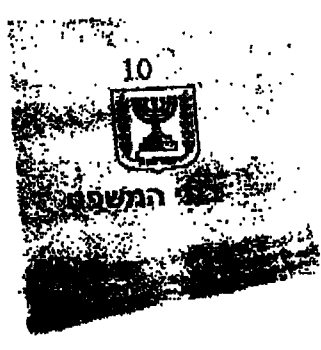


4/10
TOTAL P. 12



בש 020071/09

בית משפט מחוזי באר שבע
כבוד היועץ י. פלפל - נשיא

ב
ד
ל
ת
ו
ו
ם
ו

המבקשת: מדינת ישראל
ע"י ב"כ עו"ד דן אלדד מנהל תחום תפקידים מיוחדים בפרקליטות המדינה

נגד

עתאמנה

המשיב:

ת.ז.
ע"י ב"כ עו"ד תמר פלג-שריק מ"המוקד להגנת הפרט" מרחוב התנאים 12 תל-אביב

החלטה

1. לפני בקשה של המבקשת לקיום ביקורת שיפוטית בהתאם לסעיף 5 לחוק כליאתם של לוחמים בלתי חוקיים, התשס"ב - 2002, (להלן: "החוק").
2. המשיב נתפס על ידי צה"ל בבית חנון אשר ברצועת עזה במהלך מבצע "עופרת יצוקה".
3. בתאריך 5.1.09 חתם סגן דורי, קצין מודיעין על הוראת כליאה זמנית לפי סעיף 3(א) לחוק של המשיב מאחר "ויש יסוד סביר להניח על פי המידע שהובא בפני שהכלוא הוא לוחם בלתי חוקי".
4. בתאריך 7.1.09, נערך למשיב שימוע על ידי סגן אלוף ח.א. והמשיב טען שהוא חבר בפרה"ח והכחיש שהוא נמנה על החזית הדמוקרטית ואת המיוחס לו. באותו יום חתם אלון במילואים יפתח רון - תא"ל על צו כליאה של המשיב בהתאם לסעיף 3(ב)(1)



בתי המשפט

בש 020071/09

בית משפט מחוזי באר שבע

כבוד השופט י. פלפל – נשיא

ב
ד
ל
ת
ו
י
ד
ו

לחוק וזאת כיוון שהמשיב "הוא לוחם בלתי חוקי כמשמעו בחוק וכי שחרורו יפגע בביטחון המדינה" וזאת לאחר שהאלוף עיין בטענות המשיב לעניין זה.

5. מהמידע המודיעיני הקיים בעניינו של המשיב "עולה כי המשיב הוא מבכירי ארגון החזית הדמוקרטית (להלן: "חז"ד") ברצועת עזה ומשמש ראש החז"ד בבית חנון. מהמידע עולה כי הוא פיקד על חוליית ירי רקטות בצפון הרצועה והוא מעורב בירי רקטות לעבר ישראל; כמו כן אוכסנו בביתו אמצעי לחימה לירי נשק ת'ול מסלול לעבר ישראל במהלך השנה האחרונה" – סעיף 6 לבקשה.

6. במסגרת הדיון בבקשה הוריתי על הוצאת המשיב ובא כוחו מהאולם וזמן הזה קיבלתי הסברים מנציג השב"כ וכן הוגש לעיוני התיק של המשיב המתנהל בשב"כ. התיק סומן מב/1 ולאחר העיון הוחזר לב"כ המבקשת.

7. בפי ב"כ המשיב שלוש טענות כדלקמן:

א. ארגון החזית הדמוקרטית אינו נמנה על אותם ארגונים המבצעים פעולות איבה נגד מדינת ישראל ולא הובאה בפני בית המשפט ראיה לגבי עניין זה.

ב"כ המבקשת, בהגינתו הודה כי: "בעניין החזית הדמוקרטית לא הוצאה עד לרגע הזה הכרזה כזו" אבל הוא הפנה את בית המשפט לסעיף 6 לבקשה שבו נאמר שהמשיב משמש ראש החזית הדמוקרטית בבית חנון ושבמסגרת זו הוא פיקד על ירי רקטות לעבר ישראל. אני קובע שירי רקטות הוא פעולות איבה וארגון העושה כן, הינו ארגון טרור.

בהתאם למה שנפסק בע"פ 6659/06 פלוני נ' מדינת ישראל

"לצורך מעצר מכוח החוק הנדון לפנינו, על המדינה להוכיח בראיות מנהליות כי העצור הינו "לוחם בלתי חוקי" במשמעות עליה עמדנו, קרי – שהעצור נטל באופן ישיר או עקיף חלק שיש בו תרומה ללחימה, ודוק: חלק שאינו זניח או שולי, בפעולות האיבה נגד מדינת ישראל; או כי העצור השתייך לארגון המבצע פעולות איבה, ואז יש להתחשב בזיקתו ובאופי תרומתו של העצור למעגל הלחימה של הארגון במובנו הרחב של מושג זה".



בתי המשפט

בש 020071/09

בית משפט מחוזי באר שבע

כבוד השופט י. פלפל – נשיא

ב
ד
ל
ת
י
י
ם
ו

עיון בתיק השב"כ שהוצג לעיוני מגלה כי המשיב הינו "לוחם בלתי תוקי" כפי שפורט בסעיף 6 לבקשה.
לצורך הגדרה של "לוחם בלתי תוקי":

"נדרשת מסוכנות אישית של הכלוא כדי לקיים הגדרה זו. מכח סעיף 2 לחוק, המסוכנות האישית נלמדת מאחת משתי אלה: העצור עצמו נטל חלק בפעולות איבה נגד ישראל או שהוא משתייך לכוח המבצע פעולות איבה" - ע"פ 7446/08 חאלד עליא סאלם סעיד נ' מדנת ישראל סעיף 21 לפסק הדין.

בענייננו יצאה המבקשת ידי חובת הוכחה שהמשיב עצמו נטל חלק בפעולות איבה נגד ישראל ואין מקום לשחרר את המשיב ממעצרו רק מפני שהארגון, שאליו הוא משתייך לכאורה הינו ארגון טרור שלא הוצאה לגביו הכרזה שהוא ארגון טרור. לפיכך אני דוחה את טענת ב"כ המשיב, שכן מסוכנותו נלמדת מהחלופה הראשונה.

ב. הטענה השנייה שנטענה על ידי ב"כ המשיב היא: שהמשיב הוא רובר פת"ח ובמשך השנים האחרונות עבד "במנגנון הביטחון "מוחבארתי" של הרשות". אני קובע, על סמך עיון בתיק השב"כ שטענה זו אינה מבוססת ועל כן אני דוחה אותה. במילים אחרות מהראיות המנהליות שהוגשו לעיוני עולה שהמשיב הוא חבר בחזית הדמוקרטית.

ג. הטענה השלישית שהעלתה ב"כ המשיב הוא שלא נעשה למשיב שימוע לפני מעצרו.
טענה זו אינה נכונה.

בהתאם לסעיף 3(ב)(1) לחוק:

"היה על הרמטכ"ל יסוד סביר להניח כי כלוא הוא לוחם בלתי תוקי, וכי שחרורו יפגע בביטחון המדינה, רשאי הוא להוציא צו בחתימת ידו, המורה על כליאתו... ובלבד שלא יוציא צו כאמור אלא לאחר שניתנה לכלוא הזדמנות להשמיע את טענותיו לפני



בתי המשפט

בש 020071/09

בית משפט מחוזי באר שבע

כבוד השופט י. פלפל - נשיא

קצין בדרגת סגן אלוף ומעלה שיסמך הרמטכ"ל לעניין זה; (ההדגשה שלי י.פ.).

ואכן ניתן ללמוד מהמסמך ה' שצורף לבקשה שבתאריך 7.1.09 נערך למשיב שימוע כדת וכדין.

לפיכך אני דוחה את כל טענותיה של עורכת הדין תמר פלג-שריק.

8. לסיכום, הנני מוצא שהתקיימו התנאים הקבועים בסעיף 3(א) לחוק ועל כן אינני מבטל את צו הכליאה שניתן על ידי האלוף יפתח רון-טל ביום 7.1.09. בהתאם לסעיף 5 (ד) לחוק, אני מודיע למשיב שהוא רשאי להגיש, בתוך 30 יום ערעור לבית משפט העליון על החלטה זאת.

ניתנה היום כ"ג בטבת, תשס"ט (19 בינואר 2009) במעמד הצדדים. י.פ. פלפל

י. פלפל, נשיא
43 אלון קמרון רב-צבא
פלג-שריק

020071/09 בש 055 בת-שבע אביגל

ב
ד
ל
ת
ו
ו
ם
ו