

בבית המשפט העליון בשבתו כבית משפט גבוה לצדק

בג"ץ 2817/08

בפני : כבוד השופט א' א' לוי
כבוד השופטת מ' נאור
כבוד השופט א' רובינשטיין

העותרים : 1. מוניר חוסיין חסן מוסא
2. חגית עופרן
3. עמותת ש.ע.ל מפעלים חינוכיים

נגד

המשיבים : 1. שר הביטחון
2. מפקד כוחות צה"ל בגדה המערבית
3. ראש המינהל האזרחי
4. מפקד מחוז ש"י של משטרת ישראל
5. יוסי קאופמן מזכיר התנחלות אלעזר
6. המועצה האזורית גוש עציון
7. מנחם גופר
8. מרדכי ביבי
9. תמר ביבי

עתירה למתן צו על-תנאי וצו ביניים

תאריך הישיבה : כ"ג בניסן התשס"ח
בשם העותרים : עו"ד ספרד מיכאל
עו"ד שלומי זכריה (28.04.08)

בשם המשיבים 1-4 : עו"ד שירמן גלעד
בשם המשיב 5 : עו"ד סיון פנחס
בשם המשיב 6 : עו"ד סילבצקי עקיבא
בשם המשיב 7 : בעצמו
בשם המשיבים 8-9 : עו"ד שפטל יורם
עו"ד דורון ניר-צבי

פסק-דין

השופט א' א' לוי:

1. בעתירה שבפנינו נטען, כי העותר 1, מוניר חוסיין מוסא, הני אחד הבעלים של חלקה 648 בגוש מס' 2 ושל חלקה 378 בגוש 8 באדמות הכפר אל-חאדר. את אדמתו עיבד העותר 1 עד לפרוץ האינתיפאדה האחרונה. משהחלו פעולות האיבה ורבו הסגרים, החלו מתנחלים להעביר לאותו שטח מגורונים ולבצע פעולות בנייה, ובאחת מפעולות אלו עוסקת העתירה שבפנינו.

נטען, כי בתחילת חודש מרץ 2008, הבחין העותר כי בשטחו מבוצעות פעולות של בנייה מואצת, ובעקבות כך נעשו פניות למשיבים להוצאתם של צווי הפסקת עבודה והריסת הבנייה אשר בוצעה ללא זכות שבדין וללא היתר. כן נטען, כי בעת שהוגשה העתירה עמדו כבר על תילם שלד הבניין, הקירות והגג, והובע חשש כי המבנה עומד לפני אכלוסו. לפיכך, ביקשו העותרים כי נורה למשיבים 1 עד 4 (שר הביטחון, מפקד כוחות צה"ל, ראש המינהל האזרחי, ומפקד מחוז ש"י במשטרה), לבוא וליתן טעם מדוע לא ינקטו בכל הפעולות הדרושות להפסקת בנייתו של המבנה. למשיבים 5 ו-6 (מזכיר הישוב אלעזר והמועצה האזורית גוש עציון), נתבקשו להורות לנקוט בכל פעולה שבסמכותם, כגון: מניעת חיבור המבנה לרשתות המים והחשמל, כדי להפסיק את עבודות בנייתו של המבנה ואכלוסו. להשלמת התמונה נוסף, כי עם הגשת העתירה התבקש בית המשפט ליתן צו ביניים שיאסור על אכלוס המבנה, ויורה למשיבים 1 עד 4 לנקוט בכל הפעולות הדרושות למנוע זאת. ואכן, ביום ב' בניסן התשס"ח (7.4.08), ניתן צו ביניים שאסר לאכלס את המבנה.

2. העתירה הוגשה ביום כ' באדר ב' התשס"ח (27.3.08), ובעקבות כך הוגשו תגובות המשיבים. משיב 5 טען כי הוא שכיר של הועד המקומי בישוב אלעזר, וככזה אין לו נגיעה לעתירה. משיב 6 טענה, כי בעקבות ביקור בשטח לצורך הגשת תגובתה לעתירה, התברר כי המבנה מאוכלס. משיבה זו הוסיפה וטענה כנגד העתירה גופה, אולם לא ראינו מקום להרחיב בעניין זה מן הטעם שיובהר להלן, לאחר שתובא תגובתם של משיבים 1 עד 4. אלה טענו, כי נגד הבנייה ננקטו בשבועות האחרונים וננקטות גם בימים אלה פעולות אכיפה, שמטרתן להביא להריסת המבנה, וכן שעניין זה עומד במקום גבוה בסדר העדיפויות שלהם. להלן מקצת מן הפעולות בהן נקטו משיבים 1 עד 4:

(א) ביום 5.3.08 הוצאו על ידי יחידת הפיקוח של המינהל האזרחי שלושה צווי הפסקת עבודה, אחד מהם מתייחס למבנה בו עוסקת העתירה.

(ב) ביום 17.3.08 העלה ברור שערך נציג יחידת הפיקוח כי העבודה נמשכת, ובעקבות כך נתפסו טובין אשר שימשו על פי החשד לבניה.

(ג) ביום 20.3.08 הוגשה למשטרה תלונה על הפרתם של צווי הפסקת העבודה.

(ד) ביום 1.4.08 נערכה תפיסה נוספת של כלים שנחשד כי שימשו להפרתם של הצווים.

(ה) ביום 3.4.08 התקיים דיון בוועדת המשנה לפיקוח, אליו לא התייצב המחזיק במבנה אף שהוזמן, ובסופו של יום הוצא צו סופי להפסקת העבודה ולהריסת המבנה.

(ו) ביום 6.4.08 הוציא מפקד פיקוד מרכז צו בדבר שטח צבאי סגור, האוסר על כניסה ושהייה של ישראלים למבנה ולאזור הסמוך לו.

(ז) גם במשטרת ישראל לא ישבו באפס מעשה, וכפי שעולה מנספח מ/ש/8 שצורף לתגובת המשיבים 1 עד 4, בנוסף לחקירה שנפתחה קיימת כוונה לאכוף את הצו בדבר שטח צבאי סגור.

3. כזכור, שנים היו הסעדים אותם ביקשו העותרים: לנקוט בפעולות להפסקת הבנייה ומניעת אכלוסו של המבנה.

באשר להפסקת הבנייה, נראה כי אנו ניצבים בפני עובדות מוגמרות, ועל בסיס הצהרות המשיבים אנו מניחים כי הם יפעלו כפי שהדין מחייב אותם לנהוג בכל מי שבנה שלא כחוק, משתמש במבנה שהקים ללא היתר או הפר צווים שניתנו כדין.

באשר לאכלוסו של המבנה, אנו סבורים כי ההחלטה להכריז על המקום כשטח צבאי סגור עשויה להוות מענה הולם, ובלבד שהצו ייאכף, וכך מתכוונת משטרת ישראל לעשות.

הנה כי כן, עתירה זו מיצתה את עצמה, ועל כן החלטנו להורות על מחיקתה.

ניתן היום, כ"ד בניסן התשס"ח (29.04.08).

ש ו פ ט

ש ו פ ט ת

ש ו פ ט