**בבית הדין הארצי לעבודה בר"ע**

**בירושלים**

**בעניין שבין**:  **נציבות שירות המדינה**

ע"י ב"כ מהמחלקה למשפט עבודה בפרקליטות המדינה

רחוב מח"ל 7, ירושלים

טל: 02-5419625 פקס: 02-5419660

**המבקשת**

- נגד -

**שדולת הנשים בישראל ע.ר 580085686**

ע"י ב"כ עו"ד חגי קלעי ואח'

רח' קלישר 30, תל אביב - יפו 6525724

טל': 03-7943040 , פקס: 03-7943065

**המשיבה**

**בקשת רשות ערעור וכן בקשה דחופה לעיכוב ביצוע ההחלטה עד לקיומו של דיון בבר"ע**

**המדינה מתכבדת לפנות לבית הדין הנכבד בבקשת רשות ערעור, וכן בבקשה דחופה לעיכוב ביצוע, וזאת, בנוגע להחלטתו של בית הדין האזורי לעבודה בירושלים, בתיק מס' סע"ש 8822-02-18, מיום 8.4.2018 (להלן: "ההחלטה")**. **הבקשה לעיכוב ביצוע מוגשת, לאחר שלבית הדין קמא הוגשה בקשה מקבילה לעיכוב ביצוע ביום 18.4.2018, אך טרם ניתנה בה החלטה.**

**כפי שיתואר בהרחבה, תוצאתה המעשית של ההחלטה הינה הקפאתה המיידית וביטולה של תכנית חשובה שהחלה זה מכבר, המיועדת לעידוד שילובם של בני הקהילה החרדית בשוק התעסוקה בכלל ובשירות הציבורי בפרט. מלבד הפגיעה הקשה שתיגרם לעמיתים המשתתפים בתכנית, הפסקתה עלולה לפגוע פגיעה קשה במאמצים לשילובם של בני הקהילה החרדית, ובאמון השביר של הנמנים עליה ביכולתם להשתלב בשוק העבודה.**

**משכך, בית הדין הנכבד מתבקש ליתן רשות ערעור על ההחלטה וכן להורות על עיכוב ביצועה עד לקיומו של דיון בבר"ע.**

**- ההחלטה מיום 8.4.2018 מצורפת כנספח א'**

1. **פתח דבר**
2. עניינה של ההחלטה הוא במסלול ההכשרה "משפיעים – חרדים לשירות המדינה ולשלטון המקומי", אשר מיועד לאקדמאיים בני ובנות הציבור החרדי (להלן: "**התכנית**" או "**תכנית משפיעים**"). מדובר בתכנית המופעלת לראשונה, בשלב זה כ"פיילוט", במסגרתה, עוברים העמיתים הכשרה מקיפה לקראת שילובם בתפקידי ליבה בשירות הציבורי. מטרתה של התכנית הינה קידום שילוב בני המגזר החרדי בשוק התעסוקה בכלל ובתפקידי מפתח בשירות הציבורי בפרט – מטרה חשובה אשר נקבעה כיעד בהחלטת ממשלה מס' 869, מיום 25.12.2015.
3. על רקע היותה של תכנית משפיעים מיועדת עבור הציבור החרדי, הוחלט על קיומם של שני מחזורי הכשרה נפרדים: מחזור גברים ומחזור נשים בני 25 תקנים בכל אחד מהקבוצות. תהליכי המיון במכרז שפורסם עבור מחזור הגברים (מכרז מס' 49930) הסתיימו בתחילת חודש ינואר 2018, התכנית נפתחה ביום 28.1.2018, והינה פועלת מזה קרוב ל-3 חודשים. באשר למחזור הנשים - שלב הגשת המועמדויות למכרז הסתיים ביום 21.3.2018, והתכנית עתידה להיפתח בתחילת חודש אוקטובר 2018.

**- מסמכי המכרז מצורפים כנספח ב'**

1. בפתח הדברים מבקשת המדינה להבהיר כי היא מחויבת לעקרונות השוויון בכלל, ולעקרון שוויון ההזדמנויות בעבודה ועקרון השוויון המגדרי בפרט. בצד מחויבות זו, קיימת לה למדינה מחויבות למטרה הראויה של שילוב חרדים בשוק התעסוקה בכלל ובמגזר הציבורי בפרט, וזאת בשים לב לשיעורם ההולך וגובר של המגזר החרדי מכלל האוכלוסייה בישראל, למאפייני המגזר ולדפוסי השתלבותו בשוק העבודה.
2. עוד חשוב להדגיש כבר בתחילה, כי ההפרדה המגדרית הינה בשלב ההכשרה בלבד. השתלבות העמיתים והעמיתות בתפקידיהם השונים בשירות הציבורי הינה ללא הפרדה, ככל יתר עובדי המדינה והשלטון המקומי, והדבר אף הובהר בלשון המכרז אשר פורסם ובחוזה עליו חתמו העמיתים. עוד יובהר כבר כאן, כי הפתיחה המדורגת של המחזורים הנפרדים, באופן שאינו סימולטני, התבצעה משיקולים שונים הקשורים בין היתר לעובדה כי מדובר במחזור ראשון, אינטנסיבי ורב תכנים, ולקושי לבצע השמה בזמן קצר של תקנים רבים (פי שניים ביחס לתכניות עתודה מקבילות). מחזור הגברים נבחר בתחילה, נוכח הימצאותם של הגברים החרדים מאחור בכל הנוגע לשילובם בתעסוקה ובהשכלה, ומתוך הרצון לשקף את החשיבות שרואה המדינה בשילובם גם של הגברים החרדים. חשוב לציין, כי המדינה כבר הודיעה, שבמחזורים הבאים, הוחלט על הפעלת המחזורים הנפרדים במקביל, תוך בחינת ההפרדה המינימאלית הנדרשת ובהתאם תוך קיום פעילויות מסוימות באופן משותף לשני הקורסים.
3. כנגד תכנית משפיעים, ונוכח היותה של התכנית מופעלת במחזורים מדורגים נפרדים לגברים ולנשים, הוגשה תובענה על ידי המשיבה לבית הדין קמא. בבסיסה של התובענה עומדת הטענה לפגיעה בחוק שוויון הזדמנויות בעבודה, תשמ"ח-1988, כמו גם לפגיעה בזכות החוקתית לשוויון ולכבוד. בנוסף לענייננו, התבקש בית הדין האזורי להקפיא את התכנית במסגרת של סעד זמני עד להכרעה בתובענה.
4. ביום 8.4.2018, נתן בית הדין האזורי את החלטתו בבקשת המשיבה לסעד זמני. בית הדין האזורי נמנע מלהכריע בשאלת משמעותה של ההפרדה המגדרית כשלעצמה (פסקה 19), אך קבע, כי פתיחתם של המחזורים הנפרדים באופן שאינו מקביל, תוך הפעלת מחזור הגברים בתחילה, מהווה משום פגיעה בשוויון ואפליה כלפי הנשים. משכך, ככל שהמדינה לא תוכל לצרף 10 נשים לפחות למחזור הגברים הפועל מזה קרוב ל-3 חודשים, יוקפא מחזור הגברים מיום 22.4.2018 ועד לקבלת החלטה אחרת (פסקה 24):

"**תוצאת הדברים היא אפוא שאנו מאפשרים למדינה... לצרף תוך 30 ימים מיום מתן החלטה זו לא פחות מ-10 נשים לתכנית משפיעים הקיימת. כלומר לקורס שבו נוטלים כרגע חלק גברים בלבד. או אז תמשך התכנית כאשר נוטלים בה חלק נשים וגברים כאחד עד לסיומה... אם תבוא המדינה לידי מסקנה כי אין בידה לצרף נשים לקורס הנוכחי מכל סיבה שהיא יוקפא הליך ההכשרה של הגברים מיום 22.4.2018 ועד למתן החלטה אחרת**.".

1. לסעד האופרטיבי שנקבע בהחלטתו של בית הדין האזורי, תוצאה קשה ביותר, שלה עלולות להיות השלכות מרחיקות לכת. כפי שיתואר להלן, מאחר שאין היתכנות מעשית לביצוע הכשרה מעורבת לבני ובנות הציבור החרדי, משמעותה של החלטתו של בית הדין האזורי הינה, כי הקורס יוקפא כבר מיום 22.4.2018, והמשמעות המעשית היא שהקורס יחדל מלהתקיים. מלבד הפגיעה הקשה שתיגרם לעמיתים החברים בתכנית, ביטולה של התכנית עלול גם לפגוע פגיעה קשה באמון שנותנים בני הקהילה החרדית ביכולתם להשתלב בשוק העבודה בכלל ובשירות הציבורי בפרט. בית הדין הנכבד מתבקש אם כן, ליתן רשות ערעור על ההחלטה ולעכב את ביצועה עד לדיון שיתקיים בבקשה.
2. בכל הנוגע לבקשתה של המדינה לעיכוב ביצוע, מצורף תצהירו של מר עמרי דגן, מנהל אגף בכיר צוערים לשירות המדינה בנציבות שירות המדינה, באשר לעובדות הנוגעות לתכנית משפיעים המצויה בתחום סמכותו.
3. **שילובם של חרדים וההתמודדות עם תופעת הדרת הנשים**
4. על חשיבות שילובם של בני הקהילה החרדית בציבוריות הישראלית, כמעט ואין צורך להרחיב. מדובר במשימה שהתקבלה זה מכבר כבעלת חשיבות חברתית וכלכלית כאחד. יחד עם זאת, השאיפה לשילובם של חרדים מציבה אתגרים שונים. ביניהם, גם ההתמודדות עם תופעות של הדרת נשים מן המרחב הציבורי, והצורך שלא לקדם אינטרס חיוני אחד על חשבון רעהו תוך יצירת הדרה ואפליה פסולה.
5. נוכח זאת, המדינה ניגשת למלאכה זו של שילובם של חרדים בפרהסיה הציבורית, תוך ניסיון לצמצם עד למינימום הנדרש את הפגיעה בשוויון נשים במקום בו זו נגרמת. זאת, באמצעות איזונים נקודתיים הנתפרים לפי מידה ומשתנים מהקשר להקשר.
6. המדינה, והיועץ המשפטי לממשלה ונציגיו בפרט, עוסקים רבות בנושא שילוב הציבור החרדי בהקשרים ציבוריים שונים, תוך כדי ובמקביל למאבק למניעת הדרת נשים מהמרחב הציבורי. הניסיון המצטבר מראה כי בכל מקרה בו מתבקשת קיומה של הפרדה מגדרית מטעמים של רצון לשלב את האוכלוסייה החרדית, מנסה המדינה לתפור חליפה ייחודית ומדויקת המתאימה למידותיו ולנסיבותיו של כל מקרה ומקרה. טיפול ומתן מענה ייחודיים אלה נועדו לאפשר את שילובו של הציבור החרדי בהקשרים ציבוריים מגוונים, תוך צמצום ההפרדה המגדרית – ובכך, צמצום הפגיעה בשוויון למינימום ההכרחי.
7. עיסוק זה נגזר מניסיונו המשמעותי והמגוון של היועץ המשפטי לממשלה בסוגיות אלו, אשר בבסיסו דו"ח הצוות המשרדי לבחינת תופעת הדרת נשים במרחב הציבורי, והחלטת הממשלה מס' 1526 (מיום 30.3.2014) בנושא "מניעת הדרת נשים המרחב הציבורי", שעל יישומו אמונה המשנה ליועץ המשפטי לממשלה (משפט ציבורי-מנהלי), הגב' דינה זילבר. בענייננו, תכנית משפיעים כפי שתתואר מיד מביאה לידי ביטוי את צורכיהם המיוחדים של בני האוכלוסייה החרדית, וזאת תוך הבחנה ברורה בין שלב ההכשרה, המוגן והרך, התחום לזמן קצר של מספר חודשים בלבד, לבין שלב ההשמה התעסוקתי במסגרת מעורבת רגילה.
8. **תכנית משפיעים**
9. תכנית משפיעים מהווה יישום של החלטת ממשלה מס' 869 שהוזכרה לעיל. במסגרתה, אומץ דו"ח צוות בינמשרדי בראשות מנכ"ל משרד ראש הממשלה דאז, מר הראל לוקר, אשר בחן את שילוב הציבור החרדי בשירות המדינה והמליץ על דרכים לקידומו של שילוב זה. חשיבות שילוב הציבור החרדי בשירות המדינה זכתה לביטוי אף במסגרת תיקון מס' 19 לחוק שירות המדינה (מינויים), התשי"ט – 1959, במסגרתו הוספה לסעיף 15א לחוק קבוצת אוכלוסייה זו לאוכלוסיות הזכאיות לייצוג הולם.
10. במסגרת זו, הוחלט על הקמת תכנית עתודה למגזר החרדי, אשר תהווה שער כניסה למשרות מפתח בשירות המדינה. לשם יישום החלטת הממשלה, הוקצו 35 תקנים תוספתיים המחולקים מגדרית שווה בשווה (ראו בסעיף 3(י) להחלטת הממשלה - דהיינו, מלכתחילה, בהתאם להחלטת הממשלה, נקבעה במכרז חלוקה של המשרות בין גברים לבין נשים). בהמשך, הורחבה התוכנית, והוספו 15 תקנים שנתיים נוספים במסגרת השלטון המקומי. בהתאם, כוללת תכנית משפיעים סך כולל של 50 תקנים שנתיים, חציים לגברים וחציים לנשים. כמו כן הגדירה החלטת הממשלה כי התכנית "תותאם למגזר החרדי".
11. התכנית מיושמת באמצעות מיזם משותף עם עמותת קמ"ח (עמותה חרדית העוסקת בסיוע בהשתלבות בתעסוקה), ומנוהלת באמצעות ועדת היגוי משותפת (להלן: "**ועדת ההיגוי של התכנית**"), אשר בה חברים נציגי הממשלה (נציבות שירות המדינה, משרד העבודה והרווחה, משרד הפנים ומשרד האוצר), וכן נציגי קמ"ח, נציג אקדמיה חרדית ונציג ציבור.
12. התכנית עוסקת באשכולות תוכן מגוונים: מדינת ישראל והחברה הישראלית, שרות המדינה והשלטון המקומי, מערכות הממשל המרכזיות, ממשקים עם המגזר העסקי, האזרחי ועוד. לצד ההכשרה העיונית, כוללת התכנית תהליכים אישיים לפיתוח זהות מקצועית, תהליכים קבוצתיים לבניית רשת עמיתים, הקניית כלים מקצועיים וכלים ניהוליים, ועיסוק רב בסוגיית הזהות החרדית בסביבה מעורבת. וכל זאת במתודולוגיות שונות: הרצאות, מפגשים, סיורים ברחבי הארץ, עבודות חקר, ליווי בעלי תפקידים ועוד.
13. קהל היעד של תכנית משפיעים הינו נשים וגברים בוגרי אקדמיה חרדיים, מצטיינים, הנמצאים בראשית דרכם התעסוקתית בעולם העבודה. עמיתי התכנית הם עובדי מדינה מן המניין מן היום הראשון להכשרה. לפיכך, כל הליך האיתור, המיון והקבלה לתכנית, מתבצעים באופן דומה למכרזי כוח אדם המקובלים בשירות המדינה, על בסיס חוק שירות המדינה (מינויים), התשי"ט – 1959, הכללים שנקבעו מכוחו והוראות התקשי"ר. במסגרת הליך זה, עוברים המועמדים מרכזי הערכה ומיון, מבחנים קוגניטיביים ואחרים וכן ועדת בוחנים המחליטה באופן סופי על הרכב קבוצת העמיתים.
14. מחזור בודד של התכנית צפוי להימשך כשנתיים וחצי, שבמהלכן משמשים העמיתים כעובדי מדינה מן המניין (פרט לעובדים שייקלטו ברשויות המקומיות). העמיתים מחויבים ככל עובד אחר, ל-8 וחצי שעות עבודה בכל ימות השבוע. לאחר פרק ההכשרה הראשונית, בן חצי שנה בלבד, המתנהל בהפרדה מגדרית, צפויים העמיתים להשתלב בסביבת עבודה מעורבת, במשרות מפתח במשרדי הממשלה השונים ובמוסדות השלטון המקומי.
15. בענייננו, מדובר כאמור בהפעלתה של התכנית **לראשונה**, ובמתכונת פיילוט שבתומה יופקו לקחים ויתקבלו החלטות באשר לאופייה העתידי של התכנית. משיקולים שונים שיתוארו מיד, הוחלט כי המחזורים יופעלו באופן שאינו מקביל: מחזור הגברים ולאחריו מחזור הנשים (עם זאת, אף במסגרת המחזור הנוכחי, המדינה הציעה במסגרת ההליך, כי תתבצע חפיפת זמנים מסוימת, בו יתקיימו מספר פעילויות משותפות לשני המחזורים). המועד האחרון להגשת מועמדות למחזור הגברים היה ביום 14.9.2017. המחזור נפתח לאחר מספר חודשים של הליכי מיון, ביום 28.1.2018, ובסוף חודש יולי 2018, אמור להתחיל שלב ההשמה. באשר למחזור הנשים - שלב הגשת המועמדויות הסתיים ביום 21.3.2018, והתכנית עתידה להיפתח בתחילת חודש אוקטובר 2018.
16. ההחלטה כי המחזורים הנפרדים יופעלו באופן שאינו סימולטני – מחזור גברים ולאחריו מחזור נשים, נעשתה נוכח הרצון לייצר תכנית מדורגת ומאוזנת מבחינה קבוצתית ופדגוגית, שתאפשר הפקת לקחים בין מחזור למחזור, ובעיקר - תציב בפני העמיתים אפשרויות השמה רחבות ואיכותיות. על פי הערכות נציבות שירות המדינה ומשרד הפנים - הערכה המתבססת על הניסיון הנצבר מתהליכי השמה בתוכניות עתודה בשירות הציבורי ובשירות המדינה בפרט - קשה עד מאוד לבצע כ-50 השמות בפרק זמן קצר של מספר חודשים שבין איתור המועמדים לבין השמתם. דירוג מסוים בקבוצות צפוי להביא לשיפור הליך ההשמה בתכנית, ובכך – לאפשר שילוב במשרות טובות ומתאימות יותר, ולקרב את התכנית ליעדיה ולחזונה. לפיכך, ראתה ועדת ההיגוי של התכנית לנכון לפצל את תכנית ההכשרה לשני חלקים, כאשר השמתה של כל קבוצה תתבצע בנקודת זמן אחרת על פני השנה. בנוסף לאמור, ההחלטה על דירוגה של התכנית נבעה גם מהאינטנסיביות של התכנית, מורכבותה ותכניה (5 ימי הכשרה בשבוע של 8 וחצי שעות ביום), וכן מהרצון לאפשר ליווי אינטימי ופרטני של עמיתי ועמיתות התכנית – אלו הקשו על פתיחתם של שני מחזורים במקביל. מחזור הגברים נבחר להיפתח בתחילה, מחמת הימצאותם של הגברים החרדים הרחק מאחור בכל הנוגע לשילובם בתעסוקה (בהתאם לנתונים המעודכנים לשנת 2017 – 51.1% גברים חרדיים בשוק התעסוקה לעומת 73.1% נשים), וכחלק מן הרציונל שעמד בבסיס החלטות הממשלה שהביאו להקמת התכנית. בנוסף, הגורמים המקצועיים הצביעו על חודש אוקטובר כחודש המתאים במידה רבה לפתיחתה של תכנית אינטנסיבית המיועדת לנשים חרדיות, וזאת לאור אילוצי לוח השנה השונים.
17. כפי שנאמר כבר, למדינה חשוב להדגיש כי היא הודיעה כבר, שלאחר בחינה נוספת שנעשתה אגב ההליך, **הוחלט להפעיל את המחזורים הנפרדים הבאים באופן סימולטני**. מתכונת זו תתאפשר במחזורי ההמשך לאחר תהליכי הפקת לקחים ולאחר שמערכות שירות המדינה והשלטון המקומי, יכירו את התכנית ויידעו להיערך לקראת כמות גדולה של קליטות והשמות ביתר אפקטיביות.

**על היבט ההפרדה המגדרית בתכנית משפיעים והאיזונים שנערכו**

1. כאמור, בית הדין האזורי נתן את החלטתו נוכח פתיחתם המדורגת של המחזורים הנפרדים, ונמנע מלהכריע בשאלת משמעותה של ההפרדה כשלעצמה (שאלה בעלת נגיעה מצויה בפניו של בית המשפט הגבוה לצדק, בבג"ץ 6500/17 ובבג"ץ 8683/17). יחד עם זאת, חשוב לעמוד בקצרה על הרקע והאיזונים שננקטו בכל הנוגע להיבט ההפרדה בתכנית – נושא המצוי בליבת התובענה המונחת לפתחו של בית הדין האזורי.
2. בעת קביעת מאפייני תכנית משפיעים, נלקחו בחשבון, הן צרכי המערכת, הן מאפייניהן של תכניות עתודה דומות (כגון – תכנית הצוערים לשירות המדינה ותכנית הצוערים לשלטון המקומי), והן לקחים של תכניות מנהיגות אחרות לציבור החרדי. כל זאת, מתוך הבנה כי קיים צורך לבצע התאמות שאינן קיימות בתכניות העתודה הרגילות, שאליהן מגיעים חרדים מעטים מאד. הצוות נועץ בגורמים שונים בעלי ניסיון בעבודה עם המגזר החרדי, לרבות מומחים מג'וינט ישראל.
3. המדינה מבקשת לחדד, כי גם לאחר בחינת הדברים אגב ההליך, היא עומדת על חשיבות ההתאמה על בסיס מגדרי, בשלב ההכשרה, בתכניות עתודה מסוג זה המותאמות למגזר החרדי. המדינה סבורה כי ללא התאמה זו לא הייתה יוצאת התכנית לדרך, וכי ברירת המחדל בתכניות מסוג זה הינה התאמה מגדרית, המתבטאת בין היתר בקיומה של הפרדה מגדרית תוך איזונים מתאימים. ההפרדה המגדרית, המקובלת גם בתואר הראשון באקדמיה, העלתה משמעותית את הסיכוי לאיתור מועמדים איכותיים ומתאימים מליבת הציבור החרדי, לרבות מועמדים אשר לא היו מגיעים לתכנית בכל אפשרות אחרת. לראיה: כפי שיתואר להלן, שיעורי שילוב העמיתים החרדיים בתכניות עתודה אחרות (הן גברים והן נשים), שואפים לאפס, למרות מאמצי גיוס ושיווק של היחידות המקצועיות האמונות על כך (פרסום בעיתונות החרדית, באתרי אינטרנט חרדיים, במדיה החברתית וכן הרצאות חשיפה ממוקדות לאותו ציבור), ולמרות קיומם של תנאים תומכי השתלבות של אוכלוסיות בעלות רקע דתי כמו הקפדה על כשרות ולינה בנפרד.
4. כמו כן, הפרדה מגדרית בנסיבות אלו אינה בלתי הגיונית, מאחר שצפויות להתבצע התאמות תוכן מסוימות בין המחזורים (מחזור הגברים ומחזור הנשים). זאת, מאחר שגם בשלב זה של חייהם המקצועיים, קיימים הבדלים מסוימים בין הגברים לבין הנשים החרדיות, בכל הנוגע למקצועות יסוד (אנגלית בעיקר) שאינם נלמדים במערכת החינוך החרדית לבנים, וכן סדנאות כישורים רכים שונות אשר תותאמנה למאפיינים המגדריים.
5. בנוסף, וכפי שתואר, מתוך תכנית של שנתיים וחצי, רק בחצי השנה של ההכשרה הראשונית תערך הכשרה בהפרדה מגדרית. חלקה הארי של התכנית, יערך בסביבת עבודה מעורבת, כפי שמתקיים בשירות המדינה בכלל. עוד נציין, כי השיקולים בבחירת המרצים הבכירים ועובדי המדינה אשר יופיעו בה, צריכים להיות מקצועיים בלבד. בהתאם, מחזור הגברים מתקיים תוך קיומן של הרצאות מפי מרצות נשים (ניתן להתרשם בעניין זה מהלו"ז שצורף **כנספח ג'**). כן נקבע מפורשות, כי לא תהיה כל הפרדה בסגל המנהלי, וכך יתבצע בפועל. זאת ועוד, המדינה הציעה במסגרת ההליך כי תתקיים חפיפת זמנים מסוימת בין התכניות במסגרתה יתקיימו מספר פעילויות משותפות לשני המחזורים.
6. מכל מקום, חשוב להדגיש, כי המחזור הראשון בו עסקינן מהווה "פיילוט", שתפקודו והישגיו נבחנים כל העת, הן על ידי ועדת ההיגוי של התכנית, והן באמצעות מחקר מלווה המתבצע על ידי מינהל מחקר וכלכלה של משרד העבודה והרווחה. מאפייני התכנית השונים עשויים לעבור שינויים בהתאם להחלטת ועדת ההיגוי של התכנית ובהתאם להחלטת ועדת ההיגוי ליישום החלטת הממשלה. זאת, על בסיס הפקת לקחים מן המחזור או המחזורים הראשונים. כמו כן, במהלך תכנית הפיילוט ולאחר סיומה, יובאו הנתונים והמסקנות בפני המשנה ליועמ"ש (משפט ציבורי-מנהלי), אשר תבחן את תוצאות הפיילוט והיבטי ההפרדה המגדרית שננקטו בתכנית, תוך שקילת מחויבותה של המדינה לעקרון השוויון ולמחויבות האקטיבית לשוויון מגדרי במרחב הציבורי. בהתאם יוחלט באשר להיבטים אלה במחזורים העתידיים, תוך בחינת מינימום ההפרדה המגדרית הנדרשת במחזורי ההכשרה המקבילים. לצד זאת נאמר, כי למתווה הנוכחי קדמה מחשבה ועבודה רבה, ועל פניו, הוא מהווה פתרון מידתי וסביר לקושי המובנה שבין עולם הערכים החרדי והשקפת עולמו השורשית, לבין הצורך בשילוב אמיתי של חרדים במסגרות המדינה.
7. **נימוקי המדינה**
8. בהתאם להחלטת בית הדין האזורי, ככל שהמדינה לא תוכל לצרף 10 נשים לפחות למחזור הגברים הפועל מזה קרוב ל-3 חודשים, יוקפא מחזור הגברים מיום 22.4.2018 ועד לקבלת החלטה אחרת.
9. עמדת המדינה היא, כי ההחלטה לוקה באופן בלתי סביר במידתיות. הסעד האופרטיבי שנקבע, אינו מעניק את המשקל הנכון לאילוצי המציאות, כמו גם לעובדה כי מדובר במחזור לימודים שהחל כבר לפעול במתכונת שנקבעה מראש, לפגיעה החמורה בעמיתים, ולהשפעה הקשה שעלולה להיגרם למאמצים המופנים בכיוונה של הקהילה החרדית.
10. קודם שנמשיך בדברינו, חשוב להסביר. משמעותה המעשית של הקפאת התכנית, הינה כי הקורס יחדל מלהתקיים. מסקנה זו עולה גם מהתרשמותם של הגורמים המקצועיים בשטח. כפי שתואר, העמיתים שנבחרו לתכנית הינם בוגרי תואר אקדמאי מצטיינים, מן העילית של בני הקהילה החרדית. בחירתם נעשתה לאחר הליכי מיון מורכבים וקשים, ולאחר שחלקם החזיקו בעבודה אחרת אותה עזבו לצורך ההשתתפות בתכנית. במסגרת התכנית, הם מחויבים ליום עבודה מלא של 8 וחצי שעות כל יום ויום. לא ניתן לדרוש מהם להמתין בחוסר ודאות, חסרי מעש, במשך חודשים רבים של ניהול ההליך (הליך ארוך הכולל בין היתר, גילוי מסמכים, שאלונים, תצהירים וסיכומים), עד לבירור התובענה בבית הדין האזורי.
11. נחזור ונדגיש, משמעותה המעשית של החלטת בית הדין קמא הינה, שהחל מיום ראשון הקרוב, יעמדו 20 עמיתי התכנית בפני שוקת שבורה. לשם ההמחשה, בשבוע הקרוב שיועד לעסוק בנושא של "מערכות ממשל – בריאות וחינוך", ובדומה לכל תקופת התכנית, נקבעה מערכת עשירה של הרצאות, תכנים, סיורים והכשרות. כך למשל, ליום ראשון הקרוב נקבעו הרצאות מפי ד"ר מיכאל שראל, מפי פרופ' גבי בן נון, ועוד. ביום שני, נקבעו הרצאות מפי מר אהוד פראוור, מפי פרופ' יונתן הלוי, ועוד. וכך הלאה. עמיתי התכנית כלכלו את צעדיהם בהתאם לתכנית אליה הם הצטרפו, חלקם עזבו עבודה אחרת, והיו נכונים להתמסר לתכניה של התכנית ולערכיה. ככל שהחלטתו של בית הדין קמא תיותר בעינה, הם יוותרו אובדי עצות. המדינה בוודאי שאינה יכולה לדרוש מהם להמתין חודשים ארוכים, בחוסר מעש, מבלי יכולת להתקדם בתהליך שהחלו, להכשרה, לשילוב ולפתיחות – ועד למתן החלטה בתובענה.

**- לו"ז התכנית לשבוע הקרוב המתחיל ביום 22.4.2018, מצורף כנספח ג'**

1. משאמרנו זאת, נפנה לנקודה נוספת בה בא בית הדין האזורי לכלל טעות (עמ' 11 להחלטה). לעניין זה נקדים, כי הדברים שייכתבו להלן באים לשקף את מצב הדברים הנכון מנקודת המבט של רובה של הקהילה החרדית ואינם מייצגים את עמדת המדינה. לדבריו של בית הדין, לא הוכח הצורך בהפרדה המגדרית בשלב ההכשרה. בכך הוא שגה ללא ספק. הצורך בהפרדה בשלב ההכשרה (להבדיל משלב ההשמה) של בני הקהילה החרדית, הינו צורך חיוני ובעל חשיבות עצומה. נכונותם של בני הקהילה החרדים ללמוד במקום מעורב היווה כבר נושא למחקרים שונים. אף שיש מחלוקת באשר למספרים המדויקים בעניין זה, ולמשמעותם, מוסכם שמדובר במספרים נמוכים. בשתי תכניות עתודה שמפעילה המדינה, הקיימות כבר כ-7 שנים (תכנית "צוערים לשירות המדינה", ותכנית "צוערים לשלטון המקומי"), ומתוך מאות רבות של צוערים שהשתתפו במסגרתן, אחוז החרדים שואף לאפס. זאת, למרות שנעשו מאמצים רבים הכוללים תכניות חשיפה ממוקדות, בכיוונו של ציבור זה. המדינה עשתה מאמצים רבים על מנת להביא לתכניות אלו את הציבור החרדי אך בפועל אחוז השתלבותם בתכניות אלו שואף לאפס. נדגיש במאמר המוסגר בהקשר זה, כי במקביל לתכנית משפיעים, המדינה לעולם לא סגרה את שעריה בפני חרדים וחרדיות המעוניינים להשתלב בתכניות העתודה האחרות אשר מתקיימות במעורב – גברים ונשים.
2. עוד נציין בהקשר זה, כי לאחר מתן החלטתו של בית הדין קמא, התקבל מכתבו של הראשון לציון, הרב יצחק יוסף, שמוען למ"מ נציב שירות המדינה, מר פראוור. במכתבו, מתריע הרב יוסף, "כי באם אמנם תתקבל למעשה החלטת בית הדין לעבודה, כל החרדים והיראים לדבר ה' יאלצו להדיר רגליהם מתכנית זו".

**- מכתבו של הרב יוסף מצורף כנספח ד'**

1. אכן, לא מן הנמנע שקיימים גם כאלה בציבור החרדי שלא יימנעו גם מתכנית הכשרה מעורבת. אך כאמור, אין ספק שמדובר במיעוט, ולמצער – בקבוצה שלא תייצג את חלק הארי מהציבור החרדי. חשוב להבהיר בהקשר זה, כי תכנית משפיעים ביקשה לפנות לרוב רובה של האוכלוסייה החרדית, ולא רק לקבוצת מיעוט המוכנה להכשרה מעורבת. חשיבות הפנייה לכלל האוכלוסייה החרדית היא בשילוב קבוצת החרדים בכללותה בשוק העבודה, וכן נועדה להביא לייצוג הולם של כלל האוכלוסייה החרדית במגזר הציבורי, ולהגביר את אמון האוכלוסייה החרדית במוסדות המדינה.
2. נוכח האמור לעיל, ברי כי צירוף 10 נשים למחזור הגברים של תכנית המשפיעים, כפי שהציע בית הדין האזורי, אינו ישים כלל. מבדיקה שנערכה, וכפי שעולה ממכתביהם של העמיתים שהועברו לעיונו של בית הדין קמא, רובם מתעתדים לעזוב את התכנית ככל שתצורפנה נשים, נוכח האיסור הקיים להבנתם במצב דברים זה. הגברים בתכנית החלו את המסלול תוך הסתמכות על התמהיל הנפרד שהוצג להם ולא יהיה זה ראוי לכפות עליהם כעת שינוי בתמהיל ללא הסכמתם. בנסיבות הקיימות, צירוף נשים למחזור הגברים לא יתקבל על ידי העמיתים, יזמין הקצנה ותסיסה, ועלול לפגוע עמוקות גם בשילובם של חרדים בכלל ובתכניות ההכשרה העתידיות בפרט.

**- מכתבי העמיתים כפי שהועברו לעיונו של בית הדין קמא, מצורפים כנספח ה'**

1. זאת ועוד. התכנית החלה זה מכבר ושלב ההכשרה מצוי כבר במחצית הדרך. שילוב נשים בקבוצה קיימת, בשלב מתקדם של העברת הקורס ותכניו, הינו בלתי אפשרי מבחינה פרקטית ומקצועית. לא יהיה ניתן להשלים את הפער הלימודי בצורה ראויה. בנוסף על כך, מטבעה, כתכנית דגל, על המועמדים לעבור הליכי מיון ארוכים ומורכבים. מן הראוי לאפשר לנשים החרדיות הליך מיון הוגן ומקצועי המאפשר רווחי זמן סבירים בין השלבים השונים, וכן התחשבות באילוצי לוח השנה השונים.
2. אם כן עולה, שתוצאתה של ההחלטה, ככל שתיוותר על כנה, הינה קשה ביותר. מאחר ששילוב נשים במחזור הגברים אינו ישים, משמעותה המעשית של החלטתו של בית הדין הינה הקפאת התכנית החל מיום 22.4.2018. כפי שהוסבר, מאחר שלא ניתן יהיה לדרוש מעמיתי התכנית להמתין בחוסר מעש עד לקבלת פסק דין בתובענה, בכך, ייגזר דינו של המחזור לביטול. מדובר אם כן, בפגיעה קשה ומידית בעמיתים שהחלו את הכשרתם ובאמון השביר של הקהילה החרדית ברשויות המדינה ובשילובם האפשרי בשוק התעסוקה.
3. בכל הנוגע לפגיעה בעמיתים, כפי שפורט במכתבי העמיתים שצורפו, חלקם עזבו את מקום עבודתם לצורך ההשתלבות בתכנית. הם הסתמכו על השלמתה של התכנית, והשמתם לאחר מכן במקומות עבודה בשירות הציבורי. הכנסתם תיפגע משמעותית, ובניגוד לאינטרס הצפייה. לכך יש להוסיף, כי חלק מן העמיתים פעלו בתנאים שאינם קלים, כנגד רצון משפחותיהם והסביבה הקרובה להם.
4. גם הפגיעה באמון הקהילה החרדית, עלולה להיות קשה מאד. כפי שניתן להתרשם, החלטתו של בית הדין היכתה גלים. כתבות ומאמרי דעה העוסקים בהחלטה פורסמו הן בכלי התקשורת הכלליים והן באתרים המקוונים החרדיים – אתרים, שרבים מאלו הנחשפים אליהם הינם קהל יעד להכשרה, שילוב ויציאה לשוק העבודה. ישנו אף חשש שאינו מבוטל, שנסיבותיה של פרשה זו והחלטת בית הדין קמא שניתנה בעניינה, ישמשו כר פורה לטענותיהם של המתנגדים הקיצוניים שבקהילה החרדית לכל שילוב ופתיחות.
5. נדגיש, כי תכנית משפיעים יצרה תהליך ייחודי ותקדימי שלא צלח עד כה בשלל תכניות העתודה שהפעילה המדינה. תהליך זה משפיע באופן חיובי ביותר על האינטרס הלאומי שבשילוב חרדים בציבוריות הישראלית בכלל ובמגזר הציבורי בפרט. שומה עלינו להיזהר מלפגוע בכך.
6. מן העבר השני, יש לבחון את הפגיעה הנטענת בשוויון בהפעלתם של המחזורים באופן שאינו סימולטני. כאמור, המדינה חזרה והבהירה, כי בעתיד יופעלו המחזורים הנפרדים במקביל ואף כי היא מתעתדת לקיים אירועים משותפים. לפיכך, הגם שמתקיימת פגיעה מסוימת, הרי שעניין לנו בפגיעה נקודתית, חד פעמית, הנוגעת למחזור הנוכחי שכבר מצוי בעיצומו, ועד לפתיחתו של מחזור הנשים בעוד מספר חודשים. כפי שנכתב, אף במסגרת המחזור הנוכחי, המדינה מתעתדת לבצע חודש חפיפה, בו יתקיימו מספר פעילויות משותפות לשני המחזורים. ממילא, ואף לכך יש ליתן משקל, הסעד האופרטיבי שננקט על ידי בית הדין האזורי, מתמודד עם הפגיעה בדרך של ביטול ולא בדרך של השוואה, משלא ניתן כאמור לשלב נשים במחזור הגברים.
7. חיוני ליתן משקל גם לעובדה כי מדובר בתכנית חלוצית חשובה מאין כמותה. תכנית שנועדה לצורך הכשרת חרדים לקראת כניסה לשוק העבודה ושילובם בתפקידי ליבה ומפתח במגזר הציבורי. התוכנית הותאמה למאפיינים והצרכים הייחודיים של הציבור החרדי, ומתוך החשיבות הרבה שרואה הממשלה בשילובו של ציבור זה בשוק התעסוקה בכלל ובשירות הציבורי בפרט.
8. נוכח כל אלה, סבורה המדינה כי הסעד הזמני שניתן על ידי בית הדין האזורי אינו מתאים ואינו מידתי. על כל מתווה שנקבע, להיערך נוכח אילוצי המציאות. זאת, באופן שלא יפגע פגיעה כה קשה בעמיתי התכנית ובמאמציה של המדינה לבנות גשר ואמון לשילובם של בני הקהילה החרדית.
9. **לסיום**
10. בהתאם לתקנה 362 לתקנות סדר הדין האזרחי, תשמ"ד-1984 (החלה בבית הדין לעבודה מכוח תקנות בית הדין לעבודה (סדרי דין), תשנ"ב-1991), על בית הדין לשקול שיקולים שונים בבואו לקבל החלטה האם ליתן סעד זמני. ראשית, על בית הדין להיות משוכנע על בסיס ראיות לכאורה בקיומה של עילת תובענה. בנוסף, על בית הדין להביא בחשבון שיקולים של מאזן הנוחות, שיקולי צדק, ואת מידתיות הסעד המבוקש.
11. כפי שתואר לעיל, הסעד האופרטיבי שנקבע בענייננו אינו מתאים - לא כסעד זמני, ואף לא כסעד קבוע בתובענה, ככל שזו תתקבל. תוצאתה של הסעד, הינה פגיעה חמורה בעמיתי התכנית, פגיעה ביכולתה של המדינה לגייס עמיתים במחזורים הבאים ובתכניות הכשרה והשמה אחרות, ופגיעה קשה באינטרס הציבורי שבשילוב חרדים בשוק התעסוקה. נוכח כל אלה עומדת פגיעה נקודתית וחד פעמית הנוגעת למחזור הגברים הנוכחי, ועד פתיחתו של מחזור הנשים בעוד מספר חודשים ספורים. שגה אם כן בית הדין באיזונים שערך במסגרת החלטתו.
12. בכל הנוגע לבקשתה של המדינה לעיכוב ביצוע ההחלטה, נזכיר את הדברים הבאים. הכלל הוא, כי הכרעה בבקשה לעיכוב ביצוע החלטה תעשה בשים לב לסיכויי הערעור ולמאזן הנוחות (ראו למשל: ע"א 8674/08 **רוט נ' בנק מרכנתיל דיסקונט בע"מ** (פורסם בנבו, מיום 1.4.2009); רע"א 6689/10 **פלונית נ' פלוני** (פורסם בנבו, מיום 11.10.2010). כידוע, בין שני שיקולים אלו מתקיימים יחסים הידועים כ"מקבילית הכוחות". כך, שככל שנמצא שמאזן הנוחות נוטה במידה משמעותית יותר לכיוון המבקש את עיכוב הביצוע, וככל שלא ניתן יהיה להחזיר את הגלגל אחורנית, ניתן להקל בבחינת סיכויי הערעור.
13. בענייננו, הובהר לעיל כי החלטתו של בית הדין קמא מביאה לתוצאה קשה שמשמעותה, הקפאת התכנית למשך חודשים רבים, וביטולה למעשה. ככל שביצועה של ההחלטה לא יעוכב, לא ניתן יהיה להחזיר את הגלגל אחורנית. במצב דברים זה, נקבע בפסיקה, כי על בית הדין הנכבד לשאול את עצמו, האם ניתן לקבוע "שאין לערעור סיכויי הצלחה כלשהם". בית הדין אינו נכנס לפרטי הערעור ואינו בוחן סיכוייו לפני ולפנים. כאשר הערעור אינו משולל כל יסוד - יעוכב הביצוע, על מנת למנוע סיכול מראש של הערעור (ראו: בש"א 113/89 **רובין ואח' נ' זוהר ואח'** פ"ד מג(1) 490, 492; בש"א 9343/96 **בדיחי נ' מתתיהו** תק-על 97(1), 821).
14. במסגרת ההחלטה לעיכוב ביצוע פסק דין שניתנה בבש"א 3522/12 **המרכז למימוש זכויות רפואיות בע"מ ואח' נגד לשכת עורכי הדין ואח'** (פורסם בנבו, מיום 20.5.2012), עמדה כב' השופטת ארבל על שיקולים נוספים שיש לקחתם בחשבון במסגרת החלטה בבקשה לעיכוב ביצוע. לדבריה, יש ליתן משמעות גם לחשיבותו הציבורית של הנושא העומד במרכזה של הבקשה. לא ניתן, בענייננו, להתכחש לחשיבות הציבורית שישנה לשאלות העקרוניות שעולות בהליך.
15. **לבסוף נאמר. חשיבותן של התכניות השונות המיועדות לשילוב חרדים בתעסוקה ובציבוריות הישראלית, הינה עצומה. הן מקדמות ערכים של מצוינות, של שילוב, של פתיחות ושל גיוון תעסוקתי. יש בהן בכדי לתרום רבות לחברה ולכלכלה הישראלית, למערכות השלטון ולשירות המדינה. פגיעה שאינה מאוזנת, עלולה לגרום נזק קשה לתכניות אלו בעתיד.**
16. **מכל המקובץ לעיל, בית הדין הנכבד מתבקש ליתן רשות ערעור על החלטתו של בית הדין האזורי, ולעכב את ביצועה של ההחלטה עד לקבלת החלטה אחרת בדיון שהתקיים בערעור**.

היום: ו' באייר התשע"ח, 21 לאפריל 2018

|  |
| --- |
| יצחק פרדמן, עו"ד  המחלקה למשפט העבודה  בפרקליטות המדינה |

