

## בית הדין הארצי לעבודה

עבל8/06/000678		
----------------	--	--

המערער  
המשיב

גבריא אל אלקסלסי  
המוסד לביטוח לאומי

בפני: השופט יגאל פליטמן, השופט שמואל צור, השופטת רונית רוזנפלד  
נציג עובדים מר יצחק ברק, נציג מעבידים מר יצחק דויטש

בשם המערער - עו"ד שי מזרחי

בשם המשיב - עו"ד חיה שחר

### פסק דין

1. לפנינו ערעור על פסק דינו של בית הדין האזורי בתל אביב (השופטת שרה מאירי ונציגת הציבור גב' ת. ברץ; בל 7206/05), בו נדחתה תביעת המערער מינואר 2005 לתשלום קיצבת נכות כללית מהטעם שאי כושרו להשתכר נגרם לו בהיותו לא תושב ישראל.

2. המערער עזב את ישראל בשנת 1976 ושב אליה כתושב בשנת 1988. בין השנים 1989 לשנת 2002 הגיש המערער מספר תביעות להכרה בו כנכה כללי הזכאי לקיצבת נכות כללית וכולן נדחו מהטעם שאי כושרו להשתכר נגרם לו לפני היותו תושב ישראל, סעיף 196(א) לחוק הביטוח הלאומי [נוסח משולב] התשנ"ה-1995.

3. משנדחו תביעותיו של המערער בין השנים 1989 ל- 2002 והמערער, עקב זאת לא פנה לבית הדין או פנה לבית הדין ותביעתו נדחתה או נמחקה, אזי ההחלטות לגבי אותן שנים הפכו להיות להחלטות חלוטות. לאור זאת, ליקויו של המערער שנוצרו בתקופת שהותו בחו"ל ובגינן נקבע כי הוא איבד את כושרו להשתכר טרם היותו תושב - אכן אין להתחשב בהם לענייננו.

4. ברם, בשנת 2005 הגיש המערער תביעה חדשה ובה טען כי עקב מחלת הסרטן בה לקה בשנת 2004, בעת היותו תושב ישראל, הוא איבד את כושרו להשתכר.

5. לגבי תביעה זו, על המוסד לבדוק אותה בנפרד, לגופה, בהתייחס אך ורק לליקויים בהם לקה המערער מאז שובו ארצה והפיכתו בשנית לתושב, ולקבוע לאור זאת האם אכן המערער עונה על הגדרת "נכה" שאיבד את כושרו להשתכר בגין ליקויים אלה.

6. באשר לכך, שימת הלב מופנית כי גם על פי הגדרת "נכה" בסעיף 195 לחוק וגם לגבי קביעת דרגת אי כושר על פי סעיף 209 לחוק נקודת המוצא לקביעת דרגת אי הכושר הינה ליקוייו של האיש. בנסיבות אלה, ההפרדה בין הליקויים בהם לקה המערער בעת היותו תושב והשלכתם על כושרו להשתכר, לבין הליקויים בהם לקה המערער בעת שלא היה תושב ישראל והשלכתם על כושרו להשתכר - מתבקשת מאליה. אחרת יגרם עוול לתושב ישראל שליקוייו בהם לקה בעת היותו תושב ישראל והגורמים לכך שהוא יאבד את כושר עבודתו, תשלל זכאותו לקיצבת נכות כללית.

7. סוף דבר, על המוסד לביטוח לאומי לבחון את תביעת המערער לשנת 2005 על פי האמור ולהודיע לו תשובתו תוך 30 יום מהיום.

8. משהמערער מיוצג על ידי הסיוע המשפטי, אין צו להוצאות.

ניתן היום ה' בחשוון, תשס"ח (17 באוקטובר 2007) במעמד הצדדים

---

השופטת רונית רוזנפלד

---

השופט שמואל צור

---

השופט יגאל פליטמן

---

מר יצחק דויטש, נציג מעבידים

---

מר יצחק ברק, נציג עובדים