

1. _____ מצרי

2. _____ מצרי

3. המוקד להגנת הפרט מיסודה של ד"ר לוטה זלצברגר

ע"י ב"כ עוח"ד אנדרה רוזנטל

טל: 6280633; פקס: 6283312

העותרים

נ ג ד

מפקד כוחות צה"ל בגדה המערבית

על ידי פרקליטות המדינה,

משרד המשפטים, ירושלים

חמשיב

תגובה מקדמית מטעם המשיב

המשיב מתכבד להגיש תגובה מקדמית מטעמו לעתירה, כדלקמן:

1. עניינה של העתירה בבקשת העותרים, הטוענים שהינם הוריו של המחבל המתאבד ממסעדת "סבארו" בירושלים, לקבלת היתרי יציאה לישראל, לצורך מפגש עם עורך דינם, בעניין החזרת גופת בנם.

2. המשיב סבור כי דין העתירה להידחות ואת טעמיו יפרט להלן.

המסגרת העובדתית

3. העותרים שלפנינו, תושבי נפת ג'נין, הינם, לטענתם, הוריו של המחבל המתאבד שביצע את הפיגוע במסעדת "סבארו" בירושלים ביום ה- 9.8.01. העותרים מעוניינים לצאת לשטח ישראל, על מנת להיפגש עם עורך דינם לצורך הטיפול בנושא החזרת גופת מפגע אשר לטענתם הינה גופת בנם.

4. לצורך זה פנו העותרים למתייק וביקשו חיתר יציאה לישראל ובקשתם נענתה בשלילה. נוכח תשובה זו פנו העותרים ללשכת היועץ המשפטי באזור יהודה ושומרון בבקשה כי יונפק לחם חיתר יציאה לישראל, לצורך היוועצות עם עורך דינם.
5. העותרים נענו בשלילה בעל פה וביום ה- 23.9.03 נשלח לבא כוחם מכתב (ר' נספח ע' 4 לעתירה) ובו נאמר כי לצורך שחרור גופת יש צורך בזיהוי הגופה בחתאם לכללים שנקבעו לכך על ידי הגופים האחראים לנושא במדינת ישראל, וכי מתן חיתר כניסה לצורך האמור ייבחן רק לאחר בירור הנחלים המסובלים על ידי הגורמים האחראים לכך בישראל.
6. כנגד החלטה זו הוגשה העתירה שלפנינו.

עמדת המשיבים

7. הזכות להיוועצות ולייצוג על ידי עורך דין מעוגנת בסעיף 22 לחוק לשכת עורכי הדין, התשכ"א-1961, כדלקמן:

**"אדם שייפה כוחו של עורך-דין זכאי להיות מיוצג על ידיו
במני כל רשויות המדינה, רשויות מקומיות וגופים ואנשים
אחרים הממלאים תפקידים ציבוריים על פי דין; אין
בחוראה זו כדי לגרוע מכל סמכות לדרוש נוכחותו או פעולה
אישית של האדם המיוצג, ואין בה כדי לפגוע בתיקוק
המסדיר את הייצוג במני רשות, גוף או איש כאמור."**

8. אין חולק על כך כי לתושבי האזור יש, ככלל, זכות לחיות בעורך דין. ואולם, זכות זו אינה מקנה לתושבי האזור זכות לצאת לישראל.
9. כידוע, האזור הינו שטח צבאי סגור, אשר היציאה ממנו לישראל טעונה חיתר ולאיש מתושבי האזור אין כל זכות מוקנית לצאת לישראל. (ר' למשל ב"צ 7277/94 פלוני נ' המושל הצבאי לחבל עזה תקדין עליון כרך (2)95, 889.)
10. חרף האמור, מקפידים הגורמים השונים באזור שלא לפגוע בחליכים משפטיים המתנהלים בישראל ואף נעשה מאמץ שלא למנוע פתיחת חליכים משפטיים בישראל.
11. ואולם, בנסיבות המקרה דנן, סבורים המשיבים כי אין כל הצדקה ליתן לעותרים חיתר יציאה לישראל ואת טעמיהם יפרטו לחלו.
12. באופן טבעי, הדרישה הבסיסית לצורך טיפול בבקשה לחזרת גופה הינה זיהוי הגופה וקביעת קירבה משפחתית בין הפונים לבין הגופה שאת החזרתה הם מבקשים. לפיכך,

הפונים נדרשים לעבור הליך של זיהוי מדעי על פי דרישות המכון לרפואה משפטית באבו כביר, על מנת לקבוע כי אכן מדובר בגופה שהחזרתה מתבקשת.

13. לצורך ביצוע הליך זיהוי מדעי זה, על הפונים לפנות **טלפונית** למכון לרפואה משפטית באבו כביר, כפי שנמסר לחם בעל פה על ידי המשיבים, ולתאם כתובת ומועד לעריכת סדרת הבדיקות הנדרשות על ידי המכון לצורך זיהוי הגופה.

14. רק לאחר זיהוי הגופה באופן מדעי וודאי ניתן לפנות להליכים לצורך שחרורה והחזרתה לאזור.

15. העותרים שלפנינו לא פנו למכון לרפואה משפטית, ולפיכך, אינם עומדים ולו בתנאי הבסיסי ביותר הנדרש לצורך בחינת האפשרות להחזרת הגופה.

16. המשיבים סבורים כי כל עוד העותרים אינם עומדים בדרישה זו, אין מקום להתיר את יציאתם לישראל לצורך היוועצות עם עורך דין בעניין זה.

17. יצוין כי במידה ובתיאום עם המכון לרפואה משפטית תידרש יציאת הפונים לשטח ישראל לצורך עריכת הבדיקות המדעיות הנדרשות, המשיבים יבחנו אז את בקשת העותרים, או מי מהם, לקבלת היתר יציאה לישראל, בכפוף למניעות ביטחוניות.

18. המשיבים סבורים כי החלטתם שלא להתיר את יציאת העותרים לישראל לצורך היוועצות עם עורך דין בנוגע להשבת גופה הינה סבירה ואין מקום להתערבות בית המשפט בה, וזאת כל זמן שכלל לא ברור האם אכן מדובר בגופת גנם וכל עוד לא יעמדו בכללים בנוגע לזיהוי גופות, כפי שנקבעו על ידי הגורמים האחראים לנושא זה בישראל.

19. יובהר כי גם אם כעת יעתרו המשיבים לבקשת העותרים ויאפשרו להם יציאה לישראל לצורך היוועצות עם עורך דינם בעניין השבת הגופה, וזאת טרם פנו העותרים למכון לרפואה משפטית באבו כביר, טרם בוצעו הבדיקות הנדרשות לצורך זיהוי הגופה וטרם נקבע בוודאות הנדרשת כי אכן מדובר בגופת גנם, הרי שפגישה זו לא תניב כל תוצאות.

20. היענות לבקשת העותרים, מבלי שהללו עומדים בדרישות הקבועות בעניין אותו הם מבקשים לקדם, עלולה לחזיביל לאינספור בקשות ליציאה לישראל לצורך מפגש עם עורך דינם בעניין שחרור גופה, שכלל אין וודאות שהיא אכן גופת גנם של העותרים, תוך חיוב הרשויות לאשר את כל יציאות המבקשים לישראל, בטענה ש"עליהם להיפגש עם עורך דינם".

21. יודגש כי המשיבים אינם מבקשים למנוע את מימוש זכותם של העותרים להיוועצות עם עורך דינם אף עובר לעריכת הבדיקות המדעיות, בין אם באמצעות טלפון ובין אם בשטחי האזור. עורך דינם של העותרים הינו ישראלי ולפיכך, בהתאם לצו האלוף "הכרזה בדבר

סגירת שטח (איסור כניסה ושהייה) (ישראלים) (שטח A) שנחתם ביום ה- 5.10.00, אינו רשאי להיכנס לתחום שטחי A, אולם אין כל מניעה כי העותרים יפגשו עמו בתוך שטח B. יחד עם זאת, סבורים המשיבים כי אין בוסות להיוועצות כדי לחייב את העותרים להעניק לעותרים זכות שאינה מוקנית להם, זכות היציאה לישראל, מנימוק שכלל אינו רלבנטי בשלב זה, היינו התיוועצות עם עורך דין לגבי הליכי השבת גופה, שלא ברור עדיין אם אכן זו הגופה המבוקשת.

22. נוכח כל האמור, סבורים המשיבים, כי לעת הזו, בטרם השלימו העותרים את ההליכים המקדמיים ותהכרחיים הנדרשים לצורך השבת גופה, אין מקום להתערב בהחלטת המשיבים שלא להעניק להם היתר יציאה לישראל לצורך מפגש עם עורך דין לשם היוועצות עמו בנושא. לאחר שיפנו העותרים למכון לרפואה משפטית באבו כביר, הוא הגוף האחראי לנושא זיהוי גופות במדינת ישראל ובמידה וימצאו אסמכתא על כך וככל שעדיין יחיה בכך צורך, ישקלו המשיבים את בקשת העותרים לקבלת היתר יציאה לישראל, שאלה שלעת הזו, אינה רלבנטית.

23. מעבר לכל האמור, יצוין כי בידי המשיבים קיים מידע בטוחני מודיעיני הסוי באשר לעותר 1, אשר יש בו כדי להשפיע על החלטת המשיבים האם להתיר את יציאת העותרים לישראל. מידע זה יוצג לבית המשפט הנכבד, במידת הצורך, במעמד צד אחד ובדלתיים סגורות.

24. נוכח כל האמור, אי עמידת העותרים בדרישות הבסיסיות בדבר זיהוי הגופה אשר החזרתה מבוקשת, נוכח אפשרות העותרים לממש את זכותם להיוועצות בעורך דין באמצעות הטלפון או בפגישת אשר תיערך באזור שטח B ונוכח המידע הביטחוני השלילי הקיים בעניינו של העותר 1, סבורים המשיבים כי החלטתם שלא להתיר את יציאתם של העותרים לישראל, לעת הזו, הינה בהחלט סבירה ואינה מקומה כל עילה להתערבות בית המשפט הנכבד בה.

25. לפיכך, יתבקש בית המשפט הנכבד לדחות את העתירה.

היום, ח' כסלו, תשס"ד

3 דצמבר, 2003

דינה זילבר

סגנית בכירה א' לפדקליטת המדינה