



כב' השופטת

סמאח מנסארה סבאח

פסק דין

“ יש תיקים שבהם המשפט נדרש להכריע בסכסוך

ויש תיקים שבהם הוא נדרש להתקרב , בזהירות וביראה אל המקום שבו החיים והמוות נפגשים “



בית משפט לענייני משפחה בפתח תקווה

תמ"ש 26-03-25200 סופר אזולאי ואח' נ' מדינת ישראל ואח'

תיק חיצוני:

לפני כבוד השופטת סמאח מנאסרה סבאח

תובעים

1. זהר סופר אזולאי ת"ז 029366960
2. אריק אריה אזולאי ת"ז 024988016
שניהם ע"י ב"כ עוה"ד נילי שץ ו/או עו"ד אסף שרף

נגד

נתבעים

1. מדינת ישראל מדינת ישראל
2. היועץ המשפטי לממשלה משרדי ממשלה 513442037
ע"י פרקליטות מחוז מרכז ע"י עו"ד ענת בינדר גלעדי.
3. בית חולים קפלן שירותי בריאות 500800487

ובעניין:

רס"ר איתי אזולאי ז"ל, ת"ז 314711649

פסק דין

1

2

הקדמה;

3

לפניי תביעת הוריו של החייל איתי אזולאי ז"ל (להלן: "ההורים") להתיר להם לעשות שימוש בזרע אשר ניטל ממנו בסמוך לאחר נפילתו בקרב במהלך מלחמת "חרבות ברזל".

4

5

6

איתי אזולאי ז"ל (להלן: "איתי") שירת כלוחם מילואים ביחידת דובדבן, ונפל במבצע לחימה על גבול לבנון בעת מילוי תפקידו ביום 6.10.2024 במהלך מלחמת "חרבות ברזל", והוא כבן 25 שנים. בסמוך למועד נפילתו של איתי במבצע הלחימה, ולאחר שניתן אישורם של הוריו, ניטלו מגופו מנות זרע אשר נשמרו במרכז הרפואי קפלן ברחובות.

7

8

בטרם אדרש לעובי הקורה, אבקש לציין כי יש תיקים שבהם המשפט נדרש להכריע בסכסוך; ויש תיקים שבהם הוא נדרש להתקרב, בזהירות וביראה, אל המקום שבו החיים והמוות נפגשים.

9

10

11

בפניי מונחת בקשה שראשיתה באסון שאין לו מזור – נפילתו של חייל צעיר, שחייו נגדעו בטרם עת. הוא הותיר אחריו משפחה אוהבת, זיכרונות וחלומות שלא זכה להגשים; אך גם אפשרות שברירת ומטלטלת כי ממנו ייוולדו חיים חדשים.

12

13

14

בקשת הוריו של המנוח, לעשות שימוש בזרעו לאחר מותו מעמידה את בית המשפט בפני שאלה החורגות מן המשפט. היא נוגעת בכמיהה להמשכיות, בכאבם של בני המשפחה ובתקוותם לצמוח מתוך השכול – אך גם בזכותו של המנוח, לאחר לכתו, כי רצונו, כבודו ואוטונומיית הבחירה שלו לא יידחקו מפני רצונם של החיים. שכן אין

15



בית משפט לענייני משפחה בפתח תקווה

תמ"ש 26-03-25200 סופר אזולאי ואח' נ' מדינת ישראל ואח'

תיק חיצוני:

די בכך שהמשפחה מבקשת להמשיך את דרכו; על בית המשפט לבחון אם זו הייתה גם בחירתו שלו.

האם ניתן להסיק מן החיים שחי את רצונו בחיים שיבואו אחריו? ובמקום שבו קולו נדם, מוטלת על בית המשפט המלאכה הקשה מכול: להבחין בין רצון בני משפחתו לבין רצונו המשווער של המנוח, ולהקשיב – בזהירות ובכבוד – למה שלא נאמר.

6

7

רקע;

1. ביום 11.3.2026 הגישו ההורים את התביעה שבפניי, בגדרה ביקשו להתיר להם לעשות שימוש בזרעו של איתי לצורך הבאת ילד לעולם מזרעו, וזאת באמצעות אם אשר תיבחר על ידם.
2. ההורים צרפו לתביעתם תצהירים מטעמם, ומטעם מאי בכור, בת זוגו של המנוח (להלן: "מאי"); תומר אזולאי, אחיו של המנוח; וחבריו – אוריאן אלבוכר, עמית לולאי ויובל מויאל.
3. ביום 11.5.2026 הוגשה עמדה ראשונית מטעם באת כוח היועצת המשפטית לממשלה, בגדרה התבקשה קביעת דיון הוכחות בתיק, לשם חקירת המצהירים על תצהיריהם.
4. ביום 15.5.2026 הודיעו ההורים כי הם מסכימים לשמיעת עדים בתיק במסגרת דיון הוכחות.
5. ביום 22.6.2026 התקיים דיון הוכחות בתיק.
6. ביום 10.8.2026 הוגשה עמדה משלימה מטעם באת כוח היועצת המשפטית לממשלה.

17

18

תמצית טענות ההורים;

7. איתי, שהיה סטודנט להנדסת חשמל, רצה להתחתן ולהקים משפחה עם בת זוגו מאי בכור. מאי מודעת להליך המשפטי וחתמה על תצהיר בו היא מביעה את הסכמתה להעברת הזכות להמשכיות להוריו.
8. איתי דיבר ללא הרף על רצונו להיות אבא. הרצון לילדים היה שאיפה ממשית בעבור איתי וצוואה ברורה, והוא הביע רצון זה מפורשות בפני הוריו וחבריו.
9. במהלך שיפוץ בבתם של ההורים, שנעשה על ידי איתי ואביו, לצורך הקמת יחידת דיור, איתי ביקש כי התכנון יכלול מרחב מתאים לגידול תינוק, ואביו התאים את תוכנית השיפוץ לבקשתו של איתי.
10. בחודש 2/24, לפני שיצא למבצע בסיכון גבוה ביותר בלב עזה, ביקש מהוריו כי אם יקרה לו משהו, ידאגו להמשכיות שלו ויפעלו למען יהיו לו ילדים. איתי ציין מפורשות כי מאחר שבת זוגו מאי צעירה מאוד ושברירית, הוא אינו רוצה "להפיל" זאת עליה, וכי הוא סומך על הוריו שיבחרו את אם ילדיו.
11. בחג הפסח בשנת 2024, במהלך נסיעה עם אביו ולקראת כניסתו ללחימה בלבנון, חזר איתי על בקשתו כי ידאגו לו להמשכיות והדגיש בפני אביו שלא ישכח את בקשתו, כי "אי אפשר לדעת מה יהיה". איתי סיפר שקיים פחד ממשי אצלו ואצל חבריו וכי הם מדברים באופן חופשי על מה יהיה איתם ואיך תהיה להם המשכיות אם הם לא יחזרו מהלחימה בחיים. איתי גם סיפר לאביו כי



בית משפט לענייני משפחה בפתח תקווה

תמ"ש 26-03-25200 סופר אזולאי ואח' נ' מדינת ישראל ואח'

תיק חיצוני:

- 1 שיתף שלושה חברים טובים בשיחתו עם ההורים בעניין זה. לאחר השיחה עם האב, איתי ואביו
- 2 דיברו עם אמו על עניין המשכיות שלו.
- 3
- 4 12. במהלך השבעה ולאחריה חבריו הטובים של איתי סיפרו להוריו שאיתי שיתף אותם בשיחות עם
- 5 הוריו בעניין המשכיות שלו. כמו כן, החברים סיפרו כי ראו באיתי כחבר ש"הכי בשל לנישואים
- 6 וילדים ומודל לרצינות, אחריות ובגרות". מטעם חבריו הקרובים של איתי אף הוגשו תצהירי
- 7 עדות, לפיהם איתי שיתף אותם ברצונו הברור להמשכיות לאחר מותו ובכך שהטיל על הוריו את
- 8 בחירת אם ילדיו.
- 9
- 10
- 11 13. התביעה אינה נובעת רק מרצונם האישי של ההורים לנכדים, אלא קודם כל מהשאפה להגשמת
- 12 משאלתו האישית והאותנטית של בנם. ההורים הם אלו שיכולים לממש את רצונו של איתי באופן
- 13 המדויק ביותר בהתאם לצרכיו, אמירותיו ורצונותיו האישיים. כמו כן, ההורים מתחייבים
- 14 להבטיח לילד שיוולד תמיכה משפחתית רחבה, מסורה ואוהבת ועתיד כלכלי יציב.
- 15
- 16 14. נושא השימוש בזרע של מי שהלך לעולמו אינו מוסדר בחקיקה, וההנחיות הקיימות של היועמ"ש
- 17 משנת 2003 הינן מיושנות ואינן מותאמות למציאות המשפטית והחברתית הנוכחית.
- 18 יש לציין כפסק דין לדוגמה בנושא את פסק הדין שניתן בתמ"ש 24-02-62090 בעניין המשכיות
- 19 זרע של משפחת אייזנקוט.
- 20
- 21 15. על בית המשפט החובה לפעול להגנה על רצונו של המת במימוש זכות בעודו בחייו, גם במותו.
- 22
- 23 16. במקרה של טעות בהערכת רצון המת, לא נכפית הורות על המת, ולכן עשיית שימוש בזרעו של
- 24 איתי עדיפה על פני כל חלופה אחרת.
- 25
- 26
- 27 17. אין להחיל על התיק איסור פרסום. זאת נוכח הצורך במציאת אם ואף לאור חשיבותו הציבורית
- 28 של המקרה.
- 29
- 30 **תמצית עמדת באת כוח היועצת המשפטית לממשלה;**
- 31 18. הנחיית היועצת המשפטית לממשלה מספר 1.2202 מיום 27.10.2003 שעניינה "נטילת זרע לאחר
- 32 המוות ושימוש בו", מבוססת על כיבוד רצון הנפטר ועל רצונה של בת זוגו בילד משותף לשניהם
- 33 לאחר מותו. לפיכך, הזכות לעשות שימוש בזרע נפטר נתונה לבת זוגו בלבד. הדין אינו מכיר בזכות
- 34 לנכד. במקרים בהם למנוח לא הייתה בת זוג קבועה בחייו, אין להוריו מעמד כשלעצמם לעשות
- 35 שימוש בזרע, אלא אם הוכח רצונו של המנוח להביא ילדים לעולם באמצעות אם שלא הכי בחייו.



בית משפט לענייני משפחה בפתח תקווה

תמ"ש 26-03-25200 סופר אזולאי ואח' נ' מדינת ישראל ואח'

תיק חיצוני:

19. בפסיקת בית המשפט העליון נקבע כי האפשרות לשימוש בזרע של מנוח נעוצה בהוכחת קיומו של רצון והסכמה מפורשים של המנוח להמשכיות לאחר מותו. אף לפי מסקנות הוועדה הציבורית לבחינת הסדרה חקיקתית של נושא הפרייון וההולדה בישראל, שפורסמו בחודש מאי 2012, יש לפעול על פי הוראותיו המפורשות של המנוח בלבד, כפי שצוינו עובר לנטילת הזרע.
20. בבע"מ 6046/18 **היועץ המשפטי לממשלה נ' פלונית ואח' (2.9.2019)**, נקבע כי בהיעדר ביטוי מפורש מצד המנוח ובהינתן שהייתה לו בת זוג קבועה עובר למותו, היא ורק היא, תהא רשאית לעשות שימוש בזרעו. זאת להוציא מצבים חריגים בהם ניתן להוכיח כי רצונו המשווער של המנוח היה להעמיד צאצאים לאחר מותו גם מאישה אחרת שלא הייתה בת זוגו בעת הפטירה. ההוכחה תעשה על בסיס ראיות לרצונו משוער זה של המנוח ערב פטירתו ולשם כך, יש להניח תשתית עובדתית ברורה ואין להסתפק בהשערות או באינדיקציות כלליות. בחינת רצון המנוח כי יעשה שימוש בזרעו לאחר מותו תעשה בשלושה שלבים: 1. האם המנוח רצה להיות הורה בחייו? 2. האם המנוח היה רוצה בילדים לאחר מותו? 3. האם המנוח היה רוצה בילדים לאחר מותו מאישה שלא הכיר בחייו?
21. בפסקי דין נוספים של בית המשפט העליון נדחו בקשות רשות ערעור ונקבע כי אין ההורים רשאים לעשות שימוש בזרע המנוח. ביניהם, בע"מ 378/20 **פלונית ואח' נ' היועץ המשפטי לממשלה ואח' (3.6.2020)**, בו נקבע כי רצון משוער הוא רצון ממשי שרצה הנפטר בחייו, וכי ההשערה מתייחסת לדרכי ביטוי והוכחתו ואין המדובר בהשערה מה היה רצונו של אדם בסיטואציה מסוימת, שהוא עצמו לא נדרש אליה ולא שיער אותה. בקשה לקיום דיון נוסף על פסק דין זה נדחתה בדנ"א 3949/20.
22. בהינתן עדויותיהם של בת הזוג מאי, הורי המנוח וחבריו, ייתכן שמדובר במצב חריג ונדיר המאפשר להורים לסתור את ההנחה שהזכות לעשות שימוש בזרע הנפטר נתונה לבת זוגו בלבד, ולהוכיח כי רצונו המשווער של המנוח היה להעמיד צאצאים לאחר מותו גם מאישה אחרת שלא הכיר בחייו.
23. ניתוח של העדויות מעלה כי המנוח חזר מספר פעמים על בקשתו להמשכיות, תוך שהדגיש כי אינו רוצה שהדבר "יפול על מאי" בשל גילה הצעיר ומסלול חייה והבהיר שרצונו הוא שהוריו יבחרו את האם המתאימה לילדיו.
24. אף אם בית המשפט יקבל את התביעה בנוגע לרצון המנוח, תידרש בחינה שיפוטית בנוגע להתקשרות ההורים עם האישה שתיבחר על ידם להרות מזרעו של המנוח ולהיות אם ילדו. זהות האם המיועדת תבחן אם וכאשר תוגש בקשה קונקרטית בעניין, ובמסגרתה ייבחנו מאפייני האישה, ההסכם בין הצדדים והמלצת תסקיר עובד סוציאלי.

דיון והכרעה;



בית משפט לענייני משפחה בפתח תקווה

תמ"ש 25200-03-26 סופר אזולאי ואח' נ' מדינת ישראל ואח'

תיק חיצוני:

25. אקדים ואומר, כי לאחר עיון בטענות הצדדים ובכלל הראיות שהובאו בפניי, שוכנעתי כי רצונו של איתי היה להביא ילדים לעולם לאחר מותו מאישה שלא הכיר בחייו. זאת מהסיבות המפורטות להלן.

המסגרת הנורמטיבית;

26. סוגית השימוש בזרע של אדם אשר הלך לעולמו טרם הוסדר בחקיקה במדינת ישראל. לפיכך, פסיקת בתי המשפט והנחיות היועצת המשפטית לממשלה בנושא זה משנת 2003 הם שעמדו בבסיס הכרעות שיפוטיות אשר ניתנו בתביעות להתרת שימוש בזרע המנוח (ראו הרחבה בדבר הצורך בהסדרת החקיקה רלוונטית בתמ"ש (אילת) 62090-02-24 שרון אייזנקוט נ' בית החולים סורוקה (3.7.25)).

27. בפסק הדין שניתן בבע"מ 7141/15 פלונית נ' פלונית (22.12.2016) (להלן: "הלכת פלונית"), נפסק כי התנאי להתיר שימוש בזרע של נפטר, הוא כי המבקשים הצליחו להביא ראיות בשאלת רצון הנפטר עצמו (ולא רצון של מי ממקורביו) ביחס לאפשרות הולדת ילדים מזרעו, לאחר מותו. בהלכת פלונית נקבע כי השאלה מה היה רצון המנוח הינה שאלה עובדתית ולא שאלה תיאורטית, וכי יש להבחין בין "רצון מפורש" לבין "רצון משוער". להבדיל מ"רצון מפורש", לגביו ניתן להציג ראיות מפורשות, "רצון משוער" הינו רצונו של המנוח אשר לא הובאה לגביו ראיה מפורשת וניתן להסיקו מחומר הראיות בכללותו והוכחתו עשויה להתיר את השימוש בזרעו של המנוח לאחר מותו. בבע"מ 378/20 פלונית ואח' נ' היועץ המשפטי לממשלה ואח' (3.6.2020), הובהר כי "רצון משוער" הינו רצון ממשי שרצה הנפטר בחייו, שבית המשפט נדרש לשער מהו תוך עיון בראיות שהוצגו. הרצון הוא אמיתי, וה"השערה" מתייחסת אך לדרכי ביטוי והוכחתו. דהיינו, יש לבחון מה רצה הנפטר, ולא מה עשוי היה לרצות בנוגע לשימוש בזרעו לאחר פטירתו.

29. הלכת פלונית מורה כי בהיעדר ביטוי רצון מפורש מצד המנוח, ובהינתן שהייתה לו בת זוג קבועה עובר למותו, רק בת הזוג תהא רשאית לעשות שימוש בזרעו. בבע"מ 6046/18 היועץ המשפטי לממשלה נ' פלונית (2.9.2019) (להלן: "בע"מ 6046/18"), כב' השופט ניל הנדל הבהיר הנחה זו:

"כפי שצוין, למנוח הייתה בת זוג קבועה בחייו והוא לא הותיר אחריו צוואה ביולוגית או הוראה מפורשת בעניין השימוש בזרעו לאחר מותו. במקרה כזה, הכלל על-פי הלכת פלונית והנחיית היועץ המשפטי לממשלה, הוא שלא ניתן לעשות שימוש בזרע המנוח לשם הפריית מי שלא הייתה בת זוגו במועד פטירתו (יוער כי נדחתה בקשה שהוגשה לקיום דיון נוסף בעניין זה, וראו דנ"א 217/17 פלונית נ' פלונית [פורסם בנבו] (2.4.2017)). כך עולה גם ממקורות אחרים אשר אימצו את העקרונות המונחים בבסיס הנחיית היועץ המשפטי לממשלה: חוזר מנכ"ל משרד הבריאות מס' 20/07 מיום 8.11.2007



בית משפט לענייני משפחה בפתח תקווה

תמ"ש 26-03-25200 סופר אזולאי ואח' נ' מדינת ישראל ואח'

תיק חיצוני:

- 1 בנושא "כללים בדבר ניהולו של בנק זרע והנחיות לביצוע הזרעה מלאכותית";
 2 דו"ח הוועדה הציבורית לבחינת הסדרה חקיקתית של נושא הפרייון וההולדה
 3 בישראל, בראשות פרופ' שלמה מור יוסף, אשר המלצותיה פורסמו במאי
 4 2012 (להלן: דו"ח ועדת מור יוסף; וראו עמ' 45-46); ותזכיר חוק בנקי הזרע,
 5 התשע"ז-2016 (להלן: תזכיר החוק; וראו סעיפים 70(2) ו-74 לתזכיר)."
 6
 7 30. בהלכת פלונית, כב' השופט יצחק עמית פסק כי בהינתן התנגדות בת הזוג, הורי המנוח אינם בעלי
 8 מעמד להוכיח כי הנפטר רצה שיעשו שימוש בזרעו לשם הפריית מי שלא הייתה בת זוגו בעת
 9 פטירתו (פס' 1 לפסק דינו). אף מפסק דינו של כב' השופט יורם דנציגר בהלכת פלונית (פס' 14)
 10 עולה כי כאשר בת הזוג הקבועה איננה מעוניינת לעשות שימוש בזרעו של המנוח, אין להכיר
 11 בקיומה של זכות עצמאית לסבות המוקנית להורי המנוח ולהפריית אישה אחרת מזרעו.
 12 31. לצד זאת, בהלכת פלונית, בפסק דינה של כב' השופטת אסתר חיות (פס' 31), הובהר כי במקרים
 13 חריגים ונדירים ניתן יהיה לסתור את ההנחה כי רק בת הזוג תהא רשאית לעשות שימוש בזרע
 14 המנוח. על סתירת ההנחה להיות מבוססת על מצב דברים ועל אינדיקציות בדבר רצונו המשותף
 15 של המנוח, כאשר נקודת הזמן הקובעת לכך היא ערב פטירתו:
 16 "כפי שצוין, ייתכנו מצבים חריגים ונדירים שבהם מן הראוי לאפשר להורים לסתור
 17 את ההנחה שבבסיס הנחיית היועץ. אפשרות זו קיימת לא רק כאשר הם מבקשים
 18 להתנגד לבקשת בת הזוג לעשות שימוש בזרעו של הנפטר, במקרים דוגמת אלה
 19 הנזכרים לעיל, אלא גם כאשר ההורים מבקשים להוכיח כי רצונו המשותף של
 20 המנוח להעמיד צאצאים לאחר מותו לא התמצה בהבאת ילדים רק עם מי שהייתה
 21 בת זוגו בעת פטירתו.... אך חשוב להדגיש כי פתח כזה להצגת ראיות לסתור חייב
 22 להיות מבוסס על מצב דברים ועל אינדיקציות להבעת רצון משותף של המנוח ערב
 23 פטירתו שכן זוהי נקודת הזמן הקובעת לצורך כך."
 24
 25 32. בבע"מ 6046/18 המצוין לעיל, כב' השופטת ענת ברון עמדה על רמת ההוכחה הנדרשת בשאלת
 26 רצונו המשותף של המנוח, ופסקה כי יש צורך בהוכחה ברורה בדבר רצונו המשותף של המנוח כי
 27 יולד ילד מזרעו לאחר מותו, מאישה שלא הכיר. זאת משום שהדרך הנולד יגדל ללא אביו
 28 הביולוגי:
 29
 30 "... ובהיעדר ביטוי מפורש לרצונו של המנוח כי יולד ילד מזרעו לאחר מותו – ילד
 31 שלא מבט זוג, מאישה שלא נקשר בה להורות, ושהתייתם טרם שבא לאוויר העולם
 32 – אין יסוד להניח שזה היה חפצו של המנוח. בכל אופן, לא פחות סביר להניח שאדם
 33 אינו חפץ בלידת ילד שאותו לא יכיר ולא יגדל כהורה ולאישה שלא בחר בה להיות



בית משפט לענייני משפחה בפתח תקווה

תמ"ש 26-03-25200 סופר אזולאי ואח' נ' מדינת ישראל ואח'

תיק חיצוני :

1 אימו של הילד. כך או אחרת, את רצונו המשותף של הנפטר אין לאמוד במאזן
2 ההסתברויות, אלא נדרשת הוכחה ברורה. הרי לא בתרומת זרע מדובר, אלא בבחינת
3 רצונו של אדם ערב מותו להעמיד צאצא לו עצמו, שיוולד למציאות ידועה מראש שבה
4 אביו מולידו לא יהיה נוכח בחייו..."

5

6 33. אם לסכם את ההלכה הפסוקה בסוגית התרת שימוש בזרע המנוח לאחר מותו, נקודת המוצא
7 היא כי בהיעדר רצון מפורש מצד המנוח, ובהינתן שהייתה למנוח בת זוג קבועה עובר למותו, רק
8 בת הזוג תהא רשאית לעשות שימוש בזרעו. כאשר ההורים מבקשים להוכיח כי רצונו המשותף
9 לא התמצה בהבאת ילדים רק עם מי שהייתה בת זוגו בעת פטירתו, יש להציג אינדיקציות לכך
10 ולהראות באופן ברור כי רצונו זה, ערב פטירתו, הוא אמיתי.

11 מן הכלל אל הפרט

12 34. עיון בתצהירים ובעדויות שנשמעו בפניי, אינם מותירים מקום לספק כי איתי רצה להיות אב
13 לילדים. הזוגיות שלו עם מאי, שנמשכה כשנה, ושיחותיו עמה ועם הוריו וחבריו בדבר רצונו
14 להינשא לה ולהקים משפחה, מראים בבירור כי הוא שאף לכך.
15 בעדותה, מאי סיפרה כי חלמו להינשא זו לזו ושוחחו ביניהם על שמות הילדים שיהיו להם ועל
16 מגדרם.

17 "היה לנו חלום להתחתן ולהביא ילדים, לקים משפחה, דיברנו על זה המון. גם זה
18 היה לשנינו ברור שזה יקרה. ממש מהרגעים הראשונים... כל פעם היינו מדברים
19 על איך נקרא לילדים שלנו, כמה ילדים יהיו לנו? היינו רבים אם זה יהיה בנים או
20 בנות... תמיד הוא היה אומר לי שהחלום שלו זה שיהיה לו ילד, בן, ושהוא יקרא לו
21 נועם, שמגיל קטן הוא רצה את השם הזה, נועם."

22 (תמליל הדיון מיום 22.6.26 ("תמליל"), עמ' 6, ש' 36-37, עמ' 7, ש' 7-8, 25-26).

23 אף אימו של איתי העידה כי איתי ראה במאי את כלתו לעתיד :

24 ".... הם התחילו לצאת חודש לפני המלחמה, הוא מבחינתו זה היה כאילו זה היה
25 זה, הוא גם אמר לכמה אנשים ששאלו אותו כאילו איך החברה החדשה וזה והוא
26 אמר להם זה מרגיש טבעת. הוא גם סימן איקון של טבעת ביומן שלו..."

27 (תמליל, עמ' 32, ש' 35-32).

28 אביו של איתי הצהיר (סעיף 5 לתצהירו) כי עת שופצה יחידת הדיוור בעליית הגג בביתם, איתי

29 ביקש לגור בה עם מאי, וביקש כי היחידה תבנה כך שיהיה בה מקום לטיפול בתינוק :

30 "...איתי אמר לנו כי בכוונתו להתחתן, להביא ילדים ולגור אצלנו בבית לזמן מה.

31 אחרי שבועיים סיכמנו שנעשה יחד את השיפוץ. בתכנון של השיפוץ איתי תכנן

32 שיהיה מרחב כדי שזה יהיה נוח עם תינוק בעתיד, וצריך שהמקלחת תהיה רחבה

33 כדי שיהיה שם מקום לרחוץ תינוק, כך ביקש מאיתנו..."



בית משפט לענייני משפחה בפתח תקווה

תמ"ש 26-03-25200 סופר אזולאי ואח' נ' מדינת ישראל ואח'

תיק חיצוני :

- 1 גם מתצהירו של אוריאל אלבוך (סעיף 4), חבר ילדות של איתי, ניכר כי חלומי של איתי היה
2 להיות אב:
- 3 **"... הוא אהב ילדים בצורה יוצאת דופן ודיבר על זה כל הזמן. איתי תמיד חיכה**
4 **להיות בעל ואבא..."**
- 5 35. לצד רצונו הברור של איתי להיות אב, להינשא למאי ולהקים עמה משפחה, עולה שאלת רצונו
6 להמשכיות לאחר מותו ושאלת זהות האישה שתהרה מזרעו. כאמור, בעקבות נפילתו בקרב, הוריו
7 מבקשים כעת כי יותר להם לעשות שימוש בזרעו לצורך הבאת ילד מאישה שאותה הם יבחרו
8 ושאינו לא הכיר בחייו. על כן, יש לברר האם איתי רצה בכך בחייו. בהיעדר רצונו המפורש, עלינו
9 לנסות לעמוד על רצונו המשווער להבאת ילדים לאחר מותו, שלא מבט זוגי.
- 10 36. בראשית הדברים, יצוין כי מאי, בת זוגו של איתי במועד פטירתו, נתנה את ברכתה לבקשת
11 ההורים להתרת שימוש בזרעו של איתי (סעיפים 4 ו- 6 לתצהירה). כמו כן, כשנשאלה בעדותה
12 בבית המשפט אם איתי היה רוצה ילדים גם לא ממנה, השיבה: **"אני בטוחה שכן"** (תמליל, עמ'
13 7, ש' 33).
- 14 37. כעת אבחן את עדויות ההורים ולצידם את עדויות חבריו של איתי.
- 15 38. מעדויות ההורים בפניי, עולה כי איתי ערך עמם שתי שיחות בעניין רצונו להמשכיות לאחר מותו,
16 ובהן ביקש מההורים כי ידאגו לכך שיהיו לו ילדים, אם ייפול בקרב, תוך שהבהיר כי אינו רוצה
17 "להפיל" זאת על מאי. השיחה הראשונה נערכה בחודש פברואר 2024 טרם השתתפותו של איתי
18 בפעולה צבאית ברצועת עזה (להלן: **"השיחה הראשונה עם ההורים"**). השיחה השנייה נערכה
19 בחודש אפריל 2024, לקראת השתתפותו בסבבי לחימה בלבנון (להלן: **"השיחה השנייה עם**
20 **ההורים"**).
- 21 השיחה הראשונה עם ההורים
- 22 39. ההורים העידו כי בשיחה שקיים עמם בחודש פברואר 2024, איתי ביקש מהם כי ידאגו להמשכיות
23 שלו אם לא יחזור מהמלחמה בחיים. כששאלו האם בת זוגו מאי תהיה אם ילדיו במקרה כזה,
24 איתי אמר שהדבר יקשה עליה מבחינה נפשית ושהוא לא רוצה שהדבר יעצור את התקדמותה
25 בחיים.
- 26 האם העידה על השיחה הראשונה:
- 27 **"והוא אמר שכאילו במידה וקורה לו משהו, יש איזשהו. שיש היתכנות שיכול**
28 **לקרות לו משהו ובמידה ומשהו כזה קורה הוא רוצה שאנחנו נדע שהוא. שהוא שמע**
29 **על קצירות זרעוהמשכיות והוא שמע דיבורים ושהוא רוצה שאנחנו נדאג שזה יקרה,**
30 **גם במקרה שלו, אם חס וחלילה יקרה לו משהו."**
- 31 (תמליל, עמ' 5, ש' 12-15).
- 32
- 33 וכך האב העיד על שיחה זו:
- 34



בית משפט לענייני משפחה בפתח תקווה

תמ"ש 25200-03-26 סופר אזולאי ואח' נ' מדינת ישראל ואח'

תיק חיצוני :

- 1 "ואז הוא אומר לנו, יש לי משהו להגיד לכם, מאז כל הסיפור עם עזה, העסק שמה
- 2 הוא מסובך, הוא קשה מאוד. ואני רוצה שתדעו שהצוואה שלי, זה שאם במידה
- 3 ויקרה לי משהו ואני לא חוזר, אני רוצה שיהיו לי ילדים..."
- 4 (תמליל, עמ' 2, ש' 35-38).
- 5
- 6 כשנשאל בעדותו בדבר יחסו של איתי למאי בעניין המשכיותו, האב ציטט מדבריו של איתי:
- 7
- 8 "...אני לא יודע מה יהיה עם מאי, מאי זאת החברה. היא. קשה לה מאוד. בכל
- 9 מקרה, אני רוצה, אני יודע, אני סומך עליכם, אני רוצה שאתם תמשיכו את
- 10 ההמשכיות שלי..."
- 11 (תמליל, עמ' 2, ש' 42-44).
- 12
- 13 40. עדויות ההורים בנוגע לשיחה הראשונה של איתי עם, הותירו בי רושם מהימן ואף תמכו זו בזו
- 14 מבחינה ראייתית. יובהר כי שני ההורים ציינו בעדותם כי השיחה אירעה ביום שישי בערב (עדות
- 15 האם – תמליל, עמ' 5, ש' 8-9; עדות האב – תמליל, עמ' 2, ש' 32-33). בנוסף, בכל אחת מהעדויות
- 16 הנ"ל צוין כי איתי אמר להורים שהיחידה שלו תשתתף במבצע גדול בקרוב, וכי מדובר היה במבצע
- 17 לחילוץ חטופים (עדות האם – עמ' 5, ש' 7-8, עדות האב – עמ' 2, ש' 33-35).
- 18 41. עדות אוריאן אלבוכר, חברו של איתי מתקופת הילדות, אף היא תומכת בעדויות ההורים. אוריאן
- 19 העיד בפניי כי לקראת חודש פברואר 2024 איתי שיתף אותו בכוונתו לקיים שיחה עם ההורים
- 20 בעניין המשכיותו לאחר מותו. אף מעדות זו עולה כי השיחה עם ההורים נעשתה לקראת
- 21 השתתפותו של איתי בפעולה ברצועת עזה לצורך חילוץ חטופים. הנה קטע מעדותו של אוריאן:
- 22
- 23 "תראי, אני והוא ישבנו לקראת חודש פברואר, במימי, בהרצליה. הוא סיפר לי
- 24 שהוא והצוות הולכים להיכנס למצע מאוד גדול ושהוא רוצה ללכת לדבר עם ההורים
- 25 שלו שאם חס וחלילה יקרה לו משהו, אז שידעו שזה מה שהוא היה רוצה, שיהיה
- 26 לו המשכיות, שיהיה לו ילדים וגם לאחר מכן התברר שזה המבצע של החילוץ
- 27 חטופים.
- 28 ...
- 29 היה להם מבצע גדול בעזה. בחודש פברואר. אז לפני המבצע, את יודעת, כאילו עלו
- 30 את החששות שאם חס וחלילה יקרה משהו, אז חשוב לו, הוא מאוד רצה ללכת
- 31 ולהגיד משהו להורים, שאם באמת יקרה לו משהו, אז שההורים שלו ידעו. אז
- 32 דיברנו והוא הלך לספר להורים שלו..."
- 33 (תמליל, עמ' 16, ש' 19-23, ש' 34-38).
- 34



בית משפט לענייני משפחה בפתח תקווה

תמ"ש 26-03-25200 סופר אזולאי ואח' נ' מדינת ישראל ואח'

תיק חיצוני:

42. כעולה מעדויות ההורים, בשיחה שהתקיימה בחודש פברואר 2024 איתי ביקש מהם כי ידאגו להמשכיותו לאחר מותו, ורצה כי הדבר לא יהיה למעמסה על מאי בת זוגו. חברו, אוריאן, העיד כי איתי שיתף אותו ברצונו לקיים את השיחה האמורה עם ההורים. משלושת העדויות עולה בבירור כי רצונו של איתי היה יוולדו לו ילדים לאחר מותו, אם לא ישוב מהלחימה בחיים. עוד, ניכר כי כבר בשיחה הראשונה עם הוריו, איתי לא רצה שמאי תהיה מחויבת להמשכיות שלו, לאחר מותו.

7

8

השיחה השנייה עם ההורים

43. ההורים העידו כי בשיחה שקיים איתי עמם בחודש אפריל 2024, תחילה עם אביו ולאחר מכן גם עם אימו, לקראת השתתפותו בסבבי לחימה בלבנון, איתי חזר וביקש מהם לדאוג להמשכיות שלו ולמציאת האם המתאימה לשם כך.

11

12

13

14

15

16

17

18

19

20

21

22

23

24

25

26

27

28

29

30

31

32

33

34

"...זה היה באפריל, בחול המועד, בפסח... אז הוא מחדד ואומר, אבא, אתה זוכר מה שדיברנו, שביקשתי ממך? זה עלה בהרבה שיחות עם אנשי הצוות, חברים, ואני מבקש שתדאג לזה. ואז אנחנו מגיעים הביתה, ואז זוהר כבר הייתה בבית, ועוד הפעם הוא אומר לנו, אל תשכחו את מה שביקשתי, זה חשוב לי מאוד, אנחנו עולים ללבנון עכשיו הם התחילו לעשות כל מיני תרגול לפני העלייה ללבנון, ושם המצב הוא, אם אז היה קשה אז בלבנון זה עוד יותר..."

(תמליל, עמ' 3, ש' 2-1, 10-5).

האב הבהיר בעדותו כי השיחה התקיימה בנוגע לעניין ההמשכיות:

"שאם יקרה לו משהו, חס וחלילה, אז הוא רוצה ש. שתהיה לה המשך ילדים, שיהיו לה ילדים, ואנחנו נדאג למצוא את האמא המתאימה."

(תמליל, עמ' 3, ש' 17-18).

כשנשאל בעדותו על רצונו של איתי להמשכיות עם מאי לאחר מותו, השיב האב:

"...היא סטודנטית, היא לומדת רפואה, קשה לה מאוד, אז הוא פחות היה רוצה. הוא סמך עלינו בעניין הזה."

(תמליל, עמ' 3, ש' 25-26).



בית משפט לענייני משפחה בפתח תקווה

תמ"ש 26-03-25200 סופר אזולאי ואח' נ' מדינת ישראל ואח'

תיק חיצוני :

כך האם העידה על השיחה השנייה :

"...והשיחה השנייה הייתה באפריל... ובאפריל הוא אמר ש. הוא נוסע עם אריק לזה. וכשהם חזרו הביתה. הם המשיכו לדבר כאילו גם איתי ש. שמדברים כאילו על כניסה ללבנון והמילים שלו היו, וואלה לבנון זה לא צחוק, והוא אמר: 'אתם זוכרים שדיברתי איתכם, אני הייתי רציני לגבי זה ואני סומך עליכם שאתם תדעו איך לבצע את זה כמו שצריך'..."
(תמלול, עמ' 5, ש' 20, 22-26).

כשנשאלה האם על רצונו של איתי שלא "להפיל" על מאי את עניין המשכיותו, השיבה :

מאי היא בחורה עדינה. הוא לא רצה, הוא ידע שזה יהיה לה קשה מבחינה נפשית, והוא לא רצה להפיל את זה עליה, היא גם הייתה בזמנו אז בת 22, היא רק התחילה ללמוד רפואת שיניים, והוא ידע שכאילו זה, שמבחינתה זה א, 'זה יהיה לה קשה מדי כאילו נפשית, ב, 'מבחינת מסלול חיים, הוא לא רצה שזה יעצור אותה."
(תמלול, עמ' 5, 25-39).

44. ניתן לראות כי גם בנוגע לשיחה השנייה עדויותיהם של ההורים תומכות זו בזו מבחינה ראיתית. מעדויותיהם עולה כי בשיחה השנייה שערך איתי עמם, הוא חזר והדגיש את רצונו להמשכיות לאחר מותו, ואף הבהיר את רצינותו בעניין זה. שתי העדויות מצביעות על כך שהשיחה החלה בין איתי לאב בלבד במהלך נסיעה משותפת ואל השיחה צורפה האם עת הגיעו לביתם. כמו כן, משתי העדויות עולה כי איתי סבר שעניין ההמשכיות יהיה קשה למאי וכי הוא סומך על ההורים שימצאו את האם המתאימה לידיו, במקרה שלא ישוב מהלחימה בחיים.

45. עדותו של חבר הילדות אוריאל אלבוך תומכת גם בקיומה של השיחה השנייה עם ההורים. מעדותו עולה כי לפני השתתפותו של איתי במבצע צבאי בלבנון, נערכה שיחה בינו לבין איתי, בה איתי סיפר על השיחה הנוספת עם הוריו בנושא ההמשכיות, ובה ביטא איתי את רצונו בהמשכיות:

"והיה עוד מקרה, הוא והצוות נתנו להם כמה ימים התרעננות בחודש פסח, לפני שהם עלו ללבנון, והוא סיפר לי שהוא כבר דיבר פעם נוספת עם ההורים שלו על המקרה שאם חס וחלילה יקרה לו משהו... אוריין, אם חס וחלילה קורה לי משהו, זה באמת משהו שאני רוצה אותו, של המשכיות, זה כאילו משהו שבאמת הטריד אותו."

(תמלול, עמ' 16, ש' 24-29).



בית משפט לענייני משפחה בפתח תקווה

תמ"ש 25200-03-26 סופר אזולאי ואח' נ' מדינת ישראל ואח'

תיק חיצוני:

46. בקיומה של השיחה השנייה עם ההורים ובתוכנה, תומכת גם עדותו של עמית לולאי, חברו הקרוב של איתי. עמית העיד בפניי כי ביום 3.10.2024, כשלושה ימים בלבד לפני נפילתו של איתי בלבטון, שוחח עם איתי בשיחת ווטסאפ וידיאו, בה איתי סיפר על מבצע מסיבי בלבטון בו הוא עתיד להשתתף בקרוב ועל השיחה שערך עם הוריו בדבר המשכיותו לאחר מותו. עמית העיד פעמיים כי בשיחה זו איתי אמר לו שהוא לא רוצה "להפיל" זאת על מאי, נוכח גילה הצעיר ותחילת לימודיה האקדמיים. להלן קטע מעדותו:
- 7
- 8 "...והוא אמר לי שהוא עשה שיחה עם ההורים שלו, שאם קורה משהו הוא רוצה בעצם
 9 להמשיך אותנו ולהביא ילדים וזה משהו שחשבנו עליו גם זה היה איזה שיח בצבא גם אצלי
 10 כאילו ביחידה ביהלום, לאור כל המקרה מוות והכול, זה משהו שהתחיל לעלות ואנחנו גם
 11 בסוף בגיל שאנחנו לא ילדים.
- 12 ...
- 13 ...זה בהתחלה הפתיע אותי... והוא אמר לי שהוא מספר לי את זה באמת, שהוא סיפר את
 14 זה לעוד כמה חברים ושהוא נותן לי פה סוג של איזה צוואה כאילו שאם משהו קורה, אז
 15 הוא רוצה שאני אדע שהוא רוצה המשיך ייעוד ושהוא רוצה צאצאים וזהו.
- 16 ...
- 17 הוא גם אמר לי, בסוף מאי צעירה, היא רק התחילה את התואר שלה והכל. אני כן יודע
 18 שהוא היה שמח מאוד להתחתן איתה ולהביא ילדים, הוא היה בחיים. אבל הוא אמר לי
 19 שזה משהו שהוא לא יכול להפיל עליה.
- 20 ...
- 21 והתחלנו לדבר על הדברים ברצינות... והייתה תחושה כזאת פתאום של. זה כבר לא
 22 צחוקים... ולבנון זה פתאום משהו רציני. וכן, הוא אמר לי שהוא לא רוצה שזה ייפול עליה,
 23 שעוד כל החיים לפני..."
- 24 (תמלול, עמ' 12, ש' 1-5, 8-12, 29-31, 36-40).
- 25
47. על פי עדותו של עמית, השיחה בינו לבין איתי התקיימה לאחר שאיתי שוחח עם הוריו, וזאת לקראת השתתפותו בפעולה בלבטון. יודגש כי שיחה זו התקיימה בסמיכות רבה לפטירתו, ועל כן, מצאתי לייחס לעדותו של עמית מהימנות גבוהה. המהימנות עולה מעדותו אף נוכח תיאור של רגשות ביחס לשיחה עם איתי. בעדותו עמית תיאר רגש של הפתעה ותחושה שמדובר בעניין רציני.
- 30
48. יודגש כי עמית תיאר את השיחה עם איתי כמתן צוואה. משמע, עמית קיבל את הרושם כי בשיחה זו איתי ביטא בפניו את משאלתו האחרונה. בשיחה זו, אשר התקיימה ערב פטירתו, כשלושה ימים בלבד לפני שנפל בקרב, איתי הבהיר באופן חד משמעי, לאזני חברו הטוב, כי אם ימצא את מותו במלחמה, הוא מבקש מהוריו כי ידאגו לכך שתהרהר מזרעו אישה שאינה בת זוגו מאי.
- 34



בית משפט לענייני משפחה בפתח תקווה

תמ"ש 26-03-25200 סופר אזולאי ואח' נ' מדינת ישראל ואח'

תיק חיצוני:

- 1
2
3 49. משכך, אני מוצאת כי עדותו של עמית תומכת באופן ברור ומובהק בבקשתם של ההורים כי יותר
4 להם להשתמש בזרע בנם.
5
6 50. עדות נוספת לפיה איתי רצה בהמשכיותו לאחר מותו, אך לא רצה "להפיל" זאת על מאי בת זוגו,
7 היא עדותו של יובל מויאל, חברו הטוב של איתי, ששירת עמו במילואים באותה התקופה. יובל
8 הצהיר (סעיף 6 לתצהירו) על שיחה שהתקיימה ביניהם בחודש אפריל 2024, לפני כניסה לפעולה
9 בלבנון, בה איתי שיתף אותו בשיחתו השנייה עם ההורים, בנוגע להמשכיותו לאחר מותו. יובל
10 הצהיר כי בשיחה ביניהם איתי ציין כי "מאי צעירה מדי כדי ללדת ילד בעבור מישהו שאינו בין
11 החיים". בהמשך בעדותו, יובל חזר והדגיש כי במספר שיחות בתקופת שירות המילואים המשותף
12 איתי אמר שאינו רוצה שמאי תהיה אם ילדיו, אם ימות בקרב. להלן קטע מעדותו:
13
14 "הוא לא רצה להעמיד את מאי בסיטואציה כלשהי בגילה הצעיר, הוא לא רצה
15 שאם חסוּחלילה יקרה לו משהו, שזה בעצם מה שדיברנו עליו, היא תישא באחריות
16 ויהיה לה איזשהו נטל והיא תרגיש אחריות כלשהי או משהו בסגנון. הוא רצה
17 המשכיות, הוא לא ידע להגיד אם ממאי או לא ממאי, הוא רצה המשכיות..."
18 (תמליל, עמ' 8, ש' 36-40).
19
20 51. בעדותו של יובל מודגש רצונו של איתי להסיר ממאי אחריות להבאת צאצאיו, במידה וימצא את
21 מותו בקרב. ניכר כי עדות זו היא בעלת משמעות עמוקה, נוכח התרחשות השיחות בין איתי ליובל
22 במהלך שירות מילואים ולקראת פעולות לחימה מסכנות חיים. הסכנה שבה היו שרויים השניים
23 מחזקת את האמת ואת הרצינות שבדברים, כמו גם את רצונו של איתי להנצחה באמצעות
24 המשכיות. בנוסף, במסגרת העדות לא צוינו זמני השיחות בין השניים, להוציא שיחה שהתקיימה
25 בחודש אפריל 2024 המצוינת בתצהיר, ולטעמי הדבר מבטא את אקראיות השיחות והאותנטיות
26 שלהן, ומעניק להן נופך של אמת, כמו גם חיזוק לעדותם של ההורים בנוגע לשיחה השנייה עם
27 איתי.
28
29 52. ניתן לראות כי מעדויות ההורים עולה כי בשיחה השנייה עמם איתי ביקש מהם שידאגו למציאת
30 אם לצורך הבאת ילדיו לעולם, לאחר מותו. עדויות ההורים, הנתמכות בעדויותיהם של חבריו,
31 להם ייחסתי מהימנות גבוהה ביותר, מבטאות את משאלתו האחרונה של איתי כי תהיה לו
32 המשכיות וכי אם ילדיו לא תהא בת זוגו מאי. עדות החבר עמית, בנוגע לשיחה שנערכה בינו לבין
33 איתי כשלושה ימים לפני מותו בקרב, היא ללא ספק עדות לצוואתו של איתי.
34
35



בית משפט לענייני משפחה בפתח תקווה

תמ"ש 25200-03-26 סופר אזולאי ואח' נ' מדינת ישראל ואח'

תיק חיצוני :

53. לסיכום, עיינינו הרואות כי על פי העדויות שנשמעו בתיק זה, רצונו של איתי להביא ילדים לעולם לאחר מותו עלה שוב ושוב בשיחות עם הוריו וחבריו. העדויות, שלובות זו בזו, תומכות ומחזקות את המסקנה כי על אף שרצונו המפורש אינו ידוע, רצונו המשוער של איתי ברור הוא. יובהר כי לכל אחת מהעדויות ייחסתי מהימנות רבה באשר לרצונו של איתי לאחר מותו, והן מראות כי איתי רצה שזרעו ישמש להבאת ילדים לאחר פטירתו, מאם שתבחר על ידי הוריו, שאינה בת זוגו מאי.

7

54. לאור כל האמור לעיל, מצאתי כי המקרה דנן נכנס בגדר המקרים הנדירים והחריגים, שבהם ניתן לסתור את ההנחה שהזכות לעשות שימוש בזרע הנפטר שמורה לבת זוגו בלבד. העדויות אשר הובאו בפניי העלו אינדיקציות רבות לסתירת הנחה זו, ולא עלה מעדויות אלה שמץ של ספק באשר לרצונו המשוער של איתי. משכך, מסקנתי היא כי עדויות אלה מהווה הוכחה ברורה לרצונו המשוער של איתי בהבאת ילדים לעולם לאחר מותו, שלא מבט זוגו.

13

14

סוף דבר ;

55. לאחר בחינת כלל הראיות והעדויות אשר הובאו בפני, שוכנעתי כי רצונו המשוער של איתי היה בהבאת ילדים לעולם לאחר מותו, מאישה שלא הכיר בחייו.

16

17

56. נוכח האמור, מצאתי לקבל את תביעת ההורים ולהתיר להם באופן עקרוני לעשות שימוש בזרעו של בנם המנוח איתי ז"ל לצורך הבאת ילדים לעולם.

19

20

57. בית המשפט מבקש להשתתף באבלה הכבד של משפחת המנוח, בת זוגו וחבריו, ולשלוח להם תנחומים, סבורה אני כי יש בכוחם של חיים חדשים לשאת בתוכם דברימה מן האדם שאבד, לא להשיבו מן המתים, לא למלא את החלל שהותיר, אלא להותיר בעולם המשך במקום שבו נדמה היה כי הכול נגדע.

25

26

27

28

29

30

31

ניתן היום, ה' תשרי תשפ"ז, 16 ספטמבר 2026, בלשכתי, בהעדר הצדדים.

31

סמאח מנאסרה סבאח, שופטת

32



בית משפט לענייני משפחה בפתח תקווה

תמ"ש 25200-03-26 סופר אזולאי ואח' נ' מדינת ישראל ואח'

תיק חיצוני:

- 1
- 2
- 3

העתיק והחלפתי



משפחה • משפט • ומה שביניהם

WWW.GET-OVER.CO.IL