

תאריך: 15.5.2017
בתשובה נא לציין: 97845

בפקס: 02-6469438
ובדואר רשום עם אישור מסירה

לכבוד
הוועדה ההומניטארית
המייעצת לשר הפנים
רח' מנחם בגין 125
תל אביב

כבוד יו"ר הוועדה,

הנדון: **בקשה הומניטארית למתו מעמד בישראל במסגרת הליך לאיחוד משפחות**

ובקשה למתו קדימות לדיוו בבקשה ובהעברתה להחלטת שר הפנים

עבור הגב' גאבר, ת"ז _____, ילידת 1994

אשתו של מר גאבר, ת"ז _____

בשם בני הזוג גאבר שבנדון, מוגשת בזאת בקשה דחופה למתן מעמד בישראל (א/5) במסגרת הליך לאיחוד משפחות לגב' גאבר, שגילה פחות מ-25 שנה, וזאת מן הטעמים ההומניטאריים שיפורטו להלן.
מצ"ב ייפוי כוח וטופס בקשה.

פתח דבר

1. בקשה חריגה זו עוסקת במשפחת גאבר - האב הוא תושב ישראל ואם תושבת הגדה המערבית - המטופלת בשלושה פעוטות, האחד מהם, _____, סובל מבעיות בריאותיות קשות ונזקק לטיפול רב מערכתיים מורכבים. גילה של האם, תושבת הגדה המערבית, הוא פחות מ-25 שנה ועל כן לא ניתן להגיש בעניינה בקשה לאיחוד משפחות.

2. היעדר מעמד בישראל לאם המשפחה יוצר נטל בלתי אפשרי על האב, מר גאבר, העוסק ימים כלילות בטיפול בבנו ואינו יכול להתפנות לפרנסת המשפחה. מתן מעמד לאם וחלוקת נטל בבן החולה _____, יאפשר ל_____ האומלל לקבל את מלוא הטיפול הרפואי לו הוא נזקק ולמשפחה כולה לתפקד באופן סביר לנוכח הקשיים העצומים עימן היא מתמודדת.

בקשה למתן קדימות לדיון בבקשה ובהעברתה להחלטת שר הפנים

3. כאמור בפתח הדברים, מדובר באישה צעירה, תושבת הגדה המערבית במקור, הנשואה לתושב ישראל ואם לשלושה פעוטות תושבי ישראל. כב' היו"ר מופנית לבקשה עצמה המפרטת את הנסיבות ההומניטאריות החריגות בעניינה של המבקשת.

4. לאור העובדה כי שהייתה של המבקשת בישראל אינה מוסדרת והיא אם לפעוט הסובל מבעיות בריאות קשות ורבות וזקוק לטיפול רפואיים צמודים, הרי שבהיעדר מעמד בישראל המבקשת אינה יכולה לקחת חלק בטיפול בבנה ועול הטיפול המורכב נופל כולו על אבי המשפחה שכתוצאה מכך אינו יכול לצאת לעבודה ולפרנס את המשפחה. **הטיפוליים המורכבים והחריגים בבו החולה מחייבים דיון ומתן החלטה בעניינם של המבקשים במהירות המירבית.**

5. **יצוין כי החל משלשום, 13.5.2017, מאושפז שוב בבית החולים עקב הקאות ושלשולים ואמו אינה יכולה להיות עמו ולתמוך בו כיוון שאינו לה היתר שהייה בישראל.**

6. בהקשר זה נזכיר כי לפני למעלה משנה פנה המוקד להגנת הפרט לרשות האוכלוסין וההגירה בנוגע לאי מתן הגנה מפני הרחקה לפלסטינים שבקשתם להסדרת שהייה בישראל תלויה ועומדת בפני משרד הפנים. בין השאר הלין המוקד על כך שלוועדה ההומניטארית לא ניתנה סמכות לתת היתר לשהייה בישראל למי שהבקשה בעניינו תלויה ועומדת בפני הוועדה, וזאת במקרים מיוחדים המצדיקים זאת.

7. בתשובה לפניית המוקד בנוגע לוועדה ההומניטארית, נמסר לנו ביום 3.3.2014 כי סוכם עם יו"ר הוועדה כי **"ככל שמדובר בבקשה המעלה על פניה טעם הומניטארי מיוחד, תינתן קדימות בדיון בוועדה ובהעברה להחלטת שר הפנים"**.

העתק המכתב מיום 3.3.2014 מצ"ב ומסומן א.

8. בהמשך לכך, בפס"ד בבג"ץ 7715/15 עבידיה נגד שר הפנים (עתירה שהוגשה בנוגע לבקשתה ההומניטארית של העותרת), ציינה כב' השופטת חיות כדלקמן:

יצוין בהקשר זה כי בקשתם של באי כוח העותרים ליתן קדימות לטיפול בעניינה של העותרת היה לה על מה שתסמוך והיא הוגשה בהתאם להסכמות שהושגו עם המשיבים לפיהן תינתן קדימות לטיפול בבקשות שעל פניהן מגלות עילה למתן מעמד מטעמים הומניטאריים (ראו: מכתב באתר כוח רשות האוכלוסין וההגירה לבא כוח העותרים מיום 3.3.2014 שצורף כנספח 19 לעתירה). **הסכמות אלו ראויות הן ויש לקוות כי המשיבים יפעלו על פיהן בעתיד ויעגנו אותן בנהלים** (פס"ד 4 לפס"ד, פורסם בנבו, ההדגשות כאן ולאורך כל הבקשה הן של הח"מ).

9. לאור הנאמר לעיל, ועל מנת לאפשר למשפחה לתפקד באופן מייטבי נוכח בעיותיו הקשות של בנם, נבקשך בכל לשון של בקשה לזרז את הטיפול בבקשת בני הזוג גאבר כך שתוסדר שהייתה של הגב' גאבר בישראל במהירות המירבית.

סיפורה של משפחת גאבר

10. מר _____ גאבר, תושב קבע בירושלים נישא בשנת 2014 לגב' _____ גאבר, תושבת הגדה המערבית. מאז נישואיהם מתגוררים בני הזוג בירושלים.

העתקי תעודות הזהות של בני הזוג מצ"ב ומסומן ב.

העתק חוזה נישואין ואימות נישואין מצ"ב ומסומן ג.

11. בתאריך 22.10.2015, בחודש השביעי להריון, נולדו לבני הזוג תאומים, _____ ו_____. התאומים סבלו מבעיות שונות עם לידתם והבן _____, כפי שיפורט בהמשך, ממשך וסובל מבעיות בריאות קשות ורבות וזקוק לטיפולים רפואיים צמודים. ביום 17.9.2016 נולד לבני הזוג בן שלישי, _____ . שלושת הילדים נולדו בירושלים ורשומים כשתושבי קבע בישראל, כמעמד אביהם.

העתקי תעודות הלידה של הילדים מצ"ב ומסומנים 14-3.

12. מאז לידתו ועד לחודש מרץ 2017 היה _____ מאושפז מרבית מהזמן בבית החולים. עקב אפניאה (הפסקת של אספקת חמצן לגוף בעקבות חוסר פעילות של שרירי הריאות והריאות) הוא הונשם במשך חודש ימים לאחר הלידה. בגיל 3 חודשים, בעקבות חסימת מעי וזיהום חמור במעי, עבר _____ ניתוח לכריתת איליום וניתוח אליוסטומה (יצירת פתח/סטומה בדופן הבטן שדרכו יוצאות הפרשות מערכת העיכול). בנוסף לסטומה מחובר _____ לזונדה ומוזן במזון מיוחד באמצעותה בלבד. כמו כן סובל _____ ממחלת ריאה כרונית הגורמת למחסור של חמצן בדם ובעיות נשימה ומופנה לאשפוזים חוזרים כתוצאה מכך. הוא נזקק לתוספת חמצן ומחובר לבלון חמצן מפעם לפעם. כמו כן הוא נזקק לניתוח בשל בקע סרעפתי אשר לא מתבצע כרגע בשל מצבו המורכב.

מסמכים רפואיים בעניינו של מחמד מצ"ב ומסומן ה.

13. במכתב מיום 19.1.2017 שהופנה לרשויות משרד הפנים על ידי ד"ר לאון ג'וסף, מומחה למחלות ריאה בילדים בבית החולים שערי צדק, נכתב כדלקמן:

אני הרופא ריאות המטפל ב_____ מזה 3 חודשים. הוא סובל ממחלת ריאה כרונית של פגים והיו לו כמה חודשים של קוצר נשימה עם הקאות מרובות

בגלל זה הוא לא עלה במשקל.

הוא ממתין לניתוח בטן גדול עקב סיבוכים של פגות.

כעת זקוק לטיפול אינהלציות כל יום ואנטיביוטיקה לפי צורך.

עקב חוסר עלייה במשקל גם מקבל כלכלה דרך זונדה בלבד.

**עקב צורך בטיפולים רפואיים מרובים וצורך לבקר בבית חולים הרבה
אשמח לעזרתכם בקבלת אישור מעבר גבול לאם של התינוק.**

העתק מכתבו של ד"ר גיוסף מצ"ב ומסומן ו.

14. בדו"ח הסוציאלי מיום 19.1.2017 מבית החולים שערי צדק בענייניו של _____ נכתב, בין השאר, כך:

בגלל מצבו העדין, במקרה של הקאות, שלשולים, ירידה במשקל עליו להגיע לבית חולים בהקדם על מנת למנוע מצבים מסכני חיים.

לילד יש תורים שנקבעים מראש בתדירות של אחת לשבועיים ולפעמים גם פעמיים בשבוע, תלוי במצבו של הילד.

הילד צריך להיות במעקב בקופ"ח שנמצא באזור רחוק ממקום המגורים וע"מ להגיע אליו הם צריכים לעבור במחסום.

אמא, _____ גאבר, מלווה את הילד בבי"ח יחד עם אבא. אמא מקבלת היתר חד פעמי דבר אשר מצמצם את האפשרות שהיא תלווה אותו כל פעם בשל הקושי לפנות לתיאום וקישור כל פעם שהם צריכים היתר, במיוחד שמדובר בילד שחולה כרוני. כיום רוב הנטל מוטל על הכתפיים של אבא, הוא מתאם כל מה שקשור לטיפול בילד בשל חוסר יכולת של האמא לנהל את הדברים נוכח העובדה שאין ביכולתה להסתובב בהיעדר היתר.

האבא הפסיק לעבוד בשל הצורך בליווי תמידי לילי בבי"ח דבר אשר משפיע רבות על המצב הכלכלי בבית.

העתק הדו"ח הסוציאלי מצ"ב ומסומן ז.

15. בסיכום יעוץ מיום 19.4.2017 של ד"ר מהונד דענא, מומחה לנוירולוגיה ולהתפתחות הילד ניתנו ההמלצות הבאות: ביצוע בדיקות שונות, המשך מעקב של רופא ריאות ילדים, המשך מעקב של גסטרו ילדים, הערכת תפקוד כללי ע"י פסיכולוג, התחלת טיפולי פזיותרפיה, השמה במסגרת של מעון יום שיקומי ומתן תמיכה למשפחה.

העתק סיכום הייעוץ של ד"ר דענא מצ"ב ומסומן ח.

16. _____ מוכר כנכה 100% ע"י המוסד לביטוח לאומי וזכאי לקצבת ילד נכה.

אישורי הביטוח הלאומי מצ"ב ומסומן ט.

17. הבן _____, תאמו של _____, היה מאושפז בבית החולים כ-4 חודשים לאחר לידתו כפג. הוא נולד עם בקע מפשעתי ועבר ניתוח.

אישור רפואי בענייניו של מוחמד מצ"ב ומסומן י.

18. הבן הקטן _____ נולד עם גם הוא עם בקע מפשעתי וצריך לעבור ניתוח בקרוב.

טופס הפנייה לאשפוז עבור _____ מצ"ב ומסומן יא.

19. מר גאבר עובד כנהג בעבודות מזדמנות והמצב הכלכלי של המשפחה קשה עד מאד. מר גאבר אינו יכול למצוא עבודה קבועה נוכח הצורך בטיפולים תכופים, ביקורות רפואיות אצל רופאים מומחים ובדיקות תדירות עבור הבן _____. כל אלה דורשים את זמינותו, בוודאי כאשר יש צורך בפינוי של _____ לחדר מיון, דבר שקורה פעם בחודש לפחות. בהעדר מעמד בישראל הגב' גאבר אינה ללוות את בנה לבית החולים אלא במקרים שהיא מקבלת היתר מהמפקד הצבאי לצורך ליווי חולה. צרכיו המיוחדים של הבן מוחמד מחייבים גם סידורים ותיאומים רבים מול קופות החולים ובתי חולים, מטלות שנופלות במלואן על האב כיוון שהאם, חסרת המעמד, אינה יכולה לפעול מול הרשויות והמוסדות השונים ואינה יכולה לפנות אליהם בהיעדר מעמד חוקי. כמו כן, בנוסף לטיפול האינטנסיבי בבן _____, יש לבני הזוג שני ילדים קטנים נוספים שיש לטפל גם בהם. בהיעדר מעמד, הגב' גאבר אינה יכולה לצאת מביתה על מנת לדאוג לקניות מזון ובגדים לילדיה וגם מטלות אלה נעשות על ידי האב בלבד.

20. **כאמור, החל מאתמול, 13.5.2017, מאושפז _____ שוב בבית החולים עקב הקאות ושלשולים ואימו אינה יכולה להיות עמו ולתמוך בו כיוון שאין לה היתר שהייה בישראל.**

21. מתן מעמד לגב' גאבר יאפשר לה לדאוג לצרכי בנה _____ באופן מייטבי – היא תוכל לפעול למענו מול המוסדות השונים, ללוות אותו לכל צורך רפואי ללא חשש להיתפס, לפנות בעניינו לביטוח הלאומי ולעשות רישיון נהיגה שיאפשר לה להסיעו לצורך טיפוליו השונים. מתן מעמד לגב' גאבר ישחרר את בעלה מרוב המטלות הנוגעות לבן _____ ויאפשר לו לעבוד במשרה מלאה ולפרנס את משפחתו בכבוד.

המנגנון הומניטארי הקבוע בהוראת השעה

22. סעיף 1א3(א) להוראת השעה קובע כי:

על אף הוראות סעיף 2, רשאי שר הפנים מטעמים הומניטריים מיוחדים, בהמלצת ועדה מקצועית שמינה לענין זה (בסעיף זה – הוועדה) –

(1) לתת רישיון לישיבת ארעי בישראל לתושב אזור או לאזרח או לתושב של מדינה המנויה בתוספת, שכן משפחתו שוהה כדין בישראל;

(2) לאשר בקשה למתן היתר לשהייה בישראל בידי מפקד האזור, לתושב אזור שכן משפחתו שוהה כדין בישראל.

23. כידוע, הוראת השעה מגבילה, באופן קיצוני, אפשרות של מתן מעמד בישראל למי שמוגדרים על ידה כתושבי "אזור". זאת גם אם נישאו לתושבי ישראל או אזרחיה. לפיכך, הדעת נותנת כי דווקא בשל הפגיעה הקשה הנובעת מההגבלה הגורפת על מתן מעמד הקבוע בהוראת השעה, במקרים הומניטאריים חריגים, כמו עניינם של המבקשים, בהם אין החוק מגביל מתן מעמד, אלא אדרבא, הוא מסמיך את הוועדה ליתן לה מעמד ארעי במידה שמתקיימות נסיבות הומניטאריות, ייעשה שימוש הוגן ומושכל בסמכות זו.

24. החשיבות שקיימת ביישום מורחב ומתחשב של המנגנון ההומניטארי שעוגן במסגרת הוראת השעה באה אף לידי ביטוי בדברי בית משפט נכבד זה בפסק דינו מיום 11.1.2012 בבג"ץ 466/07 **גלאון נ' מדינת ישראל** (להלן: **עניין גלאון**).

25. כך למשל קובע כב' השופט רובינשטיין בסעיף מ"ח לפסק דינו:

על הרשויות להניח תדיר "אצבע על הדופק" הן בכל הנוגע לצרכים הבטחוניים, והן בכל הנוגע לאפשרות לייצר כלים אפקטיביים שפגיעתם קלה יותר. **עליהן גם לשקוד ולבחון את האפשרות לייעל את הטיפול במקרים חריגים; הן בגדרי הועדה ההומניטרית, והן באמצעות חשיבה על מנגנונים נוספים העשויים להקל על אותם זוגות אשר נמנע מהם, לעת הזאת, לקבוע את ביתם המשותף בישראל...**

26. כב' הנשיאה ביניש מוסיפה בסעיף 16 לפסק דינה וקובעת כי:

צריך, וגם אפשר, למתן את הפגיעה על ידי שינוי של ההסדר – בין אם על ידי עריכת בדיקה פרטנית של מבקשי איחוד המשפחות; בין אם על ידי מתן אפשרות להפריך את חזקת הסיכון ובין אם על ידי הרחבה של האפשרות לקבל מעמד בישראל מטעמים הומניטאריים.

27. הנה כי כן, הן המחוקק והן בית המשפט הנכבד נתנו לוועדה את הסמכות והכלים על מנת להפעיל את המנגנון ההומניטארי שנקבע בהוראת השעה באופן מייטבי ומורחב יותר. משכך, גם בעניינה של המבקשת, ראוי כי הוועדה תפרש את סמכויותיה באופן רחב יותר שיעניק למשפחה, שגורלה ממילא לא שפר עימה, את היכולת לטפל באופן הטוב ביותר בבן החולה ובשני הילדים הנוספים ולאפשר לאב המשפחה לפרנס בכבוד את משפחתו וזאת על ידי מתן מעמד לאם. הערות בית המשפט הנכבד בעניין גלאון מצדיקות בעניינה של המבקשת דכאן כי הוועדה תפעיל את סמכותה באופן מורחב ומייטבי יותר שיעניק למבקשת נוכח סעיף 1א3(א)(1) מעמד של ממש בישראל.

28. יצוין כי כנגד הגב' גאבר לא עומדת כל מניעה ביטחונית או פלילית שהרי היא מקבלת מפעם היתרים צבאיים לצרכי ליווי בנה החולה.

שיקולי טובת הילד והזכות לחיי משפחה

29. שיקולי טובת הילדים – _____, ו: בעיקר כמובן טובתו וצרכיו המיוחדים של הילד החולה _____, צריכים להוות שיקולים ראשוניים במעלה כאשר הוועדה הנכבדה דנה בשאלת הסדרת מעמדה של אימם. לעניין זה, יפים דבריו של בית המשפט בעת"ם (י-ם) 705/07 **מארי לוו רומרו מוסקרה נ' שר הפנים** (פורסם בנבו):

הזכות לחיי משפחה היא זכות יסוד חוקתית המוכרת במשפט הישראלי כמו גם במשפט הבינלאומי. לזכות זו שני היבטים: האחד, זכותו של ההורה הישראלי להנות מקשר מתמיד עם ילדו ולא להינתק ממנו, והשני, זכותו של הילד הקטין לחיי משפחה כאשר טובתו מחייבת שלא להפרידו מהוריו ולהיות בקשר מתמיד עם כל אחד מהם. מנקודת מבטו

של הקטין ניתוקו ולו מאחד מהוריו, עלול להשליך בצורה קשה על חייו והתפתחותו. ראוי להדגיש כי זכותם של ההורים לקשר עם ילדיהם היא עצמאית ועומדת בנפרד לצד זכותם של הילדים לקשר הדוק ותמידי עם הוריהם.

... בבחינת הנסיבות ההומניטאריות של המקרה, השיקול של טובת הילד הינו שיקול בעל משמעות מרכזית, אם לא שיקול על. אכן, בצידו של שיקול זה יעמדו גם שיקולים נוספים, אך לרוב יהיו אלה שיקולים משניים שלא ישתוו בחשיבותם לשיקול הראשוני והמרכזי של טובת הילד.

30. בנוסף קבעה הפסיקה, כי שיקולי טובת הילד צריכים להילקח בחשבון בעת בחינת שאלת מתן מעמד להורה הזר, הגם שמעמדו החוקי של הילד בארץ אינו מקים כשלעצמו מעמד להורה:

החלטה זו (ליתן לעותר מעמד מסוג א/5, הח"מ), בעניינו של העותר, ראויה היא, משעה שנסיבות מעין אלה מצריכות כעקרון בחינה של שיקולים הומניטאריים, חרף העדר הזכות הקנויה למעמד. ומה הם שיקולים הומניטאריים אלה? מבלי למצות את העניין, ברי כי בנסיבות מעין אלה יש ליתן את הדעת, הן לשיקולים של טובת הילד והן לשיקולים של הזכות לחיי משפחה. הגם שמעמדו של הילד אינו מקים כשלעצמו מעמד להורה, הוכר בפסיקה העיקרון לפיו ייתכנו מקרים הומניטאריים אשר יצדיקו, ואף יחייבו, סטייה מהכלל לפיו אין הילד יוצר מעמד להוריו (ראו למשל, בג"צ 4156/01 דימיטרוב נ' משרד הפנים, פ"ד נו (6) 289, 294 (2002); כן ראו דנג"צ 8916/02 דימיטריוב נ' משרד הפנים (לא פורסם), [פורסם בנבו], 6.7.2003; עע"מ 10993/08 פלוני נ' מדינת ישראל (לא פורסם), [פורסם בנבו], 10.3.2010; ראו עוד, עת"מ (י-ם) 529/02 בורנא נ' שר הפנים [פורסם בנבו] (26.8.2002); עת"מ (ת"א) 1295/03 שבצוב נ' שר הפנים [פורסם בנבו] (8.3.2005)). זאת ועוד, הפרדת קטין אזרחי מאשר מהורהו, כרוכה, ולו לכאורה, בפגיעה מסויימת בזכות לחיי משפחה של הקטין (ראו והשוו, בג"צ 7052/03 עדאלה המרכז המשפטי לזכויות המיעוט הערבי בישראל נ' שר הפנים (לא פורסם), [פורסם בנבו], 14.5.2006; ראו עוד, עת"מ (ת"א) 3111/08 סלמובה נ' מדינת ישראל [פורסם בנבו] (4.6.2010)). הנה כי כן, טרם קבלת החלטה בעניין מעמד או העדר מעמד של הורה זר לקטין אזרחי ישראל יש לבחון לעמקן את מכלול נסיבות המקרה, ובכלל זה את ההשלכה שתהיה בניתוק הקטין מהורהו. בדיקה זו צריכה להיות מבוססת על בירור עובדתי-מקצועי וממצה (השוו, עת"מ (י-ם) 705/07 מוסקרה נ' שר הפנים [פורסם בנבו] (21.12.2009); עת"מ

(ת"א) 3143/04 מריאנו נ' משרד הפנים [פורסם בנבו] (22.5.2005),
(עת"ם (י-ם) 37903-03-11 פלוני נ' משרד הפנים).

31. הנה כי כן, על הוועדה להעמיד בראש שיקוליה את טובת הילדים ובמיוחד את טובתו של הילד _____ ולאפשר למשפחה לחיות ביציבות ובביטחון על מנת שתוכל לתפקד ולתת את הטיפול הטוב ביותר ל_____ ולשני הפעוטות האחרים.

סיכומם של דברים

32. משפחת גאבר מתמודדת עם טיפול רב מערכתי בפעוט עם בעיות בריאותיות קשות ומגדלת שני פעוטות נוספים. נוכח היעדר מעמד בישראל לגבי גאבר, העול הכבד מוטל על האב בלבד, דבר שאינו מאפשר לו לצאת לעבודה קבועה, משפיע על מצבה הכלכלי של המשפחה ופוגע בטיפול בילדים. מתן מעמד בישראל לאם יאפשר לחלק את נטל הטיפול בין החולה ולתת לו את הטיפול המיטבי לו הוא זכאי וכך גם לשני אחיו ויאפשר לאב לצאת לעבודה קבועה ולפרנס את המשפחה בכבוד.

33. הנה כי כן, מתבקשת הוועדה הנכבדה לאשר את בקשתה של הגב' גאבר ומשפחתה ולהעניק לה מעמד של תושבת ארעי בישראל מסוג א/5.

בכבוד רב,

סיגי בן ארי, עו"ד

לוט:

יפויי כוח

טופס בקשה

נספחים א-י