

צבא	ההגנה	לישראל
אזור	יהודה	והשומרון
לשכת	היועץ	המשפטי
ת"ד 5,	בית אל	90631
טל':	02-9977071/711	
פקס:	02-9977326	
סימוכין:	00152-17-833	
י"ד 23	אדר	תשע"ו
23	פברואר	2016

לכבוד
עו"ד גבי לסקי

באמצעות פקס': 03-6244387

ח.ג.

הנדון: הריסת בית המפגע ו חמאד ת"ז

מענה להשגה

סימוכין: מכתב מיום 10/2/16

1. במסגרת ההשגה שבסימוכין, התבקש מפקד כוחות צה"ל באיו"ש להימנע מהחרמת והריסת המבנה בו התגורר המפגע חמאד ת"ז (להלן - "המפגע"), אשר ביצע ביום 23/12/15 יחד עם מפע נוסף פיגוע דקירה בשער יפו שבעיר העתיקה שבירושלים, במהלכו נרצח בדקירות סנין ראובן בירמכר ז"ל. במהלך ניסיון כוחות הביטחון להשתלט על המפגעים, נהרג עופר בן ארי ז"ל ונפצעו שני בני אדם נוספים (להלן - "הפיגוע").

הטענה בדבר הישענות על תשתית עובדתית לקווה

2. בכתב ההשגה עולה טענה, לפיה המפקד הצבאי טענה בתיאור המבנה המיועד להחרמה והריסה, ומתבקשות עדויות וראיות לכך שהמפגע מתגורר בדירה אותה מתכוון המפקד הצבאי להחרים ולהרוס.

3. נבקש להדגיש, כי בכוונת המפקד הצבאי להחריכו ולהרוס את הדירה הממוקמת על גג המבנה בו גרים מרשייך, שם, אף אליבא דבני משפחתו של המפגע, התגורר האחרון.

אופן הפעלת הסמכות

4. במסגרת ההשגה התבקש המפקד הצבאי למסור לידיכם חוות דעת הנדסית בה פירוט של תכנית הריסת הדירה.

5. נבקש להשיב, כי לאחר בחינת המבנה, על כל ההיבטים ההנדסיים שלו, על ידי מהנדס מורשה מטעם חיל ההנדסה, החליט המפקד הצבאי כי **הריסת הבית תבצע ע"י פיצוץ מבוקר באמצעות מטעני קדח.**

6. הריסת המבנה תלווה כמובן לכל אורכה ע"י מהנדס מורשה מטעם חיל ההנדסה, ותכנון ההריסה יעשה באופן קפדני ע"י המהנדס.

¹ כך לדברי בני משפחת המפגע בהשגה אשר הוגשה מנועמס.

7. נבחר שנית, כי בכוננת המפקד הצבאי לפעול להחרמת והריסת דירות המגורים אשר שימשה את המפגע, קרי, הדירה הממוקמת על גג הבית, ולא כלפי יתר הדירות במבנה זה, בהן מתגוררים בני משפחתו של המפגע.

8. אשר לחוות דעתו של המהנדס נאסר אבו ליל נשיב, כי הטענות נבחנו ע"י המהנדס מטעם חיל ההנדסה, אשר קבע, כי פיצוץ הדירה הממוקמת על גג המבנה לא צפוי לגרות לנזקים לדירות התחתונות כל עוד יפוזרו שתי שכבות של צמיגים תחת התקרה ותכנון הפיצוץ יעשה באופן קפדני. מובן, כי תנאים אלו ימולאו ע"י הגורמים המוסמכים.

אשר לטענת המהנדס אבו ליל, כי ייגרם נזק לתשתיות הקיימות, השיב המהנדס מטעם חיל ההנדסה, כי לא יגרם נזק כאמור, שכן הביוב נמצא תחת האדמה, החשמל מגיע ללוח ראשי שממנו יוצא כבל אל לוח החשמל הדירתי ויש לנתק לוח זה לפני ביצוע ההריסה, ולבסוף, יש לסלק את דודי המים הממוקמים על גג דירת המפגע עובר למועד ההריסה ובכך תימנע פגיעה במערכת המים.

טענות מתחום המשפט הבינלאומי

9. במסגרת ההשגה נטען, כי הפעלת הסמכות מכוח תקנה 119 לתקנות ההגנה (שעות חירום) - 1945, כנגד ביתו של המפגע תביא לפגיעה במי שאינם קשורים למעשיו של המפגע וכי הדבר מהווה ענישה קולקטיבית ומנוגדת להוראות הדין הבינלאומי.

10. מעבר לכך נטען, כי לא ניתן לומר שמדיניות הפעלת הסמכות מכוח תקנה 119 הינה מידתית וכי טרם הפעלתה בעניינו של מרשך, על המפקד הצבאי לקיים בדיקה עובדתית ראויה לבחינת תוצאותיה של מדיניות זו והאם היא מגשימה את מטרות ההרתעה.

11. בכל הנוגע לטענה, כי הפעלת סמכותו של המפקד הצבאי לפעול להחרמת והריסת בתי מחבלים מכוח תקנה 119, מהווה ענישה קולקטיבית נשיב, כי מדובר בטענה אשר נדונה ונדחתה פעם אחר פעם ע"י ביהמ"ש העליון, לרבות בעת האחרונה.

12. שאלת ההרתעה והצורך לבחון את הדברים מחדש מעת לעת, עלו גם הם בפסקי הדין מהתקופה האחרונה ובתמצית נציין, כי בית המשפט העליון השתכנע, לאחר שעיון בנתונים שהוצגו במעמד צד אחד, כמוזכר בפנייתך, שקיימת תועלת הרתעתית כתוצאה מהריסת בתי מפגעים וכי ניתן להפעיל סמכות זו אף כנגד בני משפחה כל עוד הסמכות מופעלת בסבירות ובמידתיות.

13. המפקד הצבאי סבור, כי במקרה דנן, אופן הפעלת הסמכות, דהיינו, הריסת המבנה באמצעים, אשר לא יביאו לפגיעה ביתר חלקי המבנה והמבנים הסמוכים, הינה סבירה ומידתית נוכח הנסיבות הקשות של מעשי המפגע, והצורך להרתיע מפגעים פוטנציאליים אחרים מפני ביצוע פיגועים רצחניים דומים נוספים.

14. על כן, טענות אלו נדחות ע"י המפקד הצבאי הסבור, כי בעת הנוכחית, נוכח ההחמרה במצב הביטחוני, יש לעשות שימוש בתקנה זו במקרה שבפנינו מהטעמים שהובאו לעיל².

סיכום הדברים

15. לנוכח כלל האמור לעיל, אין בידי המפקד הצבאי לקבל את ההשגה כנגד הכוונה להחרים ולהרוס את הבית בו מתגורר המפגע חמאד ת"ז 1, אשר ביצע ביום 23/12/15 יחד עם מפגע נוסף פיגוע דקירה בשער יפו שבעיר העתיקה שבירושלים, במהלכו נרצח בדקירות סכין ראובן בירמכר ז"ל. ומהלך ניסיון כוחות הביטחון להשתלט על המפגעים, נהרג עופר בן ארי ז"ל ונפצעו שני בני אדם נוספים.

² בג"ץ 7040/15 פדל מוחמד פדל חמאד ואח' נ' המפקד הצבאי באזור יהודה והשומרון

16. משכך, נמסר לבני הבית צו החרמה והריסה.

17. נבקש להדגיש, כי מימוש צו זה לא יחל בטרם יום ראשון ה- 28/2/16.

נברכה,

סגדרה רח"ח
בית-און אופינהדרו
תשתית היועץ המשפטי
ד"ר יתמר

לוטת: צו ההחרמה ההריסה