

העוררת

סואעד אלאטפל בע"מ

ע"י ב"כ עוה"ד עמית לוין ו/או שגיא רבינוביץ

מרח' מצדה 7, בני-ברק

טל: 076-8668990 פקס': 076-8668991

- נ ג ד -

המשיב

משרד החינוך

ע"י ב"כ מלשכת היועצת המשפטית במשרד החינוך

רח' דבורה הנביאה 2, ירושלים

טל: 02-5603740 פקס': 02-5603840

החלטה

בפנינו ערר על החלטה שניתנה על ידי מנכ"לית המשיב (להלן: "המנכ"לית") ביום 11.8.2022 לדחות בקשה שהגישה העוררת לקבל רשיון בעקבות העברת גן ילדים שהפעילה למבנה אחר, ברחוב משה שרת 10 בעכו, סמל מוסד 724872 לשנה"ל תשפ"ג.

החלטת המנכ"לית

בהחלטת המנכ"לית נדחתה הבקשה לרשיון לשנה"ל תשפ"ג מהטעמים הבאים:

1. לשכת הבריאות מתנגדת למתן רשיון – גן ילדים אינו ערוך לפתיחת שנת הלימודים.
2. עפ"י ממונה הבטיחות במבנה פועל גן בבעלות אחרת.

יצוין כי העוררת הגישה לצד הערר גם בקשה לרשיון זמני ולחלופין לקביעת מועד דיון דחוף בערר. המשיב הגיב לבקשה והתקיים דיון בנוכחות הצדדים. בהחלטת הוועדה מיום 19.9.2022 נדחתה הבקשה לרשיון זמני מהטעם שמדובר בצו עשה, החופף את מלוא הסעד המבוקש בערר ואינו מקפיא מצב קיים. עם זאת הוועדה קבעה דיון בערר לגופו.

עיקר נימוקי העוררת

העוררת טענה בכתב הערר, כי היא הפעילה גן ברשיון במשך חמש שנים והבקשה לרשיון חדש הוגשה על ידה בעקבות מעבר למבנה אחר.

לטענת העוררת מדובר בגן מושקע ומטופח שבהקמתו הושקעו כשלושה וחצי מיליון ₪. הגן נועד לפתח ולקדם את האוכלוסייה הערבית בעכו באמצעות תוכנית דו לשונית של פיתוח היכולות בשפה האנגלית. בראש הגן עומד מר אחמד סואעד, איש חינוך ותיק שניהל במשך כשלושה עשורים מתנ"סים. הגן קיבל רשיון משנת 2017 עד לשנת 2022.

היות ותקופת השכירות של המבנה בו פעל הגן בעבר הסתיימה, ביקשה העוררת לקבל רשיון לגן במבנה אחר ברחוב משה שרת 7 בעכו. אז, לטענת העוררת, החלה מסכת של רצף טעויות וכשלים בהתנהלות הבודקים מטעם המשיב.

העוררת טענה כי ביום 7.6.2022 התקשר בודק בטיחות מטעם המשיב שביקש לערוך מבדק בטיחות בגן בהתראה של חצי שעה בלבד. העוררת טענה כי באותו זמן מר סואעד היה באבל משפחתי בישוב שפרעם ומשכך לא הסכים לאפשר לערוך מבדק בגן. נטען כי הבודק לא השיב לפנייתו של מר סואעד שביקש לקבוע מועד אחר לעריכת הביקורת. למרות זאת, למחרת היום, בתאריך 8.6.2022, התקבלו תוצאות של מבדק בטיחות בו הומלץ לסרב לבקשת העוררת בטענה כוזבת לפיה לא ניתנה אפשרות לבודק ולקב"ט הרשות להיכנס לגן.

בהמשך שלחה העוררת מכתב למשיב בו שטחה את טענותיה וציינה כי היא נכונה לכל מבדק בטיחות בתיאום של יום אחד מראש. המשיב לא השיב לפנייה במשך כמעט כחודשיים ולפתע ביום 11.8.2022 ניתנה החלטת המנכ"לית נשוא הערר.

העוררת טענה כי לשכת הבריאות לא ערכה ביקורת בגן מכיוון שהמוסד היה סגור ביום 6.6.2022 וכי הדו"ח מתייחס לגן אחר של העוררת, גן אלעולמאא. נטען כי בעלי העוררת התחנן בפני הבודק מטעם משרד הבריאות לערוך ביקורת בגן והבודק הגיע לגן רק בתאריך 17.8.2022, 6 ימים לאחר מתן החלטת המנכ"לית. הדו"ח שנערך בעקבות הביקורת בגן לא הועבר לעוררת עד היום חרף הבטחה שניתנה לעוררת להעבירו בתוך מספר ימים ממועד הביקורת.

העוררת טענה כי היות ולא נערכה ביקורת בגן מכיוון שהבודק לא הסכים לקבוע מועד אחר לעריכת הביקורת כאמור, החלטת המנכ"לית היא החלטה לא סבירה ובלתי מידתית.

העוררת הגישה בקשה לצירוף ראיות: תכתובת בין המפקחת על הגן, הגב' סנא בקרי, לבין בעלי העוררת מר אחמד סואעד באשר לתיאום ביקורת בגן וצילום של שלט עם הכתובת שתלתה הבעלות בכניסה לגן ביום 1.9.2022, נוכח העובדה כי הכתובת הנכונה לא סומנה בנכס עד אז.

עיקר נימוקי המשיב

בכתב התגובה לערר טען המשיב כי בשנות הלימודים תשע"ח עד תשפ"ב הפעילה העוררת גן ילדים ברשיון ברחוב העצמאות 12 בעכו.

ביום 31.3.2022 הגישה העוררת בקשה לרשיון חדש לגן ילדים בסמל 724872 עבור שנה"ל תשפ"ג, בעקבות מעבר מבנה. בהתאם לנהלי הרישוי בקשה למעבר מבנה נחשבת כבקשת רישוי חדשה ולא כבקשה לחידוש רשיון, שכן מדובר במבנה חדש אשר טרם נבחנה התאמתו לשמש כמוסד חינוך מכלל ההיבטים – בטיחות; תברואה; התאמה פדגוגית; תכנון ובניה.

ביום 10.5.2022 שלח המשיב לעוררת מכתב המפרט את הליקויים אשר נמצאו במסגרת הבקשה לרשיון. העוררת ביקשה ארכה ובאופן חריג אושרה לה ארכה של 7 ימים.

ביום 18.5.2022 שלח המשיב לעוררת מכתב נוסף המפרט את הליקויים והיא נדרשה לתקן את הבקשה לרשיון ולהגיש את המסמכים המתוקנים בתוך 7 ימים. בהמשך השלימה העוררת את הגשת המסמכים החסרים. לאחר שהעוררת השלימה והגישה דו"ח התאמת תשתית עבור גן ילדים ברחוב משה שרת 10 בעכו וחווה שכירות לנכס זה, נותבה הבקשה לבחינה של גורמי המקצוע.

ביום 7.6.2022 יועץ הבטיחות מטעם המשיב, מר חננאל טופורק, הגיע לעכו על מנת לערוך מבדקי בטיחות בגנים בעיר. נלווה אליו קב"ט מהרשות המקומית. מר טופורק הגיע אל רחוב משה שרת 10 על מנת לערוך מבדק לגן חדש השייך למחוז החרדי. לאחר שסיים את המבדק התקשר למנהל העוררת מר סואעד והודיע לו כי הוא נמצא ברחוב משה שרת והוא מעוניין לערוך ביקור בגן. מנהל העוררת הגיב בתקיפות ותוך הרמת קול וטען כי אין לו סמכות להיכנס לגן. כמו כן הוא אינו פנוי לאור מחוייבות משפחתית. באותה שיחה מר סואעד לא אמר דבר בנוגע לכתובת המוסד ואף לא הציע כי נציג אחר מטעמו יפתח את הגן לצורך עריכת הביקורת, כפי שנהוג במקרים דומים.

מר טופורוק הגיע בהמשך לרחוב העצמאות 12 בעכו, שם הפעילה העוררת את גן הילדים בשנה"ל תשפ"ב והוא ביקש לערוך מבדק במקום בשל העובדה שמבדק כגון זה לא נערך בגן בשנים האחרונות. אולם, אישתו של נציג הבעלות מר סואעד מנעה את כניסתו לגן בהתאם להנחיית בעלה בשיחה טלפונית שקיימה עימו.

בהתאם לכך, ביום 27.5.2022 יצאה חוות דעת בטיחותית שלילית.

ביום 13.6.2022 נשלח לעוררת מכתב התראה לפני דחיית הבקשה לרשיון מהטעם שהעוררת לא שיתפה פעולה עם יועץ הבטיחות מטעם המשיב. תגובה למכתב ההתראה נשלחה ביום 20.6.2022 בה נטען כי לא היה באפשרות מנהל העוררת לאפשר את כניסת יועץ הבטיחות לגן מחמת אבל על קרוב משפחה אך בכוונתו לשתף פעולה עם המשיב. במהלך חודש יוני 2022 ניסו גם מפקחים מטעם לשכת הבריאות לבקר בגן אך העוררת מנעה את כניסתם. ביום 6.6.2022 מנהל העוררת מנע ממר אלכס פרלין מפקח מלשכת הבריאות להיכנס לגן בטענה כי הגן אינו ערוך ומוכן.

ביום 22.6.2022 יצאה חוות דעת שלילית מלשכת הבריאות בה נכתב כך :

"המוסד היה סגור.

בשיחה שנערכה עם בעל המוסד נמסר כי בכוונתו לפתוח את הגן שבנדון בתאריך 1.9.2022, לאור כך ומאחר וגן הילדים טרם מוכן לפתיחה לקראת הפעלתו, לא ניתן באופן טכני לבדוק את הגן ולמסור חוות דעתנו למוסד שבנדון.

לאור האמור לעיל, לא נוכל לאשר הבקשה בעת הנוכחית.

לקראת פתיחה המוסד ורק לאחר הכנתו המלאה לשימוש ולביקורת תברואתית, יש להעביר אלינו בקשה מחודשת.

נציין כי סמל המוסד היה שייך לגן הממוקם בכתובת שונה מזו הנוכחית".

ביום 21.7.2022 עובדת הרישוי, הגב' איריס חבאז פנתה למר נוגה סדאי מפקח נפתי להנדסת הסביבה מלשכת הבריאות וביקשה הסבר מפורט אודות חוות הדעת השלילית שהוציאה לשכת הבריאות. מר סדאי השיב לה כי "בכל ניסיון שנעשה לבצע ביקורת במקום נענינו בשלילה ע"י הבעלות מאחר ולטענתם מהמקום אינו מוכן לביקורת ונמצא בשלבי הכנה לקראת שנת הלימודים הבאה".

בהמשך התשובה צויין כי "ככל שהם יהיו מוכנים, שייצעו אותנו ונגיע לביקורת, רק מבקש לא להכניס בקשה חדשה אם הם לא באמת מוכנים, הדבר יוצר את הסיטואציה הבעייתית הנוכחית ואנחנו עמוסים בעבודה".

יום לאחר דחיית הבקשה על ידי המנכ"לית פנה ללשכת הבריאות לראשונה מר סואעד בבקשה לערוך ביקורת במקום. על אף שהבקשה כבר נדחתה ולפנים משורת הדין ערכו מפקחי לשכת הבריאות ביקור בגן ביום 17.8.2022. בביקור זה מצאו מפקחי לשכת הבריאות כי המבנה אינו מתאים לשמש כגן ילדים, הוא שוכן במבנה אשר שימש כמתקן תקשורת של בזק ועל הגג אנטנה סלולרית פעילה. במקום מערכות חשמל רבות אשר השפעתן מבחינת קרינה אינה ברורה. תאי השירותים בגן ללא דלתות והם פתוחים לחלל הגן. כיתת הגן ממוקמת בקומה השנייה ללא מעלית. החצר ממוקמת במרחק מכיתת הגן, היא קטנה ובמקום ישנן גרוטאות וחומרי בניה ועוד. בשל סכנת הקרינה במקום ציינה לשכת הבריאות כי תידרש התייחסות מקצועית של המשרד להגנת הסביבה.

ביום בו נערכה הביקורת שלח מר סואעד הודעת ווטסאפ אל מפקח לשכת הבריאות מר פרלין וביקש לעכב את העלאת הביקורת למערכת ב-4 ימים, על מנת שבינתיים העוררת תתקן מספר ליקויים ותעביר תמונות של המצב החדש ללשכת הבריאות. העוררת לא העבירה תמונות אך ביום 23.8.2022 ערך מר פרלין ביקור נוסף בגן ביחד עם תברואן מטעם הרשות המקומית. בביקור זה נמצאו ליקויים דומים והתברר כי הגן פעיל ועובד ללא אישור לשכת הבריאות וללא רישיון. המשיב טען כי הוסבר לעוררת כי מאחר שגן הילדים ממוקם במבנה בעל אופי ושימוש שונים בתכלית משל גן, יידרש במקרה זה בירור מעמיק מול גורמי מקצוע נוספים במשרד הבריאות.

המשיב ציין גם כי ביום 20.7.2022 ביקרה במקום מפקחת פדגוגית גב' סנא בקרי והיא נוכחה כי הגן נמצא בקומה השנייה ללא מעלית, כאשר הילדים נדרשים לעלות מספר רב של מדרגות וכי במקום ישנן תשתיות תקשורת.

לעמדת המשיב, בהעדר אישור מלשכת הבריאות לא ניתן לתת רישיון לעוררת. העוררת לא אפשרה ללשכת הבריאות לבקר בגן, דחתה את בקשת לשכת הבריאות לערוך ביקור במקום מהטעם שהגן אינו מוכן וערוך.

בענייננו, לא רק שהמוסד לא היה ערוך ומוכן בחודש מרץ 2022, הוא אף לא היה מוכן בחודש יוני 2022 בסמוך לפתיחת שנת הלימודים. זאת על אף שמוסד חינוך אמור להיות ערוך ומוכן כבר בעת הגשת הבקשה לרישיון על מנת שהמשיב יוכל להעריך את מצבו של המוסד ולקבל החלטה לפני פתיחת שנת הלימודים. מר סואעד, בעלי העוררת אף מסר למפקחי לשכת הבריאות שהם אינם יכולים להיכנס לגן מכיוון שהוא אינו ערוך ומוכן ולא מכל סיבה אחרת.

בנוגע לטענת העוררת כי בעליה נאלץ להתחנן בפני הבודק מטעם משרד הבריאות לבצע את הביקורת נטען כי רק ביום בו יצאה החלטת המנכ"לית פנתה העוררת לראשונה למפקח לשכת הבריאות בעניין והביקורת נערכה בגן בתוך פחות משבוע ממועד הפניה. במסגרת הביקור בתאריכים 17.8.2022 ו-23.8.2022 נמצאו ליקויים מהותיים שאינם מאפשרים מתן רישיון. גם המפקחת הפדגוגית אשר ביקרה במקום מאששת בדבריה את עמדת לשכת הבריאות בנוגע למתקני התקשורת ולמיקומו של הגן בקומה השנייה, כאשר לשם ההגעה אליו יש צורך לעלות במדרגות רבות.

בנוגע לטענת בעלי העוררת כי לא יכל לקבל את יועץ מבדק הבטיחות מאחר והיה באבל נטען כי נוכחותו לא הייתה הכרחית לעריכת הביקורת ומר סואעד לא הציע שנציג אחר מטעמו יתלווה לביקורת. הוא שלל מכל וכל את האפשרות לעריכת הביקורת בגן ומסר כי הגן לא ערוך לביקורת. מנהל העוררת לא אישר את כניסתו של מר טופורק גם לגן הילדים שהפעילה העוררת ברחוב העצמאות וזאת על אף שאשתו הייתה במקום.

בנוגע לטענה כי נפלה טעות בכתובת הגן מצד יועץ הבטיחות אשר ביקר ברחוב משה שרת 10 ולא ברחוב משה שרת 7, נטען כי מר טופורק נשלח לערוך ביקור בגן ילדים בפיקוח חרדי ברחוב שרת 10 וכך עשה. ביקורו בכתובת זו לא נבעה מטעות ולא הייתה קשורה דווקא בעוררת. לאחר מכן, כאשר התקשר אל מר סואעד, הוא לא אמר בשום שלב שהגן נמצא ברחוב שרת 7 ולא ברחוב שרת 10 – זו הכתובת שציינה העוררת בבקשה לקבלת רשיון. לכן, ככל שיש טעות בכתובת, מדובר בטעות של העוררת וככל שהמוסד נמצא בכתובת אחרת מזו שצוינה בבקשה, אזי המסמכים שהוגשו למערכת הרישוי אינם רלוונטיים ויש לדחות את הבקשה כבר מטעם זה.

דיון והכרעה

ביום 15.11.2022 קיימה הוועדה דיון בנוכחות נציגי העוררת ונציגי המשיב.

לאחר שהוועדה שמעה את טענות הצדדים וחזרה ועיינה בכתבי הטענות ובכלל המסמכים שהוגשו, החליטה הוועדה לדחות את הערר. להלן נפרט את נימוקי ההחלטה.

בהתאם להוראות חוק הפיקוח על בתי ספר, התשכ"ט-1969 (להלן: "חוק הפיקוח"), המבקש להקים ולנהל בית ספר חייב על פי חוק לקבל רשיון ממוסד החינוך להפעלת בית הספר. כך נקבע בסעיף 3 לחוק הפיקוח:

"לא יפתח אדם בית ספר ולא יקיימו אלא אם יש בידו רשיון לפי חוק זה ובהתאם לתנאיו ולא יפרסם אדם פתיחת בית ספר אם אין עליו רשיון כאמור (להלן-רשיון)".

מבקש רשיון נדרש לפנות בבקשה למנכ"ל משרד החינוך ולצרף לבקשתו את הפרטים הנדרשים על פי חוק. הבקשה נבחנת על ידי אגף לחינוך מוכר שאינו רשמי במשרד החינוך בהתאם להוראות חוק הפיקוח, לתקנות פיקוח על בתי ספר (בקשה לרשיון) התש"ל – 1970, לכללי פיקוח על בתי ספר (מבחנים למתן רשיונות), התשל"א-1971 ולנוהלי משרד החינוך). בין היתר יש צורך לקבל אישור של משרד הבריאות, לקיים רמה נאותה של תכנית לימודים, הכשרת סגל, מבני גישה, לעמוד בתנאי בטיחות הנדרשים ולהראות בסיס כספי לקיומו של בית הספר (ר' בין היתר סעיפים 4-6 לחוק הפיקוח).

סעיף 9(א) לחוק הפיקוח, קובע כדלהלן:

(א) "לא יתן המנהל הכללי רשיון אלא אם הוא סבור כי תובטח רמה נאותה בהתאם לתקן ולנהוג בסוג בית-הספר שהבקשה מתייחסת אליו בעניינים המפורטים להלן:

- (1) תכנית הלימודים, מערכת השיעורים ומשך הלימודים ;
 - (2) הכשרתם וכשרם המקצועי של סגל עובדי החינוך ;
 - (3) מבני בית-הספר והגישה אליהם, החצר, מספר הכיתות וחדרי-הלימוד, הספח והשירות ;
 - (4) תנאי הבטיחות בבית-הספר ;
 - (5) הריהוט והציוד של בית-הספר ;
 - (6) הבסיס הכספי לקיום בית-הספר.
- (ב) במתן החלטתו בדבר העניינים המפורטים בסעיף קטן (א), יתחשב המנהל הכללי בסוג בית הספר ובגילם וצרכיהם של התלמידים – הכל בהתאם לכללים שהתקין שר החינוך והתרבות בהתייעצות עם ועדת החינוך והתרבות של הכנסת".

בנוסף, מעניק חוק הפיקוח למנכ"ל המשיב את הסמכות לצוות בכתב על סגירת בית ספר אם הוא נוכח שבית ספר פועל ללא רשיון (סעיף 32 לחוק הפיקוח). צו סגירה יעמוד בתוקפו "עד אשר יבוטל על ידי המנהל הכללי או על ידי בית המשפט". הפרה של הוראות אלה היא עבירה פלילית שבצידה עונש מאסר של עד שנה (סעיף 33(א) לחוק הפיקוח). תכליתו של חוק הפיקוח היא ברורה – מעקב ובקרה על החינוך שניתן בבתי הספר ומתן כלי אכיפה להוראותיו באמצעות כלים אפקטיביים (בר"ם 5776/13 עמותת מקום להיות – בית הספר "המעין" נ' משרד החינוך (נבו 26.8.2013)).

בענייננו, העוררת הגישה בקשה לרשיון בתאריך 31.3.2022 בעקבות העברת הגן למבנה אחר. הכתובת של הגן החדש כפי שמופיעה בבקשה היא רחוב משה שרת 10 בעכו.

במכתב מיום 10.5.2022 התבקשה העוררת להשלים חוסרים ולבצע תיקונים במסמכי הבקשה ובכלל זה מחמת אי התאמה בין הגוש והחלקה שמופיעים בבקשה להיתר הבניה שהוגש ; חוסר יכולת להבין מהתשריטים היכן ממוקמת כיתת הגן ומה גודלה ; לא הוגש טופס התאמת תשתית+אישורי חובה ; נדרש להגיש רשימת ילדים מודפסת, ברורה וקריאה ; מספר הגוש והחלקה אינם תואמים בין היתר הבניה שהוגש לבקשה להקצאת מבנה/חווזה שכירות/אישור הקצאה/נסח טאבו. ניתנה לעוררת ארכה לטפל בחוסרים ובתיקונים הנדרשים.

יצויין כי ע"ג 'מכתב החוסרים' מיום 9.5.2022 מופיעה הכתובת של הגן ברחוב משה שרת 10 בעכו. מכתב חוסרים נוסף וזהה נשלח לעוררת ביום 18.5.2022 וגם בו מופיעה כתובת הגן ברחוב משה שרת 10 בעכו.

הכתובת שמופיעה בחלק מאישורי החובה שהגישה העוררת היא רחוב משה שרת עכו (ללא מספר) ובחלק אחר של האישורים מופיעה הכתובת ברחוב משה שרת 10 עכו. באישור מטפי כיבוי אש מצויינת הכתובת משה שרת 10 עכו. בהסכם השכירות שצורף על ידי העוררת לבקשה מצויינת הכתובת משה שרת 10 עכו. גם בהתראה לפני דחיית הבקשה מיום 13.6.2022 מופעה הכתובת רחוב משה שרת 10 בעכו.

למרות זאת טוענת העוררת כי הכתובת הנכונה היא רחוב משה שרת 7 בעכו וצירפה לבקשה להוספת ראיות צילום של שלט עם כתובת זו. בניגוד לטענת העוררת, לא מדובר ב'פורמליסטיקה' (ר' בעמ' 26 לפרוטוקול הדיון). מדובר בנתון מהותי ויסודי בבחינת בקשה לרישוי שהעוררת לא טרחה בשום שלב במהלך הטיפול בבקשתה לתקן את הבקשה ואת האמור במסמכים שהיא עצמה הגישה, לרבות כאמור את כתובת המוסד שהופיעה בבקשה שהגישה העוררת למשיב.

בבחינת הבקשה לקבלת הרשיון לגופה, בעת מתן החלטתה עמדה בפני המנכ"לית חוות דעת בריאותית שלילית ובהתאם להוראות סעיף 6 לחוק הפיקוח שומה היה עליה לדחות את הבקשה. נפנה לסעיף 6(א) לחוק הפיקוח אשר מורה כדלקמן:

6. (א) המנהל הכללי יעביר העתק של הבקשה ושל מצורפותיה לרשות הבריאות, ולא יתן רשיון אלא לאחר שרשות הבריאות אישרה כי אין היא מתנגדת למתן הרשיון מבחינת התברואה ומבחינת דרישות חוק החזקת תכשיר אפינפרין במוסדות חינוך ובמקומות ציבוריים, התשע"ח-2018.

חוות דעת הבריאותית השלילית ניתנה ביום 22.6.2022 מכיוון שבעת הביקורת, הגן היה סגור. בנוסף צויין כי מנהל העוררת מסר כי הגן טרם מוכן ומשכך משרד הבריאות הבהיר בחוות דעתו כי אינו יכול לאשר את הבקשה במועד מתן חוות דעתו.

הגם שאין בחוות דעת זו ממצאים בריאותיים, לא ניתן היה להתעלם מהאמור בה בעת מתן ההחלטה נשוא הערר וטענת העוררת בדיון כי אין בחוות דעת זאת כלום, שום דבר ולא תוכן אינה יכולה להתקבל (עמ' 5 לפרוטוקול הדיון).

בכל מקרה, לשכת הבריאות ערכה בגן 2 ביקורות נוספות, הראשונה בתאריך 17.8.2022 והשנייה בתאריך 23.8.2022. מהאמור בסיכום שהועבר ביום 29.9.2022 עולה כי במהלך ביקורת פתע שקיימה לשכת הבריאות ביום 17.8.2022 נמצאו, בין היתר, הממצאים הבאים: במקום 2 כיתות גן, נכון ליום הביקורת אחת פעילה; בצמוד לגני הילדים גרוטאות וחומרי בנייה המהווים מוקד לדגירה וקיננון מזיקים; תאי השירותים בכיתות הגנים ללא דלתות ופתוחות לחלל כיתת הגנים; כיתות הגנים בקומה ב' כאשר אין במקום מעלית; החצר ממוקמת במרחק מכיתות הגנים; בכיתות הגנים לא נמצאו כיורים נמוכים כנדרש בהנחיות התכנון; על גג המבנה ממוקמת אנטנה סלולרית פעילה; במבנה עצמו קיימות מערכות חשמל מרובות אשר משמשות לצרכי תקשורת והשפעתן מבחינת קרינה אינה ברורה; חצר הגנים קטנה ביחס לדרישות החוק הדורשות 200 מ"ר לכל כיתה גן (במקום 2 כיתות ולכן נדרשים 400 מ"ר סה"כ עבור שתי חצרות נפרדות); המבנה פונה ע"י בזק אך עדיין קיימות בו מערכות חשמל השייכות לחברת בזק וחברות אחרות הפולטות קרינה; לדברי הבעלות במבנה הותקנו אמצעים למניעת קרינה והוסבר לבעלות כי נושא קרינה אינו בסמכות משרד הבריאות ותידרש התייחסות ממשרד להגנת הסביבה; בנוסף הוסבר לבעלות כי מאחר והמבנה אינו מבנה גן ילדים טיפוסי ומוקם במבנה בעל אופן ושימוש שונה בתכלית מגן ילדים ובו ממצאים הנדרשים לבחינה מעמיקה, עולה הצורך להעלות הבקשה לדיון בקרב הגורמים הממונים במחוז.

בסיכום שנשלח על ידי לשכת הבריאות כאמור צויין כי בתאריך 17.8.2022 לאחר הביקורת נשלחה הודעת ווטסאפ מהעוררת בה צויין כך:

"צהריים טובים. יום ראשון בשעה 10 בבוקר. אשלח לך תמונות

(1) כיור נמוך.

(2) חצר נפרדת.

(3) רחבה הבניין ללא הציוד.

לכן מבקש לדחות הגשת הדוח עד יום ראשון

תודה אחמד סוואעד

אני מבקש לבוא לקראתי ארבעה ימים בלבד"

אולם, תמונות לא נשלחו וביום 23.8.2023 בוצעה ביקורת נוספת שהעלתה ממצאים דומים לאלו שפורטו בביקורת הקודמת.

כפי שהובהר על ידי יו"ר הוועדה במהלך הדיון על פני הדברים, לו הייתה מתבצעת הביקורת הבריאותית בתוך הגן, ברי שממצאיה היו כפי שהופיעו בסיכום שנשלח על ידי לשכת הבריאות ביום 29.9.2022, בו ההסברים שניתנו בדבר הליקויים בגן (עמ' 7 לפרוטוקול הדיון).

כאמור לעיל, הנימוק העיקרי לדחיית הבקשה בהחלטת המנכ"לית הוא התנגדות לשכת הבריאות וכי הגן אינו ערוך לפתיחת שנת הלימודים. מנהל העוררת מר סוואעד אישש דברים אלה במהלך הדיון בפני הוועדה. לטענתו בדיון, הבקשה הוגשה מלכתחילה לשני גנים ומכיוון שהחצר לא הייתה מספיק גדולה והיה צורך בשירותים לכיתה שניה, העוררת לא הייתה יכולה להכין את הגן לפעילות עד לתחילת חודש ספטמבר ומשכך העוררת ביטלה את בקשתה לרשיון לשני גנים וצמצמה אותה לגן אחד. הבקשה לגן השני שבוטלה הייתה עבור גן אל עולמה (ר' בעמ' 8 לפרוטוקול הדיון).

אנו מוצאים כי לנוכח הנימוקים שפורטו על ידי משרד הבריאות בסיכום שנערך בעקבות שתי הביקורות (מיום 17.8.2022 ומיום 23.8.2022), דין טענות העוררת להידחות מחמת העדר התאמה של המבנה לשמש כגן ילדים. נוסף כי גם ביקורת שנערכה על ידי המפקחת הפדגוגית הגב' סנא בקרי ביום 20.7.2022 העלתה ממצאים המלמדים על אי התאמה של מבנה הגן לשמש כגן ילדים. צויין כי לפי ממצאיה הגן נמצא בקומה השנייה ללא מעלית, כאשר הילדים נדרשים לעלות מספר רב של מדרגות וכי במקום ישנן תשתיות תקשורת (ס' 44 לכתב התגובה לערר).

כפי שהובהר בפני הוועדה על ידי המשיב, בדיקת לשכת הבריאות בנסיבות אלה נערכה במהלך חודש אוגוסט במטרה לבחון אם יש היתכנות לתת אישור לגן מבחינה בריאותית שמא תקבל לשכת הבריאות הודעת ניתוב נוספת (ר' בעמ' 22 לפרוטוקול הדיון). כאמור התרשמות לשכת הבריאות הייתה כי המבנה אינו מתאים לשמש כגן ילדים, ר' בעמ' 22 לפרוטוקול הדיון :

"... ההתרשמות שלהם הייתה שהמבנה קודם כל, הוא לא מתאים לשמש כגן ילדים, זה איזה מתקן תקשורת לשעבר או משהו כזה. הוא לא מתאים מבחינת, אין לו אישור שימוש לשמש כמוסד חינוך, אבל כאן, זה משהו מהותי. אין לו אישור שימוש כי הוא לא מותאם, באמת, מהותית, לשמש כמוסד חינוך. יש את הסיפור של האנטנות שם, המקום היה מוזנח, יש שם גרוטאות. הם אמרו לי – תקשיבי, זה גן בקומה שניה, יש שם איזה גרם מדרגות, אין מעלית, ילדים קטנים אמורים לעלות, לרדת. בעיה עם החצר. זאת אומרת שההתרשמות שלהם הייתה שלילית ברמה שברור לי שגם אם אני עכשיו אומרת – אוקיי, בואו ננתב בואו נראה מה המצב, המצב היא לא תקיין"

זה כאמור מצב הגן והתרשמות הגורם המקצועי מלשכת הבריאות לפי שני ביקורים שנערכו במהלך חודש אוגוסט, בסמוך לפתיחת שנת הלימודים בדבר אי התאמת המבנה לשמש כגן ילדים. ולנוכח כלל הממצאים ובפרט אלו שפורטו בסיכום לשכת הבריאות שנערך בעקבות שתי הביקורות שנערכו בגן במהלך חודש אוגוסט בסמוך לפתיחת שנה"ל, וכן

הביקורת שנערכה על ידי המפקחת הפדגוגית שביקרה במבנה הגן, אין כל עילה להתערב בהחלטת המנכ"לית נשוא הערר.

מטרתו של הליך הרישוי הוא :

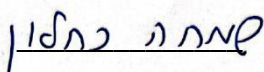
"לוודא כי המוסד החינוכי עומד בסטנדרטים ראויים בהיבטים של בטיחות, בריאות, פדגוגיה ובהיבטים נוספים, שמטרתם להבטיח את טובת התלמידים".

ר' בר"ם 5776/13 עמותת מקום להיות – בית הספר מעיין נ' מנכ"ל משרד החינוך, (נבו, 26.8.2013) בפסקה 16 ; ר' גם בר"מ 9954/16 משרד החינוך נ' בית ספר יפיע לחינוך ורווחה בע"מ (נבו, 3.1.2017). בענייננו כאמור העוררת לא הוכיחה כי הגן עומד בסטנדרטיים ראויים מבחינת בטיחותית, בריאותית ופדגוגית וכאמור לא הוכח פגם ובסיס להתערבות בהחלטת המנכ"לית נשוא הערר שבפנינו.

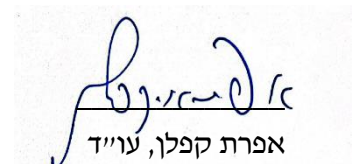
לנוכח האמור החלטנו לדחות את הערר. מצאנו כי החלטת המנכ"לית סבירה, לא נפלה בה פגם ולכן אין מקום להתערבות הועדה בהחלטה. סוף דבר, הערר נדחה.

זכות ערעור לפי סעיף 14 לחוק הפיקוח לבית המשפט לעניינים מינהליים בהתאם לתקנות בתי משפט לעניינים מינהליים (סדרי דין) התשס"א-2000.

ניתן ביום י"א באייר תשפ"ג, 2 במאי 2023.


שמחה כחלון
חברת ועדה


מיטל קורקוס, עו"ד
יו"ר הועדה


אפרת קפלן, עו"ד
חברת ועדה