

בלמ"ס

-1-

לישראל	ההגנה	צבא
והשומרון	יהודה	אזור
המשפטי	היועץ	לשכת
90631 אל	בית	5, ת"ד
02-9977071/711		טל':
02-9977326		פקס:
00152-01-6933		סימוכין:
תשע"ז	בתמוז	כ"ד
2017	ביולי	18

לכבוד

עו"ד חביב לביב (באמצעות פקס : 02-6263212)

ח"נ,

הנדון : מענה להשגה בעניין הכוונה להחרים ולהרוס את המבנה בו התגוררצאלח - ת"ז

שלכם : מיום 6.7.17

1. במסגרת השגתך שבסימוכין, ביקשת כי מפקד כוחות צה"ל באזור יהודה ושומרון ימנע מהפעלת סמכותו שבדין, להחרים ולהרוס את הבית בדיר אבו משעל, בו התגורר המחבל צאלח, ת"ז (להלן: "המחבל"), שהשתתף ביום 16 ביוני 2017 בביצוע פיגוע משולב ירי ודקירה בעיר ירושלים, במסגרתו רצח את רס"ר הדס מלכה (להלן: "הפיגוע").

מעורבות המחבל בפיגוע

2. במסגרת השגתך הכחשת את מעורבות המחבל בפיגוע. נבקש למסור, כי על פי המידע המצוי בידי הרשויות המחבל דקר את רס"ר הדס מלכה לעיני כל, ונורה ונהרג במקום תוך כדי הניסיונות למנוע את המשך הפיגוע, כך שלא קיים ספק בדבר מעורבותו של המחבל בביצוע פיגוע. מצורפים בעניין זה חומרים גלויים מחקירת המשטרה.

אופן ההריסה

3. לאחר בחינה מקצועית של המבנה המדובר הוחלט לפעול להריסתו באמצעות ציוד מכני הנדסי, החלטה שהתקבלה תוך לקיחה בחשבון של הסיכונים לגרימת נזק לבתים בסביבה. ככל שייגרם נזק כתוצאה מביצוע ההריסה, יוכלו הניזוקים לפנות למפקד הצבאי בדרישה לפיצוי, דרישה שתיבחן לפי הוראות הדין בנושא.

טענות עקרוניות בנוגע לעצם ביצוע ההריסה

4. במסגרת ההשגה נטען, כי הפעלת הסמכות מכוח תקנה 119 לתקנות ההגנה (שעת חירום), 1945, כנגד ביתו של המחבל תגרור פגיעה במי שאינם קשורים למעשיו של המפגע וכי הדבר מהווה ענישה קולקטיבית המנוגדת, לטענתך, להוראות הדין הבינלאומי.

5. כן נטען, כי הפעלת סמכויות מכוח תקנה 119 אין בה כדי להביא להרתעה וממילא אינה מוצדקת, וכי הפעלת הסמכות מכוח תקנה 119 בנסיבות דנן, אינה מידתית וזאת על רקע הפגיעה אף בבני משפחתו של המחבל.

בלמ"ס

## בלמ"ס

-2-

6. בכל הנוגע לטענה, כי הפעלת סמכותו של המפקד הצבאי לפעול להחרמת והריסת בתי מחבלים מכוח תקנה 119, מהווה ענישה קולקטיבית נשיב, כי מדובר בטענה אשר נדונה ונדחתה פעם אחר פעם ע"י ביהמ"ש העליון, לרבות בעת האחרונה. לפיכך, אין מקום להידרש לה שוב.
7. אף שאלת היסוד, הנוגעת לקיומה ולמידתה של ההרתעה, שבהפעלת סמכויות מכוח תקנה 119, עלתה ונדונה בפסקי הדין מהתקופה האחרונה; בתמצית נציין, כי בית המשפט העליון השתכנע גם בהקשר זה, לאחר שעייין בנתונים שהוצגו בפניו, במעמד צד אחד, שקיימת תועלת הרתעתית כתוצאה מהריסת בתי מחבלים וכי ניתן להפעיל סמכות זו אף כנגד בני משפחה כל עוד הסמכות מופעלת בסבירות ובמידתיות. לפיכך, אף טענה זו דינה להידחות.
8. אשר לטענותיך ביחס למידתיות הנקיטה בסנקציה, בנסיבות המפורטות בהשגתכם, סבור המפקד הצבאי, כי נוכח חומרת מעשיו של המחבל, והצורך להרתיע מפגעים פוטנציאליים אחרים מפני ביצוע פיגועים רצחניים דומים נוספים, הריסת הבית היא אמצעי מידתי ואף הכרחי בנסיבות העניין.
9. אשר לטענותיך בנוגע לאפליה בהפעלת תקנה 119 נציין כי טענה זו נטענה בעבר בפני בית משפט ונדחתה. ניתן אף לציין שאך לאחרונה דחה בית המשפט העליון את עתירת משפחת אבו ח'דיר<sup>1</sup> תוך שקבע שם שיש טעם לאבחנה בהתאם לנסיבות הזמן והמקום ולאמות המידה שנקבעו בפסיקה. כך נקבע שם, כי "הפעור בכמות וב"איכות" הטרור משמעותי ובלט בין הקבוצות נגדן מופעלת הסמכות ובין אלה שלא".

סיכום

10. נוכח האמור לעיל, אין בידי המפקד הצבאי לקבל את השגתך כנגד הכוונה להחרים ולהרוס את המבנה בדיר אבו משעל בה התגורר המחבל צאלח, ת"ז, שהשתתף ביום 16 ביוני 2017 בפיגוע משולב ירי ודקירה בעיר ירושלים, במסגרתו רצח את רס"ר הדס מלכה.
11. זאת, לאחר שהמפקד הצבאי בא לכלל מסקנה, כי בעת הנוכחית יש לעשות שימוש בסמכות הקבועה בתקנה 119 הני"ל במקרה שבפנינו, וזאת מהטעמים שהובאו לעיל.
12. משכך, נמסר בזאת למרשך, באמצעותך, צו החרמה והריסה.
13. נבקש להדגיש, כי הצו לא ימומש בפועל עד לאחר יום א', 23 ביולי 2017, בשעה 15:00.

בברכה,

סרן	וינסטון,	בני
ביטחון	ענף -	קצין
המשפטי	בנושא	בשם

לוטים

ממצאים מחקירת המשטרה

<sup>1</sup> בג"ץ 5376/16 אבו ח'דיר נ' שר הביטחון