

צבא	ההגנה	לישראל
אזור	יהודה	והשומרון
לשכת	היועץ	המשפטי
ת"ד 5,	בית אל	90631
טל':	02-9977071/711	
פקס:	02-9977326	
סימוכין:	00152-17-1020	
כ"ן	אדר	תשע"ו
06	מרץ	2016

לכבוד,
עו"ד לאה צמל

באמצעות פקס': 02-6289327

ח.נ.

הנדון: הריסת בית המפגע נצאר ת"ז

מענה להשגה

סימוכין: שלד בתים 7/13 מיום 29/2/16

1. במסגרת ההשגה שבסימוכין, התבקש מפקד כוחות צה"ל באיו"ש להימנע מהחרמת והריסת המבנה בו התגורר המפגע נצאר ת"ז (להלן - "המפגע"), אשר ביצע ביום 3/2/16 יחד עם שני מפגעים נוספים, ניגוע משולב ירי ודקירה בסכין, אשר כתוצאה ממנו נהרגה לוחמת מג"ב הדר כהן ז"ל (להלן - "הפיגוע").

מעורבות המפגע בפיגוע

2. במסגרת ההשגה התבקש המפקד הצבאי להעביר לעיונכם את חומר הראיות ממנו ניתן ללמוד על מעורבות המפגע בפיגוע, וכן החומר הרפואי הנוגע לאופן בו נהרג המפגע.

3. לעניין זה נשיב, כי מעדויות של עדים לאירוע נולח המזוהה ברורה של פיגוע על רקע לאומני.

4. בהתאם לעדויות ניתן ללמוד, כי שלושת המפגעים הגיעו לאזור העיר העתיקה שכירושלים 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 מעילי עבים. הדבר עורר את חשדם של השוטרים ואלו ניגשו לשניים וביקשם להזדהות.

5. 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.

6. לבסוף, הצליחו כוחות הביטחון להשתלט על האירוע ובכך נמנע פיגוע גדול מימדים אך יותר. למרבה הצער, במהלך ההשתלטות על המפגעים השוטרת הדר כהן ז"ל נהרגה ושוטרת נוספת נפצעה.

7. עוד נציין, שמדוחות מז"פ ניתן ללמוד שגופת המפגע נמצאה כשלידה תת מקלע מאולתר ותחמושת.
8. מעבר לכך נציין, כי הקירתם של גורמים נוספים מעלה, שהפיגוע תוכנן ע"י שלושת המפגעים מראש וכי המפגע יעצמו היה מעורב בתכנון ולקח חלק במפגעים בהקשר זה.
9. לנוכח העדויות השונות, אשר מצביעות על מעורבותו של המפגע בפיגוע, סבר המפקד הצבאי, כי יש מקום להפעיל את סמכותו מכוח תקנה 119, ולהחריס ולהרוס את בית המגורים בו התגורר המפגע.
10. למכתבנו זה מצורפות עדויות הרלוונטיות.

אופן הפעלת הסמכות

11. במסגרת ההשגה התבקשה התייחסות המפקד הצבאי לשיטת ההריסה של דירת המפגע.
12. נבקש להשיב, 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 ימולא חלל הפנים של הדירה בגדרות תיל ("תלתליות") ובחומר מוקצף מסוג פוליאוריתן דו קומפוננטי, וזאת כדי להבטיח את החרמת הדירה והעדר עשיית השימוש בה.
13. שיטת ההריסה אשר נבחרה, יש בה כדי למנוע כל פגיעה אגבית במי שאינם מעורבים או צדדים שלישיים.
14. הריסת המבנה תלויה 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 (שעו 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 מרשד, על המפקד הצבאי לקיים בדיקה עובדתית ראויה לבחינת תוצאותיה של מדיניות זו והאם היא מגשימה את מטרות 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 הדבריתו מחדש מעת לעת, עלו גם הם בפסקי הדין מהתקופה האחרונה ובתמצית נציין, כי בית המשפט העליון השתכנע לאחר שעיון 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 ובפנינו מהטעמים שהובאו לעיל.

סיכום

- 21. לנוכח כלל האמור לעיל, אין בידי המפקד הצואאי לקבל את ההשגה כנגד הכוונה להחרים ולהרוס את הבית בו התגורר המפגע. נצאר ת"ז, 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.
- 22. משכך, נמסר בזאת למרשייך באמצעותך, צו החרמה והריסה מתאים.
- 23. נבקש להדגיש, כי מימוש צו זה לא יתל בטרם יום רביעי ה- 9/3/16 בשעה 17:00.

בברכה,

סגדרה בית-און אופינקרו רס"ן
 רת"ח גשתי תפ"ר
 בשם היעץ המשפטי

לוטות: צו החרמה והריסה
העדויות הרלוונטיות