

15 אוקטובר 2017
סימוכין : 43504

באמצעות דואר אלקטרוני ובאמצעות פקס : 02-6467011

לכבוד
עו"ד שרון אבירם
עוזרת לפרקליט המדינה

שרון שלום רב,

הנדון : בג"ץ 10196/16 צבאח נ' המפקד הצבאי לאזור הגדה המערבית

1. ביום 29.12.2016 הוגשה העתירה שבכותרת, במסגרתה התבקש בית המשפט להורות על הנפקת היתר כניסה למרחב התפר עבור העותר 1 (להלן : **העותר**), לצורך עיבוד אדמות משפחתו.
2. לעתירה צורף כ-ע/1 העתק ממסמך שהונפק ביום 13.5.2015, מטעם המינהל האזרחי, קמ"ט רישום מקרקעין, עם הכותרת "העתק מספרי מס רכוש מלוחות חלוקת המס/ספרי משלמי המס לכפר קפין" (המילה "קפין" נרשמה בערבית). על פי המסמך, האדמות נמצאות במוקע בשם אלמורדה.
3. כזכור, העותר הצביע בסיור שנערך ביום 20.2.2017 על קרקע הנמצאת במרחב התפר וטען כי זו הקרקע הנמצאת בבעלות משפחתו, על פי ספרי המקרקעין. אלא שבעוד שהעותר טען כי הקרקע עליה הוא מצביע והרשומה בספרי מס הרכוש הינה חלק מחלקה ("מווקע") בשם אלמורדה, המשיבים טוענים כי הקרקע עליה הצביע העותר נמצאת במוקע בשם אל וכו'. המשיבים לא מפרטים בתגובתם היכן נמצאת לדעתם חלקת אלמורדה, למעט אמירה (בסעיף 30 לתגובה המקדמית) לפיה: "ניתן לומר באופן וודאי כי אין מווקעה העונה לשם "מווקעת אל מורדה" בשטחי הכפר קפין אשר בתוך קו התפר".
4. **כפי שיובהר בסעיפים 13-15 להלן, לאחר בדיקה מעמיקה שערכו העותרים, נדמה כי אין מחלוקת אמיתית בין הצדדים וכי הקרקע נמצאת בחלקה בשם אלמורדה אשר הינה תת חלקה של חלקה בשם אל וכו'. זאת ניתן ללמוד ממפה שנמסרה על ידי המשיבים עצמם לעיריית קפין.**
5. כמפורט בעתירה, ביום 26.7.2016 נערך לעותר בירור הרמת"ק בנוכחות הרמת"ק והקצין סלמאן. במהלך הדיון, העותר הצביע על מיקומה של החלקה וגודלה במפות. הרמת"ק אמר לעותר שיערך סיור באדמות ולאחריו יינתן לו היתר לתקופה קצרה.
6. לעותר לא נמסרו פרוטוקול בירור הרמת"ק או החלטת הרמת"ק, אך על פי הסיכום של בירור הרמת"ק, שהעתקו צורף לתגובה המקדמית מטעם המשיבים כ-מ/2, נאמר לעותר כי "ישנן אדמות בתחום התפר כפין שלא מוסדרות ולכן לא ניתן לקבוע אם האדמה נמצאת בתפר או באיזו"ש". במסגרת בירור הרמת"ק, הוחלט לבחון את בקשתו של העותר בשנית, בין היתר, "לאור הצגת המסמכים" (ולא לפני משורת הדין, כפי שנטען מאוחר יותר), ולשם כך הוחלט לקיים סיור.
7. בסיכום הסיור והחלטת הרמת"ק מיום 27.7.2016 נכתב כי "על פי המיפוי שבוצע לאחרונה במרחב התפר עולה, כי ממוקע אלמורדה אינו נכלל בתפר והגוש איננו בתפר". למרות זאת, הוחלט לאשר את ההנפקה של היתרים קצרי טווח עבור העותר "בכדי לטפל באדמתו". לא הובהר אם מווקע בשם אלמורדה הופיעה במפות מוקדמות יותר של מרחב התפר.
8. ביום 20.2.2017 נערך סיור נוסף באדמות הכפר קפין שבמרחב התפר, ובמהלכו העותר הצביע על הקרקע שהוא טוען לזיקה כלפיה, ומוזד מטעם המינהל האזרחי מדד אותה. בעקבות הסיור, המשיבים ערכו

תרשים מדידה שבו מסומנת הקרקע שעליה הצביע העותר. התרשים צורף למכתבו של קמ"ט מדידות, מר אבי פטיק, מיום 27.2.2017, בו צוין כי הקרקע נמצאת "מערבית לגדר הביטחון, בצד הישראלי של הגדר... באזור יהודה ושומרון", כלומר, בתוך מרחב התפר. על פי תרשים המדידה, הקרקע קרובה לקו שביתת הנשק, מצדו המזרחי. בתרשים המדידה לא מופיעים שמות המווקעות, אלא רק המיקום של הקרקע.

9. בהחלטת רת"ח מעברים ותפר, שניתנה לאחר הסיור, ביום 4.4.2017, נכתב כי "...הקרקע עליה הצביע התושב אינה נמצאת במעווקת אל מורדה המצויינת בנסח מס הרכוש שבידיו, כי אם במעווקה העונה לשם אל וכו'. באופן זה, קיימת סתירה ברורה בין השטח עליו הצביע התושב וטען לבעלות עליו, לבין השטח המצוין בנסח מס הרכוש וצווי הירושה שבידיו".

10. בהתאם להחלטתו של רת"ח מעברים ותפר, בסעיף 30 לתגובה המקדמית נכתב כך :

"... דא עקא, **זה העיקר לעניינו**, כי הקרקע אשר עליה הצביע העותר במדידה איננה ממוקמת במעווקת אל מורדה המצויינת בנסח מס הרכוש עליו מתבסס העותר, כי אם **במעווקת אל וכו'**. ויודגש, כי "מעווקת אל וכו'" הינה מעווקה מוכרת וידועה לגורמי המשיבים, אשר העניקו לאורך השנים היתרי תעסוקה חקלאית או היתרי חקלאי לתושבים רבים אשר ביקשו לעבד את הקרקע לאור הוכחת זיקה לחלקה המצויה במעווקת אל וכו'. במהלך המדידה, הצביע העותר על מעווקת אל וכו' וטען לזכותו הקניינית של אביו בעיבוד הקרקע, אולם תמך את טענתו במסמכים אשר לא מוכיחים זיקה קניינית למעווקת אל וכו', כי אם למעווקת אל מורדה – מעווקה אשר איננה מוכרת למשיבים כמעווקה המצויה במרחב התפר. זאת הואיל, ואדמות מרחב התפר מופו באופן מלא וכוללות בשטח אדמות הכפר קפין – גוש 3 – את מעווקת אל וכו' ואת מעווקת אל-מהוא. **בעוד שלא ניתן לשלול מעווקת אל מורדה, המופיעה על-גבי נסח מס הרכוש שהציג העותר, ממוקמת בשטחי הכפר קפין אשר מחוץ למרחב התפר, ניתן לומר באופן וודאי כי אין מעווקה העונה לשם "מעווקת אל מורדה" בשטחי הכפר קפין אשר בתוך קו התפר.**

לאור האמור לעיל, מצאו המשיבים כי קיימת סתירה ברורה בין השטח אליו הצביע העותר שטען לזיקה קניינית כלפיו, לבין השטח המצוין בנסח מס הרכוש וצווי הירושה שבידי העותר" (ההדגשה האחרונה הוספה).

11. כלומר, בעוד המשיבים יודעים כי החלקה שבבעלות משפחת העותר אינה נמצאת "באופן ודאי" במרחב התפר, הם לא טרחו לציין היכן נמצאת החלקה.

12. יובהר כי העותר אינו חולק על עמדת המשיבים לגבי המיקום של הקרקע שעליה הוא הצביע, והוא אף אינו חולק על הטענה כי הקרקע נמצאת בתוך מעווקת אל וכו'. עם זאת, העותר עומד על הטענה כי הקרקע נמצאת בתוך חלקה בשם אלמורדה.

13. במסגרת ניסיונותיהם של העותרים להבין את טענת המשיבים כי מעווקת אלמורדה אינה נמצאת במרחב התפר, התקיימה לאחרונה פגישה עם אנשי עיריית קפין, במהלכה הוצגה מפה פיסקלית של האזור, ובה מופיעה חלקה בשם "Almorady", בחלק הצפון מערבי של המעווקה הגדולה יותר, הקרויה "El Wokr". כלומר, **מעווקת אל וכו' מחולקת לתתי-חלקות, ואחת מהן נקראת אלמורדה**. כאמור, אין מחלוקת על כך שמעווקת אל וכו' נמצאת במרחב התפר, ולכן לא צריכה להיות מחלוקת על כך שתתי-המעווקות שלה נמצאות במרחב התפר.

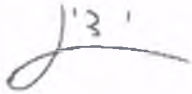
14. לדברי אנשי עיריית קפין, **את המפה הנ"ל היא קיבלה מהמת"ק הישראלי באמצעות הקישור הפלסטיני**. לדבריהם, לפני מספר שנים, התעוררה בעיה בעניין שמות החלקות של היישוב הנמצאות במרחב התפר. לצורך פתרון הסוגיה, יזם המת"ק סיור עם הקישור הפלסטיני והעירייה להבהרת העניין. לאחר עריכת הסיור, המת"ק מסר לקישור הפלסטיני עותק מהמפה הפיסקלית המצ"ב, עליה מופיעה, בין היתר, חלקת אלמורדה, וזה העביר אותה לעיריית קפין.

העתק המפה הפיסקלית מצורף ומסומן כנספח א'.

15. מיקומה של מווקעת Almorady במפה תואם באופן מדויק את מיקומה של החלקה שהציג העותר בסיוור, על פי תרשים המזידה שערכו המשיבים בעקבות הסיוור.

16. לאור האמור לעיל, בכוונת העותרים לעמוד על העתירה. עם זאת, אנו מציעים כי המשיבים יבחנו מחדש את עמדתם על פיה מווקעת אלמורדה אינה נמצאת במרחב התפר, בתקווה שהדבר יביא לכך שיונפק היתר לעותר, כמבוקש בעתירה, והעתירה תתייתר. אם המשיבים ידבקו בעמדתם, נבקש כי הם יבהירו היכן נמצאת מווקעת אלמורדה, לשיטתם.

בתודה מראש,



ידין עילם, עורך דיין