

מעסיקים היזהרו מהעסקה קבועה של פריילנסרים!

מאת: עו"ד אפרת אומיאל פדידה, L.L.M במשפט וטכנולוגיה

המבחן המקובל היום הינו המבחן המעורב אשר כולל מספר מבחנים בתוכו העיקרי ביניהם הינו מבחן ההשתלבות הבודק האם העובד השתלב במערך העבודה במעסיקה או לא. למבחן ההשתלבות נוספים:

- מבחן הקשר האישי
- כפיפות ואופן הפיקוח על ביצוע העבודה
- האם נעשה שימוש בכלי עזר ושל מי הבעלות בהם
- מה הייתה צורת תשלום השכר
- הסכמת הצדדים לגבי אופן ההעסקה אופן ביצוע התשלום
- תלות כלכלית במעסיק
- אופן הצגת ההתקשרות בפני צדדים שלישיים, לרבות מס הכנסה והמוסד לביטוח לאומי
- בלעדיות הקשר
- סדירות הקשר, התמשכותו ורציפותו
- הסכמת הצדדים לגבי אופן ההעסקה.

בהתאם לפסיקה אף אחד מהמבחנים אינו מכריע לבדו אלא יש לבחון את התמונה העובדתית בכללותה. מבחן ההשתלבות נבדק בפן החיובי האם מבצע העבודה מהווה חלק מהמערך הארגוני הרגיל של "המפעל" ולפיכך אין הוא גורם חיצוני לו, והפן השלילי- האם האדם בו מדובר הינו בעל עסק עצמאי משלו. נפסק כי הפן החיובי כולל שלושה מרכיבים:

1. קיומו של מפעל יצרני לשירותים או אחר שניתן להשתלב בו;
 2. הפעולה המבוצעת צריכה לפעילות הרגילה של המפעל;
 3. מבצע הפעולה מהווה חלק מהמערך הארגוני הרגיל של המפעל ועל כן אינו "גורם חיצוני". אחד הביטויים להשתלבות במפעל עולה מתוך התשובה לשאלה האם הרחקתו של מי שבו מדובר, תפגע בפעילות היומיומית השוטפת של המפעל. זאת, לעומת גורם חיצוני אשר פעולתו נועדה להשלים את פעולות המפעל (דב"ע לד 9-3 עוזר אדמון נ' מדינת ישראל, [פורסם בבנו] פד"ע ה' 169).
- לגבי הפן השלילי- נקבע כי אין סימני היכר אחידים בעסק עצמאי והתשובה תלויה בראש ובראשונה במהות העסק בענף הפעילות.
- סימן היכר חשוב הינו מי נהנה מניהול העבודה ומהחיסכון בהוצאות. בעל העסק צריך להיות נושא בעול ההשקעות ובאמצעי הייצור, שכן המאפיינים עסק ועצמאות עסקית הם השקעה, יוזמה, ארגון, סיכוי רווח וסכנות הפסד (דב"ע לג/0-177 מושקוביץ נ' המוסד לביטוח לאומי, [פורסם בבנו] פד"ע ה' 79).
- במידה והפריילנסר עומד ברוב המבחנים ניתן יהיה לקבוע כי הוא אינו עצמאי אלא עובד של החברה ולפיכך יגיעו לו מלוא הזכויות המגיעות לעובדים כגון פיצויי פיטורין, הפרשות לפנסיה, דמי הבראה, תשלום עבור חופשות וחגים ועוד.

© כל הזכויות שמורות ל "אומיאל פדידה משרד עו"ד"


אומיאל פדידה משרד עורכי דין • Law Offices