

לישראל	ההגנה	צבא
והשומרון	יהודה	אזור
המשפטי	היועץ	לשכת
90631 אל	בית	5, ת"ד
02-9977071/711		טל':
02-9977326		פקס:
00152-01-6936		סימוכין:
תשע"ז	בתמוז	כ"ג
2017	ביולי	17

לכבוד

עו"ד מיכל פומרנצ; עו"ד אנו דעואל לוסקי (באמצעות פהס: 03-686-8596)

ח"נ,

הנדון: מענה להשגה כנגד הכוונה להחרים ולהרוס את המבנה בו התגורר חאמד- ת"ז -

שלכן: מיום 6.7.17

מיום 26.4.17

שלנו: 00152-01-5961 מיום 18.4.17

1. במסגרת השגתכן שבסימוכין, ביקשתן כי מפקד כוחות צה"ל באזור יהודה ושומרון ימנע מהפעלת סמכותו שבדין, להחרים ולהרוס את הבית בסילוואד, בו התגורר המחבל חאמד, ת"ז. (להלן: "המחבל"), שהשתתף ביום 6 באפריל 2017 בביצוע פיגוע משולב דריסה בסמוך ליישוב עפרה, במסגרתו רצח את סמל אלחי טהרלב (להלן: "הפיגוע").

מעורבות המחבל בביצוע הפיגוע

2. כפי שאף ציינתן בהשגתכן, כנגד המחבל הוגש כתב אישום המייחס לו, בין היתר, עבירה של גרימת מוות בכוונה בהתאם לסעיפים 209(א) ו-199(ג) לצו בדבר חוראות ביטחון(נוסח משולב) [יהודה והשומרון] (מס' 1651), התשי"ע-2009, בגין ביצוע הפיגוע. מצ"ב העתק כתב האישום.

3. כתב האישום מתבסס בין היתר על הודאתו המפורטת של המחבל, המצורפת אף היא.

4. מכלול העובדות הקימות אינו מותיר ספק באשר למעורבות המחבל בביצוע הפיגוע.

5. כן נציין, כי עובר להגשת כתב האישום נערכה למחבל הערכה פסיכיאטרית מקיפה, ממנה עלה כי מעשיו אינם פועל יוצא של מחלת נפש. בנוסף, לאחר שהועברה מטעמכם מזכר רפואי ביחס להיסטוריה הרפואית של הנדון, זו הובאה בפני הפסיכיאטר שבחן את המחבל בעבר, והוא הבהיר כי בבדיקתו את המחבל לא עלה כל סימן לקיום מצב פסיכיאטרי או עדות אחרת לקיום מחלת נפש במונח המשפטי של המושג (סכיזופרניה). כמו כן נקבע כי מעשיו של המחבל לא נגרמו כתוצאה ממחלת נפש.

6. ממצאים אלו, מספקים לתפיסת המפקד הצבאי, לכל הפחות, עמידה ברף המנהלי הנדרש, להוכחת אחריותו של המחבל למעשיו ואת התקיימות התכלית ההרתעתית אף בעניינו.

7. מצ"ב לבקשתכם החו"ד הרפואי והתייחסות הרופא למזכר מטעמכן.

**אופו הריסת הבית**

8. לאחר בחינה מקצועית של המבנה המדובר הוחלט לפעול להריסתו באמצעות ציוד מכני הנדסי, החלטה שהתקבלה תוך לקיחה בחשבון של הסיכונים לגרימת נזק לבתים בסביבה ועל בסיס חוות דעת הנדסית מפורטת.

**טענות עקרוניות בנוגע לעצם ביצוע ההריסה**

9. במסגרת ההשגה נטען, כי הפעלת הסמכות מכוח תקנה 119 לתקנות ההגנה (שעת חירום), 1945, כנגד ביתו של המחבל תגרוור פגיעה במי שאינם קשורים למעשיו של המפגע וכי הדבר מהווה ענישה קולקטיבית המנוגדת, לטענתך, להוראות הדין הבינלאומי.
10. כך נטען, כי הפעלת סמכויות מכוח תקנה 119 אין בה כדי להביא להרתעה וממילא אינה מוצדקת, וכי הפעלת הסמכות מכוח תקנה 119 בנסיבות דנן, אינה מידתית וזאת על רקע הפגיעה אף בבני משפחתו של המחבל.
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. לפיכך, אין מקום להידרש לה שוב.
12. אף שאלת היסוד, הנוגעת לקיומה ולמידתה של ההרתעה, שבהפעלת סמכויות מכוח תקנה 119, עלתה ונדונה בפסקי הדין מהתקופה האחרונה; בתמצית נציין, כי בית המשפט העליון השתכנע גם בהקשר זה, לאחר שעייין בנתונים שהוצגו בפניו, במעמד צד אחד, שקיימת תועלת הרתעתית כתוצאה מהריסת בתי מחבלים וכי ניתן להפעיל סמכות זו אף כנגד בני משפחה כל עוד הסמכות מופעלת בסבירות ובמידתיות. לפיכך, אף טענה זו דינה להידחות.
13. אשר לטענותיכן ביחס למידתיות הפעלת הסמכות, בנסיבות המפורטות בהשגתכם, סבור המפקד הצבאי, כי נוכח חומרת מעשיו של המחבל, והצורך להרתיע מפגעים פוטנציאליים אחרים מפני ביצוע פיגועים רצחניים דומים נוספים, הריסת הבית היא אמצעי מידתי ואף הכרחי בנסיבות העניין.

**סיכום**

14. נוכח האמור לעיל, אין בידי המפקד הצבאי לקבל את השגתך כנגד הכוונה להחרים ולהרוס את המבנה בסילוואד בה התגורר המחבל ז חאמד, ת"ז 1, שהשתתף ביום 6 באפריל 2017 בביצוע פיגוע משולב דריסה בסמוך ליישוב עפרה, במסגרתו רצח את סמל אחי טהרלב.
15. זאת, לאחר שהמפקד הצבאי בא לכלל מסקנה, כי בעת הנוכחית יש לעשות שימוש בסמכות הקבועה בתקנה 119 הנ"ל במקרה שבפנינו, וזאת מהטעמים שהובאו לעיל.
16. משכך, נמסר בזאת למרשך באמצעותך, צו החרמה והריסה.
17. נבקש להדגיש, כי הצו לא ימומש בפועל עד לאחר יום ה', 20 ביולי 2017 בשעה 14:00.

בברכה,

סדרן	וינסטון,	בני
ביטחון	ענף - ייעוץ	קצין
המשפטי	בנוסף	בשם