד כבוד האדם וחירותו התשנ"ב – 1992.  
25  
26 12. אזכיר, כי חוק עבודת נשים נועד בראש ובראשונה לשם שמירה על זכויות נשים  
27 במסגרת יחסי עבודה ובמקביל לכך התגברה גם ההבנה שגם גברים זכאים  
28 להגנות הקבועות בחוק עבודת נשים (כך למשל זכאות לצאת לחופשת לידה ואף  
29 להגנות הקיימות בתקופת היריון, טיפולי פוריות וכו').  
30



## בית דין אזורי לעבודה בתל אביב - יפו

על"ח 46377-05-23

על"ח 24504-10-23

02 אפריל 2024

13. בנסיבות אלה ובשים לב להתפתחות החברה הישראלית אשר מקדמת ערכי שיוויון, אכן יש מקום להרחיב – כעמדת המדינה - את הוראות חוק עבודת נשים גם במקרה שבו ההורה המיועד מבצע הליך פונדקאות בחו"ל.
14. נשאלת השאלה האם יש מקום ליישם את המדיניות החדשה גם במקרה של המערערים בתיק זה? ולטעמי התשובה היא בהחלט כן. שהרי עניינם של המערערים הוביל לשינוי דין קיים ויש לאפשר למערערים "להנות" מהפרשנות החדשה שנוקטת המדינה בהתייחס לתחולת חוק עבודת נשים על הליך פונדקאות שמבוצע בחו"ל.
15. בנסיבות אלה, מאחר שעניינם של המערערים כלל לא נדון אצל הממונה (כאמור, בקשתם נדחתה מהטעם שאין תחולה לחוק עבודת נשים במקרה של הליך פונדקאות המבוצע בחו"ל), אני קובע שעניינם של המערערים יוחזר לדיון לגופו של עניין אצל הממונה אשר תשקול האם להתיר את פיטוריהם כן או לאו. עמדת המעסיקים תשמע כמובן בפני הממונה.

**סוף דבר :**

16. **חוק עבודת נשים חל גם במקרה שבו הורה מיועד מבצע הליך של פונדקאות בחו"ל.** מאחר שמדובר בקביעה שיש בה שינוי של מדיניות קיימת על המדינה להיערך היערכות מתאימה לשינוי המדיניות כאמור ויידוע המגזר העסקי והציבור בחודשים הקרובים.
17. עניינם של המערערים יוחזר לדיון בפני הממונה אשר תדון לגופו של עניין בבקשת המעסיקים לפטרם.



## בית דין אזורי לעבודה בתל אביב - יפו

על"ח 46377-05-23

על"ח 24504-10-23

02 אפריל 2024

1

2

3

4 18. בנסיבות העניין, ובשים לב להתנהלותה הראוייה של המדינה אשר בחנה את

5 הסוגיה העקרונית ומצאה לנכון לשנות את מדיניותה - אין צו להוצאות.

6

7

8

9

10 ניתן היום, כ"ג אדר ב' תשפ"ד, (02 אפריל 2024), בהעדר הצדדים ויישלח אליהם.

11

תומר סילורה, שופט

12

13

14

15

16

17

18

19

20