

מדינת ישראל

משרד המשפטים

מחלקת יעוץ וחקיקה (אזרחי)

כ"ט כסלו תש"ע

16 דצמבר 2009

לכבוד

מר בני אליהו

מבקר עיריית טבריה

רח טבור הארץ, ת.ד 1020

טבריה

שלום רב,

הנדון: השתתפות מבקר העירייה בישיבות

סימוכין: מכתבד מיום 15.10.09

במענה למכתבד שבסימוכין אבקש להשיבך כדלקמן:

1. הסוגיה העולה במכתבד עוסקת, באופן כללי, ביחס שבין הוראות הדין השונות העוסקות בנוכחותם של מבקר העירייה והיעוץ המשפטי לעירייה בוועדות העירייה השונות, ובאופן פרטני, בשאלה האם ראוי מבקר העירייה להיות נוכח בדיוני ועדת המכרזים לבחירת עובדים בכירים בעירייה.

2. ראשית, נציג את הוראות הדין השונות.

3. סעיף 170ב(ה) לפקודת העיריות קובע כי:

לצורך ביצוע תפקידו יוזמן מבקר העירייה ויהיה ראוי להיות נוכח בכל ישיבה של מועצת העירייה או כל ועדה מועדוניה או כל ועדה מועדותיו של גוף עירוני מבוקר; בישיבה שאינה סגורה ראוי הוא להיות נוכח אף על ידי עובד מעובדיו.

4. סעיף 6(ג) לחוק הרשויות המקומיות, תשל"ה-1975, קובע כי:

לצורך ביצוע תפקידו יוזמן היועץ המשפטי ויהיה ראוי להיות נוכח בכל ישיבה של מועצת הרשות המקומית או כל ועדה מועדותיה, בין בעצמו ובין באמצעות עובד אחר של הלשכה המשפטית, ותינתן לו הזדמנות לתת את חוות דעתו, בעל פה או בכתב, לפני קבלת כל החלטה.

5. סעיף 169ב(ד) לפקודה קובע:

היעוץ המשפטי של העירייה יהיה משקיף בישיבות ועדת המכרזים לבחירת עובדים בכירים, למעט בישיבות שענינן מינוי היועץ המשפטי של העירייה.

6. תקנה 24(ב) לתקנות העירות (מכרזים לקבלת עובדים), תש"ס-1979 קובעת כך:

בישיבת ועדת הבחינה לא יהיה נוכח אדם פרט לחברי הועדה, מזכיר הועדה, מזכיר

לניהול פרוטוקול, נבחן או נבחנים;

7. הסוגיה שהועלתה במכתבך היא האם מבקר העירייה רשאי להיות נוכח בישיבת הוועדה לבחירת גזבר עיריית טבריה.

8. בהתאם לחוות דעתו של היועץ המשפטי לעירייה שצורפה לפנייתך, למבקר העירייה "אין כל זכות להיות נוכח בישיבות הוועדה". היועץ המשפטי הגיע למסקנתו זו מצירוף תקנה 24(ב) לתקנות העיריות (מכרזים לקבלת עובדים) וסעיף 169ב(ד) לפקודת העיריות. לשיטת היועץ המשפטי לעירייה, הואיל, ומחד, נקבע בתקנות כי בוועדת הבחינה לא יהיה נוכח אדם פרט למנויים בתקנה, ומאידך, נקבעה בחוק חובת השתתפותו של היועץ המשפטי לעירייה בוועדת המכרזים לבחירת עובדים בכירים כמשקיף, הגיע היועץ המשפטי לעירייה למסקנה כי המבקר אינו רשאי ליטול חלק בדיוני ועדה זו.

9. את הוראת סעיף 170ב(ה) לפקודת העיריות בדבר השתתפות המבקר בוועדות העירייה, מיישב היועץ המשפטי לעירייה בכך שחובת הזמנה זו מופיעה גם בסעיף 6(ג) לחוק הרשויות המקומיות (יועץ משפטי), ובכל זאת קבע המחוקק באופן ספציפי את חובת השתתפותו של היועץ המשפטי כמשקיף בוועדת המכרזים לבחירת עובדים בכירים ומכאן שאין ללמוד מהוראת סעיף 171ב(ה) הכללית לעניין הוועדה הספציפית הנדונה.

10. עם כל הכבוד, אנו סבורים כי חוות דעתו של היועץ המשפטי לעירייה בטעות יסודה וזאת מכמה סיבות. האחת, אף אם נאמר שהוראת תקנה 24(ב) לתקנות המכרזים לקבלת עובדים עומדת בסתירה להוראת סעיף 170ב(ה) לפקודת העיריות, תקנה שהיא חקיקת משנה אינה יכולה לסתור דבר חקיקה ראשית ומשכך האמור בסעיף 170ב(ה) גובר.

11. הסיבה השנייה, היחס בין סעיף 6(ג) לחוק הייעוץ המשפטי בדבר חובת הזמנת היועץ המשפטי, בין היתר, לוועדות המועצה, לבין סעיף 169ב(ד) לפקודת העיריות בדבר השתתפות היועץ המשפטי כמשקיף, הוא שההוראה האחרונה עניינה בחובת היועץ המשפטי ליטול חלק בדיוני ועדת המכרזים לעובדים בכירים בעוד סעיף 6(ג) לחוק הייעוץ המשפטי אינו מטיל חובה על היועץ המשפטי ליטול חלק בישיבות המועצה וועדותיה כי אם מטיל על הרשות המקומית חובה להזמין את היועץ המשפטי ומאפשר ליועץ להשתתף בישיבות כאמור.

12. הסיבה השלישית, לא ניתן לומר כי כוונת המחוקק היא שחובת השתתפותו של היועץ המשפטי כמשקיף בוועדה תייתר את פעילותו של המבקר בעניין זה. היועץ המשפטי לרשות המקומית ומבקר הרשות משמשים שניהם כ"שומרי סף"

שמטרתם לוודא את תקינות התנהלותה של הרשות המקומית. הם אינם באים זה תחת זה כי אם זה לצד זה.

13. לאור האמור אנו סבורים כי המבקר רשאי להיות נוכח בדיוני ועדת המכרזים לבחירת עובדים בכירים בעירייה.

בברכה,
הראל גולדברג, עו"ד

העתקים : גב' שרית דנה, המשנה ליועץ המשפטי לממשלה (אזרחי)
מר יהודה זמרת, היועץ המשפטי, משרד הפנים
מר שמעון בלסן, היועץ המשפטי לעיריית טבריה