

## עת"א 21758/02/17 - בן אליהו חג'ג' נגד מדינת ישראל, שרות בתי הסוהר-מחלקת האסיר - זימונים

בית המשפט המחוזי בבאר שבע

עת"א 21758-02-17 אליהו חג'ג'(אסיר) נ' שרות בתי הסוהר-מחלקת האסיר - זימונים ואח'

מספר בקשה: 2

בפני	כב' השופט אהרון משניות
מבקשים	בן אליהו חג'ג' (אסיר)
נגד	
משיבים	1. מדינת ישראל
	2. שרות בתי הסוהר-מחלקת האסיר - זימונים

### פסק דין

עניינה של עתירה זו בבקשתו של העותר להינשא לבת זוגו במשרדי הרבנות בעיר בת ים שבה נרשם לנישואין, או לחלופין בין כותלי בית סוהר אלה שבו הוא מרצה את עונשו.

לדברי באי כוח העותר, העותר הוא יתום משני הוריו, והוא וגם בת זוגו שומרי מצוות. לכן מיסוד הקשר הזוגי בדרך של כניסה לברית נישואין כדת משה וישראל, על כל המשתמע מכך, חיונית להמשך הקשר ביניהם. העותר אף צירף לעתירה אישור ממחלקת הנישואין של הרבנות הראשית בת ים עיר מגוריו, אשר בה נקבע מועד מתאים מבחינה הלכתית לקיום טקס הנישואין - בתאריך ט' באדר תשע"ז, 7.3.2017. משבקשתו לקבל חופשה חריגה לצורך קיום טקס הנישואין לא נענתה, הגיש העותר עתירה זו באמצעות באי כוחו.

בתגובת ב"כ המשיב נטען כי העותר לא מיצה הליך מנהלי בעניין החופשה, ולכן יש למחוק את העתירה על הסף (סעיף 6 לתגובה). עוד נטען כי בקשה מנהלית שהגיש העותר לקיום נישואין לפני כשלושה חודשים, נדחתה כדין ע"י מפקד המחוז, אשר הסתמך על הנתונים שהיו לפניו במועד הגשת הבקשה, ובעיקר בשל בעיות משמעת וחמ"ן שלילי. כן נטען כי קביעת המועד לחתונה נעשתה באופן חד צדדי ע"י העותר או מי מבני משפחתו, ללא "מעורבות של המשיב ו/או גורם דת מטעמו" כלשון סעיף 11 לתגובה.

במהלך הדיון בעתירה הוגשו לי מסמכים שונים ע"י ב"כ המשיב, ונוכחתי לדעת כי בשונה ממה שניתן להבין מתגובת המשיב, העותר הגיש כבר לפני למעלה משלושה חודשים, ביום 23.11.2016, בקשה מסודרת לנישואין בתוך בית הסוהר, על גבי טופס מתאים של שב"ס, כשעל הבקשה חתום גם רב בית הסוהר, ר"כ שי גוב-ארי, אשר הפנה את

הבקשה למשרדי הרבנות בבת ים. המועצה הדתית בת ים קבעה מועד מתאים לנישואין, ביום 17.1.2017, ומשנדחתה בקשתו של העותר לקיים נישואין במועד זה, תיאם העותר מועד אחר, ביום 7.2.2017, ולאחר שגם במועד זה לא ניתן לעותר למלא את מבוקשתו, תאם העותר מועד נוסף שלישי במספר, וביקש לצאת לחופשה חריגה למטרה זו.

בנסיבות אלה, כאשר פנייתו הראשונה של העותר נעשתה על גבי מסמך רשמי של המשיב, ונחתמה גם ע"י רב בית הסוהר, קשה לקבל את טענת המשיב כי העותר לא מיצה הליך מנהלי, וכי פעל באופן חד צדדי, בלא תיאום מול גורמי הדת המתאימים מטעם המשיב.

זאת ועוד, בהסכמת העותר, עיינתי גם בחמ"ן השלילי בעניינו, ומבלי לפרט יתר על המידה אציין כי רובו של החמ"ן הוא מלפני חצי שנה ויותר. מידע עדכני מעט יותר, עוסק בנסיבות שבהן העותר נמצא בצד הנפגע, וגם בעיות המשמעת של העותר הן ברובן המכריע מלפני חודשים לא מעטים. נראה לי כי יש בכל המידעים הללו כדי לתמוך בטענתם של ב"כ העותר, כי מאז שעבר לכלא אלה ושולב באגף התורני, העותר הינו אסיר חיובי, כנטען בסעיפים הראשונים של העתירה, ולכן ספק בעיניי אם הייתה הצדקה לדחות את בקשתו הראשונה של העותר להינשא בין כותלי הכלא כבר במהלך חודש ינואר.

בעניין **קדושים** (רע"ב 9373/16 **אסף קדושים** נ' **שב"ס**, פורסם בנבו, 5.12.2016), נדון לאחרונה בבית המשפט העליון עניינו של אסיר, שנסיבותיו דומות לאלה שלפנינו, ואולי אף חמורות יותר, בשים לב לעבירת משמעת חמורה שביצע האסיר שם, ימים אחדים לפני הדיון בעניינו. נקבע בפסק הדין, כי אף שהמבקש אינו אסיר למופת, יש לבחון בקפידה אם התנהלותו חמורה במידה כה רבה שיש בה כדי להצדיק דחיית בקשתו לחתונה שלו עצמו, בשונה מחתונה של קרוב משפחה. כמו כן, הובעה באותו פסק דין תמיהה על טענת המשיב בדבר היעדר דחיפות לטיפול בבקשה, בהתחשב במועד החתונה, ואף נאמר כי אין להתעלם ממצבה הרפואי הקשה של אמו של האסיר. מדובר אפוא בנסיבות דומות מאוד לנסיבות שלפנינו, ודברים שנאמרו שם יפים גם לעניינו.

בנסיבות אלה, לא שוכנעתי כי התנהלותו של העותר כה שלילית עד כדי הצדקת שלילה של בקשתו להינשא לבת זוגו. מדובר בזכות בסיסית להקים משפחה, ולא שוכנעתי כי יש סיבה ממשית, מדוע למנוע מהעותר לממש זכות זו לעת הזאת. אמנם מדובר במאסר חמישי של העותר, אולם מדובר במאסר בגין עבירות רכוש, אשר מבלי להקל בהן ראש, נראה לי כי אם המשיב חושש למסוכנות כלשהי מצד העותר בשל עברו המכביד, ניתן לאיין אותה בתנאים מגבילים שיפורטו להלן.

לא למותר לציין, כי ברוב הפסיקה שהוגשה ע"י ב"כ המשיב, מדובר בנסיבות חמורה שאינן דומות כלל לנסיבות שלפנינו. לא נטען בעניינו כי קיים חשש שמא ינצל העותר את מעמד ההתייחדות לאחר הנישואין, בכדי להחדיר חפצים אסורים לתוך בית הסוהר, כפי שקבע בית המשפט המחוזי מרכז בעניין **הרוש** בעת"א 19857-02-12, ואף לא נטען כי בת זוגו של העותר מסייעת לו בפעילות העבריינית, כפי שקבע בבית המשפט המחוזי בחיפה בעניין **גולן** בעת"א 44369-05-15.

סוף דבר, לאחר ששקלתי את טיעוני הצדדים, ועיינתי במסמכים השונים שהוגשו במהלך הדיון, כולל החמ"ן בעניינו של

העותר, החלטתי לקבל את העתירה, ולהורות לשב"ס לאפשר לעותר לצאת לחופשה חריגה ביום 7.3.2017 החל מהשעה 16:00, ועד למחרת היום, שבו יהיה על העותר להתייצב עד השעה 10:00 בכלא אלה. בצאתו ובשובו יהיה העותר מלווה ע"י שני מפקחים שיאושרו ע"י המשיב, ובכל עת, מרגע נישואיו, יהיה מלווה ע"י בת זוגו, שתערוב לכך שלא יעבור עבירה כלשהי במהלך חופשתו. כמו כן, יפקיד העותר כתנאי ליציאתו לחופשה, 7,000 ₪ במזומן או בערבות בנקאית, להבטחת חזרתו לכלאו במועד.

ניתנה היום, א' אדר תשע"ז, 27 פברואר 2017, בהעדר הצדדים.