

גישה – מרכז לשמירה על הזכות לנוע ואח'

על ידי ב"כ עוה"ד תמר פלדמן ו/או שרי בשי ואח'

רח' החשמונאים 91, תל-אביב

טלפון: 03-6244120; פקס': 03-6244130

העותרים

נ ג ז

שר הביטחון

על ידי פרקליטות המדינה,

משרד המשפטים, ירושלים

טלפון: 02-6466472; פקס': 02-6467011

המשיב

### תגובה מטעם המדינה

1. בהתאם להחלטות כב' השופט גרוניס מימים 7.1.09 ו-8.1.09 מתכבדת המדינה להגיש תגובתה לעתירה זו.

2. עניינה של העתירה בטענות העותרים בדבר פגיעה באספקת החשמל לרצועת עזה.

3. כפי שיפורט להלן, המדינה וצה"ל פועלים על מנת לאפשר אספקת חשמל סדירה ככל הניתן בשטח רצועת עזה, ולפיכך דין העתירה להדחות לגופתה, מבלי שיהיה צורך להידרש לטענות אודות חוסר שפיטות מוסדית במקרה דנן.

עם זאת, המדינה תטען, כי ככלל, פעולות הלחימה של צה"ל, המבוצעות במסגרת אירועי הלחימה המתרחשים עתה ברצועת עזה, הנושאות אופי מבצעי מובהק, אינן שפיטות - ולמצער, אינן שפיטות מוסדית - וכי אין מקום שבית משפט נכבד זה יידרש להן. דברים אלה נכונים ביתר שאת כאשר ברגעים אלו ממש מתנהלים ברצועת עזה אירועי לחימה קשים, וממילא נראה שבית המשפט הנכבד אינו יכול, מבחינה עניינית ומוסדית, לתת סעדים יעילים ואפקטיביים; ולו אך בשל העובדה כי אין כל אפשרות להציג בפני בית המשפט הנכבד, בזמן אמת, את התמונה הדינמית של שדה הקרב במקום זה או אחר, כאמור לעיל.

על אף האמור לעיל, במסגרת עתירה זו, המדינה אינה מבקשת את דחייתה של העתירה על הסף בשל חוסר "שפיטות", אולם, המדינה סבורה, כי היקף התערבותו של בית המשפט הנכבד בעניינים הקשורים ללחימה פעילה ואינטנסיבית שמבצעים כוחות יבשה, אוויר וים של צה"ל בטריטוריה זרה, שאינה נתונה לשליטה אפקטיבית של צה"ל, וזאת בשעה שאירועי הלחימה ממשיכים להתבצע כל העת, יהיה מצומצם ביותר, אם בכלל.

4. לדעת המדינה, דינם של הסעדים המבוקשים בעתירה להזכות גם בשל כוללניותם. דינם של הסעדים המבוקשים בעתירה להזכות גם לגופם. כפי שיפורט להלן.
5. זאת ועוד; נקדים גם ונציין, כי שלטון הטרור של החמא"ס - השולט ברצועת עזה מאז קיץ 2007 - הוא שנוא באחריות לשלום ולרווחתם של תושבי הרצועה. שלטון החמא"ס הרצחני הוא גם זה שנושא באחריות המלאה לסבל הרב שנגרם כיום לתושבי מדינת ישראל ולתושבי רצועת עזה, בשל כך שהוא בחר ובחר להתקיף את מדינת ישראל, ומנסה כל העת לפגוע בצורה מכוונת באוכלוסייתה האזרחית כמו גם בחייליה.
6. המדינה תבקש להדגיש, כי חרף העובדה ששלטון החמא"ס הפר ומפר את דיני הלוחמה בצורה בוטה, צה"ל פועל בהתאם לכללי המשפט הבינלאומי החלים בנושא המועלה בעתירה.
7. יתרה מזאת, נבקש להבהיר, כי הדרג המדיני כמו גם הדרג הצבאי העליון, הנחו את כוחות הביטחון שתונהג במהלך המבצע מדיניות הומניטארית מקלה, וכי ייעשה כל מאמץ שלא לפגוע בצרכים ההומניטאריים של האוכלוסייה האזרחית; וכי צרכים אלה יסופקו באופן המיטבי האפשרי בנסיבות. הוראה זו ירדה **בפקודה מחייבת** לכל הרמות.
- בנסיבות אלה, פשיטא שאין מקום להתערבותו של בית המשפט הנכבד, שכן הכוחות כבר הונחו לנקוט במדיניות הומניטארית מקלה, וממילא אין צורך במתן צו כלשהו למדינה בנושאים ההומניטאריים, ובכלל זה בנושא אספקת החשמל ברצועה.

### **מבצע "עופרת יצוקה"**

8. מזה כשמונה שנים נתונים תושבי יישובי עוטף עזה תחת איום מתמיד של ירי טילים ופצצות מרגמה מרצועת עזה המבוצע על-ידי שלטון הטרור של ארגון החמאס ועל ידי ארגוני הטרור השונים ברצועת עזה.
- בשנת 2005 מדינת ישראל החליטה על יישום תוכנית ההתנתקות מרצועת עזה אשר במסגרתה הסיג צה"ל את כוחותיו מהרצועה וכמו כן פונו אלפי אזרחים ישראלים מתוך שטח רצועת עזה.
9. רצועת עזה אינה מצויה תחת תפיסה לוחמתית מאז יום 12.9.05, עת עזבו כוחות צה"ל האחרונים את שטח רצועת עזה לאחר סיום יישום תוכנית ההתנתקות (ראו: **עניין אלבסיוני**).
10. ארגון הטרור חמא"ס, השתלט בקיץ 2007 באלימות על שטח רצועת עזה, והקים שם יישות טרור, ששמה לה למטרה לתקוף את מדינת ישראל ולפגוע בצורה ישירה ומכוונת באוכלוסייתה האזרחית.

לעניין זה יפים דבריה של כב' הנשיאה ביניש בבג"ץ 9132/07 אלבסיוני נ' ראש הממשלה, תק-על-2008(1), 1213 (2008). להלן: עניין אלבסיוני, כדלקמן:

"לסיום, נשוב ונציין כי רצועת עזה נשלטת על-ידי ארגון טרור רצחני, הפועל ללא לאות לפגיעה במדינת ישראל ובתושביה, ומפר כל כלל אפשרי של המשפט הבינלאומי בפעולותיו האלימות, המופנות ללא אבחנה כלפי אזרחים - גברים, נשים וילדים."

11. החל מיום 19.6.08 חלה רגיעה יחסית במצב, ובמהלך תקופה של כשישה חודשים חלה ירידה מסויימת במספר הטילים ופצצות המרגמה שנורו לעבר ישראל, אך הירי עדין נמשך. במהלך ה"רגיעה" נורו לעבר ישראל 362 טילים ופצמ"רים כאשר 241 מהם נורו במהלך חודש דצמבר 2008 בלבד.
12. במהלך שנת 2008, כתוצאה מיירי הטילים ופצצות המרגמה מרצועת עזה, נהרגו 8 אזרחים ישראלים.
13. ה"רגיעה", נוצלה על ידי שלטון הטרור וארגוני הטרור ברצועת עזה לשיפור יכולתם, בין היתר, על ידי הברחת נשק ותחמושת ממדינות שונות דרך מנהרות תת קרקעיות. כיום, טווח הטילים המצויים בידי ארגוני הטרור מגיע עד לרדיוס של כ- 40 ק"מ (לפחות), מרצועת עזה, וכולל אזור בו חיים כמיליון אזרחי מדינת ישראל, הנמצאים תחת איום מתמיד של ירי מכוון של טילים ופצצות מרגמה.
14. בתגובה למעשים אלו החליטה ממשלת ישראל על יציאה לפעולה רחבת היקף ברצועת עזה על ידי צה"ל, כדי לפגוע בארגון החמאס, ולגרום לשינוי במציאות הבטחונית הקשה השוררת בדרום המדינה מזה שנים.
15. במסגרת פעילות זו, שהחלה ביום 27 בדצמבר 2008, התקיף חיל האוויר הישראלי יעדים המשמשים את שלטון הטרור ברצועת עזה, וביום 3.1.09 הצטרפו כוחות שריון רגלים והנדסה של צה"ל ללחימה בתוך רצועת עזה, על מנת להמשיך ולפעול נגד החמאס כדי להביא לשינוי המציאות הבטחונית הקשה.
16. במסגרת פעולת צה"ל מתקיימים בשטח רצועת עזה קרבות עם מחבלים חמושים, כאשר ירי פצצות המרגמה וטילי הקסאם והגראד לעבר מדינת ישראל עדין נמשך.
17. יודגש, כי בניגוד למצג שמנסים העותרים ליצור, גם כעת אין לצה"ל שליטה אפקטיבית בשטח רצועת עזה, כולל בשטח אליו נכנסו כוחות הצבא ובו מתנהלות כל העת פעולות לחימה אינטנסיביות. זאת ועוד, כוחות צה"ל גם מצויים כיום בחלק קטן בלבד משטח הרצועה, ומחוץ לשטח בו מתגוררת מרבית האוכלוסייה האזרחית של הרצועה.

בנסיבות אלה, שלטון הטרור החמא"סי הוא שאחראי - **באופן ישיר ומלא** - לסבל הרב שנגרם כיום לאוכלוסייה ברצועת עזה, וזאת בשל המבצע הצבאי בו נאלצה מדינת ישראל לפתוח בעינין של פעולות הטרור שהארגון ביצע וממשיך לבצע גם כיום נגד אוכלוסייתה האזרחית, ובשל כך שהוא ממשיך בהתקפות מכוונות על מדינת ישראל גם כיום.

לעניין זה יפים דבריה של כבי הנשיאה ביניש בעניין אלבסיוני, כדלקמן:

"אכן, בעת לחימה, כמו בענייננו אנו, האוכלוסייה האזרחית נקלעת שלא בטובה לשטח בו מתנהלת הלחימה, והיא הקורבן הראשון והעיקרי של מצב לחימה, גם כאשר נעשים מאמצים לצמצום הפגיעה בה. גם בשטחה של מדינת ישראל, בעידן מתקפות הטרור המתמשכות מזה שנים, הקורבן המידי והעיקרי של מצב הלחימה הנו האוכלוסייה האזרחית.

**אלא שבכל הנוגע לפעולות המבוצעות נגד ישראל אין מדובר כלל בפגיעה מקרית או בתוצאה נלווית, אלא בהתקפות טרור תכופות המכוונות ישירות כנגד האוכלוסייה האזרחית ומיועדות לפגוע באזרחים תמימים. זהו השוני שבין מדינת ישראל, מדינה דמוקרטית הנלחמת על נפשה במסגרת האמצעים אשר מקנה לה הדין, לבין לחימתם של ארגוני הטרור הקמים עליה.**" המדינה נלחמת בשם החוק ולשם שמירתו. הטרוריסטים נלחמים כנגד החוק ותוך הפרתו. המלחמה נגד הטרור היא גם מלחמתו של המשפט כנגד הקמים עליו" (בג"ץ 320/80 קוואסמה נ' שר הביטחון, פ"ד לה (3) 113, 132; וראו גם בג"ץ 3451/02 אלמדני נ' שר הביטחון, פ"ד נו(3), 30). [ההדגשה הוספה - ע.ה.]

#### אספקת החשמל ברצועת עזה

18. האופן בו מסופק חשמל ברצועת עזה נדון בעניין אלבסיוני, ונפנה לכל האמור שם.
- בעיקרון, מדובר ב-10 קווי מתח גבוה המעבירים חשמל משטח ישראל לשטח רצועת עזה (שיכולים להעביר כ-124 מגה וואט); בשני קווי מתח גבוה המעבירים חשמל משטח מצרים לרצועה (שיכולים להעביר כ-17 מגה וואט); ובתחנת כוח המצוייה בשטח הרצועה (המפיקה כ-65 מגה וואט, הדורשים כ-2.2 מיליון ליטר סולר תעשייתי לשבוע לשם הפקתם).
19. בתודשים אפריל-מאי 2008, עקב התדרדרות קשה שהיתה אז במצב הביטחוני, שכללה בין היתר תקיפות רבות של ארגוני הטרור שכוונו נגד המעברים בין שטח ישראל לשטח הרצועה, צומצמה אספקת הדלקים לרצועה דרך מעבר נחל עוז. עתירה שהגישו חלק מהעותרים כאן, בה הועלו, בין היתר, טענות דומות בנוגע לפגיעה באספקת החשמל ברצועת עזה (בג"ץ 4258/08 גישה המרכז לשמירה על הזכות לנוע נ' שר הביטחון, תק-על 2008(2) 3469 (2008)). להלן: עניין גישה נדחתה, תוך שבית המשפט הנכבד קובע, בין היתר, כדלקמן:

"... אין להתעלם בהקשר זה מהאירועים הביטחוניים - הפיגועים וניסיונות הפיגועים - אשר מבוצעים בתכיפות גבוהה ומכוונים לפגוע במעברים ובמפעיליהם. הסיכון הכבד לחייהם של החיילים והאזרחים המוצבים במעברים ומפעילים אותם, מחייב לעיתים סגירתם של המעברים, באופן המשבש את יכולת העברת הדלק ואף מוצרים אחרים לרצועת עזה. במסגרת האיזונים המתחייבים כתוצאה מהחובה של המדינה לאפשר את העברת הדלק במעבר כנדרש על-פי פסק-דיננו, לבין חובתה להגן על חייהם של אזרחיה

ושל חייליה, אין לחייב את המדינה ליטול על עצמה את פתיחת המעבר והזרמת הדלק במצב הגורם לסיכון ממשי לחיי אדם. כמו כן, אין לחייב את המשיב להעביר כמות בלתי מוגבלת של דלק בשעות ספורות של רגיעה, באופן החושף את המעברים להתקפות חוזרות ונשנות ביתר הזמן.

11. מהנתונים שהוצגו לפנינו שוכנענו, אפוא, כי המשיב אמנם נוקט באמצעים סבירים ומתאימים לפתיחת המעברים ולהעברת סוגי הדלק השונים באמצעות המעברים בהתאם להתחייבותו למניעת קריסה הומניטרית ברצועה, והכל בהתחשב במצב הביטחוני הקשה במקום ובהתראות היומיומיות לפיגועים. כמו כן, מתגובת המשיב עולה כי ביחס לפניות שנעשו מטעם אונר"א אפשר הוא העברת דלק במישרין וללא קשר למכסה שנקבעה, ואנו מניחים כי אמנם פניות מטעם גורמים כגון אונר"א ייבחנו באופן פרטני לשם העברת דלק ייעודי למטרות הומניטריות. יחד עם זאת, הנתונים מצביעים על כך כי ארגון החמאס השולט ברצועת עזה מנסה ללא הרף לפגוע במעברים ובמפעיליהם, וכי מצב הלחימה השורר באזור הדרום בכלל ובאזור המעברים בפרט מקשה עד מאד על העברה סדירה של דלק ואף מוצרים אחרים דרך ישראל לשטח רצועת עזה. בגסיבות אלה, מתבקשת המסקנה כי הקשיים והשיבושים בהעברת סוגי הדלק השונים לרצועת עזה אינם נגרמים כתוצאה מהחלטת הקבינט בדבר הגבלת כמויות הדלק המועברות לרצועת עזה או מאופן יישומה של החלטה זו על-ידי המשיב, אלא כתוצאה מהתנהלות שלטונית החמאס ומהאילוצים הביטחוניים שנוצרו עקב האירועים הנגרמים מהצד הפלסטיני. לפיכך, איננו רואים לשנות מהאמור בפסק-דיננו בעניין אלבסיוני, ואנו רואים להדגיש כי ביישום האמור בו רשאי המשיב להתחשב בקיומן של נסיבות היוצרות סיכון ממשי ומשמעותי לחיי אדם." [ההדגשות הוספו - ע.ה.]

20. על-פי הידוע למשיב, במהלך פעולות הלחימה האינטנסיביות של צה"ל בשלטון הטרור החמא"סי במבצע "עופרת יצוקה" נפגעה גם רשת החשמל ברצועת עזה.

#### הנתונים העדכניים בנוגע לאספקת החשמל ברצועת עזה

21. בשטח רצועת עזה מתרחשות בשבועיים האחרונים פעולות לחימה אינטנסיביות. מטבע הדברים, התמונה העובדתית המלאה בנוגע לפעילות רשת החשמל ברצועת עזה מתעדכנת כל העת, והיא אינה מצויה במלואה בידי המדינה.

עקב אירועי הלחימה הנמשכים גם קיימת אפשרות ממשית לשינויים תכופים במצבה של רשת החשמל ברצועה.

22. עם זאת, נעשה כמיטב יכולתנו על מנת להציג את התמונה בנוגע לרשת החשמל ברצועת עזה, בכפוף כאמור להסתייגויות האמורות לעיל.

23. נכון לאתמול בערב, שבעה מתוך עשרת קווי החשמל העוברים משטח מדינת ישראל לשטח רצועת עזה פועלים (לאחר שכבר תוקנו כמה מהקווים שנפגעו במהלך מבצע "עופרת יצוקה").

נעשות פעולות לתיקונם של שלושת הקווים הנותרים, כאשר קיים צפי ששניים משלושת הקווים האמורים יתוקנו עוד היום.

24. יצויין, כי חברת החשמל הישראלית מסרה הבוקר, כי נכון להיום בבוקר קיימת אצלה אינדיקציה לבעייה בשני קווי מתח גבוה נוספים, מעבר לשלושה האמורים לעיל, ונעשתה פניה לצד הפלסטיני על מנת שיודיע האם אכן קיימת בעיה. האמור לעיל מצביע אף הוא על שינוי הנסיבות התכוף, שמקשה ליתן תמונה עובדתית מדוייקת.
25. יצויין, כי התיקונים של רשת החשמל בשטח רצועת עזה מבוצעים על-ידי חברת החשמל הפלסטינית שכפופה לרשות האנגליה הפלסטינית.
26. גם שני הקווים משטח מצרים לשטח הרצועה פועלים לעת הזו כסדרם, לאחר שקו אחד שנפגע תוקן.
27. תחנת הכוח ברצועה אינה פועלת כיום לא בשל מחסור בסולר תעשייתי, אלא בשל כך שקו ההובלה היוצא מהתחנה לצרכנים פגוע, ונעשית עבודה לתיקונו.
- ביום 5.1.09 נכנסו לשטח רצועת עזה 215,000 ליטר סולר תעשייתי המשמש את תחנת הכוח, וביום 7.1.09 נכנסו לשטח רצועת עזה 480,000 ליטר נוספים של סולר תעשייתי.
- היום אמורים להיכנס לרצועה 300,000 ליטר נוספים של סולר תעשייתי עבור תחנת הכוח בעזה.
28. בכפוף לאילוצי ביטחון, יש כוונה להמשיך ולהכניס לרצועת עזה סולר תעשייתי לטובת הפעלת תחנת הכוח. עם זאת, מסיבות בטחוניות ברורות, לא ניתן לפרט בגלוי את המועדים בהם יש כוונה להעביר סולר תעשייתי נוסף לרצועה, שכן הדבר יסכן את החיילים והעובדים במעברים.
29. נכון לאתמול בערב, למיטב הידיעה, פעלו קווי מתח גבוה ברצועה בהספק של 103 מגה וואט (כמחצית מההספק בשגרה).
30. אם אכן יגמר היום תיקונם של שני קווי מתח נוספים מישראל יגדל, לכאורה, ההספק בכ-25 מגה וואט נוספים.
31. כאשר יושלם תיקונם של הקו העשירי וקו ההובלה מתחנת הכוח תוזר אספקת החשמל להספק הרגיל שלה.
32. יודגש, כי כעולה מהעתירה עצמה, ולפי מה שגם נמסר מרשות החשמל הפלסטינית, על אף המצב הקשה ופעולות הלחימה העזות, לא היתה הפסקה באספקת החשמל בבתי החולים ברצועה. כך, למשל, ברשותו של בית החולים שיפא בעזה גנרטור חדש בהספק של 1 מגה וואט, וברשותו גם הגנרטור הישן, שיכול לשמש לגיבוי לעת הצורך.
- זאת ועוד, לפי מה שנמסר לפרקליטות המדינה, קו המתח הגבוה מישראל המספק את החשמל לאזור בית החולים שיפא תוקן כבר ביום 6.1.09.

33. עוד נבקש לעדכן, כי ניתן אישור עקרוני להכנסת חלפים לרשת החשמל בעזה.
- כמו כן, הפלסטינים העבירו לישראל רשימה של החלפים הדחופים ביותר הנדרשים להם. הכנסתם של חלפים קונקרטיים אלה כבר אושרה, והם מתוכננים להיכנס מחר, 9.1.09, לשטח הרצועה (מדובר ב-20 שנאים גדולים, כ-5 ק"מ של כבלי חשמל ו-50 מפסיקי זרם).
- כמו כן, נבחנת בקשה של הפלסטינים לאפשר להכניס לרצועה גנרטורים.
34. לפי מה שנמסר, לרצועה הוכנסו בימים האחרונים כ-200,000 ליטר סולר לתחבורה, ואין מחסור בדלק מסוג זה ברצועה.
35. בנוסף, הוכנסו לרצועת עזה בין התאריכים 7.1.09-4-91 טון גז בישול.
- היום, עד השעה 15:13, הוכנסו 91 טון נוספים של גז בישול לרצועה.

### עמדת המדינה

36. על אף שהדבר מסכן לעתים את שלומם של חייליו, צה"ל פועל במהלך כל ימי הלחימה להכנסת ציוד הומניטארי רב לתוך שטח רצועת עזה, והוא פועל על מנת למזער את סבלה של האוכלוסייה האזרחית בשטח רצועת עזה, שסובלת סבל מתוצאות הלחימה הקשה המתחוללת בימים האחרונים בין צה"ל לבין החמאס ויתר ארגוני הטרור הפועלים ברצועה.
- בין היתר פועלת המדינה לאפשר אספקת חשמל ברצועת עזה, והכל בכפוף למגבלות ולאילוצים הביטחוניים.

### דחיית העתירה בשל היותה עתירה כוללנית

37. המדינה תטען, כי דין העתירה להדחות על-הסף, כיוון שהסעדים המבוקשים בה הינם "סעדים כוללניים", כמשמעות מונח זה בהלכה הפסוקה; וזאת כיוון שהעותרים מבקשים סעדים אשר מתיימרים לקבוע כללים נוקשים ומוחלטים, המתעלמים לגמרי מן המורכבות של הסיטואציות הכרוכות במצב של לחימה פעילה; לחימה שיוצרת סיכונים ממשיים כל העת לכוחות המצויים באזור המעברים בין ישראל לבין רצועת עזה וכן בשטח הרצועה.
38. העותרים גם מתעלמים מכך שקיימת אפשרות ממשית לפגיעה ברשת החשמל באזור זה או אחר של רצועת עזה, וזאת בשל אירועי הלחימה המתמשכים, וכי לא ניתן להבטיח במצב של לחימה אינטנסיבית בשטח אורבני צפוף העדר פגיעות ברשת החשמל הנגרמות מפעולות הלחימה.

39. לא למותר יהיה לציין, כי הסעדים הכוללניים המבוקשים על-ידי העותרים, שמבקשים לחייב את המדינה להבטיח אספקת חשמל רציפה ומלאה כל העת לרצועה, אינם עולים בקנה אחד עם פסיקתו של בית המשפט הנכבד **בעניין גישה**, שם נקבע כי אין מוטלת על המדינה חובה לספק דלקים וחשמל לרצועה מקום בו הדבר יגרום לסיכון ממשי לחיי אדם, כדלקמן:

**"במסגרת האיזונים המתחייבים כתוצאה מהחובה של המדינה לאפשר את העברת הדלק במעבר כנדרש על-פי פסק-דיננו, לבין חובתה להגן על חייהם של אזרחיה ושל חייליה, אין לחייב את המדינה ליטול על עצמה את פתיחת המעבר והזרמת הדלק במצב הגורם לסיכון ממשי לחיי אדם..."**

**לפיכך, איננו רואים לשנות מהאמור בפסק-דיננו בעניין אלבסיוני, ואנו רואים להדגיש כי ביישום האמור בו רשאי המשיב להתחשב בקיומן של נסיבות היוצרות סיכון ממשי ומשמעותי לחיי אדם."**

40. כעולה מהנתונים שנמסרו לפרקליטות המדינה ופורטו לעיל, גם בשעה של לחימה אינטנסיבית בשטח רצועת עזה, כאשר אלפי חיילים וקצינים מסכנים את חייהם במלחמה בשלטון החמא"ס ובארגוני הטרור ברצועה, מדינת ישראל פועלת, לעתים אף תוך סיכון חיי חייליה ואזרחיה, על מנת לנסות ולקיים אספקת חשמל סדירה בשטח רצועת עזה, ובכלל זה עושה את המירב על מנת לסייע לפלסטינים בתיקון תקלות בקווי החשמל ברצועה (התיקונים עצמם נעשים כאמור על-ידי הפלסטינים).

יודגש, כי עקב התמשכות ירי הקאסמים והפצמ"רים במהלך מבצע "עופרת יצוקה", כל פתיחה של המעברים בין ישראל לרצועה, כולל לשם הכנסת סולר וציוד הומניטארי נוסף, מסכנת את שלומם של החיילים והאזרחים המצויים במעברים.

41. די בכך בלבד שהסעדים המבוקשים בעתירה הינם כוללניים כדי להביא לדחיית העתירה על-הסף.

### **דחיית העתירה לגופה**

42. מעבר לנדרש, כפי שצויין לעיל, לדעת המדינה דינה של העתירה להדחות גם לגופה, שכן היא עושה מעל ומעבר לחובותיה המשפטיות בנוגע לאספקת חשמל ברצועת עזה, כפי שנקבעו **בעניין אלבסיוני ובעניין גישה** - פסקי דין שניתנו עת העימות המזויין בין ישראל לשלטון הטרור בעזה היה בעצימות נמוכה יותר - והיא כאמור פועלת לאפשר אספקת חשמל גם בימי הלחימה האינטנסיבית, על אף הסיכון האינהרנטי שיש בכך לחיי החיילים והעובדים במעברים.



**לסיכום**

43. סוף דבר, מבלי שיהיה צורך להידרש במסגרת עתירה זו לשאלה האם יש מקום שבית המשפט הנכבד יידרש בשלב הנוכחי לעניינים כגון אלה, שהם תוצאה של פעולות לחימה עזות המתנהלות בשטח המצוי מחוץ לגבולות המדינה, שטח שגם אינו נתון לתפיסה לוחמתית של צה"ל, דין העתירה להדחות.

זאת, מאחר, שראשית, הסעדים המבוקשים על-ידי העותרים הם גורפים וכוללניים; ושנית, יתירה מזאת, גם לגוף העניין אין עילה למתן הסעדים המבוקשים, שכן המבוקש אינו עולה בקנה אחד עם פסיקתו של בית המשפט הנכבד הזה **בעניין גישה** לעניין היקף חובתה של מדינת ישראל בסוגייה; וממילא גם אין צורך במתן צו של בית המשפט הנכבד מקום בו ניתנו פקודות מחייבות לנקוט במדיניות הומניטארית מקלה, כולל בעניין אספקת החשמל.

44. על אף הסיכון הרב האינהרנטי לשלומם של החיילים והאזרחים במעברים הקיים כל העת, מדינת ישראל וצה"ל פועלים על מנת לאפשר את חזרתה לפעילות מלאה של רשת החשמל ברצועת עזה, והכל במטרה להפחית מסבלה של האוכלוסיה האזרחית ברצועת עזה, אשר איננה מעורבת בפעולות הטרור נגד מדינת ישראל ואזרחיה. מכאן, שדין העתירה להדחות גם לגופה.

45. סוף דבר, לאור כל האמור לעיל, המדינה תטען כי דינה של העתירה להדחות, בהעדר עילה כלשהי להתערבותו של בית המשפט הנכבד.

46. העובדות המפורטות בסעיפים 18 ו-35-20 בתגובה זו נתמכות בתצהירו של סא"ל אמנון כהן, ראש ענף תשתיות במתפ"ש.

היום, י"ב בטבת, תשס"ט

8 בינואר, 2009

  
**ענר הלמן, עו"ד**  
**ממונה על ענייני הבג"צים**  
**בפרקליטות המדינה**

**תצהיר**

אני הח"מ, סא"ל אמנון כהן, מצהיר בזאת כלהלן:


1. אני משמש בתפקיד ראש ענף תשתיות במתפ"ש.
2. תצהירי זה ניתן לתמיכה בתגובה מטעם המדינה בתיק בג"ץ 248/09 (להלן - תגובת המדינה).
3. העובדות המפורטות בסעיפים 18 ו-35-20 בתגובת המדינה הן אמת למיטב ידיעתי ואמונתי.
4. אבקש להדגיש, כי הנסיבות בנוגע לאספקת החשמל ברצועת עזה משתנות כל העת, וכי בשטח הרצועה מתקיימים אירועי לחימה המקשים על קבלת מידע מדוייק ועלכני בנושא העתירה.
- לפיכך, יש להביא בחשבון, כי קיימת בעיה אינהרנטית להציג בפני בית המשפט הנכבד עובדות עדכניות ומדוייקות בעניין אספקת החשמל ברצועת עזה, ועל כן העובדות המפורטות בתגובת המדינה הינן למיטב הידיעה בלבד.
5. זה שמי, זו חתימתי ותוכן תצהירי אמת.



אמנון כהן

**אישור**

אני הח"מ, דניאל גרון, עו"ד, מאשר בזה כי כיום 8.1.09 התייצבתי בפני סא"ל אמנון כהן, המיכר לי אישית, ולאחר שהזהרתיו כי עליו לומר את האמת, שאם לא יעשה כן יהיה צפוי לעונשים הקבועים בחוק, חתם בפני על הצהירו.



דניאל גרון  
51270 ת.ד.