



ינואר 2019



בית הדין הארצי לעבודה: טיפים לעובדי מסעדה ייחשבו כשכר לכל דבר ועניין¹

הרינו להביא לידיעתכם כי החל מיום 1.1.2019, נכנסה לתוקף ההוראה שקבע בית הדין הארצי לעבודה, כי כל תשר בענף המסעדנות ייחשב כהכנסת העסק, וכי כל הכנסת עובד שתגיע מתשר תיראה כהכנסת עבודה ממעסיק, גם אם לא נרשמה בספרי המסעדה.

במסגרת פסיקות, דחה בית הדין הארצי את "מבחן הוולונטריות", לפיו במידה והתשר שולם לעובד ישירות, באופן וולונטרי, בנפרד מהתשלום עבור הארוחה ומבלי שהגיעו לקופת העסק, הרי שאין חובה לרשום אותו לצרכי מס.

בית הדין סבר כי "מבחן הוולונטריות" אינו משקף את המציאות, וכי מוסד התשר הינו נוהג מושרש היטב, העולה כמעט כדי נורמה משפטית; הנפקות לקביעה זו הינה ראייה כוללת של החלקים המרכיבים את ביקורו של לקוח במסעדה. נשיא בית הדין (בדימוס), כבוד השופט יגאל פליטמן, גרס כי "אין כל טעם ענייני המצדיק הפרדה והבחנה בין השירות הניתן ללקוח במסגרת ביקורו במסעדה ובין יתר הרכיבים הנכללים בביקור שכזה, ובהם האוכל והשתייה המוגשים לו, הכיסא שעליו הוא יושב לסעוד, האווירה במקום, הבאה לידי ביטוי בעיצובו ובמוסיקה המתנגנת בו", כך שאין הצדקה לשלם דמי שירות בנפרד, ומשכך - יש לראות את ההכנסה מתשר כהכנסה של בית העסק ולא של עובדי השירות.

מכאן נקבע, כי בענף המסעדנות² הכנסת העובדים מתשר מהווה הכנסה מעבודה ומהמעסיק עצמו, זאת, גם אם דמי השירות שולמו ישירות לעובד מאת הלקוח ומרצונו, גם אם לא עברו פיזית בקופת העסק, גם אם לא נרשמו בספרי המסעדה וביומן השירות וגם אם שולמו באמצעי תשלום נפרד מזה שבאמצעותו שולמה הארוחה.

לאור האמור, הרי שמעסיק רשאי להשתמש בכספי התשר לשם תשלום שכר העבודה בלבד, ולא לצורך תשלומי חובה, הפרשות לפנסיה או תשלום זכויות סוציאליות אחרות. משכר העובד ינוכו כל תשלומי החובה שיש לנוכות משכר עבודה, ובאם והעובד זכאי לגמלה, היא תחושב על בסיס משכורתו המלאה, הכוללת הכנסה מתשר. זאת, על פי ההסדר המוסכם בעסק, שצריך להיות מפורש, ורצוי בכתב.

יובהר, כי מעסיק רשאי להגיע להסכמות עם עובדיו בדבר חריגה מההנחיות הנ"ל, שתהא כפופה לכל דין, ליתר חוקי המגן ו/או הוראות בהסכמים קיבוציים וצווי הרחבה, ולכל מגבלה רלוונטית אחרת. כך לדוגמה, יכולים

¹ עב"ל (ארצי) 15-10-44405 עומרי קיס נ' המוסד לביטוח לאומי (ניתן ביום 26/03/18)
² לפי הנחיית בית הדין הארצי, נכללים בענף זה: מסעדות, בתי קפה, ברים ופאבים.

הצדדים להסכים כי המעסיק ישתמש בכספי התשר, העולים על שכר המינימום או על שכר חוזי מוסכם גבוה יותר, לשם ביצוע תשלומי החובה המוטלים עליו.

נדגיש, כי עסקינן בפס"ד משמעותי בתחום וטרם נבחנו יישומו והיקף תחולתו, ועל כך ימים ושופטים יגידו.

עוד נציין, כי ביום 24.12.2018, הודיעה רשות המיסים כי בחודשים הקרובים תימשך הבחינה על ידי גורמי המקצוע וההחלטה על אופן גביית מע"מ החל על תשר שניתן למלצר במסעדה יידחה לחודש אפריל. לאור כך לא יחול שינוי באופן האכיפה בשלושת החודשים הקרובים.

אנו עומדים לרשותכם בכל שאלה ו/או הבהרה בעניינים אלו.

מערכת G – Labor Law



עו"ד מיכאל איילון
שותף, מוביל תחום דיני עבודה
michaela@gornitzky.com

עו"ד אורי שיינקמן
arielsh@gornitzky.com

עו"ד שימריט משה
shimritz@gornitzky.com

עו"ד ג'ואנה ינובסקי
joannay@gornitzky.com

עו"ד עומר רוטו האזרחי
omerro@gornitzky.com

עו"ד רוני שרון-אבירם
ronis@gornitzky.com

עו"ד שגיא פדוראנו
sagip@gornitzky.com

45 Rothschild Blvd. Tel-Aviv, 6578403, Israel | Tel: +972-7109191 | Fax: + 972-2-5606555 | www.gornitzky.com

חוזר זה הוכן על-ידי מחלקת דיני העבודה של משרד גורניצקי ושות'. המידע הכלול בחוזר זה נמסר למטרות אינפורמטיביות בלבד, ואין בו כדי להוות תחליף לייעוץ משפטי ו/או כדי לייצג ייעוץ משפטי לגבי סוגיות קונקרטיות. שאלות והבהרות נוספות ככל שידרשו בנוגע להשלכות המשפטיות ו/או בנוגע ליישום האמור בחוזר זה, ניתן להפנות לעו"ד מיכאל איילון האחראי על תחום דיני העבודה במשרדנו. אנו עומדים לרשותכם בכל שאלה ו/או הבהרה בעניינים אלו.