

מבקש:

1. **נמרוד מלצר קורז'יץ, ת"ז 036928729**

2. **תם-אל מלצר קורז'יץ, ת"ז 061261061**

ע"י ב"כ עו"ד גיל לייבוויץ ואח'

מרח' משכית 15 הרצליה 46733

ת"ד 12559

מרח' שאול המלך 8 תל אביב - יפו 6473307

טל': 098800561, פקס: 098800567

- נ ג ד -

משיב:

ב"כ היועץ המשפטי לממשלה

ע"י פרקליטות מחוז מרכז - אזרחי

דרך מנחם בגין 154 בית קרדן 6492107

ת"ד 33260

טל': 073-3736262, פקס: 02-6468017

תגובה מטעם ב"כ היועץ המשפטי לממשלה

ב"כ היועץ המשפטי לממשלה (להלן: "**המשיב**") מתכבדת ליתן תגובתה לבקשה לקביעת אבהות באמצעות בדיקה גנטית ובקשה למתן צו הורות פסיקתי (להלן: "**הבקשה**"), כדלקמן:

1. עניינו של הליך זה בבקשה למתן צו לביצוע בדיקה גנטית לצורך בירור וקביעת אבהותם הנטענת של מי מהמבקשים על התינוקות אשר עתידים להיוולד, מאם פונדקאית בארצות הברית, הכל על פי הנתען בבקשה (להלן: "**התינוקות**"), ומתן פסק דין הצהרתי הקובע אבהות.

2. כן מבקשים המבקשים, כי לאחר מתן פסק דין הצהרתי אשר יקבע קשר גנטי למי מהם, יינתן צו הורות פסיקתי לאחר.

3. לבקשה צורפו תצהיריהם של המבקשים; העתק אישור רפואי מיום 15.11.18 בחתימת ד"ר Michael Vermesh; הסכמי פונדקאות בין המבקשים אשר חתמו על ההסכם בחתימות אלקטרוניות ביום 13.7.18 ע"י האם הפונדקאית ובן זוגה וביום 14.7.18 ע"י המבקשים (להלן: "**הסכם הפונדקאות**"), לרבות תרגום נוטריוני לעברית של הסכם פונדקאות זה.

4. המחוקק הישראלי לא הכיר בקשר של הורות, הנוצר מכוח הסכם פונדקאות ביחס למי שנולד מחוץ לישראל [ראה סעיפים 4(א) ו-4ב לחוק האזרחות, התשי"ב-1954]. המחוקק הישראלי אינו מכיר בקשר של הורות מכוח הסכם הפונדקאות והליך הפונדקאות כשלעצמו.
5. זאת, במובחן מילד, הנולד בישראל, מכוח הליך של פונדקאות, שהתנהל בישראל כדין, על שלל מנגנוני הבקרה והפיקוח הקבועים בו. הליך זה זכה להכרה של המחוקק הישראלי בחוק ההסכמים לנשיאת עוברים (אישור הסכם ומעמד היילוד) התשנ"ו 1996 (להלן: "**חוק ההסכמים לנשיאת עוברים**"). אך גם בישראל, על הפיקוח הרב שקיים בה, קשר ההורות אינו נוצר אוטומטית, כביכול מכוח הסכם הפונדקאות המפוקח. אלא ההורות של ההורים המיועדים, בעלי המטען הגנטי, משתכללת רק לאחר שמתקיים הליך משפטי, במהלכו נבחנות זכויות הצדדים כולם, לרבות זכויותיה של האם הנושאת, ורק לאחר שבית המשפט מוציא צו שיפוטי, היוצר את קשר ההורות ("צו הורות") (ראה סעיפים 11-12 לחוק ההסכמים לנשיאת עוברים וכן ראה סעיף 20א לחוק מרשם האוכלוסין, תשכ"ה-1965).
6. יובהר, כי מדינת ישראל אינה מכירה בהורות מכוח הליך הפונדקאות כשלעצמו, אשר נערך בחו"ל שלא על פי הוראות חוק ההסכמים לנשיאת עוברים, אך המשיבים יסכימו לבחון את שאלת האבהות הגנטית בכפוף למפורט להלן בעמדה זו.
7. על פי סעיף 28א' לחוק מידע גנטי התשס"א – 2000 (להלן: "**חוק מידע גנטי**"), בדיקה לשם קביעת קשרי משפחה יכולה להיערך רק על פי צו של בית משפט לענייני משפחה ובהתאם להוראות פרק ה' לחוק.
8. יודגש, כי על פי סעיף 28ז' לחוק מידע גנטי, על בדיקה גנטית לקשרי משפחה להיערך אך ורק במכון גנטי או במעבדה לבדיקות גנטיות בישראל.
9. על מנת ליתן מענה למצבים בהם נדרשת בדיקה גנטית לאנשים השוהים מחוץ לישראל, הותקנה תקנה 4 לתקנות מידע גנטי (עריכת בדיקה גנטית לקשרי משפחה, תיעוד ושמירת תוצאותיה), התש"ע - 2010, על פיה נלקחת דגימת הבדיקה (דגימת רוק או דגימת משטח לחי, ולא בדיקה חודרנית) בנציגות של מדינת ישראל בחו"ל, בפני נציג דיפלומטי/קונסולרי של מדינת ישראל, ומשם נשלחת הדגימה למעבדה לסיווג רקמות במרכז הרפואי שיבא בישראל, לצורך ביצוע הבדיקה. זאת לעומת הנבדק הישראלי השוהה בישראל, המוסר את דגימת הבדיקה שלו במעבדה לסיווג רקמות, במרכז הרפואי שיבא.
- להלן פרטי המבקש בהתאם לנתוני רשות האוכלוסין:**
10. **מבקש 1: מלצר קורזיץ' נמרוד ת"ז 036928729**, אזרח ישראלי נולד בישראל ביום 15.02.1985. ביום 25.06.18 שינה את שם משפחתו ממלצר - למלצר קורזיץ'. לפי קובץ מרשם האוכלוסין רשום כיהודי, רשום כרווק. תחת שמו לא רשומים ילדים.

11. **מבקש 2: מלצר קורזיץ' תום אל, ת"ז 061261061**, אזרח ישראלי נולד בישראל ביום 15.09.1982. ביום 25.06.18 שינה את שם משפחתו מקורזיץ' למלצר קורזיץ'. לפי קובץ מרשם האוכלוסין רשום כיהודי, רשום כרווק. תחת שמו לא רשומים ילדים.

המשיב מסכים לביצוע בדיקה גנטית לבדיקת אבהות בכפוף למפורט להלן:

12. בהתאם לבקשת המבקשים לביצוע בדיקה גנטית, ובשל העובדה כי האם הנושאת שוהה בחו"ל, מוסכם על המשיב כי יינתן צו המפנה את המבקשים לבדיקה גנטית, על פי נוהל העברת דגימות דנ"א מחו"ל, באופן שהמבקשים ישאירו דגימה בישראל במרכז הרפואי שיבא, לצורך ביצוע הבדיקה במעבדה לסיווג רקמות במרכז הרפואי שיבא, ומהתינוקות תילקח דגימה, לאחר וסמוך ככל הניתן למועד היוולדו, בנציגות ישראל בארה"ב, אשר תועבר לישראל, עפ"י נוהל חו"ל ותקנה 4 לתקנות מידע גנטי.

13. הבדיקה הגנטית הוכרה זה מכבר בפסיקה כראיה הטובה ביותר והיא מהווה כיום האמצעי המדעי, הטוב והיעיל ביותר לקביעת אבהות, שכן, המדובר בראייה עצמאית ואובייקטיבית (ראה לעניין זה מ"א 3206/94 **סושרד-בורנשטיין רוננה נ' רענן כץ** (לא פורסם) וכן ע"א 2558/91 **פלוני נ' פלוני**, פ"ד מז(2) 8,13).

14. למעלה מן הצורך, יצוין כי כאשר מדובר בקטין שנולד בחו"ל, בעקבות הליך פונדקאות שנערך מחוץ לישראל, ככל שתוכח אבהותו של המבקש בדרך של בדיקה גנטית שנערכה במעבדה מוכרת בישראל, יידרש המבקש להוכיח כי אין כל מניעה משפטית בדין האמריקאי, הנוגעת להליך הפונדקאות, הסכם הפונדקאות ו/או לאם הפונדקאית ו/או לתורמת הביצית, לעניין הכנסת התינוק לישראל. יצוין, כי בהתאם לנהלי העבודה של המשיב, כשמדובר בהליך פונדקאות שנערך בארה"ב, אשר ניתן לגביו פסק דין של בית המשפט המוסמך בארה"ב ולאחר הצגת פסק הדין על כל צרופותיו כשהוא מתורגם ומאומת כדין (בחזמת אפוסטיל) **יסכים המשיב לבחון אותו כראיה לענין התאמת ההליך שנעשה לתנאי הדין האמריקאי המקומי הזר**.

15. כמו כן, יצוין כי בהתאם לנהלי העבודה של המשיב, לאחר לידת התינוקות והוכחת האבהות בדרך של בדיקה גנטית, נדרש, כי האם הפונדקאית תזוהה על ידי הקונסול הישראלי בנציגות ישראל בארה"ב, ותחתום בפניו על מתן הסכמתה ליציאת התינוק מארה"ב ומעברו לישראל, וכן כל ויתור אחר שלה על הזכויות המוקנות לה כאם התינוקות. במידה ויוצג על ידי המבקשים **פסק דין מאומת של בית משפט מוסמך בארה"ב, שיינתן לאחר לידת התינוקות ואשר במסגרת ההליך בו, הביעה האם הפונדקאית את עמדתה, ישקול המשיב לוותר על התייצבות האם הפונדקאית בנציגות ישראל כמפורט לעיל**.

16. אשר על כן, מוסכם על המשיב כי יינתן צו לביצוע בדיקה גנטית על פי נוהל העברת דגימות דנ"א מחו"ל. ככל שינתן הצו המבוקש, מתבקש בית המשפט הנכבד לציין מפורשות בגוף הצו את פרטי המבקשים המלאים לרבות פרטי ההתקשרות עימם.

17. מובהר, כי עלות הבדיקה הגנטית תחול על המבקשים בלבד.

18. עוד יובהר כי אין בהסכמה לביצוע בדיקה גנטית הסכמה לפעולות שביצעו המבקשים או הסכמה לעמידה בתנאי הדין המקומי במקום בו ננקט ההליך.

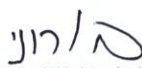
19. לאחר קבלת תוצאות הבדיקה הגנטית, ולאחר שתינתן הזדמנות לב"כ המשיב להביע עמדתה בעניין חוות הדעת בדבר התוצאות, בית המשפט הנכבד מתבקש להכריע בעניין קביעת האבהות של המבקשים ומתן סעד הצהרתי לפי תוצאות הבדיקה, בכפוף לעקרון נכונות המרשם.

צו הורות פסיקתי

20. הבקשה למתן צו הורות פסיקתי למי מהמבקשים, הינה בקשה מוקדמת, משטרם הוכח הקשר הגנטי בין מי מהם לבין התינוק.

21. בעקבות פסק דינו של בית המשפט העליון בעניין ממת (בג"ץ 566/11, 6569/11 – להלן: פס"ד ממת), נקבעו על ידי דעת הרוב שם שני מסלולי הכרה ב"הורות שניה" (כלומר, ההורה הנרשם שני במרשם): הראשונה, הורות "רישומית בלבד" על סמך תעודה ציבורית ופסק דין זר – הורות זו אינה מהותית ואינה כוללת בחובה זכויות ירושה, אפוטרופסות מלאה ועוד; השניה – הורות מהותית באמצעות "צו הורות פסיקתי" אשר תנתן על ידי בית המשפט, ובהתאם לתנאים שנקבעו בדוח וועדת מור יוסף שעל סמכם נתנה המדינה את הודעתה בבג"צ.

22. נוכח האמור לעיל, ככל ותקבע אבהותו של מי מהמבקשים על התינוקות, נוכח תוצאות הבדיקה גנטית לאבהות, יועבר התיק להמשך טיפולו של יועמ"ש משרד הרווחה לצורך הדיון בשאלת מתן צו הורות פסיקתי למבקש האחר, ובהתאם להצהרת המשיבים במסגרת פסק דין ממת וקביעת בית המשפט העליון שם.


קרני קירשנבוים, עו"ד
בפרקליטות מחוז מרכז- אזורי
ב"כ מדינת ישראל