

- בדואר רשום -

13/10/2013

לכבוד

היועץ המשפטי לממשלה

עו"ד יהודה ויינשטיין

צלאח א-דין 29, ירושלים 91010

שלום רב,

הנדון: בג"ץ 5772/12 ג'רושה ואח' נ' הפרקליט הצבאי הראשי ואח'

מרשינו, ג'רושה וארגון המוקד להגנת הפרט

1. אנו פונים אלייך בשם מרשינו שבנדון, העותרים בעתירה שמספרה בנדון.
2. עתירה זו עסקה בפרשת הריגתו של ג'רושה (להלן: המנוח) בידי חיילים בשנת 2001, בעת שהחנה את רכבו בחצר ביתה של אחותו בעיר טול כרם. חקירת מצ"ח הצביעה כי חשדם של החיילים לפיו המנוח מספק מידע לחמושים פלסטינים על מיקומם של חיילים היה ערטילאי ובלתי מבוסס. חרף זאת, פנה המשיב 3 לעתירה, המ"פ אופיר, אל המג"ד רוני, כשבוע לפני האירוע, ולחץ עליו לקבל אישור "לנטרל" את המנוח - לקבל "אישור הריגה". לאור הידיעה שניתן "אישור הריגה", ארבו החיילים למנוח, כאשר נשק הצלפים היה "דרוך, מכויל ומוכן להדג". המנוח, ועל כך אין מחלוקת, לא סיכן חיי אדם בשעה שנורה, וההחלטה לקטול אותו נתקבלה מבעוד מועד ובוצעה בהזדמנות שנקרתה ולא "תחת אש".
3. מתשובות המשיבים 3 ו-4 לעתירה עלה כי אלה השתחררו זה מכבר מצה"ל ולפיכך יצאו מתחולת חוק השיפוט הצבאי, תשט"ו-1955. מכאן, שהסעד שהתבקש ממשיב 1 בעתירה, הפרקליט הצבאי הראשי, להגיש כתבי אישום כנגד המשיבים 3-4, לא נמצא עוד בסמכותו. בנוסף, נטען כי העבירות שניתן היה ליחס למשיבים 3 ו-4 הן עבירות עוון, עליהן חלה התיישנות.

4. ואולם, עמדת העותרים היתה ועודנה שמחומר הראיות בתיק עולה חשד כבד לביצוע עבירות חמורות ביותר, אשר לא חלה עליהן התיישנות. לפיכך, המשיב 1 צריך היה להפנות את התיק ליועץ המשפטי לממשלה לצורך בחינת האפשרות להעמיד לדין את המשיבים 3 ו-4. בדיון מיום 17.7.13 הודיע ב"כ המשיבים 1-2 כי המשיב 1 נכון לנמק במפורט מדוע לא הפנה התיק לבחינת היועץ המשפטי לממשלה. בנסיבות אלה, נמחקה העתירה (פסק דין מיום 17.7.13).
5. לאור האמור בפסק הדין, פנינו ביום 4.8.13 לפרקליט הצבאי הראשי בבקשה כי יעביר את חומר החקירה בתיק ליועץ המשפטי לממשלה לבחינת האפשרות להעמיד את המשיבים 3 ו-4 לדין. ביום 8.9.13 התקבלה במשרדנו התייחסותו של התובע הצבאי הראשי, אל"ם אהוד בן אליעזר, לפנייתנו. בהתייחסותו, עמד התצ"ר על עיקרי נימוקיו של הפצ"ר להחלטתו שלא להעביר ליועץ המשפטי לממשלה את חומר הראיות בתיק.
6. לאור דחייתו של התובע הצבאי הראשי את בקשתנו, הרינו לפנות אלייך ולבקש כי תדרוש להעביר לידייך את תיק החקירה בתיק לצורך בחינת האפשרות להגיש בו כתבי אישום וזאת מהטעמים החשובים שלהלן.
7. נימוקה המרכזי של הפרקליטות הצבאית לסגירת תיק החקירה ולדחיית הערר היה כי המנוח הוציא עצמו מקהל ה"אזרחים המוגנים", ולפיכך היה יעד לגיטימי לתקיפה. כאמור בעתירה, אנו סבורים כי השארת קביעה זו על כנה תהווה רישיון להרוג אזרחים רק בשל חשד למעורבותם בפעילות עוינת גם בשעה שאינם בפועל מסכנים חיי אדם.
8. כמו כן, השארת קביעה זו על כנה משמעה שהחלטה על חיסול יכולה להתקבל ברמת הפלוגה או הגדוד. הדבר אינו מתיישב עם חובת הזהירות היתרה שנקבעה בבג"צ 769/02 הוועד הציבורי נגד העינויים נ' ממשלת ישראל (פורסם בנבו, מיום 14.12.06), ואשר ניתן לקיימה אך ורק (אם בכלל) כאשר ההחלטה מתקבלת על-ידי גורמי הביטחון הבכירים ביותר ועל בסיס המידע האיכותי ביותר שבידי גורמי הביטחון (למען הסדר הטוב נאמר שעמדתנו החד משמעית היא שגם חיסולים מהסוג שהותר בבג"צ 769/02 הינם בעינינו הפרה של הוראות דיני הלחימה, אולם את ענייננו הנוכחי אנו מנתחים על בסיס ובהתאם לקביעות בג"צ).
9. נוסף עוד, כי קביעת נורמה משפטית בעניין שימוש בכח כלפי אזרחים הינה סוגיה עקרונית ורגישה ביותר, שהשלכותיה חורגות מן המסגרת הצבאית ואשר לכל הפחות ניתן לומר עליה שטרם נבחנה בביקורת שיפוטית.
10. לפיכך, אנו סבורים שמן הראוי שהיועץ המשפטי של הממשלה, כראש מערכת אכיפת החוק וכפרשן המוסמך של החוק כלפי כל רשויות הממשל, ייתן דעתו לפרשה.
11. לשיטתנו, החלטה שלא לבחון כלל את התיק תהיה החלטה בלתי סבירה באורח קיצוני; זאת שכן היא מאפשרת למקרה שתוצאתו היא חמורה ביותר אשר אפילו הפרקליטות הצבאית הודתה כי מדובר במקרה גבולי, לחמוק בשל סיבות טכניות הנובעות מרשלנות גורמי אכיפת החוק הצבאיים שטיפולם ארך שנים.

12. נודה על התייחסותך לאמור בפנייתנו. למען הנוחות, לפנייה מצורפים המסמכים הבאים :

- א. העתק הודעת הפרקליטות על סגירת תיק החקירה נשוא העתירה שבנדון – מסומן נספח א ;
- ב. העתק כתב הערר בגין ההחלטה לסגור את תיק החקירה – מסומן נספח ב ;
- ג. העתק פסק הדין מיום 17.7.12 בעתירה שבנדון – מסומן נספח ג ;
- ד. העתק פנייתנו לפצ"ר בבקשה כי יעביר את חומר החקירה לבחינת היועמ"ש – מסומן נספח ד ;
- ה. העתק תשובת התצ"ר לפנייה – מסומן נספח ה.

בכבוד רב,

אדר גרייבסקי, עו"ד



מיכאל ספרד, עו"ד



z:\documents\cases\jarushi-hamoked\yoamash-letter.doc