

## בבית המשפט העליון בשבתו כבית משפט גבוה לצדק

בג"ץ 4372/04

בפני: כבוד השופטת ד' ביניש  
כבוד השופט א' גרוניס  
כבוד השופטת מ' נאור

העותרים: צאבר מחמד אבו דאייר ו-7 אחי

נגד

המשיב: מפקד כוחות צה"ל ברצועת עזה

עתירה למתן צו על-תנאי וצו ביניים

תאריך הישיבה: י"ט באייר התשס"ד (10.5.2004)

בשם העותרים: עו"ד יונס תמים

בשם המשיב: עו"ד אבי ליכט

### פסק-דין

השופטת ד' ביניש:

בלילה שבין 9.5.04 לבין 10.5.04 הוגשה לבית משפט זה עתירה בשם של 8 עותרים ובה נתבקשנו לצוות על מניעת הריסתם של בתי העותרים הנמצאים בסמוך לכביש המכונה "ציר כיסופים". נוכח הדחיפות, נקבעה העתירה לשמיעה בפנינו עוד היום, ולצורך בירורה הוזמן בא-כוח הפרקליטות. מפאת קוצר הזמן שהועמד לרשות בא-כוח הפרקליטות לשם בירור העובדות, לא הוגשה לנו תגובה בכתב לעתירה ובשעת הדיון התייצב אל"מ שוקי רינסקי, סגן מפקד האוגדה, ומסר לנו פרטים בקשר לארוע ונסיבותיו. מפי אל"מ רינסקי למדנו כי ביום 9.5.04, בסמוך לשעה 18:30, התקיימה עצרת זכרון לנרצחים בני משפחת התואל ז"ל – אם וארבע בנותיה, שנרצחו שבוע קודם לכן בידי מחבלים בעת נסיעה ברכב בציר כיסופים. בעת שהתכנסו משתתפי עצרת הזכרון, גברים נשים וטף, כמה מאות אנשים, במקום הסמוך למקום הרצח נפתחה לעברם אש מכיוון קבוצת בתים הנמצאת במרחק של עשרות מטרים בלבד מהמקום בו התכנסו. כוח צה"ל שהיה במקום פעל לחילוץ משתתפי עצרת הזכרון אשר נקלעו לאזור הירי. בעת פעולות החילוץ ניצפו שלושה מחבלים שהיו באזור הבתים בסמוך למקום שממנו נפתח הירי. בנסיבות אלה ובמקביל לפעולת חילוץ האנשים, החלה פעולה של הריסת הבתים אשר אחד מהם זוהה כי שימש למקור ירי, ואשר

ביניהם אף מצאו המחבלים מחסה בשלב בו נכנסו כוחות צה"ל לפעולה. בפעולה זו נהרסו 7 מבנים, לאחר שיושביהם פונו והיתה כריזה במקום להרחקתם מהשטח. פעולת ההריסה הסתיימה בסביבות שעה 22:30, כך שבעת הגשת העתירה כבר היה המעשה עשוי. כיום בנסיבות שנוצרו טוען המשיב כי אם לא יארע ארוע המצריך פעילות צבאית מיידית, אין כוונה להרוס בתים נוספים באזור זה.

בא-כוח העותרים טען בעתירתו כי ההריסה בוצעה בניגוד להצהרת המדינה שניתנה במסגרת העתירות בבג"ץ 4103/04 ו-4126/04 שהתבררו סמוך לאחר רצח משפחת חתואל ז"ל. ביום 3.5.04, לאחר הריסת הבתים שהיו סמוכים למקום הרצח, אכן הוצהר מטעם המשיב שאין כוונה להרוס בתים נוספים בקשר לפיגוע הרצחני שארע בציר כיסופים, אלא אם יתעורר צורך מבצעי-מיידית בשל סיכון חיי חיילים או לצורך סיכול פעולה.

לאחר שבררנו את העובדות הקשורות בהריסת הבתים בליל אמש, שוכנענו כי אין בהריסה האמורה משום הפרת ההתחייבות שניתנה באותן עתירות. הבתים שנהרסו הלילה נהרסו אגב פעולה מבצעית שהיתה כרוכה בחילוץ המתיישבים שנקלעו לאש מחבלים ובעת שאותם מחבלים מצאו מסתור באזור הבתים. על-פי הפרטים שנמסרו לנו, פעולת ההריסה היתה תוך הפעילות המבצעית שנדרשה עקב הירי לעבר משתתפי האזכרה ואינה קשורה לארוע הרצח בשבוע שעבר. גם הבתים שנהרסו אינם כלולים במקבץ הבתים שהיו חלק מההצהרה שנמסרה באותן עתירות.

בנסיבות אלה, אין עוד מקום ליתן סעד אופרטיבי, כיוון שהבתים הנידונים 7 ככל הנראה מתוך 8 מבתי העותרים כבר נהרסו והוצהר בפנינו כי אם לא יתעורר צורך מבצעי מיידית, לא תבוצע כל הריסה יזומה של בתים באזור ציר כיסופים.

אשר על כן, העתירה נדחית.

ניתנה היום, י"ט באייר התשס"ד (10.5.2004).

ש ו פ ט ת

ש ו פ ט

ש ו פ ט ת