

תאריך: 11.5.2009
בתשובה נא לציין: 55892

לכבוד

בדואר רשום ובפקס:
02-6268543

גב' נעמי שער/ מאיה לוי
ראש ענף
הלשכה למנהל אוכלוסין
בירושלים המזרחית
ואדי ג'וז 49
ירושלים

שלום רב,

הנדון: ערר על דחיית בקשת אחמ"ש מס' 992/06

ע"ש גב' אבו דהים, ת.ז.

עבור בן זוגה מר אבו דהים, ת.ז.

1. ביום 8.04.2009 התקבל במשרדנו מכתבכם, בו נמסר כי הבקשה שבנדון מסורבת. בסעיף 1 למכתבכם נאמר כי "על פי המידע הנמצא בידי גורמי הביטחון, מר אבו דהים, תושב הרשות הפלסטינית, קשור לפעילי טרור ולאדם העוסק בפעילות תומכת טרור" (להלן: **ההחלטה**).
המכתב מצ"ב, מסומן א.
2. לאור העובדה שבהחלטתכם חסרים פרטים מהותיים, נבקש כי תפרטו:

א. **באשר לקשר, לכאורה, של _____ לפעילי טרור ולאדם העוסק בפעילות תומכת טרור:**
מיהם אותם פעילי טרור, אליהם קשור _____? מה מיוחס לאותם פעילים? מהי מהות הקשר בינם לבין _____? וכיצד יש בקשר זה כדי להעיד כי נשקף ממר _____ עצמו סיכון ביטחוני?

מיהו אותו אדם "העוסק בפעילות תומכת טרור"? מהי אותה פעילות? מהי מהות הקשר בינו לבין _____? וכיצד יש בקשר זה כדי להעיד כי נשקף ממר _____ עצמו סיכון ביטחוני?

האם אותם אנשים, אליהם מתייחס, לכאורה, המידע המופיע בסעיף 1 למכתב הסירוב, הם מבני משפחתו של _____, המפורטים בהמשך מכתב הסירוב?

ב. **באשר לאחיה של מרשתי:** _____, נאמר במכתבכם כי נחקר במהלך 2006. האם בעקבות חקירתו נפתחו נגדו הליכים משפטיים? אם כן, נבקש לקבל לידינו את מסמכיהם של אותם הליכים משפטיים. כמו כן, נבקש לקבל לידינו את הזכ"ד של חקירת האח _____, שהרי מדובר במסמך שאינו חסוי. בנוסף, נבקש כי תפרטו כיצד יש במידע

המיוחס לאחיה של מרשתי, _____ ו_____, כדי להעיד כי נשקף ממר _____ סיכון ביטחוני?

- ג. **באשר לאחותו של _____, _____** : על מה מבוססת הטענה שבכוונתה לבצע פיגוע? אם מדובר בחקירה שנחקרה האחות ו/או בחקירה שנחקרו אנשים אחרים – נבקש לקבל לידינו את הזכ"ד של אותן חקירות, שהרי מדובר במסמכים שאינם חסויים. אם מדובר במקורות נוספים עליהם מתבססת הטענה – נבקש כי תמסרו לנו מהם אותם מקורות.
3. נפרט להלן את טענותינו, לגופו של עניין.

רקע

4. מרשתי היא תושבת קבע במדינת ישראל, המתגוררת בגיבל מוכבר. בחודש מרץ 2005 נישאה מרשתי למר _____ אבו דהים (להלן: **מר אבו דהים** או _____). בני הזוג מתגוררים מאז חתונתם בגיבל מוכבר. תחילה התגוררו בשכירות, ואחר כך עברו להתגורר בבית הוריה של מרשתי, שם הם מתגוררים עד היום.
5. לבני הזוג שני ילדים: _____, בן שנה ו-11 חודשים; _____, בת חמישה חודשים. שני הילדים נולדו בירושלים ורשומים בתעודת הזהות של אימם.
6. מרכז חיי המשפחה נמצא בכל מובן בירושלים: המשפחה מתפרנסת מעבודתה של מרשתי בניקיון ומעבודות מזדמנות של בן זוגה; הילדים מטופלים במרפאות בירושלים, בהן גם חוסנו. גם המוסד לביטוח לאומי מכיר במרשתי כתושבת ישראל, והיא וילדיה מבוטחים בביטוח בריאות.
7. ביום 24.5.2006 הגישה מרשתי בקשה לאיחוד משפחות עם בן זוגה (להלן: **הבקשה**). מיום הגשת הבקשה פנה ב"כ הקודם של מרשתי אליכם בבקשות לברר האם נתקבלה החלטה בבקשה.
8. רק ביום 16.3.2008 התקבלה החלטתכם במשרדנו המוסרת כי בקשתם של בני הזוג מסורבת, עקב השתייכותה של מרשתי לתא המשפחתי של עלא אבו דהים, אשר ביצע את הפיגוע ב"מרכז הרב" בירושלים. בגין החלטה זו הוגש ערר ולאחריו עתירה (עת"ם 8851/08), אשר עסקה בהחלטתכם לסרב לבקשה זו, ובהחלטתכם לסרב לבקשתו של אחיה של מרשתי לאיחוד משפחות עם בת זוגו – וזאת מהסיבה שהמבקשים הם אחותו ואחיו של מבצע הפיגוע.
9. העתירה הני"ל נמחקה בהסכמה, והתחייבתם ליתן החלטה חדשה ונפרדת בעניינם של מרשיי, עליה יוכלו בני הזוג לערער. החלטתכם התקבלה במשרדנו ביום 8.4.2009 ובה נמסר לבני הזוג כי בקשתם מסורבת. משכך, מוגש היום ערר זה.

טענותיהם של מרשיי

10. מכתב הסירוב מעלה טענות לגבי מספר בני משפחה. נתייחס להלן לכל טענה בנפרד.

הטענות באשר ל _____ עצמו

11. ראשית כל נדגיש, כי _____ עצמו איננו מצוי בשום קשר עם אנשים שהם "פעילי טרור", או עוסקים ב"פעילות תומכת טרור".

12. נציין, כי על אף שהמידע באשר ל_____ עצמו אמור, לכאורה, להשפיע באופן ישיר על אישור הבקשה, טענותיכם בעניין זה אינן מפורטות. הטענה כי מרשי "קשור לפעילי טרור" היא טענה עלומה, וכך גם הטענה כי מרשי קשור ל"אדם העוסק בפעילות תומכת טרור". בעניין זה הנכם מופנים לבקשתנו לעיל ליתן פרטים נוספים ומפורטים יותר באשר לעילת הסירוב.

הטענות הקשורות לפיגוע אותו ביצע האח _____

13. טענותיכם שהועלו בהקשר זה אינן רלוונטיות לענייננו. מדובר בטענות כלליות על "הלכי רוח", לכאורה, בבית המשפחה, טענות אשר אינן מבוססות על כל מידע קונקרטי. ראוי לציין, כי במסגרת הדיון בבג"ץ 9353/08, שעסק בעניין הריסת ביתה של המשפחה, המדינה הודתה שלא היה כל מידע על כך שמי מבני המשפחה ידע על כוונתו של _____ לבצע את הפיגוע, או תמך במעשיו של _____. (ראו התייחסות של בית המשפט לעניין זה, בסעיף 7 לפסק הדין).

14. כידוע, במסגרת קבלת החלטה לסרב לבקשה לאיחוד משפחות, עליכם להצביע על סיכון ביטחוני אינדיווידואלי הנובע מתושב האזור :

על שר הפנים להפעיל את סמכותו זו על פי עקרונות היסוד של המשפט המינהלי הישראלי. עליו להפעיל סמכויות המאפשרות לפגוע בזכויות יסוד חוקתיות על פי אמות המידה הקבועות בפסקת ההגבלה שבחוקי היסוד בעניין זכויות אדם. **קביעת שר הפנים מכוח סעיף 3ד לחוק צריכה לעמוד, איפוא, בדרישת המידתיות... כאשר עסקינן בהחלטה על בסיס בדיקות אינדיבידואליות, שאלת המידתיות של החלטת שר הפנים מותנית בנסיבותיה הספציפיות של כל בקשה.** במסגרת בחינת המידתיות יש להביא בחשבון את מכלול הנסיבות. (בג"ץ 2028/05 חסן אמארה ואח' נ' שר הפנים ואח', תק-על 2006(3), 154, עמ' 158) (ההדגשה הוספה).

15. הנה כי כן, לטענות מסוג זה, אשר אינן מבוססות על בדיקות אינדיבידואליות, אין מקום כלל במסגרת החלטה לסרב לבקשה לאיחוד משפחות.

הטענה לגבי האחות של _____, _____,

16. גם באשר לאחותו של _____, _____, טענתכם היא לאקונית, עמומה, ולא ברור על מה היא מבוססת.

17. במכתב הסירוב טענתם כי _____ "עלתה בפני גורמי הביטחון כמי שבכוונתה לבצע פיגוע התאבדות". מבירור שערך הח"מ, נראה כי הייחוס לאחות _____ כוונה לבצוע פיגוע איננו מבוסס כלל ועיקר. במסגרת בירור שנערך לאחרונה בשב"כ לאחות _____, עלה כי מקורו של המידע באמירה סתמית של עצורה, שנחקרה על ידי כוחות הביטחון. באותו בירור הכחישה האחות _____ מכל וכל מידע זה. מכל מקום, כל עוד לא מועבר לידינו הזכ"ד של חקירה זו ו/או של חקירות אחרות – לא ניתן להתייחס ברצינות לטענות אלה, בוודאי כאשר לא מוזכרים כל מקורות נוספים למידע זה.

18. למעלה מן הדרוש נציין כי האחות _____, בת ה-29, סובלת ממחלת לב קשה. לפני כשבועיים עברה ניתוח קריטי לטיפול בבעיה שנתגלתה אצלה בעורק הראשי של הלב. הבעיה לא נפתרה, וכיום היא סובלת מבעיה בעורק נוסף, בעטיה תיאלץ לעבור טיפולים נוספים, והיא תוסיף להיות מטופלת בתרופות רבות. דו"ח רפואי, המעיד על מצבה של האחות, והניתוח שעברה לאחרונה מצ"ב, מסומן ב.

19. החלטתכם לא מביאה בחשבון נסיבות אלה, ונראה כי התקבלה באופן אוטומטי, כתוצאה מהמלצת גורמי הביטחון, ומבלי שהופעל שיקול דעת כנדרש על פי דין. קשה להעלות על הדעת כיצד נשקף מהאחות _____ סיכון ביטחוני, במצבה זה. קשה עוד יותר לדמיין כיצד יש בכך כדי להעיד כי נשקף סיכון מאחיה, מרשי.

הטענות לגבי בני המשפחה האחרים – האב _____ והאחים _____ ו

20. ראשית, ראוי להדגיש כי מדובר בבני משפחה שאינם מופיעים בסעיף 3 לחוק האזרחות והכניסה לישראל (הוראת שעה), התשס"ג-2003. זאת, מאחר שהסעיף מתייחס לבן משפחתו של "תושב האזור", ולא לבן משפחתו של תושב ישראל. כלומר, לא ניתן על בסיס מידע זה, המיוחס לבני משפחתה של _____, לסרב לבקשת האחמ"ש.

21. שנית, בסעיף 5 למכתב הסירוב נקבע, באופן חד-משמעי, כי משפחת אבו דהים "הנה משפחה המזוהה עם ארגון הטרור חמא"ס". בהקשר זה, טענתכם הראשונה היא, כי "אביה של הגב' _____ הינו פעיל חמא"ס ותיק ומרכזי בכפרו".

22. נזכיר כי, גם במסגרת בג"ץ 9353/08 האמור, מסרה המדינה כי אין בידה כל חומר ראיתי היכול להעיד על קשריו של _____ לארגונים בלתי חוקיים. כמו כן, מסרה כי לא אביו ולא אחיו האחרים של _____ היו מעורבים הן בפגוע הספציפי והן בכל פעילות אחרת המהווה תמיכה במעשיו של _____. משכך, לא ברורה טענתכם בעניין זה.

23. טענתכם השניה בהקשר זה מתייחסת לאחד האחים, _____, אשר לטענתכם "היה חבר בעבר בהנהגת החמא"ס בשכונה, ואף נעצר בעבר בגין פעילותו בחוליית חמא"ס". מבירור שערך הח"מ, עולה כי האח _____ נעצר בשנת 1992, בתקופת האינתיפאדה הראשונה. ברי כי מדובר במידע ישן, אשר בוודאי שאין בו כדי לתמוך בטענה כי נשקף מן האח _____ סיכון ביטחוני. בוודאי שאין במידע זה כדי להעיד כי נשקף כיום סיכון מבן זוגה של אחותו.

24. טענתכם השלישית בהקשר זה, עוסקת באח נוסף, _____. באשר לו הנכם טוענים כי "נחקר במהלך שנת 2006, ובמהלך חקירתו עלה כי עמד בקשר עם פעילי גהאד עולמי". נציין, כי האח _____ אכן נעצר במהלך שנת 2006 לשבועיים, ונחקר במהלכם. תקופת המעצר הקצרה, והעובדה שלא נפתחו נגדו כל הליכים בעקבות חקירתו, מעידות כי המידע המיוחס לו איננו מבוסס ואיננו רציני.

25. **לסיכום עניין זה**, ברור מהאמור לעיל כי מדובר בטענות כלליות, בחלקן – כלל לא מבוססות, טענות המנסות למחזר מידע ישן ובלתי רלוונטי. בוודאי שאין בטענות אלה כדי להשליך על עניינו של _____ ולהצדיק את הסירוב לבקשה לאיחוד משפחות שהגישה עבורו מרשתי.

הפעלת שיקול הדעת במקרה דנן

26. כידוע, ההחלטה אם לאשר או לדחות את הבקשה, לאור המידע המתקבל מגורמי הביטחון, חייבת להיות של משרד הפנים עצמו. גם באשר לאופן הפעלת שיקול הדעת, נראה כי ההחלטה אינה עומדת באמות המידה שנקבעו בפסיקת בתי המשפט שצוינה לעיל. ההחלטה, בה רב הנסתר על הנגלה, רחוקה מרחב רב מהשקיפות וההגינות הנדרשות בכל פעולה של הרשות, ומעלה תהיות רבות לגבי יסודיות ואמינות התוצאות הנובעות מעבודתה.

27. באותה מידה, עולה החשש כי ההחלטה נתקבלה בהסתמך על תשובת הגורמים בלבד, באופן אוטומטי, מבלי שהופעל שיקול הדעת העצמאי של משרד הפנים, כמחויב בדין. מדובר בהחלטה שרירותית, בלתי מידתית, שאינה בודקת באופן פרטני נסיבות מהותיות כדוגמת מצבה האישי והמשפחתי של האחות, והאופן שיש במידע המיוחס לבני משפחתו של _____ כדי להעיד על סיכון ביטחוני ממנו עצמו.

השלכותיה של ההחלטה על בני הזוג ומשפחתם

28. הפגיעה שתיגרם לבני הזוג ולמשפחתם כתוצאה מסירוב הבקשה קשה, מוחשית, ומיידית. מרכז חיי המשפחה נמצא כארבע שנים בירושלים. כאן גרה המשפחה. כאן נולדו ילדיהם וכאן גידלו אותם. עניין זה אינו שנוי במחלוקת, ואכן, בהתאם לכך אושר רישום ילדיהם במרשם האוכלוסין הישראלי.

29. כתוצאה מהחלטתכם, ייאלץ מר אבו דהים לעקור לגדה. הוא ינותק מאשתו וממשפחתו – מדובר בקריעה, פשוטו כמשמעו, של התא המשפחתי, ופגיעה חסרת תקנה בזכויות בני הזוג וילדיהם לחיי משפחה. לחילופין, תאלץ משפחתו כולה להיעקר יחד עימו – דהיינו, לעזוב את הבית שעל בנייתו עמלו במשך שנים. פשיטא, שהנפגעים העיקריים יהיו ילדי בני הזוג, קטינים כולם, שינותקו מהסביבה בה גדלו ויאלצו לעזוב את בית ספרם ואת חבריהם לספסל הלימודים.

30. לאור כל האמור לעיל, סירובכם לבקשת האחמ"ש שהגישה מרשתי אינו יכול לעמוד. ההחלטה התקבלה ללא הפעלת שיקול דעת של ממש, היא אינה מנומקת כיאות, וחמור מכל, פוגעת אנושות בזכות בני הזוג וילדיהם לחיי משפחה, וזאת מבלי שנשקפת ממר אבו דהים סכנה כלשהי לביטחון הציבור.

31. אשר על כן, אנו דורשים כי בקשתה של הגב' אבו דהים תוחזר לטיפולכם לאלתר ותאושר בהקדם.

32. אם, על אף זאת, הנכם עומדים בסירובכם לאשר את הבקשה, נבקש כי החלטתכם תתייחס לטענות שהועלו בערר זה, וכי יימסרו לידינו הפרטים והמידע שהתבקשו בסעיף 2 לעיל.

בכבוד רב,
 יותם בן הלל, עו"ד

לוט:

נספחים א – ב