ישראל סרנגה

תעודת זהות: 203389986

הממשלה החליטה לאחר משא ומתן מתמשך לחתום על הסכם שלום עם מרוקו, אשר במסגרתו ישראל מוותרת על שטח בירושלים באזור הר הצופים, ששייך כיום לאוניברסיטה העברית, ויהפוך להיות מובלעת בשליטת מרוקו. ארגון "גמלאי העיר רחובות" החליט להגיש עתירה כנגד ההסכם בעקבות החשש שהדבר יפגע בסטודנטים שלומדים במקום. אשתו של יו"ר הארגון צילה כהן ציינה, כי ההסכם ממילא חסר תוקף בשלב זה, מכיוון שהממשלה אינה מוסמכת להוציא אותו לפועל על דעת עצמה. חברתה שושנה לוי ציינה בתגובה כי בין כך ובין כך בית המשפט לא ידון בעתירה מסוג זה. טלילה שכנתו של יו"ר הארגון ציינה כי לא ברור לה כיצד הארגון מגיש עתירה בנושא, כאשר ברור לכל, שלגמלאים ברחובות אין קשר לנושא, וכי אנשים בגיל פרישה אינם סטודנטים.

צילה כהן: לוויתור על שטח יש משמעות חוקית ולפי חוק יסוד: ירושלים בירת ישראל, סעיף 6, אין אפשרות להעביר חלקים מהעיר לריבונות זרה, ללא אישור הכנסת וברוב מיוחד של 80 חברי כנסת. בנוסף, על פי סעיף 32 לחוק יסוד: הממשלה, הממשלה אינה יכולה לפעול ללא סמכות מפורשת בחוק. והדבר עשוי להצדיק התערבות בג״ץ.

שושנה לוי: אם ההסכם טרם נכנס לתוקף, ייתכן כי מדובר בעתירה מוקדמת שבית המשפט יימנע מלדון בה, במיוחד אם לא ניתן להוכיח נזק ממשי או פגיעה מידית בזכויות הסטודנטים הלומדים במקום. עם זאת, אם לארגון יש הוכחות על חשש ממשי לפגיעה בזכויות, בג״ץ עשוי להפעיל ביקורת שיפוטית עוד לפני יישום ההסכם.

טלילה: האמנם כי בג״ץ נוטה להקל בזכות העמידה כאשר מדובר בנושא עקרוני בעל חשיבות ציבורית, אך במקרה זה, ייתכן כי הארגון אינו גוף בעל זיקה ישירה לנושא, שכן גמלאים מרחובות אינם קשורים ישירות לשטח האוניברסיטה בהר הצופים. אם העותרים אינם יכולים להראות נגיעה ישירה לנושא או פגיעה ממשית, בית המשפט עשוי לדחות את העתירה מחמת היעדר זכות עמידה.

בעקבות משבר כלכלי ואינפלציה באותה שנה נקבע תיקון לחוק הביטוח הלאומי ולפיו קצבאות הזקנה יקוצצו בעשרה אחוזים, וזאת בכדי לעמוד בייעדי התקציב ולצמצם הוצאות. דני דין שהוא בן שמונים ציין כי כל חייו הפריש לביטוח לאומי כספים רבים וכעת משהגיעה העת שהמדינה תחזיר לו, קיצוץ קצבאות הזקנה פוגע בזכויותיו, ובדעתו להגיש עתירה כנגד התיקון לחוק. כשיו"ר ההסתדרות הרפואית שלומי ג'יבלי שמע על התיקון לחוק בידיעה ברדיו, הוא החליט לפתוח בשביתת רופאים עוד באותו יום באופן מידי בכל בתי החולים וכתוצאה מכך נסגרו בתי חולים בכל רחבי הארץ לקבלת חולים. לדברי יו"ר ההסתדרות קיצוץ בקצבאות הזקנה הוא בעייתי ועד שהמדינה לא תבטל את התיקון לחוק הרופאים לא יחזרו לעבודה.

ראשית, חוק יסוד: כבוד האדם וחירותו אינו כולל במפורש את הזכות לביטחון סוציאלי, אך עם זאת יש לציין שבפס״ד עמותת ״שלום וצדק חברתי״ (בג"ץ 10662/04), נקבע כי על המדינה להבטיח רשת ביטחון כלכלית מינימלית לאזרחיה, כך שהפגיעה בקיום בכבוד לא תהפוך לפגיעה חוקתית. אם נקבע כי אכן יש פגיעה חוקתית בזכויותיו, יש לבחון האם הפגיעה עומדת בתנאי פסקת ההגבלה ועל המדינה להוכיח שהקיצוץ נעשה כחוק, האם נועד לתכלית ראויה, באופן מידתי וכי לא ניתן היה להשיג את המטרה באמצעי שפגיעתו פחותה.

בנוסף, על פי עילות השביתה – הקריאה לשביתה אסורה. הרופאים שובתים נגד מדיניות הממשלה בנושא שאינו קשור ישירות לתנאי עבודתם ולכן מדובר בשביתה פוליטית, בדומה לקביעה בפס״ד חטיב.

לאחר כחודשיים, בתיקון נוסף לחוק הביטוח הלאומי, נקבע לגבי נשים שביקרו במסעדות שלוש פעמים במשך חצי שנה קודם לקבלת קצבת זקנה, כי תישלל קבלת קצבת זקנה, לנוכח היכולת לעמוד בתשלומים עבור ארוחות במסעדה. דנה שפרשה לפנסיה ועומדת לקבל קצבת זקנה ציינה שבכוונתה להגיש עתירה כנגד חוקתיות החוק. לדבריה, מקומם במיוחד ששכנה יוסי שמבקר אף הוא במסעדות לא תישלל הקצבה.

התיקון לחוק הביטוח הלאומי עשוי להוות פגיעה חוקתית, שכן הוא מפלה נשים לעומת גברים ומעלה חשש לפגיעה בכבוד האדם ובזכות לשוויון המעוגנת בחוק יסוד: כבוד האדם וחירותו. כדי לבחון את חוקיותו, נשתמש במודל להפעלת ביקורת שיפוטית חוקתית ונבדוק אם החוק עומד בתנאי פסקת ההגבלה: האם יש פגיעה בזכות חוקתית, הצדקה לפגיעה ותכלית ראויה. כמו כן, יש לבחון את המידתיות בשלושה היבטים: קשר רציונלי בין האמצעי למטרה, שימוש באמצעי שפגיעתו פחותה, ומידתיות במובן הצר. בנוסף, עקרון השוויון מחייב שהבחנה בין קבוצות תהיה מבוססת על שוני רלוונטי לתכלית החוק, בהתאם לפסיקות בג״ץ, כמו פס״ד מילר, שקבע כי אפליה מגדרית אסורה אלא אם קיימת הצדקה מהותית.

באותה שנה נחקק חוק עוזרות הבית, שבו נקבע כי כדי לשמש כעוזרת בית יש צורך בקבלת רישיון. מתן הרישיון יהיה מותנה בבחינות מעשיות בניקיון הבית וכן בבחינות בכתב בלשון עברית ובכימיה, מכיוון שכידוע עוזרות נדרשות פעמים רבות לנהל שיחות עם בעל הבית ולכן נדרשת שליטה טובה בעברית, וכדי להבין בתכשירי ניקיון שונים והרכבם מוטב שתהיה ידיעה של כימיה.

מדובר בחוק המטיל הגבלות על הזכות לעבוד ולכן יש לבחון אם הוא עומד בתנאי פסקת ההגבלה שבחוק יסוד: חופש העיסוק. הדרישה לקבלת רישיון לעבודה עלולה ליצור פגיעה ישירה בחופש העיסוק, שכן היא מציבה חסמים בלתי סבירים בפני עובדים, בעיקר מהאוכלוסיות החלשות ביותר במשק, לרבות מהגרי עבודה ואזרחים ממעמד סוציו אקונומי נמוך. על כן, נצטרך לבדוק אם הפגיעה חוקתית ולבחון אם החוק הנ״ל עומד במבחני פסקת ההגבלה: האם נעשה פגיעה בחוק? האם הפגיעה נועדה לתכלית ראויה? והאם הפגיעה עומדת במבחני המידתיות?

לדני דין עוזרת בית בשם דרורית שמנקה את ביתו. דרורית ציינה בתגובה לחוק החדש כי החוק החדש פוגע בה וכנראה לא תוכל להתפרנס יותר מניקיון בתים. הדרישה לבחינה בכימיה עוררה תרעומת, ובתגובה לכך ציין שר הבריאות שעמד מאחורי החוק כי דרישה זו, אם לא תועיל, בוודאי לא תזיק. עמותת "הילדים שלנו" החליטה להגיש עתירה כנגד החוק. ציפי שכנה של דרורית ציינה כי לא ברור לה כיצד "עמותת הילדים שלנו" מגישה עתירה כשאין להם קשר לניקיון בתים שכידוע לא מערבות ילדים.

חוק עוזרות הבית מציב חסמים לא סבירים בפני עוזרות בית והדרישה לבחינת כימיה אינה קשורה ישירות לביצוע העבודה ויוצרת פגיעה בלתי מידתית בחופש העיסוק ולכן עשויה להיפסל, כפי שנקבע בחוק יסוד חופש העיסוק ובפס"ד מיטראל (בג״ץ 6698/95). הצהרת שר הבריאות כי ״הדרישה לא תועיל אך גם לא תזיק״, מעידה על חוסר רציונליות במדיניות החקיקה- דבר שעלול לחזק את טענת חוסר המידתיות של החוק. לפי עקרונות הביקורת השיפוטית, חוק שפוגע בזכויות חייב להראות תועלת ציבורית ברורה ולא להטיל מגבלות שרירותיות.

ציפי, שכנתה של דרורית: בג"ץ נוטה להרחיב את זכות העמידה כאשר מדובר בעתירות הנוגעות לשלטון החוק, הפרת זכויות יסוד או סוגיות ציבוריות משמעותיות, כפי שנקבע בפס"ד רסלר (בג״ץ 448/81). לעומת זאת, בעתירות שאינן נוגעות ישירות לעותר, בית המשפט עשוי לדרוש הוכחת זיקה לנושא.

לאחר שהוגשה עתירה בנושא הוחלט לחוקק את התיקון לחוק הביטוח הלאומי כחוק יסוד עם אותו תוכן בדיוק. האגודה לזכויות האזרח החליטה להגיש עתירה כנגד חוק היסוד. שגית מזרחי יו"ר האגודה לזכויות האזרח ציינה כי מרגע שהוגשה עתירה כזו ברור שבית המשפט יפסול את חוק היסוד.

מדובר, לכאורה, בניסיון לעקוף את הביקורת השיפוטית באמצעות הענקת מעמד חוקתי מלא לחוק. עם זאת, כפי שנקבע בבג״ץ חוק יסוד הלאום, הכנסת כרשות מכוננת אינה כל יכולה ואין מסמכותה, אף לא בחוק יסוד, לשלול או לסתור חזיתית את המאפיינים הגרעיניים של מדינת ישראל כמדינה יהודית ודמוקרטית. בפס״ד חוק הסבירות, בג״ץ קבע כי במקרים חריגים וקיצוניים הוא מוסמך להכריז על בטלות חוק יסוד אם הכנסת חרגה מסמכותה המכוננת. לכן, על אף טענתה של שגית מזרחי, אין ודאות שבית המשפט יפסול את חוק היסוד, אך ייתכן שהוא יבחן את החוק תחת מבחן הגבולות החוקתיים ולנקוט בגישה פרשנית מצמצמת או במקרים חריגים במיוחד להפעיל ביקורת חוקתית תקדימית ולהכריז על בטלותו.

בעקבות ההתרחשויות יוסי לוי, מנכ"ל תיאטרון הבובות "בובה לי", קרא בתוכנית "הבוקר שלנו" לציבור שלא ללמוד בקורסי תיאטרון שמופעלים בסבסוד המדינה ברמת הגולן, כי ממילא המקום עתיד להיות מוחזר לסוריה. עוד קרא מנכ"ל המכללה שלא לקבל ללימודים צעירים ממוצא גרמני בשל נטייתם לשתות כמויות גדולות של בירה שמובילה לחשש למעורבות באלימות.

הקריאה שלא ללמוד היא ביטוי פוליטי ולכן יש לבחון האם קריאה זו מוגנת תחת חופש הביטוי, או שמדובר בקריאה פסולה. חופש הביטוי הוא עקרון יסוד דמוקרטי, המעוגן בפסיקות בג״ץ כגון פס״ד קול העם (1953). עם זאת, במקרה המתואר ייתכן כי הקריאה מהווה פגיעה באינטרס ציבורי ואף עידוד לחרם נגד מוסדות מסוימים ולכן עשויה לגרום לדיון משפטי שבמסגרתו בג״ץ יכול לקבוע כי מדובר בביטוי מותר או מוגבל.

הקריאה שלא לקבל צעירים ממוצא גרמני ללימודים: פסולה ומנוגדת לעקרונות יסוד של שוויון ואיסור אפליה על בסיס מוצא, בכפוף לחוק איסור אפליה במוצרים, שירותים וכניסה למקומות ציבוריים, תשס"א-2000. בנוסף, בג״ץ הבהיר בפסיקותיו כי למוסדות פרטיים ולמוסדות חינוך אסור להפלות מועמדים על בסיס סטריאוטיפים. דומה למקרה זה, פס״ד יקותיאלי בו בג״ץ פסל אפליה שרירותית שנעשתה ללא הצדקה עניינית.

בעקבות זאת החליטה שרת החינוך והתרבות לשלול מהתיאטרון תמיכות של המדינה. דנה שלמדה בקורסים של התיאטרון ציינה כי אין זה משנה כי ממילא החלטת השרה מנוגדת לחוק.

ככל הנראה דנה צודקת. חוק יסודות התקציב, סעיף 3ב (״חוק הנאמנות בתרבות״), קובע כי למדינה יש זכות לשלול תקצוב ציבורי ממוסדות שמסיתים נגד המדינה או תומכים בטרור. עם זאת, אם השרה תבסס את שלילת התמיכה על טענה שהתיאטרון פועל בניגוד לאינטרס הציבורי, היא תצטרך להראות שיש בכך פגיעה חמורה במדינה ולא רק דעה ביקורתית.

במקביל נקבע בהחלטת ממשלה כי לא יתאפשר ללמוד נהיגה מעל גיל 60 וכי נשים לא תוכלנה ללמוד נהיגה מעל גיל 50 בשל כך שכידוע נשים מתקשות בנהיגה. עוד נקבע כי מי שבידיו רישיון נהיגה לא יוכל לעבוד בתפקידים שכרוכים בנהיגה מעל גיל 63. יעקב דגני שעובד כנהג הסעות בן 64 הביע מורת רוח מההחלטה שתמנע ממנו להמשיך לנהוג. עמותת יד לזקן החליטה להגיש עתירה כנגד ההחלטה. במקביל הוחלט לעגן בחוק ההסדרים הטלת מס על החזקת מכונית על ידי נשים. התיקון לחוק ההסדרים שהוסיף את המס נעשה יום לפני ההצבעה וחברי הכנסת התלוננו שלא היתה להם שהות מספיקה לעיין בתיקון לחוק ההסדרים. האגודה לזכויות האזרח ציינה שתגיש עתירה כנגד התיקון לחוק ההסדרים

אין בסיס עובדתי או מקצועי שמוכיח כי נשים אינן יכולות לנהוג מעבר לגיל 50 ולכן ניתן לטעון כי היא מנוגדת לעקרון השוויון. גם הקביעה כגיל 60 בו לא ניתן ללמוד נהיגה מפלה אנשים מבוגרים בצורה שרירותית וכן הקביעה לאסור על עובדים לעבוד בתפקידים הכרוכים בנהיגה מעל גיל 63, פוגעים בזכות לחופש התנועה ולעיסוק, המעוגנת בחוק יסוד: חופש העיסוק, כפי שנקבע בפס״ד יקותיאלי.

כמו כן, במקרה בו הוחלט לעגן בחוק ההסדרים הטלת מס על החזקת מכונית על ידי נשים וחברי הכנסת התלוננו שלא הייתה להם שהות מספיקה לעיין בתיקון לחוק, הכנסת אינה רשאית לאשר תיקון משמעותי מבלי לאפשר דיון מעמיק. האגודה לזכויות האזרח עשתה נכון בהגשת העתירה ותוכל לטעון שהליך החקיקה פגום ולכן המס בלתי חוקתי וניתן לביטול, כפי שקבע בג״ץ מילר כי אפליה מגדרית אינה חוקית.

**בהצלחה!**