

בית המשפט העליון

בענין בית משפט גבות לצדק

בג"ץ 8027/05

בג"ץ 8086/05

קב"ט: 10.1.2007

1. _____ אבו סלים

2. המוקד לחגנת הסרט

תעודת רישום בבג"ץ 8027/05

3. _____ מצרי

4. המוקד לחגנת הסרט

תעודת רישום בבג"ץ 8086/05

כולם עייני בייכ עוחייד אי רוזנטל ואחי

מרחי בלאח א-דין 15, ירושלים 95908

טל': 02-6280633 ; פקס': 02-6283312

נ נ ד

1. מפקד כוחות צה"ל באזור יהודה ושומרון

2. המרכז הלאומי לרפואה משפטית

שניהם על ידי פרקליטות המדינה,

משרד המשפטים ירושלים

ת מ ש י ב י ם בבג"ץ 8027/05 ובג"ץ 8086/05

הודעה מטעם המשיבים

בחתימתם להחלטת בית המשפט הנכבד, פרקליטות המדינה מתכבדת להגיש את תגובתם של המשיבים מס' 1 ו-2 ולחלוץ "המשיבים" לעתירות למתן צווים על-תנאי.

מבוא

1. עניינה של העתירה בבג"ץ 8027/05 אנו סלוח נ' מפקד כוחות צה"ל באזור יהודה ושומרון בבקשת העותרים, כי בית המשפט הנכבד יורה למשיבים "ליתן טעם מדוע אין הוא מעביר את גופת בנו של העותר מסי 1. אשר ביצע פיגוע התאבדות בסרמפיאדה בסמוך למחנה צריפין ביום 9.9.2003 לקבורה על-ידי משפחתו".

פרשה זו עוסקת, לפי הטענה, בגופת המפגע אשר ביצע את פיגוע ההתאבדות בסרמפיאדה הסמוכה למחנה צריפין ביום 9.9.2003, אשר כתוצאה ממנו נרצחו שמונה בני אדם ונפצעו עשרות אחרים.

2. עניינה של העתירה בבג"ץ 8086/05 מצרי נ' מפקד כוחות צה"ל באזור יהודה ושומרון בבקשת העותרים, כי בית המשפט הנכבד יורה למשיבים "ליתן טעם מדוע [אינס] מסתמקים בזיכוייה של עותרת מסי 13] אשר זיהתה את גופה בנה על-פי תמונות צבעוניות של הגופה".

פרשה זו עוסקת, לפי הטענה, בגופת המפגע שכיצע את פיגוע ההתאבדות במסעדת סברו בירושלים ביום 9.8.2001, אשר כתוצאה ממנו נרצחו 15 אנשים ונפגעו עשרות נוספים.

3. עמדת המשיבים הינה, כי לאור נסיבות העת תזו, ובפרט, לאור הטיפתם של שלושת חיילי צה"ל, גלעד שליט, אלדד רגב ואחור גולדווסר, והחזקתם על-ידי ארגוני טרור שונים, ולנוכח חסיבות הגבוהה כי יעשה שימוש בגופות המפגעים במסגרת משא ומתן לצרכי השבת החטופים, יש לעכב את השבת גופות המפגעים למשפחותיהם, עד לפתרון בעיית החטופים.

עדות המשיבים

4. מאז חודש ספטמבר 2000 מצויה מדינת ישראל בעימות מזוין שנכפה עליה עם ארגוני הטרור הפלסטיניים. במהלך תקופה זו אירעו במדינת ישראל, בשטחי יהודה ושומרון וברצועת עזה, עשרות אלפי פיגועים שבמ את חייהם של מאות רבות של אזרחים ותושבים ישראלים וכן אלפי פצועים.

5. על אף האמיר, ככלל, לפנינו משורת תדן, מדינת ישראל אינה מונעת, באופן עקרוני, השבת גופות מפגעים המוחזקות על-ידי לקבורה על-ידי בני משפחותיהם. זאת, ככלל, בכפוף לשני תנאים עיקריים:

(א) כי ייערך זיהוי מדעי של הגופה המוחזקת אצל המשיבים, על מנת לוודא כי אכן המדובר בגופה חנטענת;

(ב) כי ייבחן, עובר למועד החזרת הגופה, הצורך לקבוע סידורי אבטחה כאלה ואחרים, לשם מניעת חפרות סדר במהלך העברת הגופה לבני המשפחה, ובמחלף קבורתה.

יצוין, כי בהתאם לאמור הוגשה ביום 6.2.2006 חודעת תמדינה בבג"ץ 8027/05 אבו סלים נ' מפקד כוחות צה"ל באזור יהודה והשומרון, כי "במידה ויתברר כי שרידי הגופה הינם אכן שרידי גופת הבן ניתן יהיה לתעבירם למשפחה".

6. לצד הדברים האמורים. לאור האירועים בחודשים האחרונים, בהם נחטפו שלושת חיילי צה"ל (גלעד שליט, אלדד רגב ואהוד גולדווסר) על-ידי אירגוני חטורר הפלסטינים ועל-ידי ארגון החיזבאללה, ולנוכח חסבירות הגבוהה כי ייעשה בגופות המפגעים שימוש במסגרת משא ומתן לצרכי חשבת החטופים, הוחלט כי יש לעכב, לעת חזן, את העברת גופות המפגעים למשפחותיהם, עד לפתרון סוגיית החטופים. עמדת המשיבים הינה כי החוקת גופות המפגעים נשוא עתירה זו תוכל לסייע בצורה ממשית לקידום המשא ומתן לצרכי חשבת החטופים וכי מטעם זה יש לעכב את החזרתם למשפחותיהם.

7. עמדת המשיבים הינה, כי עמדה זו הינה כדין, הן בהתאם לכללי המשפט הפנימי, והן בהתאם לכללי המשפט הבינלאומי. בעניין זה נפנה לתקנה 31133) לתקנות החגנה (שעת תירום), 1945, המסמיכה את המפקד הצבאי להורות על מקום קבורת גוויתו של אדם, ומשכך, מעניקה לו סמכות למנוע את החזרת גופתו של מחבל שהיה מעורב בפגיעי טרור לקבורה באזור. ובלשון התקנה:

"133. חקירות מקרי מות וכו'....

(3) למרות כל דבר הכלול בחוק כל-שהוא יהיה מותר למפקד צבאי לצוות כי חללו של כל אדם תקבר באותו מקום שהמפקד הצבאי יורה. המפקד הצבאי רשאי, באותו צו, להורות מי ומי יקבור אותו חלל ובאיזו שעה תיקבר.

הצו האמור יהיה הרשאה מלאה ומספקת לקבורתו של אותו חלל, וכל אדם העובר על אותו צו או מפריע לו יאשם בעבירה על התקנות האלה.

8. עמדת המשיבים הינה, כי המדובר בחחלטה סבירה וראויה, הלוקחת בחשבון את מכלול האינטרסים והשיקולים הצריכים לעניין, וזי לא נפל בחחלטה זו כל פגם.
9. יוטעם, כי החלטה דומה אושרה בשעתו בגדרו של בג"ץ 6807/94 עבאס נ' מדינת ישראל, ותקדין (1)93. 67. באותה מרעה, נציגה בקשת משפחתו של איש ארגון החמא"ס שנחרג בירושלים בעת פעולת רצח שביצע כי נפתו תוחר לקבורה ברצועת עזה. בית המשפט הנכבד, מני כבוד הנשיא שמגר. דחה את העתירה, בקובעו כי לא נפל פגם של העדר סבירות בעמדת המדינה, על-פיה אף לתורות על חזקת הנופה כל נעד לא חובר מקום קבורתו של החייל אילן סעדו ז"ל, שנרצה בידי אנשים של ארגון החמא"ס. דברים אלו של כבי הנשיא שמגר יפוס. מזורר של סל וחומר, בנסיבות המקרה דנן, בהן המדובר בפעילות להתחרת חיילי צה"ל החבא"ס, המוחזקים על-ידי ארגוני הטרור.
10. לאור האמור לעיל, המשיבים אינם מוצאים מקום, בשלב זה, לחתיחס לטענות העותרים בכל הנוגע לדרישת הזיחוי המוצע עובר למסירת גופת מפגע לקבורה בידי בני משפחתו. למעלה מן הוצורך, נמנה בעניין זה לטענות המדינה בבג"ץ 3007/04 מוצרבי נ' מפקד כוחות צה"ל באזור יחודה וחשומרון.
- צילום חודעה מיום 27.12.2004 מצורף ומסומן מ/ש/1.
- צילום חודעה מיום 23.1.2005 מצורף ומסומן מ/ש/2.
11. לאור כל האמור לעיל, עמדת המשיבים הינה, כי דין העתירה לתידחות, בהעדר עילה לתערבותו של בית המשפט הנכבד.

חיום, י"ד טבת, תשס"ז
4 ינואר, 2007

יובל רוטמן, ע"ד
סגן לפרקליט המדינה