

קבוע ליום  
בפני כבוד השופט

תנובע:

אבו בכר - ת.ז.

ע"י ב"כ עו"ד דחלה ואח'

ת.ד. 1342, ירושלים 91013

טל': 02-6274070 פקס': 02-6274060

- נ ג ד -

- הנתבעים:
1. מדינת ישראל-משרד הבטחון
  2. צבא הגנה לישראל
- כולם ע"י ב"כ מפרקליטות מחוז ת"א (אזרחי)  
רח' הנרייטה סולד 1, ת"א 64924  
טל': 03-6949346 פקס': 03-6918541

### כתב הגנה

1. הנתבעים יהיו מיוצגים ע"י ב"כ היועץ המשפטי לממשלה ונציגיו, אשר כתובתם למסירת כתבי בי-דין הינה כמפורט לעיל.
2. א. כל הטענות בכתב הגנה זה נטענות במצטבר ו/או בהשלמה ו/או לחילופין, הכל לפי הדבק הדברים והקשרם.  
ב. מוכחות כל טענות ו/או עובדות הנטענות בכתב התביעה, פרט לאותן עובדות בהן יודו הנתבעים במפורש בכתב הגנה זה.  
ג. טענות עובדתיות חילופיות הנטענות בכתב הגנה זה נטענות מקום בו העובדות כהויתן אינן ידועות לנתבעים.
3. א. מחמת אי-ידיעת העובדות לאשורן, ולנוכח העובדה שטרם נאסף כלל החומר הרלוונטי, יכלול כתב הגנה זה גם טענות עובדתיות חלופיות והכחות כלליות.

- ב. הנתבעים שומרים לעצמם את הזכות לעתור בבקשה לתקן את כתב ההגנה או לשלוח הודעות לצדדים שלישיים אם יתבהר, בעקבות חשיפת מידע ומסמכים נוספים, כי הדבר נחוץ.
- ג. בכתב הגנה זה: "חיילים" ו/או "כוחות הבטחון", לרבות כלל כוחות הבטחון של מדינת ישראל מכל סוג והשתייכות יחידתית.
- ד. בהגשת תביעה זו זמן כה רב לאחר האירוע הנטען, בחלוף תקופת ההתיישנות [כך שדינה להיות מסולקת על הסף], ותוך שיהוי ניכר יש משום הכבדה ניכרת על הנתבעים בניהול הגנתם, וגרימת נזק ראייתי. בנוסף, לא ניתנה הודעה בכתב במועד ועל פי דרישת התקנות, אודות האירוע הנדון, ובית המשפט מתבקש לפיכך שלא לדון בתובענה.
- ה. דין התביעה להדחות מאחר והמדובר בפעולה מלחמתית, שכן החיפוש בבית התובע היווה חלק ממבצע כולל למיגור הטרור בטול כרם, ולחיפוש אחר מחבלים מבוקשים.
4. מוכחש האמור בסעיף 1 לכתב התביעה.
5. מוכחש האמור בסעיף 2 לכתב התביעה.
6. מוכחש האמור בסעיף 3 לכתב התביעה.
5. מוכחש האמור בסעיף 4 לכתב התביעה. מבלי לפגוע בכלליות ההכחשה, הנתבעים יטענו כי הם אינם אחראים לפעולות כוחות הבטחון בכל מקרה. יוטעם כי אחריות שלוחית למעשי ומחדלי כוחות הבטחון שפעלו באזור רלוונטית רק ככל שאלה פעלו כדין וכראוי ובמסגרת סמכותם וההוראות והפקודות שנתנו להם בלבד.
6. מוכחש האמור בסעיף 5 לכתב התביעה, תוך שהנתבעים שבים על האמור בסעיף 5 לכתב הגנתם.
7. מוכחש האמור בסעיף 6 לכתב התביעה. מוכחש תיאור האירוע ומוכחשים המעשים המיוחסים לכוחות הבטחון בסעיף זה. מבלי לפגוע בהכחשה האמורה יוטעם כי הנתבעים מודים בעצם ביצוע החיפוש שהוה כחלק ממבצע כולל לצורך מעצר מחבלים מבוקשים ולמיגור הטרור בטול כרם, ברם הם מכחשים את כל יתר טענות התובע, לרבות את ייחוס הגניבה [המוכחשת כשלעצמה] לכוחות הבטחון ו/או מי מטעמה.

יוטעם כי החיפוש בבית התובע הוזה חלק מפעילות מלחמתית כוללת, שנועדה לסכל פעילות טרור כנגד אזרחי ישראל, ואיתור מחבלים מבוקשים, וכי למדינה קיים פטור לנוכח האמור בסעיף 5 לחוק הנזיקין האזרחיים (אחריות המדינה), כך שדין התביעה להדחות על הסף.

מוכחש תיאור החיפוש כפי שהוא מצא ביטויו בסעיף 7 לכתב התביעה ואופן ביצוע החיפוש המתואר על ידי התובע. מבלי לפגוע בכלליות ההכחשה ישובו הנתבעים על האמור בסעיף 6 לכתב התביעה.

9. מוכחש האמור בסעיף 8 לכתב התביעה. מוכחש מכל וכל המיוחס לכוחות הבטחון בסעיף זה, לרבות אופן ביצוע החיפוש והנזקים הנטענים. בנוסף, מוכחש מכל וכל ייחוס גניבה [המוכחשת כשלעצמה] לכוחות שפעלו במקום ותרנו אחר מחבלים מבוקשים.

10. מוכחש האמור בסעיף 9 לכתב התביעה.

11. מוכחש האמור בסעיף 10 לכתב התביעה.

12. מוכחש האמור בסעיף 11 לכתב התביעה.

13. הנתבעים מודים באמור בסעיף 12, ככל שהדבר נוגע לחקירת וממצאי תיק המצ"ח, תוך שהם שבים ומכחישים את טענת התובע לפיה כוחות הבטחון שביצעו את החיפוש היו מעורבים בגניבת הכסף ו/או התכשיטים מבית התובע [דבר המוכחש כשלעצמו]. הנתבעים יוסיפו ויטענו כי אין עליהם ו/או על מי מטעמם כל אשם, וכי לא מוטלת עליהם ו/או על מי מטעמם כל אחריות ו/או חבות לאירוע ו/או לנזק הנטען והמוכחש.

14. מוכחש האמור בסעיף 13 לכתב התביעה.

15. מוכחש האמור בסעיף 14 לכתב התביעה.

16. מוכחש האמור בסעיף 15 לכתב התביעה.

17. מוכחש מכל וכל האמור בסעיף 16 לכתב התביעה. מבלי לפגוע בכלליות ההכחשה הנתבעים ישובו ויטענו כי אין עליהם ו/או על מי מטעמם כל אשם, וכי לא מוטלת עליהם ו/או על מי מטעמם כל אחריות ו/או חבות לאירוע ו/או לנזק הנטען והמוכחש.

18. מוכחש האמור בסעיפים 17-19 לכתב התביעה. הנתבעים יטענו כי התובע ו/או מי שהיה במחיצתו ו/או כל צד ג' אחר אשר בשליטתו יודעים את העובדות לאשורן. הנתבעים יטענו כי נטל ההוכחה רובץ על התובע מתחילתו ועד סופו ואין לשנות מנטל זה ו/או להפוך אותו.

הנתבעים יוסיפו ויטענו כי :

- א. אין להחיל את הכלל "הדבר מדבר בעד עצמו" ו/או הכלל "הדבר מסוכן" ו/או "חפץ נמלט" ו/או כל כלל דומה בנסיבות העניין.
  - ב. מוכחש התקיימות כל אחד ואחד מהתנאים להחלת הכללים הנ"ל בנסיבות המקרה.
  - ג. מוכחש כי לתובע לא היתה ידיעה ו/או יכולת לדעת את הנסיבות הממשיות שגרמו לאירוע (המוכחש).
  - ד. מוכחש כי האירוע (המוכחש) מתיישב יותר עם המסקנה שהנתבעים ו/או שלוחיהם ו/או מי מכוחות הבטחון לא נקטו זהירות סבירה מאשר עם המסקנה שנקטה זהירות שכזו.
  - ה. מוכחש כי על הנתבעים חובת הראיה להוכיח כי האירוע נגרם שלא ברשלנותם ו/או חוסר זהירותם שלהם ו/או של שלוחיה ו/או של עובדיה.
  - ו. הנתבעים טוענים כי אין להחיל כללים אלה גם מאחר והתובע מפרט בכתב תביעתם את גרסתו לאירוע.
  - ז. לחילופין, יוטעם כי מתקיימות בנסיבות התובענה הוראות סעיף 5א' לחוק אחריות המדינה (תיקון התשס"ב) לפיהן: "הוראות סעיפים 38 ו-41 לפקודת הנזיקין (נוסח חדש) לא יחולו בדיון בתובענה, ואולם רשאי בית המשפט לקבוע כי יחולו הוראות סעיפים אלה אם מצא כי הדבר מוצדק בנסיבות העניין ומטעמים שיירשמו".
  - ח. על התובע להוכיח תביעתו עד תום.
  - ט. אם יתברר כי חקירת האירוע נמנעה ו/או סוכלה ו/או נפגעה ו/או הופרעה עקב מעשה ו/או מחדל של התובע, לרבות אי הגשת תלונה ו/או הימנעות ממתן עדות ו/או השתהות במתן עדות ו/או בהגשת תלונה, הרי שיש לזקוף זאת לחובתו של התובע ו/או להסיק מסקנות המתבקשות מכך, לרבות אי החלת הכללים הראיתיים הנ"ל.
19. מוכחש האמור בסעיף 18 לכתב התביעה. הנתבעים ישובו לעניין זה על האמור בסעיף 18 לכתב ההגנה. כן יטענו הנתבעים כי חזקה על הרשות בכלל ועל רשויות הבטחון בפרט, שפעלו כדין. הנתבעים חוזרים על טענותיהם האמורות לעיל בסעיף 18 לכתב ההגנה.
  20. מוכחש האמור בסעיף 19 לכתב התביעה. הנתבעים חוזרים על טענותיהם האמורות לעיל בסעיף 18 לכתב ההגנה.
  21. מוכחש האמור בסעיף 20 לכתב התביעה, על כל סעיפי המשנה שבו.

מבלי לפגוע בכלליות ההכחשה יוסיפו הנתבעים ויטענו, כי אם תוכחנה נסיבות לפיהן בוצעו מעשים שלא כדין כלפי התובע, כנטען וכמוכחש, הרי שהנתבעים טוענים, כי לא התירו, לא אישרו ולא אשררו ואין הם מאשררים מעשים אלה, וכי אין לגביהם אחריות שילוחית.

בנוסף, אין בטענה כלשהי מטענות הנתבעים בכתב הגנה זה ו/או במעשה או במחדל כלשהו של הנתבעים משום אשרור של מעשים אלה.

הנתבעים טוענים, כי אין עליהם אחריות בנוזיקין לאירוע הנטען, כאשר מעשי החיילים ומחדליהם - אם היו וגרמו לפגיעה בתובע [דבר המוכחש מכל וכל]:

- א. בוצעו במהלך פעולה צבאית שבוצעה מתוך צורך צבאי ו/או פעולה שהיא בגדר פעולה מלחמתית ו/או בנסיבות על רקע לאומני ו/או בנסיבות של דחק האופייני לסיטואציה מעין מלחמתית;
- ב. בוצעו לצורך אכיפת הסדר הציבורי בנסיבות מעין המתואר בסעיף 158 - 145 לחוק העונשין, ולפיכך אין הנתבעת נושאת באחריות אם נגרם נזק לרכוש.
- ג. נעשו תוך כדי ניסיון להגן על החיילים ו/או על אדם אחר מפני שימוש בכוח שלא כדין מצד התובע ו/או מצד אחרים בסביבתו ו/או מפני סיוע של התובע לשימוש בכוח שלא כדין מצד אחרים, והמעשים לא חרגו ממידת הנחיצות הסבירה לאותה מטרה והיחס בינם ובין הנזק שמניעתו נדרשה לא היה בלתי סביר.
- ד. לא חרגו מן המידה הנחוצה באופן סביר, לשם ביצוע התפקיד, והיחס בין הנזק שנתכוונו לגרום לבין הנזק שביקשו למנוע היה סביר.
- ה. נעשו במיומנות סבירה ובשיקול דעת ו/או ללא יכולת לצפות את הפגיעה בתובע כתוצאה מפעולות אלה.
- ו. נעשו תוך כדי ביצוע ו/או סיוע כדין לביצוע מעצר ו/או עיכוב כדין, ו/או חיפוש ו/או השלטת סדר ו/או מניעת תקיפה אלימה ו/או התפרעויות ו/או תוך כדי ביצוע פעולה לגיטימית אחרת ו/או פעולה שאינה גוררת אחריות אזרחית של כוחות הביטחון.
- ז. פעולותיהם של כוחות הביטחון נעשו כדין, בתחום הסמכות וההרשאה כדין, או בתם לב ומתוך סברה, כי הפעולה נעשית בתחום הסמכות כדין; ו/או מכוח סמכות ושיקול הדעת שהוקנתה להם כדין ובהתאם לחובתם לקיים, ככל האפשר, סדר ובטחון ו/או למנוע פעילות טרור.



ט. פעולותיהם של כוחות הביטחון נעשו בהתאם להנחיות, להוראות ולאזהרות לגבי כל אמצעי הביטחון שיש לנקוט לגבי שימוש בנשק ו/או באמצעי לחימה ו/או לגבי פעולה בנסיבות המקרה.

הנתבעת טוענת כי התובע ניזוק, אם בכלל, עקב הסתכנותו מרצון ו/או בשל אשמו הבלעדי ו/או המכריע ו/או הניכר, בשיעור שייקבע על ידי כבוד בית המשפט, או בשל התנהגותו ו/או התנהגות צד ג' שהביאה לאשם של הנתבעים ו/או שלוחיהם, אם היה אשם כזה (דבר המוכחש), באופן שהתבטא, בין היתר במעשים ובמחדלים שלהן כולם או מקצתם:

- א. התנהגות כפי שאדם אחר, סביר ובר-דעת לא היה נוהג ו/או;
- ב. מעשים בלתי חוקיים ו/או הפרת חובות שבדין ו/או;
- ג. אי השמעות להוראות החיילים ו/או התעלמות מהוראות לעצור ו/או אחרות ו/או;
- ד. התעלמות מקריאות האזהרה ו/או הנחיות החיילים ו/או;
- ה. ניסיון להימלט ממעצר כדין ו/או מענישה כדין ו/או מחיפוש ו/או מביקורת ו/או ממחסום ו/או;
- ו. יידוי אבנים ו/או התפרעות ו/או סיוע למידי אבנים ו/או למתפרעים ו/או הפרעה ו/או ניסיון לסכל חיפוש ו/או;
- ז. תקיפת החיילים ו/או הפרעה להם במילוי תפקידם ו/או;
- ח. השתתפות בהפרת סדר ו/או במהומות ו/או התפרעויות ו/או התקפות אלימות על חיילים ו/או אי-התרחקות ממקום התרחשויות שכאלו ו/או סיכון חיי חיילי צה"ל ו/או;
- ט. יציאה מן הבית בניגוד להוראות החיילים ו/או תוך הפרת עוצר ו/או;
- י. יצירת מצג כאילו נעשה ניסיון להתחמק ממעצר ו/או מעיכוב ו/או מחיפוש ו/או מביקורת ו/או ממחסום ו/או;
- יא. יצירת מצג כאילו עומדים לתקוף את החיילים ו/או לסייע לתוקפיהם ו/או ליידות אבנים ו/או לסייע למידי אבנים ו/או למפרי חוק ו/או למפרי סדר ו/או למתפרעים ו/או לסכן את חיי החיילים ו/או;
- יב. הטחת דברי נאצה באנשי כוחות הביטחון ו/או התססת והסתת בני אדם מסביב לפגוע באנשי כוחות הביטחון ו/או להפר את הסדר הציבורי ו/או לעבור על החוק.

29. הנתבעת טוענת, כי המעשים ו/או המחדלים המפורטים לעיל ניתקו כל קשר סיבתי בין כל מעשה ו/או מחדל של הנתבעים ו/או של שלוחיהם [שנטען כי פעלו כדין] - המוכחשים - כנטען, לבין האירוע.

מוכחש האמור בסעיפים 22-23 לכתב התביעה. מבלי לפגוע בכלליות ההכחשה יוסיפו הנתבעים ויכחישו את המעשים ו/או המחדלים המיוחסים לכוחות הבטחון באירוע ו/או את הטענות להתרשלות מצידם וישובו על האמור לעיל. יודגש כי אין על כוחות הבטחון ו/או על מי מטעמם כל אשם, וכי לא מוטלת עליהם ו/או על מי מטעמם כל אחריות ו/או חבות לגניבה הנטענת והמוכחשת שבה הם לא היו מעורבים [באם היא התרחשה כלל-דבר המוכחש כשלעצמו] ו/או לנזק הנטען והמוכחש.

מוכחש האמור בסעיף 24-25 לכתב התביעה, לרבות סעיפי המשנה בו, ראשי הנזק הנטענים, אומדנם ודרכי חישובם.

הנתבעים יוסיפו ויטענו, כי מעשים ומחדלים של אחרים, שהם אינם נושאים באחריות בגינם, הם שגרמו ו/או החמירו את הנזקים הנטענים, אם היו כאלה, וכי הדבר מנתק כל קשר סיבתי בין מעשיהם ומחדליהם של הנתבעים או מי מטעמה, אם נעשו - לבין אותם נזקים.

יוטעם כי הנזקים הנטענים מוגזמים, חסרי אחיזה במציאות, וכי הם נופחו לצורכי התביעה.

הנתבעים טוענים, כי הנזקים הנטענים, אם היו, נגרמו ו/או החמירו עקב סיבות שאינן נעוצות בנתבעים ו/או שאינה אחראית להן.

לחילופין יטענו הנתבעים כי במעשים ו/או במחדלים של התובע ו/או גורם אחר, לרבות אלה שפורטו בכתב הגנה זה, גרם התובע לאשמים - המוכחש - של הנתבעים ו/או ניתקה כל קשר סיבתי בין הנתבעת לבין האירוע ו/או הנזק - הנטענים והמוכחשים.

לחילופין יטענו הנתבעים כי מעשיו ו/או מחדליו של התובע מהווים רשלנות תורמת ו/או אשם תורם בשיעור 100% או בשיעור אחר כפי שיקבע בית המשפט הנכבד.

הנתבעים יטענו כי, לחילופין, לאור נסיבות האירוע יש להחיל את סעיף 65 לפקודת הנוזיקין ולא להעניק לתובע פיצוי, ולחילופין להפחית משמעותית את הפיצוי.

עוד יוטעם כי התובע לא עשה די ו/או לא עשה דבר על מנת להקטין את נזקו הנטען והמוכחש.


עוד טוענים הנתבעים כי: 33

א. מוכחשת כל טענה וכל עובדה הנטענת בכתב התביעה, פרט לטענות בהן הודו הנתבעים במפורש;

- ב. מוכחשים הנזקים הנטענים, ומוכחש הקשר הסיבתי, העובדתי ו/או המשפטי בין נזקים כאמור - אם ובמידה שהיו ו/או יהיו כאלו - לבין האירוע מושא התביעה;
- ג. אם ובמידה שנגרמו נזקים עקב האירוע נושא תביעה זו - הריהם נמוכים מן הנטען, רחוקים ואינם גוררים חובת הטבה;
- ד. מוכחש, כי קוימה החובה להקטין את הנזקים הנטענים; הנתבעים טוענת כי אם אמנם יוברר, כי לא קוימה החובה האמורה, יהיה על כבוד בית המשפט להתחשב בכך בעת שומת הנזקים, אם ובמידה שיוכחו;
- ה. אם יוכח, כי קמה חובת פיצוי, אך גם, כי היתה התנהגות פגומה מצד מי שנפגע על ידי החיילים - יהיה על כבוד בית המשפט להפחית מן הפיצויים, אם יפסקו;
- ו. הטענות בכתב הגנה זה נטענות במצטבר וככל שהגיון הדברים בהקשרם מצביע על כך - נטענות הן לחלופין, וזאת מאחר שהעובדות כהוויתן טרם הובררו, באופן סופי, לנתבעים;
- ז. אין הנתבעים נוטלת על עצמה כל נטל של ראיה מקום שנטל כזה אינו מוטל עליה ממילא על פי דין;
- ח. אין בטענה כלשהי מהטענות שבכתב הגנה זה משום ויתור או פגיעה בכל טענה אחרת העומדת לנתבעים.

24. הנתבעת מודה בסמכותו של כבוד בית המשפט.

אשר על כן מתבקש כבוד בית המשפט לדחות את התביעה על הסף ולחייב את התובע בהוצאות הנתבעים, לרבות שכ"ט עו"ד והפרשי הצמדה וריבית כחוק על כל אלה.

  
שירי פלד

פרקליטות מחוז תל-אביב (אזרחי)