

כבית המשפט העליון כשכתו כבית המשפט הגבוה לצדק

בג"ץ 1624/16
בג"ץ 1627/16

לפני: כבוד השופט ח' מלצר

כבוד השופט א' שהם

כבוד השופטת ע' ברון

העותרים ב-בג"ץ
: 1624/16

1. חמאד

2. המוקד להגנת הפרט

העותרים ב-בג"ץ
: 1627/16

1. 'עסאף

2. המוקד להגנת הפרט

נ ג ד

המשיב: המפקד הצבאי לאיזור הגדה המערבית

עתירה למתן צו על תנאי וצו ביניים

תאריך הישיבה: י"א באדר ב' התשע"ו (21.03.16)

מזכיר הרכב: חגי פורת

קלדנית: מרק

בשם העותרים ב-
בג"ץ 1624/16: עו"ד לאה צמל

בשם העותרים ב-
בג"ץ 1627/16: עו"ד אנדרה רוזנטל

בשם המשיב: עו"ד אבינועם סגל-אלעד

פרוטוקול

1 עו"ד צמל: בקשותיי מהמחוזי לא נענו ולכן ארשה לעצמי לטעון.

2

3

4 עו"ד סגל-אלעד: אנו מסכימים שהדיון יהיה כאילו הוצא צו על תנאי. אם יהיה צורך להשלים.

5

6

7

כבוד השופט ח' מלצר: תוכלו להשלים.

8 עו"ד צמל: התיק הזה מעלה בחובו את כל הסוגים ועוד הרבה מעבר לכך. ראשית הפיגוע אין

9 מחלוקת בעצם, אין כלים לחלוק על כך שאמנם שני צעירים הגיעו מאזור קלנדיה ובלי רשות

10 נכנסו לישראל ודקרו והחלו לדקור ואז התרחש מה שקרה. מה שהתרחש הוא ניתן לנו במשורה,

1 יש לנו כמה פרטים והודעות של עדי ראייה ולא ניתן לנו כל החומר הרלוונטי. אחת השאלות
 2 המשמעותיות בשבילי ובסוגיה הזו של הריסות בתים וניסיונו להעלות את זה על סדר היום,
 3 חיסולם הכמעט מתמיד של המבצעים, עד כמה הוא מהווה כשלעצמו הרתעה ועד כמה הוא
 4 שומט את הקרקע מתחת לאמצעי ההרתעה הנוספים דהיינו הריסת בית המשפט. לטענתנו
 5 ואנחנו מבקשים כבר במהלך מספר תיקים לבסס את הטיעון הזה, אם היה חיסול ואם אין
 6 בעקבות אותו חיסול בדיקה שאומרת באופן חד משמעי שהחיסול או ההריגה של אותו אדם
 7 היתה חוקית למהדרין ושהירי בו היה לפי הוראות הפתיחה באש, אם הדבר הזה לא התרחש
 8 והיו מעורבים בכך אזרחים, הרי זוהי הרתעה מוחלטת סופית ואין להמשיך אותה אחר כך
 9 בפגיעה בבתים. במקרה שלנו אחרי שקיבלתי את התגובה והודעה על הכוונה להרוס וקיבלנו
 10 חומר בסיסי על האירוע עצמו. ב 26.2 ביקשתי לקבל את ההפניה לאותו סרט עליו מסתמכת
 11 המשטרה לתיעוד האירוע וכן ביקשתי לקבל את דוח הנתיה או מה שלא היה הרפואי, שלחתי
 12 ויתור על סודיות של ההורים. על פי חומר הראיות המנוח היה בחיים עדיין, הוא נוטרל, לא
 13 יודעת אם נורה או רק נפטר כתוצאה מהבעיטות או מכות בלום כך נאמר בחומר הראיות. בסופו
 14 של דבר הגיע אמבולנס, שמו על אלונקה, משפחתו הודיעה שזיהתה אותו עצמו על אותה
 15 אלונקה ואז שיחררו את הידיים שלו ולקחו אותו לבית חולים וכעבור כך וכך ימים הוא הוחזר
 16 למשפחתו כאשר הם ראו שהייתה נתיחה והגוף היה תפור ואני מניחה שהיא לאחר המוות, אלא
 17 שהתנאי היה שלא יעבירו בדיקה רפואית ומיד יקברו אותו וכך היה. כתוצאה מכך לא יודעים
 18 איך מצא את מותו אלא יודעים שהיה חי כשנלקח מהמקום וזה חשוב לשיקול הדעת שצריך
 19 להפעיל בנושא הזה.

20 נושא שני, שגם הוא בעייתי ועולה שוב ושוב בעתירות, לא בכל העתירות אבל בחלקן ואנחנו
 21 מבקשים שבית המשפט יתן לכך משקל וזוהי העובדה שהאנשים הללו הם חיים במחנה פליטים,
 22 שאותו דירה קטנה שיש לו על הגג שהיא קטנה וזניחה. הוא היה כבן 20.

23
 24 כבוד השופט ח' מלצר: במקרה הזה רוצים רק להרוס את אותה יחידה.

25
 26 עו"ד צמל: כן, אז אולי זה לא המקרה להעלות את זה באופן מרכזי. כי על מה יוותרו, על 25
 27 מטר. זה דירה קטנה שבנה והתכוון להמשיך לבנות על הגג. מדובר במחנה פליטים, אדמה
 28 שנועדה על ידי אונר"א לאותו סב המשפחה שבנה את הבית שהוא פליט מ 48 משורש, ולאט
 29 לאט המשפחה התפתחה ונוספו אגפים ועכשיו זה אחד הנכדים. מה המשמעות של זה? אין פה
 30 בעלות פרטית. תיק אחרי תיק אני מעלה את הנושא של שטח A שהוא בעייתי ומתעלמים מזה
 31 לחלוטין. המשיבים לא טורחים להשיב על הטענות הללו. אני לא רואה הרבה התייחסויות של
 32 בית המשפט לנושאים הללו שעומדים בבסיס החוקיות של המעשים הללו. אני חושבת שניתן
 33 לתת לזה את הדעת.

34 שני הנושאים שזה מחנה פליטים באדמה שלא של המשפחה שקיבלה רשות שימוש כזו וכל
 35 המטען ההיסטורי אי אפשר לשכוח אותו והעובדה שזה שטח A. אלה הטיעונים המרכזיים.
 36 לגבי חומר הראיות שהוגש לנו, על כך שהוכה בלום, שנבעט, האם יש על כך מחלוקת? אלה
 37 העובדות שעולות באופן ברור. עולה שהיה בחיים והשוטרים דיברו איתו.

1
2 כבוד השופט ח' מלצר: גברתי מסמיכה את עו"ד רוזנטל לשמוע בשמה ולייצג בזמה בהמשך
3 ההליך?
4

5 עו"ד צמל: בהחלט. עלה הנושא בהשגות שלנו ובעתירה שלנו, נושא המחילה, התהום של
6 ההריסה זה אפשרות המחילה. בעתירה אחרת שנדונה היום ועדיין תלויה ועומדת בפני בית
7 המשפט הזה ביקש בית המשפט מהמשיב להמציא את כל האינפורמציה לגבי המחילה. האם
8 באמת מדובר בפרקטיקה ארוכה מאוד, ומה קרה לסיפא, מה קרה למחילה.

9
10 כבוד השופט ח' מלצר: בתשובה כתוב שיכולים להגיש בשה למחילה. אני לא על תקן של משיא
11 עצות אבל זה מה שהם כותבים.
12

13 עו"ד צמל: אותו הרכב בעתירה השניה אומנם הורה למשיב לגבי הריסות ואטימה בירושלים
14 לתת אינפורמציה כמה מחילות ניתנו לאורך השנים.
15

16 כבוד השופט ח' מלצר: אם לא מגישים בקשה אי אפשר לדעת כמה ניתנו.
17

18 עו"ד צמל: וכמה הריסות היו וכמה בקשות היו, קיבלנו את החומר ואחת הטענות היא שלא
19 קיבלנו אינפורמציה כמה הריסות היו והמוקד להגנת הפרט פנה בעבר בבקשה לפי חוק חופש
20 המידע לקבל את האינפורמציה הזו ולא קיבל עדיין. קיבלנו בסופו של דבר תשובות ועשו מחקר
21 מהיר וביקשו אורכה ועוד אורכה וקיבלנו תשובות כמה מחילות ניתנו ואנחנו יודעים על מעט
22 מאוד בקשות מחילה. 3 בקשות בין 2000 ל 2006 לגבי הריסות שבוצעו 20 שנים קודם. היתה
23 מחילה חלקית של שליש של בית בגלל דרישת בג"ץ. ואילו שני שרי ביטחון מחלו אחד השר פרץ
24 על אטימה משנת 68 וגם אטימה מ 92. בקשה אחרונה שהיתה להסיר אטימה ממחנה פליטים
25 שועפת שנאטמה ב 98 סורבה. זו האינפורמציה שקיבלנו אחרי שאספו אותה.
26

27 כבוד השופט א' שהם: המחילה רלוונטית לגבי אטימה.
28

29 עו"ד צמל: בצו ההחרמה יש גם מניעה לבנות. אם נהרס הקרקע צריך להשיב אותה.
30

31 כבוד השופט א' שהם: זה לא נעשה בצמוד, זה נעשה אחרי הרבה שנים.
32

33 עו"ד צמל: יש להפנות לנושא של המחילה שהוא גם מופיע בהרחבה בעתירה עצמה.
34

35 עו"ד רוזנטל: אני מתקשה עדיין לטעון בסוג התיקים האלה ומתקשה כל פעם מחדש להבין איך
36 המטרה שהיא מטרה ראויה ורצויה של הרתעה יכולה לקחת את המקום של כל יתר המוסכמות
37 ההבנות שיש בדין.

1
 2 עו"ד סגל-גלעד: הערה אחת מקדימה, שאני פשוט יושב פה ומתאפק שלא להגיד. אבל גברתי
 3 מדברת על היסוליס ומי שהגיש סעד לבית המשפט הגבוה לצדק ולו רומז אפילו על, ואפילו אין
 4 מחלוקת וצל צילו של הבעת חרטה ואמירה כלשהי על זה שזו לא הדרך ללכת בה. כל מה שנאמר
 5 זה מפקד צבאי רע לב ותיסולם של המתבלים והדבר צורם ואי אפשר להשאיר את הדברים ללא
 6 מענה.

7 לגוף הדברים, לגבי חומר הראיות, אנחנו בעצם צירפנו מספר עדויות מהזירה בין היתר יש
 8 עדויות של שני שוטרים שמעידים על כך שבאמת אותו חמאד לא נהרג מהירי שנורה לעברו. מה
 9 שכן יש בחומר החקירה וביקשנו את התיק המשטרתי, אני יכול להעביר אותם עוד היום. יש
 10 תמונות של שני הגופות של המחבלים, עם קלוז-אפים לחורי הכניסה והיציאה של הכדורים.
 11 רואים שתי גופות במקום האירוע. זה ראשית. דבר נוסף, כשהמשטרה מעבירה את הגופות של
 12 אותם מחבלים למכון לרפואה משפטית ומולא שהמוות נקבע במקום על ידי רופא מד"א. מה
 13 שאפשר להבין מהאירועים זה שהמתבלים נורו על ידי שוטרות מג"ב במקום ואחד נהרג מיד
 14 והשני לא מת מיד וכעבור כמה דקות מותו נקבע. הדיבורים על הלום שהגיע ואנשים שנתנו
 15 בעיטות, ההפך. מה שעולה מעדויות השוטרים שאחד השוטרים מעיד שהוא מנע מאזרח שהיה
 16 במקום עם מכנסי בז' להגיע ולבעוט באותן גופות ובמחבלים שהיו במקום. אותו בן אדם שהגיע
 17 עם לום זה אותו עופר בן ארי ז"ל ובאמת חיפש לעזור לאותם לסייע למקום ולעצרו נורה על
 18 ידי שוטרות מג"ב. אין עדויות על כך שפגעו בהם עם לום אחרי שנוטרלו. אחד מהם החזיק סכין
 19 בידו והיה צריך באמת לשים עליו אזיקים אותו חאמד. זה מה שעולה מאותו חומר החקירה.
 20 אני לא יודע לאן חברתי מכוונת כאילו נעשה משהו בעודות בחיים. אני שוחחתי עם המשטרה
 21 אם רוצים תשובה מוחלטת צריך לדבר עם מי שקבע את המוות. השוטרים מעידים שלא נשארו
 22 עד הסוף, היו עוד אירועים. אפשר להשלים חקירה במקרה הזה ולאתר את נהג האמבולנס ואת
 23 הרופא שקבע מוות. הפרטים שלו לא מופיעים בתיק החקירה והדבר ידרוש השלמת חקירה וזה
 24 יכול לקחת פרק זמן. התמונות בעיני הממצא המובהק ביותר של הגופות מוטלות במקום לאחר
 25 הפיגוע ואם חברתי חפצה בהם אני יכול להעביר לה שתוכל להעביר למשפחת המחבל.

26 לגבי הסוגיה של מתנה פליטים של שטח A התייחסנו לכך בפסק דין שנדחתה טענה דומה בפסק
 27 דין, כפי שבית המשפט ביקש שלא לדון מחדש בכל תיק ותיק אנו נוהגים בהתאם ומפנים
 28 לפסיקה.

29
 30 כבוד השופט ח' מלצר: נקודה שלא הרחבת בלשון המעטה, זה הנושא שזה קרקע של אונר"א
 31 והבנין על קרקע של אונר"א.

32
 33 עו"ד סגל-גלעד: אני חי מהעובדות כרגע בעתירה. לא הכחשנו את הדבר הזה.

34
 35 כבוד השופט ח' מלצר: מה הדין במקרה כזה מאחר ולא הרחבתם ואני אומר בלשון המעטה,
 36 הזכרתם את זה פעם אחת, לדעתי צריכה להיות השלמה.

37

1 עו"ד סגל-גלעד: אם כבודכם ירצו תהיה השלמה. הבסיס לעמדה שלנו הוא שמדובר במבנה
2 בעלות המשפחה. התוצאה יכולה להיות אבסורדית שמחנות פליטים שלצערנו הרב מש יוצאים
3 לא מעט מפגעים.

4
5 כבוד השופט ח' מלצר: אדוני פתח בתשובה שזה על דעת הפרקליט והדרג המדיני, אני רוצה
6 לדעת אם הם היו מודעים לזה שהקרקע של אונר"א והבנין נבנה על קרקע של אונר"א ומה
7 המשמעויות. במקרה הזה מדובר בחדרון אז אין את השאלות האחרות שעולות אבל יש שאלה
8 אחרת שלא נדונה עד היום וזה הנושא של אונר"א וצריך להתייחס לזה. זה לא כל כך פשוט.

9
10 עו"ד סגל-גלעד: אנו נעביר התייחסות יותר מפורטת. אני חושב שיש מקום להבדיל, בין מבנה
11 של אונר"א, בית ספר של אונר"א או מבנה שאונר"א משכן בו אנשים אנחנו חוזרים על הפסיקה
12 לגבי צד שלישי שאינו מעורב. הסוגיה השניה היא שטחים שאונר"א הקצתה לטובת יישובם של
13 פלסטינאים במחנות פליטים והמבנים בבעלות אותן משפחות. ולכן כשמדברים על סנקציה
14 שננקטת בעינינו העובדה שהמבנה בבעלות אותה משפחה עונה על הדרישות של אותה הפסיקה.

15
16 כבוד השופט ח' מלצר: תצטרכו להתייחס לזה. ולהביא את זה לידיעת כל הגורמים כי אני לא
17 יודע אם נתנו על זה את הדעת.

18
19 כבוד השופט א' שהם: אם אתם כבר מתייחסים לזה אולי תשלימו את הפער לגבי קביעת המוות
20 במקום, זה חשוב. לראות אם נקבע מותו של המחבל שם במקום.

21
22 עו"ד סגל-גלעד: אנחנו נעשה השלמה ונרחיב.

23
24 כבוד השופטת ע' ברון: הנושאים האלה עומדים מו להשאלה של מידת ההרתעה כשמדובר
25 במבנה ששימש את המחבל שאינו בחיים על גג בניין בגול 25 מטר. המידתיות היא של מבנה על
26 אדמת אונר"א מצד אחד.

27
28 כבוד השופט ח' מלצר: תשקלו מעבר להכל אם בגלל שזה רק המבנה שלו וזה 25 מטר אם לא
29 אטימה לא מספקת. בפועל הוא אינו בן החיים. ממילא ההרתעה מול המשפחה לא קיימת פה
30 במקרה הזה כי ממילא לא נוגעים בבית המשפחה. אם תצטבר לזה העובדה שזה קרקע של
31 אונר"א אני לא יודע אם לא כדאי לשקול אטימה ואז יורדת הטענה שאי אפשר למחול כי על
32 אטימה בבוא היום כשיפרוץ השלום ותיפטר בעיית הפליטים ומחנות אונר"א אפשר יהיה להסיר
33 את החסימה. הנתון שבסופו של דבר מדובר בחדרון יותר קטן זה פועל לשני הכיוונים.

34
35 כבוד השופט א' שהם: אז זה נקודתי והמשפחה לא יכולה לעשות שימוש בחדר הזה וזה צעד
36 שלא בלתי הפיך.

37

1 כבוד השופט חי מלצר : התפקיד שלי הוא להקשות על אדוני. כמו גם על הצד שכנגד.

2

3 עו"ד סגל-גלעד : הנושא הזה של האטימה מול ההריסה הדברים האלה נשקלים. דווקא בשים לב
4 לעובדה שאין כאן פגיעה במבני משפחה אחרים ובשים לב לתוצאות הקשות של הפיגוע וגורמי
5 הביטחון שקיבלו את ההחלטה מרתיעה מפגעים פוטנציאליים אחרים.

6

7 כבוד השופט חי מלצר : תשקלו.

8

9 עו"ד סגל-גלעד : הדברים האלה ישקלו. לנושא המחילה, היא כמובן רלוונטית בנושא של אטימה
10 והריסה, כי גם בהריסה משפחה אינה יכולה לבנות את בית מחדש כי השטח מוחרם. אם
11 המשפחה מבקשת לבנות מחדש את הבית שנהרס היא חייבת מחילה.

12

13 כבוד השופט חי מלצר : בגלל שזה אונר"א זה הרבה יותר מורכב מזה. אונר"א לא עתרה. עם כל
14 מה ששייך לעניין. לא הצטרפה.

15

16 עו"ד סגל-גלעד : אנחנו נברר את זה עובדתית, נרחיב על זה. אנחנו לא ראינו בזה נושא בעייתי,
17 הנושא עלה במסגרת ההשגות זה לא משהו שאנחנו מופתעים ממנו בעתירה. הוא עלה בעתירה
18 קודמת, זה לא משהו שקיבל ביטוי כי הבירור העלה שלא מדובר באזור של אונר"א אבל הנושא
19 הזה שכל עוד מדובר במבנה בבעלות המשפחה זה עונה על הקריטריונים של ההרתעה.

20

21 עו"ד צמל : אני מבקשת להגיב תוך זמן קצר אחרי שיועבר התיק לידי.

22

23 כבוד השופט אי' שהם : תוך כמה זמן תוכלו לתת תשובות לכל מה ששאלנו.

24

25 עו"ד סגל-גלעד : נבקש שבועיים.

26

27 כבוד השופט חי מלצר : אדוני יקבל 15 יום וגברתי תשיב תוך 7 ימים. גברתי משוחררת.

28

29 עו"ד רוזנטל : אני חוזר על הטיעון המרכזי שלי. אני לא מצליח להבין איך בית המשפט מאפשר
30 פעם אחרי פעם את הריסות ואטימות הבתים. אני כתבתי את הדברים בגוף העתירה, אין לנו
31 ויכות, אני לא נכנס לכל הפרטים והטענות. אני מבקש לומר שכולנו רוצים את ההרתעה, אבל
32 למה כאשר מדובר בהרתעה של האחר בית המשפט הזה מוכן.

33

34 כבוד השופט אי' שהם : השאלה אם אנחנו צריכים לחזור על העקרון שנפלה התכרעה בהמון
35 פסקי דין ואנחנו דנים בשאלות הסבירות והמידתיות. זה הוכרע.

36

37 עו"ד רוזנטל : זה צורם. כמו שהעניין של אונר"א פתאום נהיה חשוב.

1
2 כבוד השופט אי' שהם: זה לא קשור לחוקיות, אלא הסבירות והמידתיות ולא לחוקיות הצעד של
3 הריסות בתים. זה הכל.

4
5 עו"ד רוזנטל: אני לא טוען נגד החוקיות כבר אמרתי על זה. שכל זה, זה מסחרה.

6
7 כבוד השופט חי' מלצר: מילא אדוני אמר צורם ולא הערתי לו כלום, באמת.

8
9 עו"ד רוזנטל: אני לא רוצה להיכנס לזה כי דחיתם את זה פעם אחרי פעם. מה שאני מבקש לומר
10 שאם העניין של החוקיות או ההשלכות של אטימה או הריסה של מבנה ששייך לאונר"א אינו
11 שייך להיבטים של הדין הבינלאומי אני לא מבין.

12
13 כבוד השופט חי' מלצר: זה כן קשור וביקשנו השלמה לזה. אדוני העלה מחדש את נושא עצם
14 החוקיות של צו ההריסה.

15
16 עו"ד רוזנטל: אני לא מעלה את זה.

17
18 כבוד השופט חי' מלצר: על זה יש שורה ארוכה של פסקי דין ובקשה לדין נוסף נדחתה. אני
19 יודע שאדוני העלה את זה אבל מה רוצה הגורל שהעתירה של גבי' צמל קדמה והיא העלתה את
20 זה, זו טענה שעוד לא נדונה וביקשנו התייחסות. אם לאדוני יש טענות שלא נדונו בעבר הוא
21 יכול להעלות אותם.

22
23 עו"ד רוזנטל: אני אם כך, בסדר.

24
25 כבוד השופט חי' מלצר: אין צורך לפרט מחדש.

26
27 עו"ד רוזנטל: כאשר באים ואומרים שאפשר יהיה לשים מחוץ לדירה מחוץ לבית בגלל אטימה
28 זוג הורים בגיל ה 64, נערה בשנות ה 20, בגלל מעשה של האח, אני רואה שיש פה ענישה
29 קולקטיבית כאשר אין שום קשר ביניהם. הדברים נאמרו ונדחו.

30
31 כבוד השופט חי' מלצר: כאן מה שחברו העיר ואני הערתי בפסקי דין ואפילו באחת מהעתירות
32 אדוני היה, זה לא רק זה שלא מביעים צער על האירוע, מביעים תמיכה באירוע עצמו.

33
34 עו"ד רוזנטל: אני רוצה להתייחס לזה. לבוא ולחקור את האב השכול אחרי המעשה שבנו מצא
35 את מותו כאשר אין קשר בכלל.

1 כבוד השופט ח' מלצר: מאיפה יודעים את זה מראש. כשקורה מעשה אי אפשר לדעת מראש,
2 החקירות נעשות עם המשפחה של המחבל, אז החקירה נעשית ברגישות שמתחייבת מהאירועים.
3 מראש צריך לברר אם היה קשר בין בני המשפחה עם המעשה של המחבל. אז יש מקרים
4 שמתברר שלא היה קשר ובעתירות אחרות הודיעו שלא מצאו שום קשר. יש מקרים שהיה קשר
5 כזה או אחר והדין הוא אז אחר. יש מקרים שתוך המעשה או בדיעבד מצדיקים או מהללים את
6 מעשה הרצח. אלה שלושת הסיטואציות. אי אפשר בלי לברר את זה לדעת מה קרה שם.

7
8 כבוד השופטת ע' ברון: בהמשך לדבריו של חברי, אומרת המדינה כאן שהתחקור של האב לאחר
9 הפיגוע אמר דברים כאלה ואחרים שמוכן לאבד את כל ילדיו לא רק את זה. השאלה היא האם
10 אדוני רוצה להתייחס לאמירה הזו.

11
12 עו"ד רוזנטל: אני סימנתי את זה בסעיף 26 לתגובה של חברי. אני שואל מה מצפים? מה רוצים?
13 האב שכרגע איבד את הבן שלו ואם היו ראיות שקושרות לביצוע העבירה חברי לא היה חוסך
14 מאיתנו ומראה לנו את זה בריש גלי בהתחלה. כי אחת הטענות שחוזרות היא העונש
15 הקולקטיבי. מה אנחנו מבקשים מהמשפחה?

16
17 כבוד השופט א' שהם: הדפוס שאדוני אומר שהוא נורמלי ורגיל לא מאפיין את רובם של
18 התיקים.

19
20 ה אני לא אומר שהוא נורמלי, לא רוצה להטיל שום סימון על זה על איך הוא הגיב. אני שואל
21 מבחינתנו מבחינת החברה שלנו מה אנחנו מצפים מהצד השני? אותו יחס שאנחנו לא נותנים לו?
22 אנחנו לא מכבדים את הזכויות שלהם למרות שקבעתם דברים אחרים, שום זכות, הכי בסיסי,
23 לא לכבוד ולא לבית שום דבר, פה מדובר באוכלוסייה שהיא אמורה לפי הדין הבינלאומי להיות
24 מוגנת. אז להיתפס על, יש אמירה שלא תופסים בן אדם בעת צער וזה לדעתי מה שעשו.

25
26 כבוד השופט ח' מלצר: יש עניין של החקירה אם היו מעורבים או לא. אני לא מכיר דרך אחרת
27 מאשר לחקור. אבל לפני רגע אדוני אמר אפשר לבוא ולהגיד מה אמר האבא.

28
29 עו"ד רוזנטל: שהוא רוצה שכל הילדים שלו יהיו שהידים וזה נורא ומראה איפה אנחנו נמצאים.

30
31 כבוד השופט ח' מלצר: אדוני גם יקשיב. ברגע שהוא אומר את זה ואנחנו מדברים על הרתעה.
32 ברגע שאדם אומר בנסיבות כאלה שהבן שלו נהרג והמעשה הזה אומר שהוא רוצה שכל הילדים
33 שלו יהיו כאלה, האלמנט של ההרתעה הוא אלמנט. אדוני לא יכול להתעלם מזה.

34
35 עו"ד רוזנטל: אני מסיק את ההפך. את עצם העובדה שהוא עומד בפני אטימה של כל הבית וש 4
36 ילדים שלו יהיו מחוץ לדירה, חוץ ממנו ואשתו, ובכל זאת במקרה כזה הוא אומר מה שהוא
37 אומר, הגורם ההרתעתי פה אינו משחק לו. אבל את העניין של ההרתעה אני לא רוצה להיכנס

1 אליה כי אין לי ויכוח על ההרתעה. יש לי ויכוח על איך אפשר שבית המשפט הזה שם את
 2 ההרתעה בצד אחד וכל היתר יותר נמוך מזה, זה מה שאני לא מבין. כי מדובר באחר. גם הגישה
 3 של בית המשפט כעת לגבי הדברים שהוא אומר לדעתי זה מראה אותו דבר. אנחנו מצפים ממנו
 4 שיגיד שהוא מצטער שזה קרה? מה אנחנו מצפים, זה מה שאני לא מצליח להבין. שיתן את הלחי
 5 השניה.

6
 7 כבוד השופטת ע' ברון: אני מבקשת התייחסות למבנה הדירה כאן, זוג הורים ו 4 ילדים. איך
 8 החדרים והיכן התגורר המפגע?

9
 10 עו"ד רוזנטל: יחד עם שני האחים באותו חדר. הוא היה בן 20 ומשהו, כל האחרים הבת היא בת
 11 26 ויתר האחרים בני 24, 23 ו 20. כולם גמרו תיכון ואף אחד לא עובד.

12
 13 כבוד השופט ח' מלצר: אני רוצה התייחסות. איך אפשר להבין גישה אחרת. יכולה להיות גישה
 14 שאומרת שאנחנו לא היינו מעורבים בזה ולא אתראים לזה ומצטערים על כל הרג של חפים
 15 מפשע, גם זו תגובה. אדוני בא ואומר שהתגובה שהוא מקווה שכל הילדים שלו יהיו שהידיים
 16 באותה דרך זו הדרך היחידה האלטרנטיבית זה רק מוביל להתגברות מעשי אלימות.

17
 18 עו"ד רוזנטל: לא אמרתי שזו הדרך היחידה. אם אדוני הבין אותי כך אני מתנצל. אני חושב שזה
 19 מוגזם ולא ריאלי ולא מציאותי ושוב שם את עצמך כאילו אין 69 שנה של היסטוריה בינינו אם
 20 לא יותר ומבקשים אצילות נפש מהאבא שיבוא ויגיד שהוא מצטער שהבן שלו עשה את זה וזו
 21 לא הדרך שלו ומקווה שיהיה שלום בקרוב.

22
 23 כבוד השופט א' שהם: התשובה לא רצינית. לא מצפים לאצילות נפש אלא שאו שאל יגיד שום
 24 דבר או שיגיד שהוא מצטער על מותם של חפים מפשע.

25
 26 עו"ד רוזנטל: אני מסכים שעדיף היה שלא ידבר מה שהוא חושב, אבל לא כולם חכמים. לא
 27 להשתמש באמירות האלה, כי משתמשים באמירות האלה לפחות כך אני מבין כדי להצדיק את
 28 הפעלת תקנה 119. אפילו לא הביע חרטה, לא צער ואמר דברים מקוממים, אז בשבילו אנחנו
 29 צריכים לאטום את הבית?

30
 31 כבוד השופטת ע' ברון: אדוני רוצה להתייחס.

32
 33 כבוד השופט ח' מלצר: יהיה לאדוני זמן לכל התשובות. אני רוצה להשלים, אדוני מבין
 34 שדיבורים מהסוג הזה הם כשלעצמם מסיתים ומעוררים אלימות? אדוני מבין את זה? הלא
 35 בעתירה הקודמת שם כן התערבנו בכמה דברים, ניתנה שהות שגם אמרו דברים דומים, שעבר
 36 זמן, ובסך הכל להגיד שאם הם לא היו מעורבים שהם מצטערים על מות החפים מפשע וגם את
 37 זה אחרי שאורכה שניתנה לא הצלחנו להביא את העותרים להגיד. על מות חפים מפשע

1 שמצטערים. זה דבר שבשעתו נתנו פרק זמן מסוים כדי שאם היה לא ברור מה עמדתם שיבהירו.
 2 לא קיבלנו. חוץ ממה שאדוני אומר שזה תגובה טבעית בסערת הרגשות, האם הוא מבין
 3 שהדיבורים האלה שהוא מעודד ילדים אחרים להיות שהידים, זה מסית את האחרים לבצע
 4 מעשים כאלה.

5
 6 עו"ד רוזנטל: אם אני מבין שזה מסית? אני חושב שעצם ביצוע ההריסות זה מה שמסית.

7
 8 כבוד השופט ח' מלצר: זה לא מה ששאלתי. כשאדוני אומר שעצם ההריסות מסיתות, דיבורים
 9 מהסוג הזה מסיתים או לא?

10
 11 עו"ד רוזנטל: מסיתים?

12
 13 כבוד השופט ח' מלצר: אני שואל לפני ההריסות האם דיבורים מהסוג הזה מסיתים?

14
 15 עו"ד רוזנטל: אדוני מתחיל את הסיפור באמצע ואי אפשר להשיב לשאלה הזו, מדובר בפליטים
 16 מ 48, עצם העובדה שהם פליטים זה לא מסית אותם?

17
 18 כבוד השופט ח' מלצר: מיצינו את הנושא הזה. אדוני חייב תשובה לחברתי.

19
 20 עו"ד רוזנטל: אני אבקש שהות לדבר עם המשפחה אם יש לי משהו להוסיף אני מבקש רשות
 21 להוסיף, אני לא יודע, לא מוכן לקחת אחריות על מה הוא יגיד לי.

22
 23 כבוד השופט ח' מלצר: לא ביקשתי שאדוני יתחייב.

24
 25 עו"ד רוזנטל: לגבי הדירה, אני רואה שאין לי פרטים לגבי החלוקה.

26
 27 כבוד השופט ע' ברון: אדוני לא יודע כמה חדרים יש ומי מתגורר איפה.

28
 29 עו"ד רוזנטל: זה בתוך הניירת אני אבדוק את זה. אני רוצה להתייחס לעוד נקודה אחת, זה
 30 חוזר לעניין שאנחנו בתום מחנה פליטים, אבל היה לנו תיק בשם אבו שהין איפה שהמדינה
 31 החליטה להרוס קומה שלישית בבניין של שלוש קומות, הרסו את הבניין והרשות הרסה את כל
 32 הבניין כולו בגלל המצב של הבניין. הוא היה רעוע. העניין שתוך כדי ההריסה נהרגו שני אנשים
 33 שהיו במקום שהתנגדו לביצוע ההריסה ואני מפנה לדברי כב' השופט עמית בבג"ץ אבו ג'אמל
 34 8150/15 השני, איפה שהבן דוד ביצע פיגוע 10 ימים אחרי שהבן דוד הראשון ביצע פיגוע ונהרס
 35 הבית. שם כב' השופט עמית אחרי שמאפשר את ביצוע האטימה, בסעיף 7 לפסק הדין מדבר
 36 ומעלה תהיות לגבי התועלת של ביצוע ההריסה ובין היתר מדבר על העבודה שמדובר במבצע
 37 צבאי בעיקר כי המדובר בתוך מחנה הפליטים ושכל הכוחות הנדרשים והאמצעים ותוהה האם

1 מבחינת תועלת ולא מבחינה חוקית או מוסרית או ערכית, אלא מבחינת תועלת האם נכון לבצע
2 את הפעולות בתוך מחנות הפליטים לאור התוצאות הטרגיות שנלוות להם.
3 עניין המחילה רלוונטי אצלנו, מחילה אחרי 30 שנה זה תיאורטי ולא חושב שהייתי בונה על זה.

4
5 עו"ד סגל-גלעד: הדברים נכתבו ואין לנו הרבה מה להוסיף.

6
7 כבוד השופט א' שהם: מבחינת המבנה וחלוקת החדרים?

8
9 עו"ד סגל-גלעד: מבנה עם שני חדרי שינה, סלון ומטבח, הוא התגורר עם אחד האחים בחדרי
10 השינה לפי דברי חברי. מתגוררת בבית זה המשפחה הגרעינית, יש שכנים ודירת מרתף. הפגיעה
11 תהיה רק בבית משפחת המחבל. אין לנו מידע על תכנון מוקדם או סיוע ועידוד.

12
13 כבוד השופטת ע' ברון: אתם טוענים ש 2 התגוררו עימו בחדר. בסעיף 32.

14
15 עו"ד סגל-גלעד: אני הפניתי לדברי חברי. מה שקורה זה כשמגיעים לדירה לערוך מיפוי המידע
16 שמופיע בתגובה הוא המידע שמצוי בידינו. מדובר במבנה של 130 מטר מרובע מבחינת גודלו.
17 מדובר על הריסה שהיא ידנית בשילוב חומרי אטימה כאלה ואחרים בתוך הדבר הזה. בגלל
18 המיקום הזה קומה ראשונה ויש מתחת קומת קרקע ומעל עוד מספר דירות זה לא יעשה
19 באמצעות פיצוץ.

20
21 כבוד השופט א' שהם: לקחתם בחשבון שלבצע את הדברים האלה במחנה פליטים קלנדיה זה
22 מבצע צבאי די רציני?

23
24 עו"ד סגל-גלעד: הדבר נלקח בחשבון ואחרי פסק דינו של השופט עמית, מה שעומד על כפות
25 המאזניים לשיטת המפקד הצבאי זה שמירה על חיי אדם ומניעת פיגוע נוסף, הנושא נשקל וניתן
26 לו המשקל המתאים והנושא של ההרתעה כאן יותר חשוב למנוע פיגועים נוספים. חברי טען
27 וציין מה אנחנו מצפים, אני לא משטרת המוסר ולא קובע מה אפשר לצפות ומה לא. חובתנו
28 להביא את כל המידע הרלוונטי וזה עלה בדיונים קודמים שכאשר אביו של מחבל מתוחקר
29 ואומר שהיה שמח אם כל ילדיו היו מסיימים את חייהם. יש לנו תחקור שמסווג לסודי והוא
30 גלוי כעת ואני מביא לכבודכם ולחברי.

31
32 עו"ד רוזנטל: למה אני לא מקבל את זה יום קודם.

33
34 עו"ד סגל-גלעד: זה דוח גלוי שהוגש כרגע. הסנקציה לא בגלל הדברים בדוח התחקור, אלא על
35 מנת להרתיע מחבלים אחרים והנתון הזה רלוונטי ואנחנו מציגים אותו בפני כובדכם ולכן
36 הובאו הדברים ואני חושב שהם מדברים בעד עצמם. לדברי של הגב' צמל, העותר 1 הוא אותו
37 עותר שנחקר והדוח לפני כבודכם, וכשהוא מבקש סעד מן הצדק ראוי להביא את דבריו שנאמרו

1 על גאוותו של בנו שרצח אזרחים חפים מפשע. הדברים בוודאי רלוונטיים ולא בגלל זה ננקטה
2 הסנקציה.

3
4 כבוד השופטת ע' ברון: אבל אני מבינה שהמשיב רואה את ההתייחסות הזו כרלוונטית לעניין
5 המידתיות או לדיון.

6
7 עו"ד סגל-גלעד: נכון, בעקבות מספר דיונים שבית המשפט ביקש לדעת דברים מהסוג הזה
8 לשקול לנושא המידתיות. יש תיקים שלא מגיעים, למשל בתיק שבני המשפחה פעלו נמרצות
9 להסגרת הבן שלהם ולא הגענו לבית המשפט כי הוחלט שלא להפעיל סנקציה באותו מקרה בגלל
10 מעורבות בני המשפחה אומנם בדיעבד ולא מראש אלא מעורבות אקטיבית ברצון להסגיר את
11 המחבל לרשויות הביטחון והדברים האלה כמובן רלוונטיים. הטענות שנטענו הן טענות יותר
12 בפן העקרוני על ההרתעה למול השיקולים האחרים בית המשפט התייחס לנקודה הזו פעם אחר
13 פעם ואנחנו מפנים לפסיקה קודמת וסבורים שאין עילה להתערבות. בהיבט של הסבירות
14 והמידתיות והפעלת הצו בפיגוע כזה חמור אנחנו סבורים שאין עילה להתערב.

15
16 עו"ד רוזנטל: מבקשים מהמשפחה רמה מוסרית גבוהה, אני מתנצל אני לא מצליח להבין את
17 הדבר הזה. הדוגמה הנוספת, זה לא לראות את הבן אדם האחר, לחשוב שהוא קיים פה כדי
18 לעזור לנו לא כדי לחיות את החיים של עצמו. אין לי מה להוסיף.

19
20 ניתנה החלטה.

21
22