

לישראל	ההגנה	צבא
והשומרון	יהודה	אזור
המשפטי	היועץ	לשכת
90631 אל	בית	ת"ד 5,
02-9977071/711		טל':
02-9977326		פקס:
00152-17-815		סימוכין:
תשע"ו	אדר	י"ד
2016	פברואר	23

לכבוד
עו"ד לבית חניב

באמצעות פקס': 02-6263212

ח.ג.

הנדון: הריסת ביתו של עאמר (ת"ז) (i) -

מענה להשגה

סימוכין: מכתבך מיום 9/2/16

1. במסגרת ההשגה שבסימוכין, התבקש מפקד כוחות צה"ל באיו"ש להימנע מהחרמת והריסת הדירה, בה מתגורר המפגע עאמר ת"ז ו (להלן - "המפגע"), אשר נטל חלק בהתארגנות, אשר פעלה להוציא לפועל פיגוע טרור ביום 1/10/15, במהלכו נרצחו בני הזוג הנקין ז"ל (להלן - "הפיגוע").

טענות מתחום המשפט הבינלאומי ושאלת ההרתעה

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

3. 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.

4. 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.

5. שאלת ההרתעה והצורך לבחון את הדברים מחדש מעת לעת, עלו גם הם בפסקי הדין מהתקופה האחרונה ובתמצית נצוין, כי בית המשפט העליון השתכנע לאחר שעיין 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.

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

7. 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.

דרישה למסירת חומר חקירה

8. במסגרת ההשגה התבקש המפקד הצבאי למסור לידיכם את חומר הראיות עליו התבססה ההחלטה לפעול להחרים ולהרוס את בית המגנע.

9. נבקש להשיב, כי הואיל וכנגד המפגע הוגש כתב האישום המצ"ב לנוחותכם, הרי שכלל חומר החקירה הרלוונטי לבירור אשמתו של המפגע הועבר לידי סנגורו. מטבע הדברים מרשיך בקשר עם סנגורו של המפגע ויכולים לקבל לידיהם את כל חומרי החקירה המבוקשים על-ידיך.

10. מכל מקום, המפקד הצבאי סבור כי מעורבותו של המפגע בפיגוע הינה חמורה דיה כדי להצדיק את הפעלת סמכותו מכוח תקנה 119 ולהחרים ולהרוס את בית המפגע.

אופן הפעלת סמכותו של המפקד הצבאי

11. בכל הנוגע לאופן בו מתכוון המפקד הצבאי להפעיל את סמכותו מכוח תקנה 119 נציין, כי לאחר בחינת המבנה, על כל ההיבטים ההנדסיים שלו, על ידי מהנדס מורשה מטעם חיל ההנדסה, החליט המפקד הצבאי כי **הריסת הבית תתבצע באופן ידני, באמצעות הריסת מחיצות הדירה**. ככל שהדבר יתאפשר יגולא חלל הפנים של הדירה בגדרות תיל ("תלתליות") ובחומר מוקצף מסוג פוליאוריטון זו קומפוננטי, וזאת כדי להבטיח את החרמת הדירה והעדר עשיית השימוש בה.

12. שיטת ההריסה אשר נבחרה, יש בה כדי למנוע כל פגיעה אגבית במי שאינם מעורבים או צדדים שלישיים וכל מהלך ההריסה ילווה ע"י מהנדס מורשה מטעם חיל ההנדסה.

13. לפיכך, הטענות אשר הועלו במסגרת חוות דעתו של המהנדס נאסר אבו ליל, אינן רלוונטיות לעניינו. תחילה, אין מדובר בהריסה באמצעות מילוי בבטון והריסה מבוקרת כמתואר לעיל, איננה צפויה לגרום לנזק לשלד הבניין או תשתיותיו.

סיכום הדברים

14. לנוכח כלל האמור לעיל, אין בידי המפקד הצבאי לקבל את ההשגה כנגד הכוונה להחרים ולהרוס את הבית בו מתגורר המפגע עאמר ת"ז, אשר נטל חלק בהתארגנות אשר פעלה להוציא לפועל פיגוע טרור ביום 1/10/15, במהלכו נרצחו בני הזוג הנקין ז"ל.

15. משכך, נמסר בזאת למרשייך באמצעותך צו וחרמה והריסה מתאים.

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

בברכה,

סג"ר **בית-און** אופיקהו, רס"ן
 רת"ח **תשתית** ותפר
 בשם **היועץ** המשפטי

לוטות: צו החרמה והריסה
 כתב אישום