**משפט ציבורי – ניתוח פס"ד אייזנברג (בג"צ 6177/92)**

**עמית סער 032924144**

פסק הדין עוסק בעתירה נגד מינויו של יוסף גינוסר לתפקיד מנכ"ל משרד השיכון והבינוי. גינוסר, בכיר בשירות הביטחון הכללי בעברו, היה מעורב בשתי פרשות שזכו לתהודה ציבורית: פרשת "קו 300", שבה כחבר "ועדת זורע" פעל להעלים את חלקם של אנשי שירות הביטחון הכללי בפרשה, ופרשת "נאפסו", במסגרתה, כראש צוות החקירה, הפעיל אמצעי חקירה פסולים נגד חשוד בעברות ביטחוניות, ואף העיד עדות שקר בבית משפט. על חלקו בפרשת "קו 300" זכה גינוסר לחנינה מלאה מנשיא המדינה, בעוד שבפרשת "נאפסו" לא הועמד לדין. המקרה הפרטי שעמד בפני בג"צ אפוא הוא האם שיקול דעת הממשלה במינוי היה כדין?

בהיבט הכללי, פסיקת בג"צ בפרשת גינוסר מציבה אמות מידה בשאלה מי ראוי שיכהן בתפקידים בכירים בשירות הציבורי? בית המשפט שם את הדגש על סוגיית שיקול הדעת של הממשלה. פסק הדין מציין שאמנם סעיף 12 לחוק המינויים אינו פוסל אדם בעל עבר פלילי מלכהן בתפקיד בכיר בשירות הציבורי, אך מדגיש כי שאלת העבר הפלילי הינה רכיב בשיקול הדעת של הממשלה בבואה לקבל החלטה.

לנגד עיניו של בית המשפט עומדת סוגיה רחבה יותר מעניינו הפרטי של גינוסר ואפילו מסוגיית סף הדרישות למינוי בכירים בשירות הציבורי והיא סוגיית אמון הציבור במערכת השלטונית. לתפיסת בית המשפט, מינוי של אנשים שטוהר המידות שלהם מוטל בספק, לתפקידי מפתח במערכת הציבורית, עלול להוביל לאובדן אמון הציבור במניעי המערכת וביושרתה. אמון זה במוסדות הציבוריים, ובשיקולים המנחים אותם, הוא קריטי, בראיית בית המשפט, לתפקוד המערכת.

לפיכך, פסק הדין מספק מעין מפת דרכים למימוש שיקול הדעת של הממשלה בבואה לבצע מינוי שיש בו מרכיב של עבר פלילי. בראיית בית המשפט, הממשלה צריכה לאזן בין מספר שיקולים: בכירות המשרה; האם המועמד הוא בעל כישורים ייחודיים למשרה; מה אופי העבירה הפלילית אותה ביצע (כאשר עבירות שקשורות בשחיתות שלטונית או בפגם מוסרי עמוק צריכות לקבל משקל עודף); מתי ביצע את העבירה והאם מתקיים דפוס חוזר של עבריינות.

סוגיה חשובה אחרת בה עסק פסק הדין הוא שאלת טיבו של "העבר הפלילי". גינוסר, לא הורשע בעבירה כלשהי ולמעשה אין לו רישום פלילי. פסק הדין קובע שלשאלת שיקול הדעת בסוגיית מינוי בכירים למערכת הציבורית, סוגיית הרישום הפלילי היא צרה מדי. לתפיסתו אם בפני הרשות יש ראיה לעבירה פלילית חמורה (במקרה של גינוסר הוא הודה גם בהעלמת חלקם של אנשי שירות הביטחון בקו 300 וגם בשקר מכוון לבית המשפט) הרי שהדבר חייב להיכלל בשיקול הדעת באשר למינוי.

לסיכום, בית המשפט ביטל את מינויו של גינוסר בטענה ששיקול הדעת של הממשלה מקיים החלטה בלתי סבירה. בהיבט הרחב, סיפק בית המשפט פסיקה אתית שמציבה אמות מידה עבור השירות הציבורי כולו ומספקת כלים למערכת הציבורית בבואה לבצע מינויים בעמדות מפתח.