

נובמבר 2012

ללקוחותינו הנכבדים שלום רב,

הנדון: עובד המקבל שכר בעמלות מכירה זכאי לתוספת בשיעור של 50% עבור מכירות שביצע בשבת ובחג

1. הכלל הוא כי עובד המועסק במנוחה השבועית זכאי לקבל תוספת של 50% לשכרו הרגיל בעד השעות שבוצעו במנוחה השבועית.
2. בימים אלה ניתן על ידי בית הדין האזורי לעבודה בתל אביב פסק דין בו נקבע כי עובד שעבד בשבת זכאי לתוספת עבור עבודה בשבת (50%) לא רק בחישוב שכר הבסיס שלו אלא גם עבור עמלות בגין מכירות שביצע במהלך עבודתו במנוחה השבועית.
3. התובע עבד כמוכרן בערוץ הקניות בטלוויזיה והשתכר על פי שעות עבודתו בפועל ובנוסף על בסיס עמלות בגין מכירות שביצע באמצעות הטלפון. בתקופת עבודתו שולם לו גמול עבור עבודה במנוחה השבועית בהתאם לשכרו השעתי, אך לא בעבור עבודה במנוחה השבועית על רכיב העמלות בעבור המכירות שביצע בימי המנוחה השבועית.
4. בית הדין קובע כי הואיל והעמלות הן חלק מן השכר הקובע לפיצויי פיטורים (ע"ע 170/03 (ארצי) עזרא נ' יה"ב פרויקטים), הרי שיש מקום לראות בהן כחלק מ"השכר הרגיל" לצורך תשלום עבור עבודה בשבת.
5. בית הדין דחה את עמדת המעסיק כי קיים קושי בחישוב עמלות המכירה שכן הוא כולל פרמטרים שונים, לרבות אלה התלויים בעובדים אחרים (כגון עמלה בגין ניהול צוות המשולמת כאחוז מסך העמלות החודשי של אנשי הצוות): "אכן, עמלות יכולות להיקבע בנוסחה פשוטה של אחוז משווי העסקה המבוצעת ויכולה להיקבע בנוסחה מורכבת יותר המתחשבת במשתנים רבים, כגון יעדים שהמעביד מעמיד בפני העובד, הישגי העובד ביחס לחבריו לקבוצה וכדומה. לדעתנו, אין כדי להוציא את העמלה ממסגרת השכר הרגיל כמשמעותו בסעיף 18 לחוק שעות עבודה ומנוחה".
6. עמדתנו היא שניתן להגיע למסקנה דומה גם בהתבסס על לשון סעיף 17(א) לחוק שעות עבודה ומנוחה שקובע במפורש כי כאשר מדובר בשכר המשולם, כולו או חלקו, "לפי כמות התוצרת" ישלם המעביד בעד כל יחידה שנעשתה בשעות המנוחה השבועית שכר עבודה שלא יפחת מ: 1.5 מהשכר המשתלם בעד כל יחידה שנעשתה בשעות הרגילות.
7. אין ספק כי העיקרון המנחה את בתי הדין לעבודה בסוגיית העסקת עובדים במנוחה השבועית נותר ברור ואיתן: גמול בגין עבודה במנוחה השבועית נועד להפוך את ההעסקה במנוחה השבועית כפחות כדאית עבור המעסיק.

נחום פינברג *

ארנה שר

קרן שליט

עמי שחר

סמדר קפלן

אפרת בירן

אורלי אבירם

יעקב מלישקביץ

ירון קרמר

מיכל פינברג-דורון **

אלון נוי

נעמה שבתאי בכר

אורית כוזם

אסף ארזי

דוד משה

ענבל אלטמן

גליה קליגמן

אוהד גלעד

רוני איטח-גנט

נטלי קמחי

גלי שטיינברג

מאיה גבעון

עדי תורג'מן

ליאת כהן

אילה פלזנטל דברת

רוני יואלי פולק

חן גבאי

נעה מינדלין

טובה שרון

ג'ניה ווילינסקי

רועי הראל

אסף בקר

* נוטריון

** חברה גם בלשכת עורכי הדין של ניו-יורק

בברכה,

מזכל פינברג-דורון, עו"ד

נ. פינברג ושות', עורכי דין ונוטריון