

בבית המשפט העליון
בשבתו בבית משפט גבוה לצדק

בג"ץ 4241/15

בג"ץ 4422/15

בג"ץ 7857/16

בג"ץ 7859/16

בג"ץ 7861/16

בג"ץ 7881/16

בג"ץ 9781/16

בג"ץ 9939/16

העותרים בבג"ץ 4241/15

1. נורי ואח'
2. המוקד להגנת הפרט מיסודה של ד"ר לוטה זלצברגר

1. הלאל

2. הלאל

העותרים בבג"ץ 4422/15

3. המוקד להגנת הפרט מיסודה של ד"ר לוטה זלצברגר
כולם ע"י ב"כ עוה"ד עידו בלום
עידו בלום, משרד עורכי דין
מגדל ב.ס.ר 1 (קומה 16), רח' בן-גוריון 2, רמת-גן
טל': 03-7444070 ; פקס': 03-7444170

1. אבו בסמה

העותרים בבג"ץ 7857/16

2. המוקד להגנת הפרט מיסודה של ד"ר לוטה זלצברגר
ע"י ב"כ עוה"ד אנדרה רוזנטל
מרח' צלאח א-דין 15, ת"ד 19405, ירושלים 91194
טל': 6250458 ; פקס': 6221148

1. מוסא

העותרים בבג"ץ 7859/16

2. המוקד להגנת הפרט מיסודה של ד"ר לוטה זלצברגר
ע"י ב"כ עוה"ד עידו בלום
עידו בלום, משרד עורכי דין
מגדל ב.ס.ר 1 (קומה 16), רח' בן-גוריון 2, רמת-גן
טל': 03-7444070 ; פקס': 03-7444170

1. חמד

2. חמד

העותרים בבג"ץ 7861/16

3. המוקד להגנת הפרט מיסודה של ד"ר לוטה זלצברגר
ע"י ב"כ עוה"ד עידו בלום
עידו בלום, משרד עורכי דין

מגדל ב.ס.ר 1 (קומה 16), רח' בן-גוריון 2, רמת-גן
טל': 03-7444070 ; פקס': 03-7444170

העותרים בבג"ץ 7881/16

נסד ואח'

העותרים בבג"ץ 9781/16

סוכר ואח'

העותרים בבג"ץ 9939/16

גבארי ואח'

כולם על ידי ב"כ עוה"ד סלימאן שאהין ו/או עוה"ד מחמד אבו
סנינה ו/או עוה"ד אחמד ספדי ו/או עו"ד מחמד עבאסי ו/או עוה"ד
פאטמה טובגיי ו/או עוה"ד גסאן אבו חדיר
מטעם מאכזר ושלים לזכויות אדם
רח' אבן בטוטה 14 ת.ד. 20166, ירושלים
טלפון: 02-6272982 ; פקס': 02-6264770

נ ג ד

המשיב בכלל העתירות

1. מפקד כוחות צה"ל בגזרה המערבית

המשיב בבג"ץ 4241/15

2. שר הביטחון

7861/16, 7859/16, 4422/15

3. מדינת ישראל

המשיבה בבג"ץ 4241/15

על ידי פרקליטות המדינה,

7859/16, 4422/15

משרד המשפטים, ירושלים

7881/16, 7861/16

טלפון: 02-6466590 ; פקס': 02-6467011

9939/16, 9781/16

הודעת עדכון מטעם המשיבים במסגרת בג"ץ 4241/15

1. בהתאם להחלטות בית המשפט הנכבד מתכבדים המשיבים (להלן: "המדינה") להגיש הודעה מטעמם, כדלקמן.
2. כזכור, עניינה של העתירה בבג"ץ 4241/15 הוא, בתמצית, בבקשת העותרים למסור את גופת המחבל נורי לידי משפחתו.
3. בהחלטת בית המשפט הנכבד (כב' השופט נ' סולברג, כב' השופט א' שהם, כב' השופט י' אלרון) מיום 1.8.18 נקבע כי על המדינה להגיש הודעת עדכון "ובה התייחסות לשאלה האם גופתו של המחבל נורי עונה על הקריטריונים שנקבעו בהחלטת הקבינט (ההדגשה הוספה-ח"מ)".
4. בהתאם לאמור בהודעת המדינה מיום 19.7.18, נזכיר כי הסתיימה הבחינה הנדרשת בשאלה אם גופת המחבל מושא ענייננו עונה על הקריטריונים לעיכוב חשבת גופות מחבלים, שנקבעו בהחלטת הקבינט ב/171 מיום 1.1.17 בנושא "מדיניות אחידה לטיפול

בגופות מחבלים", ועתה על המדינה לדוות על תוצאותיה. נזכיר, כי בחינה זו נועדה לאפשר למפקד הצבאי המוסמך להחליט אם יש להחזיק את גופת המחבל מושא העתירה לצרכי קידום הסדר להשבת אזרחי מדינת ישראל וחללי צה"ל המוחזקים בידי חמא"ס, בהתאם להנחיית הדרג המדיני שמקורה בהחלטת הקבינט האמורה.

עוד נזכיר, כי כפי שדיווחה המדינה לבית המשפט הנכבד בהליכים שונים, החלטת הקבינט האמורה, מורה, בחלקה הגלוי, כדלקמן:

- "א. גופות מחבלים תוחזרנה בתנאים מגבילים הנקבעים על ידי גורמי הביטחון.
 ב. גופות מחבלים בשיוך חמאס יוחזקו בידי ישראל.
 ג. גופות מחבלים שביצעו אירוע טרור חריג במיוחד יוחזקו בידי ישראל".

עוד נזכיר, ביחס לגופות מחבלים שביצעו אירוע טרור חריג במיוחד (להלן: "גופות בעלות "הקשר מיוחד") את שציינה המדינה במסגרת הליכי בג"ץ 4466/16 (ראו תצהיר תשובה מיום 21.6.18), כדלקמן:

"יודגש, כי הערכת מתאם השר"ן היא כי השבת גופות בעלות "הקשר מיוחד" או "סמליות" עשויה להוות מרכיב נוסף לישראל במשא ומתן עתידי לביצוע עסקת שו"ן מול חמאס ברצועת עזה, אם וכאשר. זאת, על סמך ההערכה כי קיימות גופות שלהן מעניקים ארגוני הטרור חשיבות מיוחדת בעת התוויית עסקת שו"ן, גם אם הן אינן מזוהות עם הארגון הנושא והנותן".

ראו עוד: פסקה 22 לפסק דינו של כב' השופט נ' הנדל, בדעת מיעוט, בבג"ץ 4466/16 מושא הדיון הנוסף בדנג"ץ 10190/17.

5. בענייננו, כפי הנמסר מגורמי הביטחון, המחבל נורי ביצע בחודש ינואר 2003 פיגוע התאבדות בתחנה המרכזית הישנה בתל אביב, בו נהרגו עשרים ושלושה ישראלים ונפצעו למעלה ממאה; **בשים לב לכך, הוחלט על עיכוב השבת גופתו, בהיותה גופה בעלת הקשר מיוחד, דהיינו גופה העונה לקריטריונים לעיכוב השבת גופות מחבלים, חקבועים בהחלטת הקבינט לעיל.**

6. יוזכר, כי בפסק הדין העקרוני בסוגיית השבת גופות מחבלים מיום 14.12.17 (בג"ץ 4466/16 ושלוש עתירות נוספות שאוחדו), הוחלט בדעת רוב, "לקבל את העתירות, להפוך את הצווים המותנים שהוצאו במסגרתן לצווים מוחלטים, ולהורות על מתן סעד של בטלות מושעית ביחס לצווי הקבורה, כך שהמדינה תוכל לגבש הסדר חוק ייעודי ומלא בתוך שישה חודשים ממועד מתן פסק דין זה. ככל שהמדינה לא תגבש הסדר חוק עד למועד זה, תושבנה גופות המחבלים שעניינם נדון בעתירות לבני משפחותיהם" (בסעיף 49 לחוות דעתו של כב' השופט דנציגר).

עם זאת, בהחלטת כב' הנשיאה חיות מיום 19.2.18 התקבלה בקשת המדינה לקיום דיון נוסף בפסק הדין בבג"ץ 4466/16 ולעיכוב ביצוע פסק הדין, תוך שנקבע בין היתר, כי

ימכות סמכותי לפי תקנה 14 לתקנות סדר הדין בדיון גוסף, התשמ"ד-1984, אני מורה על עיכוב ביצוע פסק הדין עד למתן החלטת בדיון הנוסף" (דנג"ץ 10190/17 מפקד כוחות צה"ל באזור יהודה והשומרון נ' עליאן).

הדיון בדנג"ץ 10190/17 התקיים ביום 17.7.18, בפני הרכב של שבעה שופטי בית המשפט הנכבד, ומטבע הדברים, טרם ניתן בו פסק דין.

על כן, מוצע להותיר את העתירה בענייננו תלויה ועומדת, ולהורות בי המדינה תגיש הודעת עדכון נוספת בתוך 14 ימים לאחר מתן פסק הדין בדנג"ץ 10190/17 הנ"ל.

7. יצוין כי מתווה דומה לזה המתואר לעיל והמוצע על ידי המדינה - הגשת הודעת עדכון 14 יום לאחר מתן פסק הדין בדנג"ץ האמור - אושר לאחרונה על ידי בית המשפט הנכבד במספר חליכים פרטיים המתנהלים בפניו שעניינם עיכוב השבת גופות מחבלים, ובשינויים המחויבים לענייננו של כל הליך והליך, ובחקשר זה, אין נפקות בענייננו לעובדה כי גופת המחבל נורי אינה גופה מגל הטרור הנוכחי.

נציין בחקשר זה, של קבלת המתווה המוצע לעיל את החלטת בית המשפט הנכבד בדנג"ץ 2888/18 (החלטת כב' השופט נ' סולברג מיום 21.5.18); החלטת בית המשפט הנכבד בדנג"ץ 7276/17 (החלטת כב' השופט ע' פוגלמן מיום 28.5.18); החלטת בית המשפט הנכבד בדנג"ץ 4274/18 (החלטת כב' השופטת ד' ברק-ארז מיום 30.7.18); וכן את החלטת בית המשפט הנכבד (כב' השופט נ' סולברג, א' שהם, י' אלרון) מיום 1.8.18 בחליך מושא בג"ץ 4422/15 – אחת העתירות המאוחדות שבכותרת, שם דיווחה המדינה כי התקבלת החלטת בדבר החזקת גופת המחבל הלאל (בדומה לגופת המחבל נורי, גם שם המדובר בגופה שאינה מגל הטרור הנוכחי) וביקשה לעדכן 14 יום לאחר מתן פסק הדין בדנג"ץ 10190/17 הנ"ל. נקבע על ידי בית המשפט הנכבד ביום 1.8.18 כאמור, כי "בשים לב לכך שחוקיות החלטת תקבינט נדונה במסגרת דנג"ץ 10190/17 מפקד כוחות צה"ל באיו"ש נ' עליאן, העתירה בעניין גופת המחבל הלאל תיוותר תלויה ועומדת, והמדינה תגיש הודעת עדכון בתוך 14 ימים מיום מתן פסק הדין בדנג"ץ 10190/17".

8. הודעה זו נתמכת בתצהירו של סא"ל תומר ארזי, רז"ר מרכז בחטיבת המבצעים בצה"ל.

אבי מיליקובסקי, ע"ד
סגן בכיר א' במחלקת הבג"צים
בפרקליטות המדינה

היום, כ"ז אב תשע"ח
8 אוגוסט 2018