

לישראל	ההגנה	צבא
והשומרון	יהודה	אזור
המשפטי	היועץ	לשכת
90631 אל	בית 5,	ת"ד
02-9977071/711		טל':
02-9977326		פקס:
00152-17-1028		סימוכין:
תשע"ו	אדר	כ"ו
2016	מרץ	06

לכבוד

עו"ד לביב חביב

באמצעות פקס': 02-6263212

ח.ג.

הנדון: הריסת בית המפגע כמיל ת"ז -מענה להשגה

סימוכין: שלך בתים מיום 28/2/16

1. במסגרת ההשגה שבסימוכין, התבקש מפקד כוחות צה"ל באי"ש להימנע מהחרמת והריסת המבנה בו התגורר המפגע כמיל ת"ז (להלן - "המפגע"), אשר ביצע ביום 3/2/16 יחד עם שני מפגעים נוספים, פיגוע משולב ירי ודקירה בסכין, אשר כתוצאה ממנו נהרגה לוחמת מג"ב הדר כהן ז"ל (להלן - "הפיגוע").
2. מעורבות המפגע בפיגוע
3. במסגרת ההשגה התבקש המפקד הצבאי להעביר לעיונכם את הומר הראיות ממנו ניתן ללמוד על מעורבות המפגע בפיגוע.
4. לעניין זה נשיב, כי מעדויות של עדים לאירוע עולה תמונה ברורה של פיגוע על רקע לאומני.
5. בהתאם לעדויות ניתן ללמוד, כי שלושת המפגעים הגיעו לאזור העיר העתיקה שבירושלים כשהם מצוידים בכלי נשק מסוגים שונים, בהם, סכינים, כלי נשק מאולתרים ומחסניות, וכן תחמושת. שוטרי מג"ב, ביניהם השוטרת הדר כהן ז"ל, הבחינו בשניים מהמפגעים עת ישבו על ספסל בשמש כשהם לבושים מעילים עבים. הדבר עורר את חשדם של השוטרים ואלו ניגשו לשניים וביקשום להזדהות.
6. אחד המפגעים הציג תעודה מזהה של הרשות הפלסטינית ולאחר מכן הוציא ממעילו נשק אותו הצמיד לבטנו של אחד השוטרים. החל עימות בין השוטרים והמפגעים, אשר כלל ירי ודקירות ובמקביל החל המפגע השלישי, אשר שהה בסמוך למקום האירוע המתואר, לירות מהרובה אשר היה ברשותו.
7. לבסוף, הצליחו כוחות הביטחון להשתלט על האירוע ובכך נמנע פיגוע גדול מימדים אף יותר. למרבה הצער במהלך ההשתלטות על המפגעים השוטרת הדר כהן ז"ל נהרגה ושוטרת נוספת נפצעה.
8. עוד נציין, שמדוחות מו"פ ניתן ללמוד שגופת המפגע נמצאה כשלידה תת מקלע מאולתר, תחמושת וסכין יפנית.
9. מעבר לכך נציין, כי חקירתם של גורמים נוספים מעלה, שהפיגוע תוכנן ע"י שלושת המפגעים מראש וכי המפגע עצמו היה מעורב בתכנון ולקח חלק במפגעים בהקשר זה.

10. לנוכח העדויות השונות, אשר מצביעות על מעורבותו של המפגע בפיגוע, סבר המפקד הצבאי, כי יש מקום להפעיל את סמכותו מכוח תקנה 119, ולוותרים ולהרוג את בית המגורים בו התגורר המפגע.

11. למכתבנו זה מצורפות העדויות הרלוונטיות.

אופן הפעלת הסמכות

12. במסגרת ההשגה התבקשה התייחסות המפקד הצבאי לשיטת ההריסה של דירת המפגע.

13. 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 צמ"ח (ציוד מכאני הנדסי).

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

טענות מתחום המשפט הבינלאומי

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

16. 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 מטרת ההרתעה.

17. 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.

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

19. המפקד הצבאי סבור, כי במקרה דנן, אופן הפעלת הסמכות, הינה סבירה ומידתית נוכח הנסיבות הקשות של מעשי המפגע, והצורך להרתיע מפגעים פוטנציאליים אחרים מפני ביצוע פיגועים רצחניים דומים נוספים.

20. 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 לעיל.

סיכום

21. לנוכח כלל האמור לעיל, אין בידי המפקד הנבאי לקבל את ההשגה כנגד הכוונה להחרים ולהרוס את הבית בו התגורר המפגע - כמיל ת"ז , אשר ביצע ביום 3/2/16 יחד עם שני מפגעים נוספים, פיגוע משולב ידו ודקירה בסכין, אשר כתוצאה ממנו נהרגה לוחמת מג"ב הדר כהן ז"ל.
22. משכך, נמסר בזאת למרשייך באמצעותך, צו החרמה והריסה מתאים.
23. נבקש להדגיש, כי מימוש צו זה לא יחל בטרם יום רביעי ה- 9/3/16 בשעה 17:00.

בברכה,

סנדרה בית-און אופינקרו רס"ן
רח"ח השת"ת ותפר
בשם הי"עץ המשפטי

לוטות : צו החרמה והריסה
העדויות הרלוונטיות