‏ט' בסיון תשע"ו

15 ביוני 2016

אל: חברי ועדת החוקה, חוק ומשפט

מאת: הייעוץ המשפטי לוועדה

**רקע לדיון בוועדת החוקה ביום יד' בסיון התשע"ו (20.6.2016) בהצעת חוק העונשין (תיקון – הסתה להשתמטות נגד מי שמתנדב לשירות בכוח מזוין), התשע"ה–2015 (פ/1563/20)**

בפניכם הצעת חוק פרטית של חה"כ יואב קיש וחברי כנסת אחרים. הצעת החוק עברה קריאה טרומית ביום 9.3.2016 והיא מונחת כעת לדיון בוועדה להכנה לקריאה הראשונה. התיקון המוצע בה נועד להפנות את הזרקור לתופעה השלילית של הסתה כלפי מתנדבים לשירות צבאי, שרוצים להתגייס ואף מתגייסים אך נאלצים להתמודד מול לחץ וגינוי חברתי בשל כך.

המסגרת הנורמטיבית

**סעיף 109** **לחוק העונשין**, התשל"ז–1977 (להלן – חוק העונשין) קובע עבירה של "הסתה להשתמטות" משירות בכוח מזוין. סעיף 109(א) לחוק העונשין עוסק בשלב שלפני הגיוס וקובע עבירה פלילית שבצדה חמש שנות מאסר על הסתה או שידול של מי שחייב בשירות בכוח מזוין שלא יתגייס. סעיף 109(ב) לחוק העונשין עוסק בשלב שלאחר הגיוס וקובע עבירה שדינה שבע שנות מאסר למי שהסית או שידל לעריקה משירות או מפעולה צבאית.

סעיף 109 האמור נמנה על מספר סעיפים בודדים בחוק העונשין שנקבעו בהם עבירות פליליות בגין ביטויים ולפי המידע שקיבלנו מנציגי המדינה, מדיניות האכיפה שלו היא מצומצמת ביותר.

**סעיף 17 לחוק שירות ביטחון** [נוסח משולב], התשמ"ו–1986 (להלן – חוק שירות ביטחון) עוסק בהתנדבות לשירות ביטחון, ולפיו מי שאינו חייב בשירות רשאי להתנדב לשירות בכוחות הסדירים של צבא-הגנה לישראל, בהצהרה שתיחתם בידי המתנדב וטעונה אישור שר הביטחון. סעיף 17 האמור קובע כי מי שהתנדב יהיה חייב בשירות עד תום התקופה הנקובה בהצהרתו, אלא אם כן הורה שר הביטחון על קיצורה, וכי דינו לעניין זכויותיו וחובותיו לפי כל חיקוק כדין מי שמשרת שירות סדיר.

התיקון המוצע

התיקון בנוסחו המקורי עסק בסעיף 109(א) לחוק העונשין בשלב של טרום הגיוס, אך לאחר דין ודברים מול המציע ובתיאום מול משרד המשפטים, הוחלט להתמקד בעבירה של הסתה לעריקה משירות צבאי בשלב שלאחר הגיוס, ועל כן מוצע לתקן את סעיף 109(ב) לחוק העונשין בלבד.

בתיקון מוצע להבהיר כי העבירה הפלילית הקבועה בסעיף 109(ב) לחוק העונשין חלה גם על הסתה או שידול לערוק משירות כלפי מי שמשרת בצבא לאחר שהתנדב לפי סעיף 17 לחוק שירות ביטחון.

אמנם, סעיף 109(ב) לחוק העונשין חל לפי לשונו על מי שהסית או שידל אדם "המשרת בכוח מזוין" לערוק ממנו, ומכאן שהפרשנות המשפטית היא כי "מתנדב" לשירות צבאי לפי סעיף 17 לחוק שירות ביטחון נחשב, לאחר שהתנדב והחל את שירותו, כמי שמשרת בכוח מזוין לכל דבר ועניין. ואולם, התיקון המוצע נועד להסיר ספק כי גם מי שמסית חייל שמשרת בצבא לאחר שהתנדב לשירות עובר את העבירה הקבועה בסעיף 109(ב) לחוק העונשין, וזאת בין היתר במטרה להפנות את הזרקור לתופעה השלילית של גינוי חברתי והסתה שקיימת לעיתים בקהילות מסוימות כלפי חברי הקהילה שמתנדבים לשירות צבאי. התיקון נועד להביע תמיכה במתנדבים לשירות צבאי ולנקוט עמדה ברורה נגד הגינוי החברתי וההסתה שעמה נאלצים לעתים מתנדבים להתמודד.

נוסח לדיון

109. (א) מי שהסית או שידל אדם החייב בשירות בכוח מזויין שלא ישרת בו או שלא יתייצב לפעולה צבאית, דינו - מאסר חמש שנים.

(ב) מי שהסית או שידל אדם המשרת בכוח מזויין לערוק משירותו או מפעולה צבאית, או סייע לו בעריקה, דינו - מאסר שבע שנים; מבלי לגרוע מכלליות האמור בסעיף זה, "משרת בכוח מזוין" – לרבות מי שמשרת לאחר שהתנדב לצבא הגנה לישראל לפי הוראות סעיף 17 לחוק שירות ביטחון [נוסח משולב], התשמ"ו­–1986.

(ג) מי שנתן לאדם החייב בשירות כאמור בסעיף קטן (א) מקלט או סייע להחביאו, כשהיה לו יסוד להניח שהוא עריק, דינו - מאסר שלוש שנים.

(ד) מי שעבר עבירה לפי סעיף זה בתקופה שבה מתנהלות פעולות איבה צבאיות של ישראל או נגדה, דינו - מאסר חמש-עשרה שנים.

(ה) בסעיף זה, "עריקה" - העדר מן השירות בכוח מזויין מתוך כוונה שלא לחזור.

\* לפי סעיף 104 לחוק העונשין: "אלה הם הכוחות המזויינים לענין סימן זה:

(1) צבא-הגנה לישראל;

(2) משטרת ישראל;

(3) כוחות מזויינים אחרים הפועלים נגד האויב בשיתוף עם צבא-הגנה לישראל".

נושאים לדיון

1. מוצע לשמוע ביתר פירוט מהי התופעה השלילית בה מבקשים לטפל ולקבל נתונים ומידע על ממדיה.