

בעניין:

1. _____ מסעוד, ת"ז

2. המוקד להגנת הפרט מיסודה של ד"ר לוטה זלצברגר –
ע"ר מס' 580163517

ע"י ב"כ עוה"ד סיגי בן ארי (מ"ר 37566) ו/או בנימין אחסתרבה
(מ"ר 58088) ו/או חוה מטרס-עירון (מ"ר 35174) ו/או ענת גונן
(מ"ר 28359) ו/או דניאל שנהר (מ"ר 41065) ו/או בילאל סביחאת
(מ"ר 49838) ו/או עביר ג'ובראן-דכוור (מ"ר 44346) ו/או נאסר
עודה (מ"ר 68398)

מהמוקד להגנת הפרט מיסודה של ד"ר לוטה זלצברגר
רח' אבו עוביידה 4, ירושלים, 97200
טל: 02-6283555; פקס: 02-6276317

העותרים

- נ ג ד -

משרד הביטחון

באמצעות פרקליטות המדינה
צלח אלדין 29, ירושלים 91010
טל: 02-6466590; פקס: 02-6466713

המשיב

עתירה לצו Habeas Corpus

מוגשת בזאת עתירה למתן צו-על-תנאי, המופנה אל המשיב והמורה לו לבוא וליתן טעם, מדוע לא
ימסרו פרטים אודות גורל אחיו של העותר 1, _____ מסעוד (ת"ז _____), אשר נראה לאחרונה
ביום 1.8.14 ברצועת עזה כשהוא שוכב שותת דם ובקרבתו חיילים: האם הוא, או גופתו, מוחזקים
על-ידו או על-ידי מי מטעמו ואם כן היכן ומכוח איזה דין; ואם הוא, או גופתו אינם מצויים בידו,
מה ידוע לו על מקום הימצאם.

ואלה נימוקי העתירה:

התשתית העובדתית ומיצוי ההליכים

1. בחודשים יולי ואוגוסט 2014 קיימה ישראל פעולות לחימה נרחבות ברצועת עזה (המכונות "צוק איתן") ואשר במהלכן נהרגו רבים מתושבי עזה. בראשית חודש אוגוסט התקיימו, בין השאר, פעולות לחימה נרחבות באזור רפיח.
2. העותר 1 (להלן: **העותר**), הוא תושב רפיח אשר אחיו, ____ מסעוד (להלן: **הנעדר**) אף הוא תושב רפיח, נעדר מאז חודש אוגוסט 2014. לאחרונה נראה הנעדר ביום 1.8.14 שכשהוא שוכב ללא תזוזה, מכוסה בדם, ובקרבתו חיילים. מאז נעלמו עקבותיו ומשפחתו אינה יודעת מה עלה בגורלו.
3. העותרת 2 היא עמותה לזכויות אדם העוסקת, בין השאר, באיתור נעדרים פלסטינים, תושבי הגדה המערבית ורצועת עזה. כמו כן עוסקת העמותה בהחזרת גופות פלסטינים המוחזקות על ידי ישראל לידי בני משפחותיהם (להלן: **המוקד** או **המוקד להגנת הפרט**).
4. ביום 28.10.14 פנה המוקד להגנת הפרט בשמו של העותר ליועמ"ש המשיב, בבקשה לסייע בידו לאתר את הנעדר.
- העתק פניית המוקד למשיב מיום 28.10.14 מצ"ב ומסומן **ע/1**.
5. ביום 20.11.14 שלח המוקד תזכורת לפנייה.
- העתק התזכורת מצ"ב ומסומן **ע/2**.
6. ביום 7.12.14 התקבלה התייחסות לפנייה מאת המשיב, ועל פיה הוא פנה לגורמים הרלוונטיים בצה"ל ובשב"כ לקבלת התייחסות עוד ביום 13.11.14 וטרם התקבלה התייחסותם.
- העתק התייחסות המשיב לפניית המוקד מיום 7.12.14 מצ"ב ומסומן **ע/3**.
7. ביום 30.12.14, לאחר שחלפו חודשיים ללא מענה ענייני, שלח המוקד תזכורת נוספת למשיב.
- העתק התזכורת הנוספת מצ"ב ומסומן **ע/4**.
8. לאחר שחלפו למעלה מ-3 חודשים ללא מענה מהמשיב, פנה המוקד ביום 2.2.15 בהליך של קדם בג"ץ למנהלת מחלקת הבג"צים בפרקליטות המדינה, וביקש את התערבותה במתן מענה על מנת למנוע פנייה לערכאות.
- העתק הפנייה למחלקת הבג"צים מצ"ב ומסומן **ע/5**.
- העתק אישור מחלקת הבג"צים באמצעות המייל על קבלת הפנייה – **ע/6**.
9. חלפו כ-5 חודשים מהפנייה הראשונה למשיב וכמעט חודשיים וחצי מאז הפנייה לפרקליטות המדינה ומענה אין. אשר על כן אין מנוס מהגשת עתירה זו.

הטיעון המשפטי

10. אין צורך להכביר מלים על החובה למסור הודעה בדבר אחזקתו של אדם ומקום החזקתו או מקום החזקת גופתו. הזכות לקבלת הודעה בדבר אחזקתו של אדם, זכות יסוד היא – הן של

הנעדר והן של בני משפחתו. זכות זו מהווה חלק מזכות היסוד לכבוד האדם. מערכת שלטונית שאינה מקפידה על קיומה ואינה מוסרת הודעה על מקומו של אדם או של גופתו, פוגעת קשות בצלם האנוש של הנעדר ושל בני משפחתו.

11. חובת כיבוד המת ומשפחתו מעוגנת במשפט הבינלאומי לו מחויבת מדינת ישראל (ראו סעיף 130 לאמנת ג'נבה הרביעית ודברי כב' הש' פרוקציה בבג"ץ 52/06 **חברת אלאקסא לפיתוח נכסי ההקדש המוסלמי בא"י בע"מ נגד Simon Wiesenthal Center Museum Corp**

, פורסם בבנו, להלן: **פרשת אלאקסא**, סעיף 190 לדבריה)

12. על ערך כבוד המת נאמר בבית משפט נכבד זה כדלקמן:

ערך זה חוצה ימים ויבשות, ועוגן במסורות חברתיות, דתיות ומשפטיות שונות, כחלק מן האתוס החברתי של תרבויות העולם במזרח ובמערב. (פרשת אלאקסא, פס' 135 לדברי כב' הש' פרוקציה).

13. בית המשפט העליון חוזר ומדגיש, כי הזכות החוקתית לכבוד האדם כוללת גם את כבוד האדם שהלך לעולמו וגם את כבוד משפחת הנפטר. השניים משולבים זה בזה ולא ניתן להפריד ביניהם:

ערך כבוד המת הוא חלק ממושג כבוד האדם, הזוכה בשיטתו המשפטית להגנה חוקתית. הוא מתמזג עם ערך כבוד האדם בחייו, ומהווה חלק בלתי נפרד ממנו. הוא מושג המתפרש לא רק על כבודו של הנפטר עצמו אלא הוא מקרין לכבודם של הקרובים לו ובני משפחתו. הוא נוגע בציבור כולו, שחובתו להגן על ערך זה מאפיינת את התפיסה הערכית והמוסרית המייחדת אותו (פרשת אלאקסא, ס' 156 לדברי כב' הש' פרוקציה).

14. זכות היסוד לכיבוד המת ובני משפחתו מוגברת בנסיבות בהן אנשים רבים נעדרים, ומשפחותיהם אינן יודעות אם נהרגו במהלך פעולות לחימה שהתנהלו בלב הערים האזרחיות ואם גופותיהן מוחזקות בידי המשיב.

15. מזכות יסוד זו, נגזרת החובה של הרשויות למסור לבני המשפחה כל מידע שיש בידיהן בנוגע לנעדר, מצבו ומקום החזקתו.

16. כמו כן, אין גם מחלוקת על חובת המדינה לסייע באיתורו של נעדר, ככל שיש בידיה מידע שיאפשר לגלות מה עלה בגורלו.

מטעמים אלה, מתבקש בית-המשפט להוציא צו **Habeas Corpus** כמבוקש בראש העתירה, ולאחר קבלת תשובת המשיב, להופכו להחלטי ולהטיל עליו את הוצאות המשפט ושכר טרחת עו"ד.

ירושלים, 15 באפריל 2015

סיגי בן ארי, עו"ד

ב"כ העותרים