

1. רגבים, ע.ר. 580460319
2. עובדיה ארד, ת.ז. 060403391

ע"י ב"כ עוה"ד עמיר פישר  
מרח' המלך ג'ורג' 33 ירושלים 94261  
טל: 6223676; פקס: 6223052

#### העותרים

### נ ג ד

1. שר הבטחון, מר אהוד ברק
2. מפקד פיקוד מרכז, אלוף אבי מזרחי
3. ראש המינהל האזרחי, תא"ל יואב מרדכי  
כולם באמצעות פרקליטות המדינה, משרד המשפטים  
רח' צאלח א-דין 29, ירושלים 91010
4. חאמד שריף, ת.ז. 987037199

#### המשיבים

## עתירה למתן צו על תנאי וצו ביניים

זוהי עתירה למתן צו על תנאי לפיה יתבקש בית המשפט הנכבד להורות למשיבים 1-3 (להלן: "המשיבים") לנמק מדוע אינם נוקטים בכל הפעולות הנדרשות לשם הוצאה ומימוש של צו הריסה ביחס לטירת ענק מפוארת (להלן: "הטירה"), ההולכת ונבנית בימים אלה בהשקעה של מיליוני דולרים, בניגוד לחוק וללא היתרי בנייה, במאחז הממוקם בקרבת היישוב חוסאן, בתוך שטח C ביהודה ושומרון ובסמוך להתיישבות היהודית "שדה בועז" בגוש עציון.

כן יתבקש בית המשפט הנכבד להורות למשיבים לנמק מדוע אינם קוצבים לוח זמנים קונקרטי להוצאה ומימוש של צו הריסה ביחס לטירה.

זוהי גם עתירה למתן צו ביניים במסגרתה יתבקש בית המשפט הנכבד להורות למשיבים למנוע את המשך סיכול צו הפסקת העבודה שהוצא ביחס לטירה (תיק בב"ח 006/09) ובכלל זה למנוע את המשך עבודות הבנייה האינטנסיביות במקום, למנוע את חיבור הטירה לתשתיות חשמל, מים וביוב ואת אכלוסה.

בנוסף יתבקש בית המשפט הנכבד להוציא צו ביניים המופנה כלפי המשיב 4, חאמד שריף (להלן: "שריף"), הקבלן הראשי והאחראי על ביצוע כלל העבודות בטירה, וכן כלפי כל המחזיקים והעוסקים בבניית הטירה, שנמצאת בשלבי בנייה מתקדמים, המורה להם לעצור את המשך פעולות הבנייה במקום, לרבות חיבור הטירה לתשתיות חשמל, מים וביוב וכן אוסר עליהם לאכלס את הטירה.

## ואלה נימוקי העתירה:

### א. הצדדים לעתירה

1. עותרת מס' 1, ובשמה הקודם – "התנועה לשמירת אדמות הלאום", הינה תנועה א-פוליטית, אשר שמה לה למטרה לפעול לשמירה על אדמות ונכסי הלאום, למנוע השתלטות בלתי חוקית של גורמים שונים על משאבי הקרקע הלאומיים, ולבקר את פעולות הרשויות המנהליות בטיפולן בנושא כך שיפעלו בהתאם לכללי מנהל תקין.
2. עותר 2 מכהן בתפקיד רכז יו"ש אצל העותרת 1 ומתוקף תפקידו סייר וצילם את הטירה נשוא עתירה זו וכן שוחח במקום עם המשיב מס' 4, שהזדהה בפניו.
3. משיב מס' 1 הינו שר הביטחון של מדינת ישראל אשר מופקד בין השאר על המנהל האזרחי ביהודה ושומרון ובידו הסמכות לעכב או להורות על ביצוע צווי הריסה שהוצאו כחוק כנגד מבנים בלתי חוקיים.
4. משיב מס' 2 הינו מפקד כוחות צה"ל ביו"ש ובידו מצויות סמכויות הניהול והחקיקה באזור.
5. משיב מס' 3 הינו ראש המינהל האזרחי אשר לו אצל המשיב מס' 2 את סמכויות הניהול של החיים האזרחיים ביו"ש. בין היתר אמון המשיב מס' 3 על אכיפת חוקי התכנון והבנייה החלים באזור.
6. משיב מס' 4, חאמד שריף, הנו הקבלן הראשי והאחראי על ביצוע כלל עבודות הבנייה בטירה.

### ב. העובדות

7. במאחז בקרבת היישוב חוסאן, הממוקם בסמוך להתיישבות היהודית "שדה בועז" בגוש עציון, הולכת ונבנית בימים אלה, בהשקעה של מיליוני דולרים, טירה אדירת מימדים, החולשת על האזור כולו ונראית למרחוק.
8. הטירה נבנית בתוך שטח C, שנמצא בשליטה ישראלית, אזרחית וביטחונית מלאה, בניגוד לחוק, ללא קבלת היתרי בנייה כדין ותוך התעלמות מצו הפסקת העבודה שהוצא.
9. העותר 2 סייר במקום במשותף עם צוות מערוץ 10 בראשות העיתונאי מיקי רוזנטל. משיחה שקיים המשיב 2 עם שריף, הזדהה שריף כקבלן הראשי וכאחראי על ביצוע כלל העבודות בטירה. לדברי שריף **בעליה של הטירה הנו איש עסקים זר** והטירה נבנית **בהשקעה של כחמישה מיליון דולר**.
10. כשנשאל שריף האם יש להם היתר לביצוע העבודות, ענה כי בידיהם היתר בנייה מן הרשות הפלסטינית ואף הציג טופס בערבית הכולל סמל של הרשות הפלסטינית. כפי שצוין לעיל, הטירה נמצאת בתוך שטח C, המצוי בשליטה אזרחית ישראלית מלאה ולרשות הפלסטינית אין כל מעמד במקום.

11. להלן צילומים עדכניים של הטירה, הממוקמת בנ.צ. 213994 – 624123, ונמצאת בעיצומם של הליכי הבנייה. התמונות צולמו ע"י העותר 2 ביום 1.12.09.



12. להלן צילום הטירה מזוויות נוספות. כפי שניתן להיווכח מהתמונה הימנית, פועלים מטעמו של שריף עובדים במרץ להשלמת בניית הטירה.



13. להקלת ההתמצאות, מובאת להלן תצ"א של האזור, עליה מסומן מיקום הטירה בעיגול אדום.



14. הטירה הנבנית במקום הינה חלק מתהליך בנייה מאסיבי של עשרות מבני פאר, ההולכים ונבנים בשנים האחרונות במאחז הפלסטיני, שהוקם בקרבת הכפר חוסן וכן במאחז סמוך נוסף שהוקם בקרבת הכפר אל-חאדר (להלן: "המאחזים").

15. כבר ביום 16.12.07 פנתה העותרת 1 למשיבים בדרישה להשתמש בסמכותם על פי חוק ולנקוט בפעולות אכיפה מיידיות נגד הבנייה הבלתי חוקית בשטחי המאחזים. למכתבה של העותרת צורף תצלום אוויר עליו סומנו מתחמי הבניה הבלתי חוקית במקום.

#### **מכתב העותרת 1 מיום 16.12.07, מצורף כנספח א'**

16. במכתבה ציינה העותרת כי פנייתה מבוססת על החוק לתיקון סדרי מינהל (החלטות והנמקות) תשי"ט – 1958 (להלן: "החוק לתיקון סדרי מינהל") המחייב מתן מענה לא יאוחר מ 45 יום ממועד הפנייה.

17. חרף חשיבות ודחיפות העניין וחרף הוראותיו הברורות של החוק לתיקון סדרי מינהל, אף לא אחד מן המשיבים מצא לנכון ליתן מענה לפניית העותרת.

18. משחלפה שנה מבלי שנתקבלה תגובת המשיבים, פנתה שוב העותרת ביום 15.12.08 בדרישה לקבלת מענה ענייני. במכתבה ציינה העותרת כי במידה ולא תתקבל תגובה הולמת לגופו של עניין תראה בכך העותרת משום מיצוי הליכים טרם פניה לבית המשפט.

#### **מכתב העותרת 1 מיום 15.12.08, מצורף כנספח ב'**

19. משלא נתקבלה כל תגובה עניינית או אחרת גם למכתב זה, הגישה העותרת 1 ביום 30.12.08 עתירה נגד המשיבים (בג"ץ 11113/08) בדרישה להורות להם לפעול להוצאה ומימוש של צווי הריסה ביחס למבני הפאר, שנבנו שלא כחוק וללא היתרי בנייה כדן, בשטחי המאחזים (להלן: "העתירה").

#### העתירה בבג"ץ 11113/08, מצורפת כנספח ג'

20. במסגרת העתירה נתבקש ביהמ"ש ליתן צו ביניים שיורה למשיבים למנוע אכלוס וחיבור לתשתיות ביחס לחמישה בתי פאר ספציפיים אשר היו בתהליכי בנייה במועד הגשת העתירה. כפי שהובהר בעתירה ביחס לכל חמשת מבני הפאר שצוינו, נמנעו המשיבים מלנקוט צעדי אכיפה כלשהם. המשיבים לא נקטו ולו בצעד המקדמי של פתיחת תיק בב"ח והוצאת צו להפסקת עבודה, חרף קבלת התראה ספציפית מהעותרת 1, ובכך הבהירו לעברייני הבנייה במעשים כי אין בכוונתם לפעול לאכיפת החוק ביחס לאותם מבנים.

21. בין המבנים הספציפיים שנכללו במסגרת העתירה הייתה גם "הטירה", שבאותו מועד הייתה בשלבי בנייה ראשוניים ביותר. להלן צילום הטירה (מבנה מס' 3 בעתירה) כפי שהופיע בגוף העתירה.

#### מבנה מס' 3 (נ.צ 213994 – 624123)



22. רק לאחר הגשת העתירה ובעקבותיה יצאו פקחי המינהל האזרחי למקום ופתחו תיק בב"ח, הכולל מסירת צו הפסקת עבודה, לשניים בלבד מתוך חמשת בתי הפאר, שצילומיהם נכללו בעתירה, ובכלל זה ל"טירה".

23. לאחר נקיטת צעד ראווה חלקי זה, הגישה המדינה ביום 3.3.09 את תגובתה המקדמית לעתירה ולבקשה למתן צו ביניים.

**תגובת המדינה המקדמית בבג"ץ 11113/08, מצורפת כנספח ד'**

24. בתגובת המדינה (להלן גם: "התגובה") הוצג בפני בית המשפט מצג עובדתי מטעה מן המסד ועד הטפחות. בראש ובראשונה אמורים הדברים ביחס להצגת פעולות האכיפה אותם נקטו המשיבים במאחזים נשוא העתירה, כפי שיובהר להלן.
25. המדינה בחרה בתגובה להציג נתונים אשר אינם מתייחסים ספציפית לבניית מבני הפאר הבלתי חוקיים בשטחי המאחזים, המצויים בשטח C. תחת זאת הוצגו נתונים המתייחסים לתיקי בב"ח שנפתחו בכלליות **בכפרים** בתיר, אל חאדר וחוסאן **החל משנת 1986/7**. היינו המדינה הציגה בתגובתה נתונים סטטיסטיים מלפני 24 שנים, זמן רב טרם לחתימת הסכם אוסלו ב', שנחתם ב- 1995, והעביר את שטחי הכפרים עצמם לשליטה אזרחית של הרשות הפלסטינית והוציאם מתחומי אחריות המינהל האזרחי.
26. המדינה במודע הציגה בפני ביהמ"ש **נתונים בדבר ביצוע כביכול של פעולות אכיפה אשר אין בינם ובין המציאות כל קשר ענייני ולו הרחוק ביותר**. מדובר בניסיון ברור להטעות את ביהמ"ש ע"י שימוש בנתונים סטטיסטיים, **המתייחסים לאזור אחר לתקופה אחרת ולמעמד משפטי אחר**.
27. הנתונים אינם רלוונטיים גם מהטעם שהנתונים המספריים בדבר תיקי בנייה בלתי חוקית אשר הוצגו בתגובה, **כוללים תיקים שנפתחו לפני שנים רבות בגין בורות מים, עמודים, קונטיינרים, סככות וכיו"ב**. ברור שאין בהריסת עמוד או סככה לפני עשרים שנה כדי להוות פעולה המעידה על אכיפה ממשית בשטח נתון וכי אין בכך כדי לחפות על מחדלי הרשויות מלנקוט צעדי אכיפה מינימאליים ביחס לבתי הפאר המצויים בשטחי המאחזים.
28. יתרה מכך, תגובת המדינה אינה כוללת את הנתון המשמעותי ביותר - מספר המבנים שנבנו שלא כחוק מבלי שנפתחו נגדם כלל תיקי בב"ח בשטחי המאחזים. כאמור **ביחס לכל חמשת בתי הפאר נשוא צו הביניים בעתירה לא נפתחו כלל תיקי פיקוח טרם להגשת העתירה חרף פניות חוזרות ונשנות של העותרת**. ממילא כל הנתונים הסטטיסטיים, שמספקת המדינה בתגובותיה ואמורים לספק אינדיקציה על היקף האכיפה אל מול הבנייה הבלתי חוקית הקיימת, אינם רלוונטיים כלל, שכן **תיקי בב"ח במינהל נפתחים רק כנגד אחוז מזערי מכלל הבנייה הבלתי חוקית במגזר הפלסטיני ביהודה ושומרון, בעוד שבמגזר היהודי נפתחים תיקי בב"ח נגד 100% מהבנייה הבלתי חוקית**.
29. זאת ועוד, כל 5 בתי הפאר, שפורטו בעתירה, מצויים במרחק של מטרים ספורים זה מזה. חרף זאת, פקחי המינהל האזרחי, שהגיעו למקום בעקבות הגשת העתירה, מצאו לנכון לפתוח תיקי בב"ח רק נגד שני מבנים בלבד מתוך חמשת בתי הפאר שפרטיהם בצירוף נ.צ, תמונה וסימון על תצ"א הופיעו בעתירה. למותר לציין כי התנהלות זו לא יכולה להיות מוסברת במחסור בכוח אדם או בטענות על "סדרי עדיפויות" כביכול.
30. המדינה בתגובתה ביקשה לדחות את העתירה בטענה כי מהנתונים שהציגה עולה כי רשויות האכיפה פועלים כנגד הבנייה הבלתי חוקית והכול בהתאם לסדרי העדיפויות, שנקבעו על ידם. בסעי' 14-15 לתגובה נטען כי: **"בקווים כלליים, כפי שנמסר מלשכת היועמ"ש לאיו"ש,**

סדרי העדיפויות לאכיפת דיני התכנון והבנייה משקללים שיקולים שונים, ובהם שיקולי הבעלות בקרקע, שיקולי קרבה ליישובים, שיקולי תכנון מהותיים, וכן שיקולי בטחון – כגון קרבה לגדר הביטחון או מתקנים רגישים. פעולות הפיקוח והאכיפה ביחס לבנייה בלתי חוקית באיו"ש, לרבות באזור בו עוסקת העתירה דנן, ננקטות בהתאם לסדרי העדיפויות שנקבעו ע"י הרשויות המוסמכות".

31. גם ביחס לנתון זה הוצג בפני ביהמ"ש מצג מטעה במכוון. במסגרת תצהיר משלים שהוגש מטעם המשיבים בבג"ץ 9051/05 נטען כי בראש סדרי העדיפויות של גורמי האכיפה, עפ"י הנחיית שר הביטחון, עומד הטיפול ב - "בנייה בשלבים התחלתיים, בנסיבות בהן קיימת חשיבות למתן מענה מהיר לפני השלמת הבנייה והאכלוס" מהאמור עולה כי הריסת בתי הפאר נשוא צו הביניים בעתירה, המצויים בשלבי בנייה טרם לשלב האכלוס, הייתה אמורה להימצא בראש סדרי העדיפויות של גורמי הפיקוח, עפ"י הצהרת המדינה לבית המשפט.

**מצ"ב תצהיר משלים מטעם המדינה בבג"ץ 9051/05, מסומן ה**

32. וראה זה פלא, העדיפות הראשונה במעלה, כפי שהתוותה ע"י שר הביטחון של מדינת ישראל וכפי שהצהירה הפרקליטות בשם המדינה בפני בית משפט נכבד זה - נעלמה לה מתגובת המדינה לעתירה כלא הייתה.

33. לאור המצגים המטעים הרבים הכלולים בתגובת המדינה לעתירה, הוגשה לביהמ"ש עוד באותו יום בו הוגשה תגובת המדינה, ה- 3.3.09, בקשה מוסכמת להגשת תשובת העותרים לתגובת המדינה בתוך 7 ימים.

**מצ"ב הבקשה המוסכמת להגשת תשובת העותרים לתגובת המדינה, מסומנת ו**

34. חרף הגשת הבקשה המוסכמת לביהמ"ש ועוד טרם ניתנה בה החלטה, ניתן יומיים לאחר מכן, ביום 5.3.09, פסק דין, הדוחה את העתירה.

35. בפסק הדין נקבע כי: "תגובת המשיבים מלמדת כי אכן מתקיימים מאמצים לאכיפת דיני התכנון והבנייה במרחב הרלוונטי, לרבות ביחס למקבצי הבנייה נשוא העתירה. הנתונים שנמסרו מעידים כי מבוצעות פעולות אכיפה, אם כי בנסיבות קשה לדעת מה היקפה ביחס להיקף ההפרה. על כל פנים המשיבים מנמקים את סדרי העדיפויות בשיקולים ענייניים, שחלקם דוגמת סוגיית הבעלות בקרקע, אינם מסוג הדברים שניתן לראותם בעין בסיוור במקום. בנסיבות אלה לא הוצגה בפנינו עילה להתערבות באופן הקצאתם של משאבי האכיפה".

36. ביהמ"ש הוסיף וציין כי: "אין באמור לעיל כדי לשלול תחושת אי נחת מהמצאות המתוארת בעתירה ובפרט מבתי המידות ההולכים ונבנים מתוך אמונת בעליהם שחבר האכיפה אינה מונפת; לכך על הרשויות ליתן דעתם תדיר".



37. כפי שהובהר לעיל, פסק הדין ניתן על יסוד תגובת המדינה אשר הציגה בפני ביהמ"ש נתונים מטעים הן ביחס להיקף פעולות האכיפה הרלוונטיים והן ביחס לסדרי העדיפויות שנקבעו ע"י שר הביטחון להוצאה ומימוש של צווי הריסה כנגד בנייה בלתי חוקית ביהודה ושומרון.

38. פסק הדין ניתן כאמור מבלי שניתנה לעותרים האפשרות להגיב לתגובת המדינה וחרף הגשת בקשה מוסכמת בעניין, שהוגשה לביהמ"ש מיידית ועוד באותו יום בו הוגשה תגובת המדינה. על פניו, כתוצאה ממצגי השווא שהציגה המדינה בתגובתה ומחוסר תשומת לב במזכירות ביהמ"ש, נדחתה העתירה מבלי שהוצגו בפני ביהמ"ש מכלול הנתונים הרלוונטיים לעניין.

39. לאחר שניתן פסה"ד בעתירה הגיע לידי העותרת 1 דו"ח מסכם שהוצא ע"י היחידה המרכזית לפיקוח במינהל האזרחי לשנת 2008. בעמוד הראשון של הדוח נכתב באותיות קידוש לבנה:

"שנת 2008 התאפיינה בהקפאה כמעט מוחלטת של מימוש אכיפה בכל הקשור לבניה הבלתי חוקית הפלסטינית, הקפאת ההריסות ופעילויות אכיפה אחרות בתחומי התשתית משדרת מסר שלילי לאוכלוסיה ומאפשרת קביעת עובדות שיקשה עלינו להתמודד מולן בעתיד"

**מצ"ב עמ' 1 מתוך דו"ח היחידה המרכזית לפיקוח במינהל האזרחי ביו"ש, מסומן ז**

40. נתוני האמת, שהוצגו בדו"ח המינהל, מאשרים את טענות העותרת 1 בעתירה ומבהירים כיצד ומדוע הגיעה המדינה בתגובתה לרעיון, היצירתי יש לומר, להציג נתוני אכיפה פרה-היסטוריים מלפני חצי יובל שנים.

41. נתוני האמת, שסופקו ע"י הגוף האמון על האכיפה ביהודה ושומרון מלמדים, כי בשטח קיימת הקפאה כמעט מוחלטת של האכיפה כלפי בנייה בלתי חוקית פלסטינית. זאת בעוד הבנייה בשטח מתעצמת, כפי שעולה מעתירות נוספות שהוגשו ע"י העותרת 1 ומונחות בפני בימ"ש זה (ראה בג"ץ 6243/08, בג"ץ 72/09, בג"ץ 433/09, בג"ץ 702/09, בג"ץ 5377/09 ובג"ץ 7264/09).

42. כפי שעולה מדו"ח יחידת הפיקוח של המינהל וכן מהעתירות המונחות בפני בית המשפט, עברייני הבנייה הפנימו היטב את משמעות הקפאת האכיפה הקיימת בפועל ואינם נרתעים עוד מלבנות בנייני ענק בהשקעה של מיליוני דולרים רבים. במקרים רבים נעשה שימוש לצורכי הבנייה בכסף זר (ראה בג"ץ 7264/09) ולעיתים, כפי שנעשה במקרה דנן, בעל הנכס עצמו הינו תושב זר.

43. בפסק הדין שניתן בעתירה גילה ביהמ"ש חוסר נחת מהצב הקיים ודרש מהמדינה לתת דעתה על כך. כפי שעולה מהנתונים העובדתיים המפורטים לעיל, לא זו בלבד שלא נעשה דבר כדי להגביר את האכיפה כלפי מבני הפאר, הצצים כפטריות לאחר הגשם, אלא שבפועל הופסקה האכיפה במגזר הפלסטיני כלפי אותם מבנים באופן מוחלט.

44. רשויות האכיפה עומדות מנגד, מאפשרות למבני הענק לקום מול עיני הפקחים, ואינן עושות דבר. כידוע, "עבירה גוררת עבירה" ובניסיון להגן על המדיניות האבסורדית והמפלה נאלצת המדינה להציג בפני ביהמ"ש מצגים כוזבים ולטעון במודע טענות סרק אודות "סדרי עדיפויות", המנותקים מהמציאות.



45. לאחרונה דומה היה כי התנהלות מקוממת זו באה אל קיצה וכי רשויות האכיפה מתכוונות לפעול בתוקף כלפי בנייה בלתי חוקית בשטחי יהודה ושומרון.

46. כפי שפורסם בכלי התקשורת, שר הביטחון הורה לפני שבועות אחדים על **תגבור מאסיבי של יחידת הפיקוח והאכיפה במינהל האזרחי ביו"ש** במטרה לאפשר לרשויות האכיפה ביהודה ושומרון לאכוף את החוק לא רק להלכה, אלא גם למעשה. בעקבות הוראה זו תוגברה יחידת הפיקוח של המינהל האזרחי בעשרות פקחים חדשים ולרגע קט נדמה היה שבכוונת המשיבים אכן לפעול למימוש שלטון החוק ביהודה ושומרון.

47. משנתקבלה ההודעה על תגבור יחידת הפיקוח במינהל האזרחי ולאחר שהתברר לעותרים כי מבנה מס' 3 בעתירה אשר בעת הגשת העתירה היה בשלבי בנייה ראשוניים הולך והופך בהשקעה של מיליוני דולרים, לטירת שיש ענקית, הנבנית ע"י תושב זר וחולשת על האזור כולו – פנתה העותרת 1 למשיבים ביום 3.12.09 בדרישה לנקוט בפעולות אכיפה מיידיות נגד עברייני הבנייה, הפועלים במקום במרץ ובאין מפריע כפי שעולה מהתמונות, שצורפו למכתב העותרת.

#### **מצ"ב פניית העותרת 1 למשיבים מיום 3.12.09, מסומנת ח**

48. העותרת 1 ציינה במכתבה בפירוט רב את השתלשלות העניינים שתוארה לעיל והובילה בעבר להגשת העתירה ואת תוצאתה וכן ציינה כי לאחר מתן פסק הדין בעתירה שונתה ההלכה המשפטית שהייתה קיימת במועד מתן פסק הדין, תוך שנקבע ע"י ביהמ"ש נכבד זה כי במקום בו רשויות האכיפה ברחבי יהודה ושומרון אינם חולקים על כך שמתבצעת בנייה בניגוד לחוק וללא היתרים כדין, הרי שכחלק מחובתם היסודית לאכוף את החוק במרחב עליו הם אמונים, עליהם לפעול להריסת המבנים הבלתי חוקיים **ולכל הפחות לקצוב לוח זמנים למימוש ההריסה.**

49. המשיבים נתבקשו לפעול להריסת בתי הפאר שנבנו במאחזים לרבות הטירה נשוא עתירה זו וכן נתבקשו לפעול בהתאם להלכה הקיימת ולקצוב לאלתר לוח זמנים למימוש ההריסה.

50. אך עד מהרה התברר כי כגודל הציפייה כך גודל האכזבה. המשיבים לא נקטו בפעולות אכיפה כלשהם כנגד טירת הענק או כנגד עשרות בתי הפאר שנבנו שלא כחוק בשטחי המאחזים ואף לא מצאו לנכון להשיב לפנייתה של העותרת 1.

51. מידע שהגיע לעותרים העלה, כי עשרות הפקחים החדשים שהצטרפו לשורות יחידת הפיקוח של המינהל האזרחי קיבלו הנחיות לפעול אך ורק כנגד בנייה ללא היתר בתחומי ההתיישבות היהודית ביהודה ושומרון ולהתעלם מהבנייה הבלתי חוקית במגזר הפלסטיני בתחומי גזרתם.

52. פקחי המינהל האזרחי קיבלו הוראות לסייר ביהודה ושומרון ולנסות לאתר כל בדל בנייה יהודית **גם אם הוצא לה בעבר היתר בנייה כחוק**. פקחי המינהל החלו להחרים כלי עבודה ולפעול להריסת התחלות הבנייה, **בעוד טירות ענק, כמו הטירה נשוא עתירה זו, ממשיכות להיבנות להן ברחבי יהודה ושומרון ללא היתר ובאין מפריע וניצבות כעדות אילמת לאכיפה המפלה, הבלתי שוויונית והבלתי סבירה של חוקי התכנון והבנייה ביהודה ושומרון.**

53. כך בעוד עבירות בנסיבות אלה ומשלא נתקבל כל מענה ענייני לפניית העותרת 1, לא נותרה בידי העותרים ברירה אלא לשוב ולפנות לבית המשפט הנכבד בגדרי עתירה זו.

### ג. הטיעון המשפטי

54. העותרים יטענו כי העובדות הכלולות בעתירה זו מצביעות על פגיעה חמורה בשלטון החוק ועל התנהלות בלתי סבירה, מפלה ובלתי שוויונית של המשיבים. העותרים יטענו כי העובדה שהמשיבים אינם פועלים למימוש צו הפסקת העבודה שהוצא ביחס לטירה ולהריסת הטיירה בפועל ואף נמנעים מלקצוב לוח זמנים לביצוע ההריסה – מעידה על התפרקות מוחלטת מחובת המשיבים לפעול לאכיפת חוקי התכנון והבנייה בקרב האוכלוסייה הפלסטינית ביהודה ושומרון.

55. כפי שהובהר לעיל מדובר בטירת ענק, הנבנית ע"י תושב זר, בהשקעה של מיליוני דולרים, בשטח הנתון לשליטה אזרחית ישראלית מלאה, ללא היתרי בנייה ובניגוד לחוק. שריף, הקבלן הראשי והאחראי על הבנייה במקום, אף הציג בפני העותר 2 וצוות צילום של ערוץ 10 בראשות העיתונאי מיקי רוזנטל, מסמך הנחזה להיות היתר בנייה, שהוצא ע"י הרשות הפלסטינית.

56. בבניית הטיירה מעורבים אפוא גורמים זרים תוך מעורבות פעילה של הרשות הפלסטינית. עובדות מוצהרות אלה מוסיפות על המאפיינים החמורים ממילא, הנלווים לבניית טירת הענק במקום. הון העתק המושקע בבניית הטיירה מצביע אף הוא, לכשעצמו, על גורמים אינטרסנטיים זרים ובעלי הון, המעוניינים לקנות אחיזה במקום ומוכנים להשקיע סכומי עתק לשם כך.

57. העותרת 1 התריעה בפני המשיבים על בניית הטיירה כבר בשלבי הבנייה הראשוניים ביותר, אך המשיבים לא עשו דבר. רק בעקבות הגשת עתירה בה הופיעה תמונה הטיירה בשלביה הראשונים, ניאותו המשיבים לפתוח תיק בב"ח כנגד המבנה ולהוציא צו הפסקת עבודה.

58. חרף הוצאת צו הפסקת העבודה לא נקטו המשיבים בפעולה ממשית כלשהי לאכיפת הצו שהוצא והבנייה במקום נמשכת באין מפריע. למותר לציין, שעבודות הבנייה בטירת הענק נצפות למרחוק.

59. המשיבים נמנעו מלנקוט פעולות אכיפה ממשיות כנגד הטיירה ו/או כנגד עברייני הבנייה במקום חרף המאפיינים החמורים שפורטו לעיל ולמרות שעפ"י סדרי העדיפויות שהוצהרו ע"י המשיבים לביהמ"ש, היה על המשיבים להציב בראש סדרי העדיפויות את פעולות ההריסה כנגד הטיירה, שנמצאת בשלבי בנייה וטרם לשלב האכלוס.

60. כיצד ניתן להתיימר לאכוף את החוק ביהודה ושומרון כאשר טירת ענק מעין זו, הנבנית בצמוד להתיישבות היהודית בגוש עציון, ע"י תושב זר, בהשקעה של מיליוני דולרים

**ובתמיכת הרשות הפלסטינית, הולכת ומוקמת מול עיני פקחי המינהל, שאינם עושים דבר בניסיון למנוע את המשך הבנייה.**

61. מחדל המשיבים מלאכוף את צו הפסקת העבודה שהוצא כנגד העבודות במקום חרף תוספת כוח האדם המשמעותית, שהצטרפה לשורות יחידת הפיקוח, אינו יכול להיות מוסבר בשיקולים עניינים והוא מעיד על התפרקות מוחלטת ובלתי סבירה מחובת המשיבים לאכוף את החוק.

62. היות והטירה נבנית שלא כחוק, הרי שמבלי לגרוע מחובת המשיבים להרוס את הטירה היה על המשיבים לכל הפחות לקצוב לוח זמנים להריסת הטירה לאור **ההלכה החדשה**, שיצאה מלפני בית המשפט הנכבד, במסגרתה נקבע כי במקום בו רשויות האכיפה ברחבי יהודה ושומרון אינם חולקים על כך שמתבצעת בנייה בניגוד לחוק וללא היתרים כדין, הרי שכחלק מחובתם היסודית לאכוף את החוק במרחב עליו הם אמונים, עליהם לפעול להריסת המבנים הבלתי חוקיים **ולכל הפחות לקצוב לוח זמנים למימוש ההריסה**.

63. כך במקרה שנדון לאחרונה במסגרת בג"ץ 9051/05 **שלום עכשיו ואח' נגד שר הבטחון ואח'**, המשיבים הכירו בחובתם לפעול להריסת בנייה בלתי חוקית, אך ביקשו להותיר לשיקול דעתם את שאלת העיתוי לאור טענת "סדרי העדיפויות".

64. בית המשפט הנכבד דחה את עמדת המשיבים וקבע ברורות בהחלטת כב' השופטים, הנשיאה בייניש, השופט רובינשטיין והשופט דנציגר, כי:

**"בנסיבות אלה, הרי היה על המדינה - בהתאם לעמדתה שלה - לממש את הצווים נשוא העתירה או לכל הפחות לקצוב לוח זמנים למימושם, כחלק מחובתה היסודית לקיום החוק ואכיפתו".**

65. מבחינה אופרטיבית נקבע בהחלטה כי מן הדין היה להוציא צו מוחלט בעתירה, אולם לפני משורת הדין הורה בית המשפט הנכבד למשיבים להגיש תוך ארבעה חודשים לוח זמנים להשלמת הליכי מימוש צווי ההריסה שהוצאו.

66. במקרה נוסף שנדון לאחרונה במסגרת בג"ץ 8255/08 **עלי מחמד עיסא מוסא ואח' נגד שר הבטחון ואח'**, חזר בית המשפט הנכבד על ההלכה, שנקבעה במסגרת בג"ץ 9051/05, דחה את טענת "סדרי העדיפויות" שהועלתה ע"י המשיבים וקבע כי:

**"בתגובה המקדמית של המשיבים 1 עד 4 לעתירה נאמר בזו הלשון: "המשיבים אינם חולקים על כך שהמאחז [דרך האבות] הוא בלתי מורשה, ונגד המבנים המצויים בו מתנהלים הליכי פיקוח ואכיפה, ובכלל זה הוצאו צווים סופיים להפסקת עבודה ולהריסה"... נוכח האמור, לא נוכל להסתפק בתגובה מעורפלת בדבר ביצוע צווי ההריסה במועד לא מוגדר, שייקבע עפ"י "סדרי עדיפויות" שטיבו לא הובהר. לפיכך, מתבקשים המשיבים להציג בפנינו, בתוך 90 ימים, מסגרת זמנים ברורה לעניין ביצוע הצווים, ובעקבות כך נקבע כיצד יימשך הטיפול בעתירה."**

67. כך גם במסגרת עתירה דומה לעתירה זו, שהוגשה ע"י העותרת 1, בג"ץ 5377/09 רגבים ואח' נגד שר הבטחון ואח', נדחתה טענת "סדרי העדיפויות" שהועלתה ע"י המשיבים ונקבע כי:

"מעמדתה של המדינה כפי שהוצגה לבית המשפט בתגובותיה לעתירה ובדיון בפנינו עולה בבירור כי המבנים נשוא העתירה נבנו שלא כדין, כמו גם עשרות מבנים נוספים מעבר לכך, לגביהם מתקיימים הליכי פיקוח ולגבי חלק מהם תלויים ועומדים צווי הריסה. בנסיבות אלה ובהתאם לעמדתה של המדינה, עליה לממש את הצווים הקיימים ולקצוב לוח זמנים למימושם של הצווים האחרים במסגרת חובתה היסודית לקיום החוק ואכיפתו (בג"ץ 9051/05 תנועת שלום עכשיו נ' שר הבטחון (לא פורסמה, 12.7.09). שקלנו הוצאת צו על תנאי בעתירה, ואולם בסופו של דבר, נוכח ההסברים שהוצגו בפנינו, החלטנו להימנע מהוצאת הצו ולהורות למשיבה לפעול למימוש הצווים שהוציאה ולקבוע לוח זמנים למימוש הליכי הפיקוח לגבי המבנים הלא חוקיים האחרים, כפי שפורטו בתגובת המדינה. המדינה תגיש תוך 45 ימים ממועד פרסום החלטה זו הודעת עדכון ובה תפרט את הפעולות הננקטות למימוש הליכי הפיקוח בהתייחס למבנים הבלתי חוקיים שפורטו בתגובת המשיבה וכן התייחסות באשר למימוש הצווים ביחס למבנים הבלתי חוקיים".

68. הנה כי כן, ההלכה העדכנית, הברורה והמחייבת, שיצאה מלפני בית המשפט הנכבד קובעת כי המשיבים אינם יכולים עוד "להסתתר" תחת טענת "סדרי העדיפויות" ובמקום בו אין מחלוקת על כך שהבנייה בוצעה בניגוד לחוק וללא היתרים כדין על המשיבים לפעול להריסת המבנים ולכל הפחות לקצוב לוח זמנים למימוש ההריסה.

69. חרף הלכה ברורה זו נמנעו המשיבים מלקצוב לוח זמנים להריסת הטיירה ואף לא מצאו לנכון להגיב לפניית העותרת בעניין זה.

70. מבלי לגרוע מכך, יטענו העותרים כי טענת סדרי העדיפויות, לכשעצמה, אינה יכולה עוד לעמוד למשיבים עם גיוסם של עשרות פקחים חדשים לשורות יחידת הפיקוח של המינהל.

71. העותרים יטענו כי ההנחיות שניתנו לפקחי המינהל האזרחי, להתמקד בבנייה בלתי חוקית במגזר היהודי בלבד, מצביעות על מדיניות אכיפה מפלה, בלתי שוויונית, בלתי סבירה ובלתי חוקית כלפי האוכלוסייה היהודית ביהודה ושומרון.

72. העותרים יטענו כי על הריבון ביהודה ושומרון לאכוף את חוקי התכנון והבנייה בצורה שוויונית כנגד האוכלוסייה באזור וכי החלטה לאכוף את חוקי התכנון והבנייה על בסיס לאומי אינה סבירה, פוגעת בזכות היסוד לשוויון ודינה להתבטל.

73. העותרים יוסיפו ויטענו כי הדברים מקבלים משנה תוקף לאור החלטת הקבינט מיום 26.11.09 במסגרתה הותלו אישורי הבנייה שהוצאו כחוק ביחס למבנים בשטחי יהודה ושומרון למשך תקופה של 10 חודשים. העותרים יטענו כי אין זה סביר לאכוף את חוקי התכנון והבנייה בתקיפות ובאינטנסיביות כלפי בנייה קלה, הנבנית עפ"י היתרים שהוצאו כחוק והותלה תקופתם בהחלטה של רגע, ובמקביל לאפשר בנייה של טירת ענק אשר נבנית במימון המגיע ממדינת אויב, תוך רמיסת שלטון החוק ברגל גסה והתעלמות מופגנת מצו הפסקת העבודה.

74. העותרים יטענו כי העובדות המפורטות לעיל מצביעות על התפרקות מודעת ומכוונת מחובת המשיבים לפעול לאכיפת חוקי התכנון והבניה כלפי המגזר הפלסטיני ביהודה ושומרון. התפרקות מוחלטת זו עולה גם מדו"חות המינהל האזרחי עצמו שמהווים גם **הודאת בעל דין** ביחס לכך שהמשיבים נוקטים מדיניות מפלה במודע ביחס לאכיפת חוקי התכנון והבניה ביהודה ושומרון ואינם פועלים עפ"י סדרי העדיפויות, שהתוו על ידם.
75. העותרים יטענו שמדיניות המשיבים ביחס להיעדר אכיפה ממשית כלפי בנייה בלתי חוקית במגזר הפלסטיני אינה סבירה וכי על המשיבים לפעול לאכיפת חוקי התכנון והבניה במגזר הפלסטיני במקביל לאכיפה הנחרצת של חוקי התכנון והבניה במגזר היהודי.
76. העותרים יוסיפו ויטענו כי החלטה לברור את צווי הפסקת העבודה וההריסה שהוצאו מכוח החוק ולאכופ רק את אלו שהוצאו מכוח החלטת הממשלה להתלות את היתרי הבנייה ולא את אלו שהוצאו בגין אי הוצאת היתרי בנייה מלכתחילה, הינה בלתי סבירה על פניה, מפלה ובלתי שוויונית.
77. העותרים יטענו כי הדברים מקבלים משנה תוקף עקב התעלמות המשיבים מחומרת העבירה ונסיבותיה. העותרים יטענו כי אין זה סביר לנקוט במדיניות המתעלמת לחלוטין מעבירות בנייה בהיקף ובנסיבות כה חמורים כפי שמתואר בעתירה זו ובמקביל לאכופ בנחרצות עבירות תכנון ובנייה כנגד מי שקיבלו היתרי בנייה כחוק ולפתע החליט הריבון, ללא התראה מוקדמת, על התליית היתר הבנייה.
78. העותרים מבקשים להדגיש כי עתירה זו אינה מכוונת לתקוף את חוקיות/סבירות החלטת הממשלה על התליית היתרי הבנייה לאוכלוסייה היהודית ביהודה ושומרון. יתרה מכך, גם לו היו המשיבים נוקטים מדיניות של מתן עדיפות מסוימת לאכיפת חוקי התכנון והבניה במגזר היהודי באופן זמני ומבוקר לאחר ובסמוך לקבלת החלטת הממשלה – גם אז לא הייתה באה עתירה זו לעולם.
79. כפי שהובהר לעיל, לא כך פעלו ופועלים המשיבים. המשיבים נוקטים במדיניות של התעלמות כמעט מוחלטת מעבירות בנייה במגזר הפלסטיני, תהא עבירת הבנייה בעלת מאפיינים חמורים ככל שתהא, ובמקביל מבצעים אכיפה נחרצת כלפי בנייה במגזר היהודי וזאת ללא קשר למאפייני העבירה ונסיבותיה.
80. במקביל נמנעים המשיבים כמעט כליל מלבצע פיקוח על הבנייה הבלתי חוקית במגזר הפלסטיני ולפתוח תיקי בב"ח כנגד מבני פאר בלתי חוקיים וכן נמנעים מלפעול עפ"י הנחיית בית המשפט ואינם מוכנים לנקוב בלוח זמנים, יהא רחוק ככל שיהא, ביחס למימוש פעולות האכיפה כלפי בנייה בלתי חוקית, גם כמדובר ברמיסת חוק מופגנת ובוטה, כבמקרה דנן.
81. לאור השתלשלות העובדות שתוארה לעיל ולאחר שהמשיבים בחרו שלא להגיב לפניית העותרת 1, לא נותרה בידי העותרים כל ברירה אלא לפנות לבית המשפט הנכבד בדרישה שיורה למשיבים לממש את סמכויותיהם על פי חוק ולהורות כמבוקש.
82. כן מופנה בית המשפט לכך שבעקבות הימנעותם של המשיבים מליתן מענה ענייני לפניית החוזרות ונשנות של העותרת 1 ביחס לבנייה הבלתי חוקית בשטחי המאחזים ככלל וביחס

לטירה בפרט, הרי שבהתאם להוראות סעיף 6 לחוק לתיקון סדרי מינהל נשמטת תחת רגלי המשיבים חזקת תקינות המעשה המנהלי **ועליהם מוטל הנטל להוכיח** בפני בית המשפט הנכבד כי הם פעלו ופועלים כדין ובסבירות בכל הקשור לאכיפת חוקי התכנון והבנייה במקום.

#### **ד. הוצאת צו ביניים**

83. העותרים מבקשים מבית המשפט הנכבד להוציא צו ביניים המורה למשיבים למנוע את המשך סיכול צו הפסקת העבודה שהוצא ביחס לטירה (תיק בב"ח 006/09) ובכלל זה למנוע את המשך עבודות הבנייה האינטנסיביות במקום, למנוע את חיבור הטירה לתשתיות חשמל, מים וביוב וכן את אכלוס הטירה.

84. בנוסף יתבקש בית המשפט הנכבד להוציא צו ביניים, המופנה כלפי המשיב 4, חאמד שריף, הקבלן הראשי והאחראי על ביצוע כלל העבודות בטירה, וכן כלפי כל המחזיקים והעוסקים בבניית הטירה, שנמצאת בשלבי בנייה מתקדמים, המורה להם לעצור את המשך פעולות הבנייה במקום, לרבות חיבור הטירה לתשתיות חשמל, מים וביוב וכן אוסר עליהם לאכלס את הטירה.

85. כפי שעולה מהתמונות לעיל, בניית הטירה תסתיים תוך שבועות ספורים והטירה תאוכלס. אכלוס הטירה יקשה על נקיטת פעולות האכיפה ביחס לטירה וכן יביא לשינוי סטאטוס הטירה בהתאם לסדרי העדיפויות, המוצהרים של המשיבים.

86. צו הביניים נועד לשמר את המצב הקיים ולאפשר לבית המשפט לבחון את סבירות המעשה המנהלי בהתאם לסטאטוס הקיים במועד הגשת העתירה. **צו הביניים גם תואם את הצו להפסקת עבודה**, שהוצא ממילא ע"י המשיבים, ומשכך בחינת מאזן הנוחות נוטה במובהק לטובת הוצאת צו הביניים.

87. כן נתבקש בית המשפט להוציא צו ביניים המופנה כלפי המשיב 4 והמחזיקים והעוסקים בבניית הטירה. היות ואין חולק על כך שהטירה נבנית שלא כחוק ממילא לא ייגרם נזק לעברייני הבנייה הפועלים במקום או לשולחיהם ובחינת מאזן הנוחות נוטה במובהק לטובת הוצאת צו הביניים כלפיהם.

88. יצוין כי בעתירות רבות שהוגשו כנגד בנייה בלתי חוקית במגזר היהודי ביהודה ושומרון, **תמכה המדינה בהוצאת צווי ביניים כלפי המשיבים העוסקים בבניה והפועלים מטעמים**.

89. ככל שהמדינה בתגובתה תתנגד להוצאת צו ביניים המופנה כנגד המשיב 4 והפועלים במבנה, תתבקש המדינה להבהיר את מדיניותה ביחס למתן תגובה לבקשות מסוג זה ואת הקריטריונים על פיהם נקבעים עמדות המדינה בעניין זה בתיקים השונים.

**ה. הסעד המבוקש**

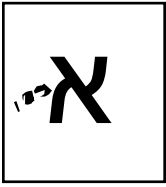
90. על יסוד התשתית העובדתית שהוצגה בפני בית המשפט הנכבד, יתבקש בית המשפט ליתן צו ביניים כמבוקש.
91. כן יתבקש בית המשפט להוציא צו על תנאי כמבוקש ברישא של העתירה, ולאחר קבלת תגובת המשיבים ושמיעת טיעון בעל פה, להופכו למוחלט.
92. בנוסף יתבקש בית המשפט הנכבד לחייב את המשיבים בהוצאות העותרים ובשכר טרחת עורך דין בתוספת מע"מ כחוק.

---

עמיר פישר, עו"ד  
ב"כ העותרים

ירושלים, היום, 28 דצמבר 2009





National Land  
Protection Trust

התנועה לשמירת  
אדמות הלאום

ז' טבת תשס"ח  
16 דצמבר 2007

לכבוד :

שר הביטחון – מר אהוד ברק  
מפקד פקמ"ז – אלוף גדי שמני  
ראש המנה"ז – תא"ל יואב מרדכי  
דובר המנה"ז – סרן צדקי ממן

שלום רב,

הנדון: דרישת לאכיפת החוק במאחז הפלסטינאי שע"י חוסן ושע"י אל-תאדר

- א. פניה זו מבוססת על החוק לתיקון סדרי המנהל (החלטות והנמקות) התשי"ט – 1958.
- ב. בסמוך להתיישבות היהודית הידועה בשם שדה בועז באזור היישוב נווה דניאל שבגוש עציון מצויים מאחזים בלתי חוקיים שלמים של פלסטינאים, מאחזים המכונים גבעת הבבחים וחירבת אל-קציר - מצ"ב תצ"א ועליה סימון המאחזים הבלתי חוקיים.
- ג. אין מדובר במבנה בודד ומוסתר כי אם במאחז שלם, ישוב של ממש, שנבנה לאור יום מתחת לאפן של רשויות אכיפת החוק באזור, לא ביום ולא ביומים אלא בתהליך מתריס ומתמשך שהתפרש על פני שנים מספר.
- ד. כפי שניתן לראות מתצלום האוויר הרי שהפרת החוק הבוטה והחצופה נמשכת ואף הולכת ומתגברת בימים אלו ממש ואין פוצה פה ומצפצף.
- ה. מדובר אם כן בהפרת חוק במימדים קולוסאליים שנמשכה ונמשכת כל העת בלא שמערכות האכיפה, עליהן אתם אמונים, יעשו ולו משהו בכדי למנוע זאת ובכדי להשיב לשלטון החוק את כבודו האבוד.
- ו. חומרתה של הבניה הבלתי חוקית נשוא פנייתי זו אינה מסתיימת בנוק הנגרם לשלטון החוק ולאמון הציבור ברשויות השלטון. תומרה ייתרה נודעת למאחזים דנן בשל היותם על ציר ראשי שנוסעים בו מדי יום ישראלים רבים ואשר לא פעם (בלשון המעטה) אירעו מקרי פח"ע ובכללם זריקות אבנים, בקבוקי תבערה ואף ירי מהאזור.
- ז. זאת ועוד, מהשוואת תצלום האוויר לנתוני רשויות התכנון והפיקוח עולה בברור כי לגבי רבים מן המבנים כלל לא הוחל בהליכי אכיפה וכלל לא נפתחו תיקים, עובדה המורה על



National Land  
Protection Trust

התנועה לשמירת  
אדמות הלאום

- כך שהרשויות מתנערות לחלוטין מחובתן לאכוף את חוקי התכנון והבניה באזור ולמעשה נואשו זה מכבר מכל ניסיון להשיב את הסדר על כנו.
- ח. מן הנתונים מצטיירת תמונה עגומה על מצב שלטון החוק באזור, תמונה חמורה שבשום אופן אין להשלים עימה.
- ט. לאור האמור, אבקשכם להפעיל את סמכותכם הנתונה לכם על פי דין ולהורות, איש איש בתחומו, על פינוי המאחז באופן מידי ועל הריסת כלל המבנים שנבנו בו בניגוד לדין.
- י. בנוסף וכצעד ראשון שיש בו בכדי ללמד על כוונותיכם, אבקשכם להורות על נקיטת הליכי הפיקוח הנדרשים, לרבות ניתוק תשתיות מים וחשמל, וכן על נקיטת הליכים פליליים כנגד עברייני הבניה.
- יא. דרישה זו מקבלת משנה תוקף בימים אלו בהם נשמעים דיבורים בדבר כוונות כביכול לפנות ישובים ושכונות יהודיות באזור. ברור כי לא יהיה זה סביר לעשות כן שעה שעשרות אלפי מבנים לא חוקיים במגזר הערבי (בשטחי C כמובן) כלל אינם מטופלים במסגרת הליכי הפיקוח.
- יב. תשומת לבכם להוראת סעי' 2(א) לחוק הנ"ל הקובע תקופה שלא תעלה על 45 יום לתשובתכם.

בכבוד רב,

יאיר בן-דוד

רכז יו"ש

התנועה לשמירת אדמות הלאום

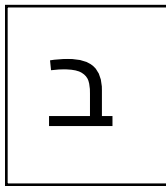
ת.ד. 22 אלון שבות, גוש עציון 90433

פלאי : 0525456020

[yairbd@gmail.com](mailto:yairbd@gmail.com)

מאחז פלסטינאי - גבעת הבבחים וחירבת אל קציר





בראונר, גלפרין, פישר - משרד עורכי דין  
Brauner, Galperin, Fisher – Law office

Fisher Amir, Adv, L.L.M  
Galperin Felix, Adv, L.L.M  
Brauner Roei, Adv, L.L.B

פישר עמיר, עו"ד  
גלפרין פליקס, עו"ד  
בראונר רועי, עו"ד

י"ח כסלו תשס"ט, 15 דצמבר 2008

לכבוד	לכבוד	לכבוד	לכבוד
מר אחוד ברק	אלוף גדי שמני	תא"ל יואב מרדכי	סרן צדקי ממן
שר הביטחון	אלוף פקמ"ז	ראש המנהל האזרחי	דובר המינהל האזרחי
<u>בפקס: 03-6976218</u>	<u>בפקס: 02-5305741</u>	<u>בפקס: 02-9977341</u>	<u>בפקס: 02-9977341</u>

נכבדיי,

**הנדון: דרישה לאכיפת החוק במאחז הפלסטינאי שע"י חוסן ואל-חאדר**  
סימוכין: מכתב התנועה לשמירת אדמות הלאום מיום 16.12.07

בשם מרשתי, התנועה לשמירת אדמות הלאום, אני מתכבד לפנות אליכם כדלקמן:

1. ביום 16.12.07 פנתה אליכם מרשתי בדרישה לאכיפת החוק במאחז הבלתי חוקי שע"י חוסן ואל-חאדר אשר נמצא בסמיכות ליישוב שדה בועז.

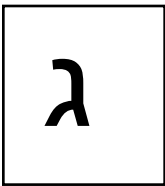
**מכתב מרשתי מיום 16.12.07, מצ"ב למכתבי זה לנוחיותכם.**

2. חרף חשיבות ודחיפות העניין כמפורט בפניית מרשתי ולמרות הוראות סעיף 2 לחוק תיקון סדרי המינהל (החלטות והנמקות) תשי"ט-1958 אשר מחייב מתן תשובה תוך 45 יום לכל המאוחר, לא נתקבלה עד היום כל תגובה לפניית מרשתי.

3. בהיעדר תגובה הולמת לגופו של עניין תוך 7 ימים ממועד קבלת מכתבי זה, אראה במכתבי משום מיצוי ההליכים טרם פניה בעתירה לבג"צ.

בכבוד רב,

עמיר פישר, עו"ד



בית המשפט העליון

בג"ץ 11113/08

ועה לשמירת אדמות נ. שר הבטחון, מר אהוד ברק  
תאריך הגשה: 30/12/08

**בבית המשפט העליון**  
**בשבתו כבית משפט גבוה לצדק**

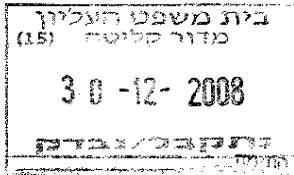
1. התנועה לשמירת אדמות הלאום, ע.ר. 580460319

2. יאיר בן דוד, ת.ז. 034497172

ע"י ב"כ עוה"ד עמיר פישר,

מרח' המלך ג'ורג' 33 ירושלים 94261

טל: 6223676; פקס: 6223052



**העותרים**

**ג ד**

1. שר הבטחון, מר אהוד ברק

2. מפקד פיקוד מרכז, אלוף גדי שמני

3. ראש המינהל האזרחי, תא"ל יואב מרדכי

4. דובר המינהל האזרחי, סגן צידקי ממן

כולם באמצעות פרקליטות המדינה, משרד המשפטים

רח' צאלח א-דין 29, ירושלים 91010

**המשיבים**

**עתירה למתן צו על תנאי וצו ביניים**

זוהי עתירה למתן צו על תנאי לפיה יתבקש בית המשפט הנכבד להורות למשיבים 1-4 לנמק מדוע אינם נוקטים בכל הפעולות הנדרשות לשם הוצאה ומימוש של צווי הריסה ביחס לכל המבנים, הבלתי חוקיים, הקיימים בשטחי המאחזים הבלתי חוקיים, הידועים בשם גבעת הבבאים וחירבת אל-קציר ומצויים בסמיכות ליישוב היהודי שדה בועז.

זוהי גם עתירה למתן צו ביניים במסגרתה יתבקש בית המשפט הנכבד להורות למשיבים לנקוט מיידית וללא דיחוי בכל הפעולות הנדרשות כדי למנוע את אכלוסם של המבנים בשטחי המאחז אשר מצויים בשלבי בנייה, כפי שיפורט להלן. כן יתבקש בית המשפט בגדרי צו הביניים למנוע את חיבור המבנים לחשמל, מים וביוב ואם חוברו לנתקם.

**ואלה נימוקי העתירה:**

**א. הצדדים לעתירה**

1. עותרת מסי' 1 הינה תנועה א-פוליטית, אשר כשמה, שמה לה למטרה לפעול לשמירה על אדמות ונכסי הלאום, למנוע השתלטות בלתי חוקית של גורמים שונים על משאבי הקרקע הלאומיים, ולבקר את פעולות הרשויות המנהליות בטיפולן בנושא כך שיפעלו בהתאם לכללי מנהל תקין.

2. עותר 2 משמש בתפקיד מנהל העותרת 1 ומתוקף תפקידו סייר וצילם את האתרים אליהם מתייחסת עתירה זו. יובהר כי סיוריו של העותר מס' 2 באתרים לשם איסוף החומר העובדתי הכלול בעתירה זו היו כרוכים בסיכון רב עקב המצב הגיאופוליטי-בטחוני השורר באזור ומשכך אין ביכולתם של העותרים לברר במדויק את זהותם הספציפית של עברייני הבנייה באתרים נשוא העתירה.
3. משיב מס' 1 הינו שר הביטחון של מדינת ישראל אשר מופקד בין השאר על המנהל האזרחי בגדה ועל פי האמור בדו"ח ששון בידו הסמכות לעכב או להורות על ביצוע צווי הריסה שהוצאו כחוק כנגד מבנים בלתי חוקיים.
4. משיב מס' 2 הינו מפקד כוחות צה"ל ביו"ש ובידו מצויות כל סמכויות הניהול והחקיקה באזור.
5. משיב מס' 3 הינו ראש המינהל האזרחי אשר לו אצל המשיב מס' 2 את סמכויות הניהול של החיים האזרחיים ביו"ש. בין היתר אמון המשיב מס' 3 על אכיפת חוקי התכנון והבנייה החלים באזור.
6. משיב מס' 4 הינו דובר המנהל האזרחי ובאמצעותו נמסרו התגובות לפניית העותרת בעניינים נשואי עתירה זו.

## ב. העובדות

7. בסמוך להתיישבות היהודית הידועה בשם שדה בועז באזור היישוב נווה דניאל שבגוש עציון מצויים שני מאחזים בלתי חוקיים המכונים גבעת הבבחים וחירבת אל-קציר (להלן: **המאחזים**). המאחזים מצויים בתוך שטחי C, שנמצאים בשליטה ישראלית, אזרחית וביטחונית, מלאה.
8. להלן תצ"א עליה מסומנים המאחזים הבלתי חוקיים בעיגול שחור.



9. יובהר כי אין מדובר במבנים בודדים ומוסותרים כי אם במאחזים שלמים, ההולכים ונבנים לאור היום ובניגוד לחוק מתחת לאפן של המשיבים, האמונים על אכיפת החוק באזור.

10. כך בתהליך מתריס ומתמשך, נבנים במקום, בניגוד לחוק, בתי מידות אשר לא היו מביישים את מיטב שכונות היוקרה בארץ ובעולם.

11. להלן מקבץ בתי פאר רחבי ידיים אשר נמצאים בשלבי בנייה מתקדמים (להלן גם: "המבנים"), כפי שצולמו ביום 18.12.08 ע"י העותרת בשטח המאחזים :

**מבנה מס' 1** (נ.צ 213916 - 623973)



**מבנה מס' 2** (נ.צ 213943 - 623954)





מבנה מס' 3 (נ.צ. 213994 – 624123)



מבנה מס' 3 בזווית צילום נוספת



מבנה מס' 4 (נ.צ. 213919 - 623898)



**מבנה מס' 5 (נ.צ. 213859 - 623870)**



12. להקלת ההתמצאות, להלן תצלום אוויר עליו מסומנים וממוספרים המבנים. הצומת המופיעה בצידה הימני של התמונה מחברת בין כביש 60 (ירושלים – ב"ש) וכביש 375 (בית"ר – צור הדסה – בית שמש) ונמצאת מטרים ספורים לפני מחסום כביש המנהרות:



13. בתי המידות, המצולמים לעיל, הינם אך טיפה בים של בנייה מסיבית המתבצעת בימים אלה בשטחי המאחזים. הליכי הבנייה הבלתי חוקיים מתקדמים להם באין מפריע ומבלי שרשויות האכיפה נוקטות בצעדים ממשיים למנוע את הפרת החוק הקולוסאלית המתבצעת לנגד עיניהן.

14. יתרה מכך, לפי הנתונים הקיימים בידי העותרים – ביחס לכל אחד מבתי המידות, המפורטים לעיל, לא נקטו המשיבים בצעדי אכיפה כלשהם ובכלל זה נמנעו מלנקוט אפילו מראית עין של אכיפה באמצעות פתיחת תיקים והוצאת צווי הפסקת עבודה וצווי הריסה למבנים.

15. ביום 16.12.07 פנתה העותרת 1 באמצעות העותר 2 למשיבים בדרישה להשתמש בסמכותם על פי חוק ולנקוט בפעולות אכיפה מיידיות נגד הבנייה הבלתי חוקית בשטחי המאחזים. למכתבה של העותרת צורף תצלום אויר עליו סומנו מתחמי הבניה הבלתי חוקית בשטח המאחזים.

#### **מכתב העותרת 1 מיום 16.12.07, מצורף כנספח א'**

16. במכתבה ציינה העותרת כי פנייתה מבוססת על החוק לתיקון סדרי מינהל (החלטות והנמקות) תשי"ט – 1958 (להלן: "החוק לתיקון סדרי מינהל") המחייב מתן מענה לא יאוחר מ 45 יום ממועד הפנייה.

17. חרף חשיבות ודחיפות העניין וחרף הוראותיו הברורות של החוק לתיקון סדרי מינהל, אף לא אחד מן המשיבים מצא לנכון ליתן מענה לפניית העותרת.

18. משחלפה שנה מבלי שנתקבלה תגובת המשיבים, פנתה שוב העותרת ביום 15.12.08 בדרישה לקבלת מענה ענייני. במכתבה ציינה העותרת כי במידה ולא תתקבל תגובה הולמת לגופו של עניין תראה בכך העותרת משום מיצוי הליכים טרם פניה לבית המשפט הנכבד בשבתו כבג"ץ.

#### **מכתב העותרת 1 מיום 15.12.08, מצורף כנספח ב'**

19. משלא נתקבלה כל תגובה עניינית או אחרת גם למכתב זה, לא נותרה בידי העותרים כל ברירה אלא לפנות לבית המשפט הנכבד בעתירה זו.

### **ג. הטיעון המשפטי**

20. העובדות המפורטות בעתירה זו מצביעות על מצב בלתי נסבל לפיו שלטון החוק נרמס ברגל גסה כאשר עשרות מבנים ובהם וילות מפוארות בקנה מידה חסר תקדים נבנות בניגוד לחוק וללא הפרעה ממשית מצד המשיבים, מי שאמונים על שלטון החוק באזור.

21. זאת ועוד, מהשוואת תצלום האוויר לנתוני רשויות התכנון והפיקוח עולה בברור כי לגבי רבים מן המבנים הלא חוקיים שנבנו בשטחי המאחזים כלל לא הוחל בהליכי אכיפה וכלל לא נפתחו תיקים, עובדה המורה על כך שהרשויות מתנערות לחלוטין מחובתן לאכוף את חוקי התכנון והבניה בשטחי המאחזים.

22. מן הנתונים מצטיירת תמונה עגומה על מצב שלטון החוק באזור, תמונה חמורה שבשום אופן אין להשלים עימה. רשויות האכיפה, הלכה למעשה, נוקטים במדיניות ברורה ומוצהרת של אי אכיפת חוקי התכנון והבניה. מדיניות זו נקלטה היטב בקרב תושבי המאחזים ואלו אינם נרתעים עוד מלהשקיע מיליוני דולרים בבניית וילות ענק ובתי פאר, שנראים כלקוחים מהאגדות.

23. בית משפט נכבד זה עמד לא אחת על חובתן של הרשויות למלא את חובתן החוקית:

”ועדיין לא דיברנו - ויכולנו להוסיף ולדבר ארוכות - על המכה האנושה שמחדלי-אכיפה עלולים להביא על עצם קיומו של שלטון החוק. חוק שהרשויות אינן עושות לאכיפתו כהלכתו, יפה היה לו שלא נחקק משנחקק. חוק שאינו נאכף מוטב לו שלא ייחקק, משייחקק ולא ייאכף. חוקים לא נועדו לצדיקים גמורים. ומי שאינו צדיק גמור, אל נביאנו לידי ניסיון שמא יחטא. חוק המבזזה בשער בת-רבים יביא לרפיון גם מעבר לתחומיו, ובית-המשפט לא ישלים עם תופעה זו”

[בגצ 53 / 96 תשלובת ח. אלוני בע"מ נ' שר התעשייה והמסחר נב (2) 1, עמוד 12-13]

24. העותרים מודעים למרחב התמרון שבית המשפט הנכבד מעניק לרשויות האכיפה במילוי תפקידם. אולם, גם "מרחב תמרון" אינו מקנה לרשויות מרחב בלתי מוגבל למלא את חובתן:

”ההימנעות מלממש ולהגשים חוק קיים ומחייב, אינה מדיניות ואינה יכולה להיות מדיניות, מכל בחינה שהיא; הא רק גורמת לדימורליזציה ביחסי השלטון והאזרח, וגוררת אחריה פריקת עול של כל חוקי המדינה”

[בגצ 295 / 65 הלל אופנהימר, ו-7 אח' נ' שר הפנים והבריאות כ (1) 309, עמוד 32]

25. טענתם של המשיבים, במקרים בהם מצאו לנכון ליתן מענה ענייני לפניית העותרת (שלא כמו במקרה דנן), לפיה פעולות האכיפה כנגד הבנייה הבלתי חוקית בשטחי הגדה נבחנות לאור "סדרי העדיפויות ומכלול השיקולים הצרכים לעניין" יכולה הייתה (אולי) להישמע לו היה מדובר אך בשאלה של תזמון ביצוע פעולות האכיפה.

26. היות ולא ניתן לחלוק על כך שהריסת המבנים הבלתי חוקיים בשטח המאחזים בטלה בשישים ביחס לקצב הבנייה החדשה הרי שמדובר הלכה למעשה בטענת שווא שנועדה לחפות על החלטה מודעת שלא לאכוף את חוקי הבנייה במאחזים כשבמקביל מבוצעות

לעיתים רחוקות פעולות אכיפה זניחות ומקריות שנועדו לשמש כעלה תאנה למדיניות ברורה זו.

27. העדות הברורה ביותר למדיניות אי האכיפה הברורה והמוצהרת הינה מבני הפאר שצילומיהם כלולים בעתירה זו. העובדה שתושבי המאחזים משקיעים הון עתק בבניית המבנים מצביעה כי ברור ומחוור להם מעבר לכל ספק נראה לעין כי לא צפויה למבנים כל סכנה וכי רשויות האכיפה לא יאכפו את החוק כנגדם. למותר לציין שהנחה זו לא נוצרה יש מאין אלא נובעת מניסיון רב שנים במהלכו נוכחו תושבי המאחזים לגלות כי גורמי האכיפה מנעו מלנקוט בפעולות אכיפה ממשיות כנגדם, גם כאשר מדובר בבנייה בלתי חוקית, המנקרת את העין.

28. בימים אלו הונח בפני שולחן הממשלה דו"ח ועדת גולדברג שעניינו ניתוח תופעת הבנייה הבלתי חוקית של האוכלוסייה הבדווית בנגב והצעת מתווה לפתרון המצב שנוצר.

29. הגם שהעותרים מודעים היטב לכך שדו"ח ועדת גולדברג עוסק במרחב גאוגרפי שונה עליו חלה מערכת חוקים שונה, קיימת זהות ברורה בין מאפייני ותוצאות מדיניות אי האכיפה שנדונה בדו"ח ועדת גולדברג ובין מאפייני ותוצאות מדיניות אי האכיפה הנוהגת בשטחי המאחזים, כמו גם ביתר שטחי הגדה, הנתונים תחת שליטה ישראלית.

30. כך נכתב בדו"ח ועדת גולדברג:

**"ניתן לומר נוכח המציאות כי אכיפת החוק נכשלה וכיום אין עוד אפשרות מעשית לממש את כל צווי ההריסה ולהרוס כל בנייה בלתי חוקית. איום ההריסה אינו מרתיע עוד את התושבים מפני בניה בלתי חוקית"**  
(סע' 69, עמ' 27 לדו"ח ועדת גולדברג – מתוך אתר משרד הבינוי והשיכון).

וכן:

**"הנתונים בדבר הכמות העצומה של מבנים בלתי חוקיים שנבנו על ידי הבדווים מלמדת, כי אכיפת החוק היא רנדומלית וכמעט אינה קיימת. לא שמענו, כי במקרים בהם נאכף החוק, היה הדבר תוצאה של מדיניות קבועה כלשהי. אכן הפער בין החוק הכתוב לבין מידת הגשמתו במציאות הוא תופעה רבת פנים ומורכבת. אולם בענייננו אין מדובר בפער, כי אם בתהום. ניתן לומר כי מדיניות אי האכיפה התגבשה כדי דפוס קבוע משך כל השנים. זהו מצב שבו נוכח הפרות גלויות חוזרות ונשנות של החוק על ידי הציבור, הרשות המבצעת נוקטת מדיניות ברורה ומוגדרת של אי אכיפה, אשר הופכת לדרך התנהגות המקובלת עליה ומתגבשת לכדי מנהג. בקרב הציבור מתגבשת בהדרגה ציפיה שגם בעתיד תמשיך הרשות לנהוג**

**בדרך זו, וכך יחסי הגומלין בין הפרט לרשות מתבססים על דפוס  
התנהגות זה ולא על הקבוע בחוק".**  
(סעי' 135, עמ' 39 לדו"ח ועדת גולדברג)

31. מה שנכון ביחס לבנייה הבלתי חוקית של האוכלוסייה הבדווית בנגב, נכון על אחת כמה וכמה ביחס לבנייה הבלתי חוקית בשטחי הגדה, שהיקפה גדול ומנקר עיניים במידה ניכרת.

32. יתרה מכך, הפער היחסי בין הבניה הבלתי חוקית בשטחי הגדה אל מול צווי ההריסה שמבוצעים בפועל גבוה במידה ניכרת מהפער היחסי בקרב הבנייה הבלתי חוקית ביישובי הפזורה הבדווית. קביעת ועדה ציבורית בראשות שופט ביהמ"ש העליון בדימוס ומבקר המדינה לשעבר, כי העדר האכיפה מקורה במדיניות ברורה ומוגדרת, תקפה שבעתיים ביחס למדיניות אי האכיפה של המשיבים בשטחי הגדה.

33. יצוין כי פניות העותרת לרשויות האכיפה במהלך השנים האחרונות בדרישה לנקוט בצעדי אכיפה נגד הבניה הבלתי חוקית בשטחי הפזורה הבדווית נענו אף הם בטענה כי רשויות האכיפה מבצעות פעולות הריסה בכפוף לסדרי עדיפויות ולנוכח מכלול השיקולים הצרכים לעניין.

34. משנקבע על ידי ועדה ציבורית שמונתה ע"י הממשלה כי תשובה מעין זו נועדה לכסות על "מדיניות ברורה ומוגדרת של אי אכיפה" אין זה סביר בצורה קיצונית להמשיך ולטמון את הראש בחול ולאפשר למשיבים להמשיך במדיניות אי האכיפה הברורה בה הם נוקטים תוך המשך הפרחת סיסמאות ריקות מכול תוכן בדבר "סדרי עדיפויות" ו"שיקולים הצרכים לעניין".

35. יתרה מכך, מדיניות אי האכיפה מביאה בהכרח לפגיעה קשה בזכות לשוויון בפני החוק. המשיבים מנהלים הלכה למעשה מערכת עצמאית, שאינה כפופה לחוקי המדינה, במסגרתה הם מחליטים כנגד מי לממש את צווי הריסה וזאת בהתאם לשיקולים שונים הנובעים מלחצים פוליטיים משתנים ואין להם כל קשר להוראות החוק או לשיקול דעת ענייני.

36. אמור מעתה – לא החוק הוא הריבון בשטחי הגדה המערבית אלא שיקולים פוליטיים משתנים אשר קובעים לשבט או לחסד את גורלו של כל מבנה או מאחז.

37. כך למשל נגד הבניה הבלתי חוקית במאחזים נשוא עתירה זו, לרבות המבנים המצולמים, לא בוצעו פעולות אכיפה משיות חרף העובדה שמדובר בבנייה בלתי חוקית של יישובים שלמים, הממוקמים על צירים ראשיים (כביש 60 וכביש 375), שנוסעים בהם מדי יום

ישראלים רבים ואשר לא פעם (בלשון המעטה) אירעו בהם מקרי פח"ע ובכללם זריקות אבנים, בקבוקי תבערה ואף ירי.

38. הזכות הבסיסית לשוויון בפני החוק שוב אינה קיימת בשטחי הגדה. כך למשל נוקטות רשויות האכיפה בימים אלה, בעיצומו של החורף הגשום, בצעדים להריסת פחונים וקראוונים, המשמשים למגורי משפחות ברוכות ילדים בשטחי הגדה, בעוד בתי הפאר הכלולים בעתירה זו, שטרם אוכלסו, וכן מבני פאר רבים שכמותם - הולכים ונבנים לנגד עיני המשיבים בניגוד לחוק.

39. חוסר השוויון והסבירות של פעולות הרשויות מתעצמים נוכח העובדה שהוילות המפוארות נבנות תוך סיכון בטחוני לחיי הנוסעים בצירים הראשים הסמוכים ותוך קיבעת עובדות בשטח והקמת יישובים חדשים דה-פקטו על מכלול המשמעויות הגיאו פוליטיות הכרוכות בכך.

40. בנייה בלתי חוקית זו, הנמשכת באין מפריע, ניצבת כעדות אילמת וכואבת לשיקול הדעת המוטה פוליטית והבלתי סביר בעליל של רשויות האכיפה.

41. בנסיבות אלה לא נותרה בידי העותרים כל ברירה אלא לפנות לבית המשפט הנכבד בדרישה שיורה למשיבים לממש את סמכויותיהם על פי חוק ולהרוס את המבנים הבלתי חוקיים בשטחי המאחזים.

42. כן מופנה בית המשפט לכך שבעקבות הימנעותם של המשיבים מליתן מענה ענייני לפניית העותרים כנדרש בסעיף 2 לחוק לתיקון סדרי מינהל הרי שבהתאם להוראות סעיף 6 לאותו חוק נשמטת תחת רגלי המשיבים חזקת תקינות המעשה המינהלי ועליהם מוטל הנטל להוכיח בפני בית המשפט הנכבד כי הם פעלו ופועלים כדין ובסבירות בכל הקשור לאכיפת חוקי הבנייה בשטח המאחזים נשוא עתירה זו.

#### **ד. צו ביניים וצו ארעי**

43. העותרים מבקשים מבית המשפט הנכבד להוציא צו ביניים המורה למשיבים לנקוט בכל הפעולות הנדרשות על מנת למנוע את אכלוסם של בתי הפאר הבלתי מאוכלסים, שפרטיהם (לרבות תצלומים, נ.צ וסימון על תצ"א) כלולים בעתירה זו. כן יתבקשו המשיבים למנוע את חיבורם של המבנים לתשתיות חשמל, מים וביוב, ואם חוברו לנתקם, וזאת עד למתן פסק דין סופי בעתירה זו.

44. בנוסף העותרים מבקשים מבית המשפט הנכבד להוציא צו ארעי שתוכנו זהה לצו הביניים, עד לקבלת תגובת המשיבים לבקשה לצו ביניים, ושיעמוד עד להחלטה בבקשה לצו ביניים כמפורט להלן.



45. עתירה זו מתייחסת להוצאה ואכיפה של צווי הריסה ביחס לכלל המבנים שנבנו בניגוד לחוק בשטחי המאחזים כהגדרתם לעיל.
46. כפי שמפורט בחלק העובדתי של העתירה, בימים אלו הולכת ונשלמת בנייתם של חמישה בתי פאר אשר נבנו ללא קבלת היתר בנייה כנדרש ובניגוד לכל דין.
47. מהשוואת תצלום האוויר לנתוני רשויות התכנון והפיקוח הקיימים בידי העותרים עולה ברור כי לגבי כל המבנים הלא חוקיים שפרטיהם מופיעים בעתירה זו לא הוחל כלל בהליכי אכיפה, לא נפתחו תיקים ולא הוצאו צווי הפסקת עבודה וצווי הריסה.
48. עובדה מצערת זו מורה על כך שהרשויות מתנערות לחלוטין מחובתן לאכוף את חוקי התכנון והבניה ביחס לאותם מבנים.
49. כפי שעולה מהתמונות, שלבי הבנייה מתקדמים ביותר וקיים חשש ממשי כי המבנים יאוכלסו בקרוב דבר שיקשה עד מאד לממש את הסעד המבוקש בגדרי עתירה זו ולהרוס את המבנים.
50. היות וברור כי בתי הפאר הללו נבנו בניגוד לחוק לא ייגרם כל נזק למי שבונה את המבנים ולמי שעתיד להתגורר בהם שכן הבנייה והמגורים הינם בגדר התנהגות עבריינית. ברור אם כן שמאזן הנוחות נוטה במובהק לטובת העותרים.
51. הוצאת צו ביניים כמבוקש תביא לחיזוק משמעותי לשלטון החוק בשטחי הגדה המערבית ככל שהדבר נוגע לבנייה הבלתי חוקית במאחזים ובכלל היישובים באזור. הוצאת צו הביניים תרתיע עברייני בנייה נוספים מלהמשיך ולהשקיע מיליוני דולרים בוילות מפוארות הנבנות בניגוד לחוק ותוך התעלמות מוחלטת מרשויות האכיפה האמונות על השלטת הדין באזור.
52. מניסיון העבר עולה כי משמוגשת עתירה מעין זו ממהרים בוני המבנים הלא חוקיים לאכלסם כדי לסכל את האפשרות לממש את צו הביניים. מסיבה זו יתבקש בית המשפט הנכבד להוציא צו ארעי עוד טרם לקבלת תגובת המשיבים שיעמוד בתוקפו עד לקבלת החלטה בבקשה לצו ביניים.
53. לאור עמדת המדינה ביחס לעבירות בנייה בסדרי גודל קטן בהרבה, העותרים סמוכים ובטוחים כי נציגי המשיבים לא יתנגדו למתן צו הביניים (ראה תגובת המדינה בבג"ץ 5023/08 מיום 19.6.2008 – שם טענו המשיבים כי העותרים אינם בעלי הקרקע ואף על פי כן תמכו בהוצאת צווי ביניים למניעת אכלוסם של מגורונים אשר אינם ראויים לשמש אף כמחסן לבתי המידות המצולמים לעיל).

## ה. הסעד המבוקש

54. אשר על כן, יתבקש בית המשפט הנכבד להוציא בדחיפות צו ביניים כמבוקש אשר יורה למשיבים לנקוט בכל הצעדים הנדרשים בכדי למנוע את אכלוס המבנים שפרטיהם כלולים בעתירה זו ואת חיבורם לתשתיות (ואם חוברו – לנתקם) ולהוציא צו ארעי עד למתן ההכרעה בצו הביניים.

55. לאור התשתית העובדתית שהוצגה בפני בית המשפט הנכבד, יתבקש בית המשפט להוציא צו על תנאי כמבוקש ברישא של העתירה, ולאחר קבלת תגובת המשיבים ושמיעת טיעון בעל פה, להופכו למוחלט.

56. בנוסף יתבקש בית המשפט הנכבד לחייב את המשיבים בהוצאות העותרים ובשכר טרחת עורך דין בתוספת מע"מ כחוק.



עמיר פישר, עו"ד  
ב"כ העותרים

ירושלים, היום, 29 דצמבר 2008

בג"ץ 11113/08

**בבית המשפט העליון**  
**בשבתו כבית משפט גבוה לצדק**

1. התנועה לשמירת אדמות הלאום
  2. יאיר בן דוד
- ע"י ב"כ עוה"ד עמיר פישר  
רח' המלך ג'ורג' 33 ירושלים 94261  
טל': 6223676 ; פקס': 6223052

העותרים

נ ג ד

1. שר הביטחון, מר אהוד ברק
  2. מפקד פיקוד מרכז, אלוף גד שמני
  3. ראש המינהל האזרחי, תא"ל יואב מרדכי
  4. דובר המינהל האזרחי, סרן צידקי ממון
- ע"י פרקליטות המדינה,  
משרד המשפטים ירושלים

המשיבים

**תגובה מקדמית מטעם המשיבים לעתירה ולבקשה למתן צו-ביניים**

1. בהתאם להחלטת בית המשפט הנכבד מיום 1.1.09, ובהתאם להארכות המועד שניתנו, מתכבדים המשיבים להגיש תגובה מטעמם.
2. עניינה של העתירה בבקשת העותרים מבית המשפט הנכבד, כי יורה למשיבים לבוא וליתן טעם מדוע לא תינקטנה כל הפעולות לשם הוצאה ומימוש של צווי הריסה ביחס לשני מקבצי בניה בלתי חוקיים בנפת בית לחם – המכונים בפי העותרים "גבעת הכב"חים" ו"חירבת אל קציר". המבנים ממוקמים באדמות הכפרים אל-חאדר ובתיר.
- כסעד ביניים מבקשים העותרים מבית המשפט הנכבד, כי יורה למשיבים לנקוט מיידית וללא דיחוי בכל הפעולות הנדרשות כדי למנוע את אכלוסם של המבנים האמורים, אשר מצויים, לטענתם, בשלבי בנייה.
3. המשיבים יטענו, כי דין העתירה והבקשה לצו-ביניים להידחות על-הסף.

**ראשית**, דין העתירה להידחות מן הטעם שביחס למקבצי הבנייה העומדים במרכזה של העתירה, מתנהלים ממילא הליכי פיקוח ואכיפה, כפי שיפורט להלן. **שנית**, ובהמשך לאמור, דין העתירה והבקשה לצו-ביניים להידחות בשים לב לשיקול הדעת הרחב השמור לרשויות האכיפה בקביעת סדרי עדיפותן באכיפת החוק ויישומו הלכה למעשה.

#### הליכי פיקוח ואכיפה ביחס למבנים העומדים במרכזה של העתירה

4. המתחם המכונה בפי העותרים "גבעת הבב"חיים" הינו ככל הנראה מקבץ מבנים בלתי חוקיים בפאתי הכפר אל חאדר, ואילו המתחם המכונה בפי העותרים "חירבת אל קציר" הינו ככל הנראה מקבץ מבנים בלתי חוקיים באדמות הכפר בתיר ובסמוך לכפר חוסאן.
5. רשויות האזור מנהלות פעילות כוללת ורחבה של אכיפה תכנונית במגזר הפלסטיני, על פי סדרי העדיפויות שהן קובעות, לרבות בכפרים אליהם משתייכים המבנים מושא העתירה. בהמשך הדברים יפורטו הליכי הפיקוח והאכיפה הנוקטים ביחס לבנייה בלתי חוקית בכפרים אלה.

#### הליכי אכיפה ופיקוח בכפר אל חאדר :

6. על פי הנתונים שנמסרו מהיחידה המרכזית לפיקוח, החל משנת 1987 נפתחו הליכי אכיפה ופיקוח ביחס למאה וארבעים מבנים בלתי חוקיים באדמות הכפר אל חאדר. עוד נמסר, כי נכון לעת הזו, תלויים ועומדים הליכי פיקוח במסגרת מאה שלושים ושלושה תיקי בנייה בלתי חוקית, אשר נפתחו ביחס למבנים בלתי חוקיים באדמות הכפר.
- עוד נמסר, כי החל משנת 1988 מומשו על ידי רשויות האזור שלושים ושניים צווי הריסה אשר הוצאו ביחס למבנים בלתי חוקיים באדמות הכפר. בשנת 2008 לבדה מומשו שני צווי הריסה על ידי רשויות האזור. יתר על כן, במהלך השנים מומשו שני צווי הריסה באופן עצמי, ככל הנראה על ידי מחזיקי המבנים ובעקבות פתיחת הליכי פיקוח נגדם. מלשכת היועץ המשפטי לאיו"ש נמסר עוד, כי באשר לשנים עשר צווי הריסה אשר הוצאו ביחס למבנים בלתי חוקיים בכפר תלויות ועומדות אחת עשרה עתירות בפני בית המשפט הגבוה לצדק, אשר במסגרתן הוצא צו ביניים האוסר על הריסת המבנים.
7. מקבץ המבנים הבלתי חוקיים המכונה במסגרת העתירה "גבעת הבב"חיים" נכלל, כאמור, במסגרת נתונים אלה. מלשכת יועמ"ש איו"ש נמסר, כי ביחס לבנייה בלתי חוקית בחלק זה של הכפר נפתחו כעשרים תיקי פיקוח. במהלך שנת 2008 לבדה נפתחו שלושה הליכי אכיפה תכנונית לגבי בנייה בלתי חוקית בחלק זה של הכפר. במהלך השנים מומשו ביחס למבנים בלתי חוקיים בחלק זה של הכפר שני צווי הריסה.

עוד נמסר, כי ביחס לארבעה תיקי בנייה בלתי חוקית נוספים תלויות ועומדות עתירות בפני בית המשפט הגבוה לצדק, אשר במסגרתן הוצא צו ביניים האוסר על הריסת המבנים.

#### הליכי אכיפה ופיקוח בכפר בתיר

8. יצוין, כי באדמות הכפר בתיר ממוקמים המבנים אשר מוזכרים בעתירה באופן פרטני והמכונים בפי העותרים "חירבת אל קציר". על פי הנתונים שנמסרו מהיחידה המרכזית לפיקוח, נפתחו, מאז שנת 1986, הליכי פיקוח ואכיפה ביחס לעשרים ושבעה מבנים בלתי חוקיים באדמות הכפר בתיר. עוד נמסר מלשכת יועמ"ש איו"ש, כי נכון לעת הזו, תלויים ועומדים הליכי פיקוח במסגרת עשרים וארבעה תיקי בנייה בלתי חוקית אשר נפתחו ביחס למבנים בלתי חוקיים בכפר.

עוד נמסר, כי החל משנת 1989 מומשו על ידי רשויות האזור שישה צווי הריסה אשר הוצאו ביחס למבנים בלתי חוקיים באדמות הכפר. כמו כן, במהלך השנים מומשו שני צווי הריסה באופן עצמי, ככל הנראה על ידי מחזיקי המבנים ובעקבות פתיחת הליכי פיקוח נגדם. ביחס לתשעה מבנים בלתי חוקיים באדמות הכפר בתיר, ובהם שניים מארבעת המבנים המוזכרים באופן פרטני, נפתחו הליכי פיקוח ואכיפה במהלך חודש ינואר 2009.

#### הליכי אכיפה ופיקוח בכפר חוסאן

9. גם ביחס לבנייה בלתי חוקית באדמות הכפר חוסאן (אשר גם בסמיכות לו ממוקמים המבנים המכונים בפי העותרים "חירבת אל קציר") מנהלות רשויות האזור פעילות כוללת ורחבה של אכיפה תכנונית. על פי נתוני היחידה המרכזית לפיקוח, מאז שנת 1988 נפתחו הליכי פיקוח ואכיפה ביחס לשמונים מבנים בלתי חוקיים בכפר חוסאן. במהלך שנת 2008 לבדה נפתחו הליכי פיקוח ואכיפה ביחס לשמונה מבנים בלתי חוקיים באדמות הכפר (מתחילת שנת 2009 נפתח תיק בנייה בלתי חוקית אחד). כיום, תלויים ועומדים הליכי אכיפה תכנונית במסגרת שישים ותשעה תיקי בנייה בלתי חוקית אשר נפתחו ביחס למבנים בלתי חוקיים באדמות הכפר.

מלשכת היועץ המשפטי לאיו"ש נמסר, כי החל משנת 1988 מומשו על ידי רשויות האזור שלושים ושניים צווי הריסה אשר הוצאו ביחס למבנים בלתי חוקיים בכפר חוסאן. יתר על כן, במהלך השנים מומשו שבעה צווי הריסה באופן עצמי, ככל הנראה על ידי מחזיקי המבנים ובעקבות פתיחת הליכי פיקוח נגדם. באשר לשלושה צווי הריסה אשר הוצאו ביחס למבנים בלתי חוקיים בכפר תלויות ועומדות עתירות בפני בית המשפט הגבוה לצדק, ובמסגרתן הוצא צו ביניים האוסר על הריסת המבנים.

10. חשוב לציין כי לשלושת הכפרים דגן תוכניות מתאר מאושרות (תוכנית מס' 1618 לכפר אל האדר – פורסמה לתוקף ביום 09.11.93 ; תוכנית מס' 1610 לכפר בתיר – פורסמה לתוקף ביום 18.10.94 ; ותוכנית מס' 1619 לכפר חוסאן – פורסמה לתוקף ביום 06.08.94).

11. למען הסר ספק יצוין, כי ככל שבכפרים נושא העתירה קיימים מבנים בלתי חוקיים אשר ביחס אליהם טרם נפתחו הליכי פיקוח ואכיפה, הרי שאלו ייפתחו בהתאם לשיקול הדעת השמור לרשויות אלה ובהתאם לסדרי העדיפויות שנקבעו ושייקבעו בעתיד על ידי הרשויות לעניין זה.

#### היעדר עילה להתערבות בסדרי העדיפויות בהליכי האכיפה והפיקוח

12. עמדת המשיבים הינה כי דין העתירה להידחות על-הסף בהעדר עילה להתערבות בית המשפט הנכבד בסדרי העדיפויות לאכיפת דיני התכנון והבנייה באזור.

13. למותר לציין, כי עמדתן העקרונית של רשויות התכנון, כפי שהובעה פעמים רבות, הינה כי ככלל יש מקום לאכוף את דיני התכנון והבניה ביחס לכל בנייה בלתי חוקית. בתוך כך, ונוכח כוח האדם והמשאבים המוגבלים העומדים לרשות המשיבים לצורך משימות אכיפת החוק השונות, נאלצות רשויות התכנון והבניה לקבוע סדרי עדיפויות ולוחות זמנים המכתיבים את אופן קיום פעולות האכיפה המבוצעות על ידיהן. בהקשר זה יצוין, כי אמות המידה שלאורן נקבעים סדרי העדיפויות של רשויות התכנון והבניה, נבחנות ומעודכנות על ידיהן מעת לעת בהתאם לשינוי הנסיבות והעתיים.

14. בקווים כלליים, כפי שנמסר מלשכת היועמ"ש לאיו"ש, סדרי העדיפויות לאכיפת דיני התכנון והבניה משקללים שיקולים שונים, ובהם שיקולי הבעלות בקרקע, שיקולי קרבה ליישובים, שיקולי תכנון מהותיים, וכן שיקולי ביטחון – כגון קרבה לגדר הביטחון או למתקנים רגישים.

15. פעילויות הפיקוח והאכיפה ביחס לבנייה בלתי חוקית באיו"ש, לרבות באזור בו עוסקת העתירה דגן, ננקטות בהתאם לסדרי העדיפויות שנקבעו על-ידי הרשויות המוסמכות.

16. כפי שקבע בית המשפט הנכבד זה מכבר, שאלות הנוגעות לסדרי העדיפויות של המשיבים בכל הנוגע לאכיפת דיני התכנון והבניה, מצויות בתחום שיקול דעתם הרחב של המשיבים.

בית המשפט הנכבד פסק לא אחת, כי כאשר לא מתנערות הרשויות כליל מחובתן לאכוף את החוק, ככלל לא יתערב בית המשפט ברמת האכיפה של חוק זה או אחר, לא כל שכן בסדרי העדיפויות ובלוח הזמנים לאכיפה.

לעניין זה ראו למשל, בג"ץ 6579/99 פילבר נ' ממשלת ישראל, תק-על 399(3), 425, כדלקמן:











ה

בג"ץ 9051/05

**בבית המשפט העליון**  
**בשבתו כבית משפט גבוה לצדק**

1. תנועת "שלום עכשיו" – ש.ע.ל. מפעלים חינוכיים
2. דרור אטקס

ע"י ב"כ עוה"ד מי ספרד  
 משד' רוטשילד 31, תל אביב 66883  
 טל': 03-5607345 ; פקס': 03-5607346

**העותרים**

נ ג ד

1. שר הבטחון
2. מפקד כוחות צה"ל באזור יהודה ושומרון
3. ראש המנהל האזרחי
4. מפקד מחוז ש"י של משטרת ישראל

על ידי פרקליטות המדינה,  
 משרד המשפטים ירושלים

5. המועצה האזורית מטה בנימין

ע"י ב"כ עוה"ד די רותם ואחי'  
 מרח' קרן היסוד 27, ירושלים  
 טל': 02-6248877 ; פקס': 02-6248553

6. חרשה אגודה שיתופית חקלאית בע"מ
7. אלעד ובת ציון מאיר
8. יאיר וישראלה רמר
9. אלישמע ומרים כהן
10. הרב אורי וליביה כהן
11. שמריה ופרידה אירגאס

ע"י ב"כ עוה"ד ד"ר י' וינרוט ושות' ופרופ' אריאל בנדור  
 מרח' ויצמן 14 (מרכז ויצמן) תל-אביב 64075  
 טל': 03-7181111 ; פקס': 03-7181112

**המשיבים**

## תצהיר משלים מטעם המשיבים 1-4

אני הח"מ, תא"ל יואב מרדכי, מצהיר בזאת כדלקמן:

1. אני משמש כראש המינהל האזרחי באזור יהודה והשומרון.
2. אני עושה תצהירי זה בהתאם להחלטת בית המשפט הנכבד מיום 6.2.08, ובהתאם להארכות המועד שניתנו.
3. ביום 6.10.08 אישר שר הביטחון את התוכנית למימוש צווי הריסה באיו"ש, בהתאם לסדרי העדיפויות שנקבעו על-ידי המינהל האזרחי וצה"ל לאחר עבודת מטה ומיפוי שנעשתה בעניין.
4. שר הביטחון החליט, כי לעת הזו סדרי העדיפויות במימוש צווי ההריסה יהיו בהתאם לתוכנית עקרונית כדלקמן (בנייה בלתי חוקית שהטיפול בה מצוי בסדר עדיפות גבוה, מוצגת בתחילה):
  - א. צווי הריסה המבוססים על החלטות שיפוטיות.
  - ב. צווי הריסה העוסקים בבנייה בשלבים התחלתיים, בנסיבות בהן קיימת חשיבות למתן מענה מהיר לפני השלמת הבנייה והאכלוס.
  - ג. צווי הריסה למבנים המצויים במקרקעין מוסדרים בבעלות פרטית פלסטינית.
  - ד. צווי הריסה למבנים המצויים במקרקעין שאינם מוסדרים ואינם בגדר אדמות מדינה.
  - ה. צווי הריסה למבנים במאחזים בלתי מורשים שהוקמו לאחר מרץ 2001.
  - ו. צווי הריסה למבנים במאחזים בלתי חוקיים שהוקמו לפני מרץ 2001.
  - ז. צווי הריסה למבנים המצויים מחוץ לתכניות תכנון מפורטות מאושרות.
  - ח. יתר המבנים.
5. נבקש לציון, כי סדרי העדיפויות כפופים לשינויי נסיבות עתידיים, ככל שיהיו.
6. מעבר לסדרי העדיפויות העקרוניים המפורטים לעיל, מושם בשנה האחרונה, בפקוד המרכז, דגש מיוחד על נקיטת צעדי אכיפה למניעת הקמתם של מאחזים חדשים, ועיקר המשאבים (המוגבלים, מטבע הדברים) מופנים למטרה זו.

7. הרציונאל העומד בבסיס סדרי העדיפויות שנקבעו הוא זה :

בהתחשב במשאבים העומדים לרשות המשיבים, ובהתחשב בכלל האינטרסים והשיקולים העומדים על הפרק, הטיפול הדחוף בהקשר לבנייה הבלתי חוקית באיו"ש מיועד לעצירה, ולמצער צמצום של התופעה הבלתי חוקית הנ"ל. לפיכך, על-פי החלטתו של שר הביטחון מושם, לעת הזו, דגש על טיפול במבנים בלתי חוקיים חדשים המוקמים באיו"ש.

שיקול חשוב נוסף הוא האינטרס הקנייני של בעלי קרקעות פלסטיניים, ולכן מוקם בסדר עדיפות גבוה יחסית הטיפול במבנים המוקמים שלא כחוק על מקרקעין מוסדרים בבעלות פלסטינית.

משמעות הדברים היא, בין השאר, כי הטיפול במבנים בלתי חוקיים במאחזים הבלתי מורשים הקיימים כבר, ובפרט במבנים אשר הוקמו לפני שנת 2001, נמצא, ככלל, לעת הזו, במקום נמוך יותר בסדרי העדיפויות מהטיפול בבנייה בלתי חוקית "חדשה", אם כי אין באמור כדי "להכשיר" בנייה בלתי חוקית "ישנה" זו, ואין פירוש הדבר שהמשיבים יימנעו מלטפל גם בה.

8. עוד נדגיש, כי אין באמור לעיל כדי לתת חסינות כלשהי למאן דהוא מפני נקיטה בהליכי אכיפה ופיקוח נגד בנייה בלתי חוקית. נדגיש, כי אדם שבנה, מחזיק או מתגורר במבנה בלתי חוקי לא יישמע בטענה שנקיטת הליכים נגדו אינה עולה בקנה אחד עם סדרי העדיפויות דלעיל (השוו: בג"ץ 1161/06 תנועת "אנחנו על המפה" נ' שר הביטחון, תק-על 2007 (4) 218; בג"ץ 546/08 אגודה שיתופית הר ברכה בע"מ נ' שר הביטחון, תק-על 112008 (1) 3694; וכיו"ב).

9. נציין, כי המשיבים פעלו בתודשים האחרונים לאכיפת חוקי התכנון והבנייה ביחס לבנייה הבלתי חוקית באיו"ש. נבקש להביא כעת פירוט של הפעולות שבוצעו כנגד בנייה בלתי חוקית באיו"ש, בהקשר הרלוונטי לעתירה, בתודשים האחרונים, מאז ניתנה החלטתו של בית המשפט הנכבד (6.2.08):

- א. ביום 7.2.08 נהרסו צריף עץ מאוכלס, 2 אוהלים (אחד מהם מאוכלס) וגדר בסמוך לסוסיא (בב"ח ח' 84/06, 85/06, 190/07).
- ב. ביום 7.2.08 נהרסו במאחז "נצר" (אזור בית לחם) צריף עץ, קירות אבן, יסודות בטון, גדר אבן ועמודי ברזל (בב"ח ב' 98/06, 1/08, 2/08).
- ג. ביום 12.2.08 נהרסו באזור כוכב השחר ("מעוז אסתר") מבנה שנבנה מבלוקים, שני אוהלים וטרסות אבן (בב"ח ר' 16/08, 17/08, 18/08).
- ד. ביום 6.3.08 פונה בעפרה, במסגרת "פינוי עצמי", מבנה יביל (בב"ח ר' 97/06) – מדובר בפינוי על-ידי המחזיק בעקבות פתיחת הליכי פיקוח ואכיפה נגד המבנה.
- ה. ביום 25.3.08 פונתה במצפה דני (אזור רמאללה) מכולה וסככה ששימשה למגורים, במסגרת "פינוי עצמי" (בב"ח ר' 162/04).

- ו. ביום 26.3.08 פונה קרוואן באזור "להבת יצהר", ממזרח ליצהר, במסגרת "פינוי עצמי" (בב"ח ש/ 16/99).
- ז. ביום 26.3.08 פונו ממערב לתפוח שלדות אוטובוס ואהל, במסגרת "פינוי עצמי" (בב"ח ט' 14/08).
- ח. ביום 2.4.08 נהרסו באזור אלון מורה ("הרתיבי") צריף עץ, מערום לבנים, טרסה וחסימה בדרך בב"ח ש' 30/07, 32/07, 52/07. יצוין, כי מדובר בפינוי חוזר של השטח האמור.
- ט. ביום 15.4.08 פונו באזור מבוא חורון, במסגרת "פינוי עצמי", 5 קרוואנים ומבנה בבנייה קלה לאחסנה (בב"ח ר' 119/04, 120/04, 121/04, 113/07, 117/04).
- י. ביום 29.4.08 נהרסו באזור ברכה 7 יסודות לקרוואנים (בב"ח ש' 22-28/05).
- יא. ביום 29.4.08 פונה מ"תפוח מערב" אוהל (בב"ח ט' 13/08).
- יב. ביום 29.4.08 נהרסו בריכת שחיה ופרגולה במאחז "חוות יאיר" (בב"ח ט' 79/07).
- יג. ביום 30.4.08 נחסמה במעלה מכמש דרך בשלבי סלילה (בב"ח ר' 61/07).
- יד. ביום 30.4.08 פונו באזור מעוז אסתר 3 אוהלים ונהרסו שני מבנים, מבנה שירותים וקונסטרוקציה מעץ (בב"ח ר' 16/08, 17/08, 18/08).
- טו. ביום 30.4.08 נהרסו במאחז "נצר" גדר אבנים, יריעת אוהל ומבנה שירותים (בב"ח ב' 98/06).
- טז. ביום 4.5.08 נהרסה בחוון דוד (אזור חברון) סככה המיועדת לבית כנסת (בב"ח ח' 98/03).
- יז. ביום 5.5.08 בוצע "פינוי עצמי" במאחז יתיר (אזור חברון) של שני קרוואנים (בב"ח ח' 9/03, ח' 10/03).
- יח. ביום 27.5.08 נהרסה ביצהר ("אחוות שלהבת מערב") קונסטרוקציה קלה (בב"ח ש' 8/06).
- יט. ביום 11.6.08 פונו באזור נופי פרת יסודות לקרוואן (בב"ח ע' 48/06).
- כ. ביום 11.6.08 נהרסו במעלה אדומים (גבעת המייסדים) יסודות למבנה (בב"ח ע' 53/08).
- כא. ביום 12.6.08 פונה בנופים דרום ("חוות יאיר") קרוואן (בב"ח ט' 53/07).
- כב. ביום 17.6.08 נהרס ביצהר (ה"כיפה הסרוגה") מבנה קירות אבן ועץ, וכן גג איסכורית (בב"ח ש' 7/06).
- כג. ביום 17.6.08 פונה ביצהר ("חוות השקדי") קרוואן (בב"ח ש/ 68/01).
- כד. ביום 19.6.08 נהרס ביצהר ("להבת יצהר") מבנה בלוקים (בב"ח ש/ 1/07).
- כה. ביום 1.7.08 פונה בשבות רחל ("אש קודש") קרוואן (בב"ח ש' 112/04).
- כו. ביום 9.7.08 פונה בשבות רחל ("אש קודש") קרוואן (בב"ח ש' 82/04).
- כז. ביום 7.8.08 פונו בחוות מעון תל טוואני (אזור חברון) מכולה וסככת צריף מפח (בב"ח ח' 144/03, 190/04).

27-OCT-2008 21:33 FROM BAGATZIM DEPARTMENT

TO 99977326

P.05

5

כח. ביום 18.9.08 נהרסו באתר "יד יאיר" (אזור רמאללה) 2 מבני בטון, 2 קונסטרוקציות מבנית קלה, מבנה יביל ומבנה בלוקים (בב"ח ר' 145/07, 146/07, 147/07, 148/07, 15/08, 104/08, 105/08).

כט. ביום 2.10.08 פונתה באתר "מצפה עמי" (אזור טול כרם) סוכת עץ (בב"ח ט' 122/08).

ל. ביום 2.10.08 פונה במוזיניעין עילית קונטיינר (בב"ח ר' 94/08).

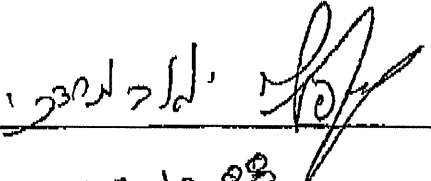
לא. במוצאי שבת, 25.10.08, נהרס מקבץ בן כ-6 מבנים בשב"מ קרית ארבע (חלקם מאוכלסים) (המקבץ כונה "תווה דרמון") (בב"ח ח' 4/99, 246/99, 119/00, 197/03).

10. מהאמור לעיל עולה, כי המשיבים פועלים לאכיפת זיני התכנון והבניה באר"ש.

11. כאמור לעיל, לאחרונה אישר שר הביטחון באופן אישי את הקריטריונים למימוש צווי ההריסה באר"ש, והמלינהל האזרחי יוסיף ויפעל לשם מימוש התוכנית, בהתאם לסדרי העדיפויות שנקבעו, ובכפוף לכלל השיקולים והאינטרסים הצריכים לעניין.

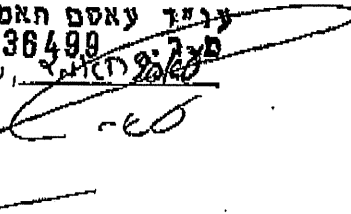
12. המשיבים ישובו ויטענו כי דין העתירה להידחות.

13. זה שמי, זו חתימתי, ותוכן תצהירי אמת.

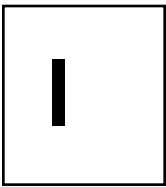
  
27.10.08

אישור

אני הח"מ עאסם האמד, עו"ד, מאשר בזה כי ביום 27.10.08 הופיע בפני תא"ל יואב מרדכי, המוכר לי אישית, ולאחר שוועדוויניו כי עליו לומר את האמת וכי יהיה צפוי לעונשים הקבועים בחוק אם לא יעשה כן, אישר נכונות הצהרתו וחתם עליה בפני.

עו"ד עאסם האמד  
36490  
מזכ"ל  
עו"ד 





בג"ץ 11113/08

העותרים

המשיבים

נגד

בבית המשפט העליון

בשבתו כבית משפט לערעורים בעניינים מנהליים

1. התנועה לשמירת אדמות הלאום

2. יאיר בן דוד

ע"י ב"כ עוה"ד עמיר פישר

רח' המלך ג'ורג'י 33 ירושלים 94261

טל': 6223676 ; פקסי': 6223052

1. שר הביטחון, מר אהוד ברק

2. מפקד פיקוד מרכז, אלוף גד שמני

3. ראש המינהל האזרחי, תא"ל יואב מרדכי

4. דובר המינהל האזרחי, סגן צידקי ממון

ע"י פרקליטות המדינה,

משרד המשפטים ירושלים

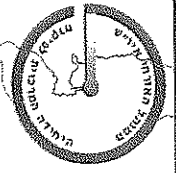
### בקשה מוסכמת להארכת מועד

1. בהתאם להחלטת בית המשפט הנכבד מיום 1.1.09, המועד האחרון להגשת התגובה מטעם המשיבים חלף אתמול, ה-1.2.09. עקב תקלה, בקשה זו לא הוגשה במועדה.
2. עקב עומס עבודה כבד במשרדו של הח"מ, זקוקים המשיבים לזמן קצר נוסף על מנת להגיש את תגובתם לעתירה.
3. בנסיבות אלה, מתבקש בית המשפט הנכבד להאריך את המועד האחרון להגשת התגובה מטעם המשיבה עד ליום 5.2.09.
4. ב"כ העותרים, עו"ד פישר, הסכים, באדיבותו, להארכת המועד המבוקשת.

היום, ח' בשבט תשס"ט

02 בפברואר 2009

  
 גלעד שילמן  
 סגן לפרקליט המדינה



# מבוא



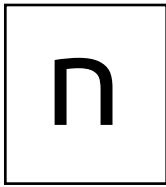
כמידי שנה מפורסם דו"ח סיכום פעילות שנתי הכולל את מייגון נושאי האכיפה בהם עוסקת יחידת הפיקוח. המעיין בדו"ח יגלה עשייה רבה, ולצידה עלייה כמעט בכל נושאי האכיפה והפיקוח.

הנתונים השנתיים בכלל הנושאים עליהם מופקדת יחידת הפיקוח, אינם עומדים ביחס למשאבים העומדים לרשותה.

לא מיותר לציין כי מדובר בזן מיוחד ונדיר של עובדים מסורים וחזרי מוטיבציה הנכונים לבצע את המוטל עליהם באופן מיטבי ומושלם.

שנת 2008 התאפיינה בהקפאה כמעט מוחלטת של מיימוש אכיפה בכל הקשור לבניית הבלתי חוקית הפלסטינית, הקפאת ההריסות ופעילויות אכיפה אחרות בתחומי התשתית משדרת מסר שלילי לאוכלוסייה ומאפשרת קביעת עובדות שיקשה עלינו להתמודד מולן בעתיד.

לפיטורי פקחי התפר והעיכוב בגייסם לעובדי מדינה הייתה השפעה עצומה על איכות האכיפה בכלל נושאי הפיקוח.



BRAUNER, GALPERIN, FISHER – LAW OFFICE  
בראונר, גלפרין, פישר – משרד עורכי דין

Fisher Amir, Adv, L.L.M  
Galperin Felix, Adv, L.L.M  
Brauner Roei, Adv, L.L.B

פישר עמיר, עו"ד  
גלפרין פליקס, עו"ד  
בראונר רועי, עו"ד

King George St. 33/3  
Jerusalem, 94261  
Tel: 02 - 6223676  
Fax 02 - 6223052  
amir@fisher-law.co.il

רח' המלך ג'ורג' 33/3  
ירושלים, מיקוד 94261  
טלפון: 02 - 6223676  
פקס: 02 - 6223052  
amir@fisher-law.co.il

ט"ז כסלו תש"ע, 03 דצמבר 2009

לכבוד	לכבוד	לכבוד
תא"ל יואב מרדכי	אלוף אבי מזרחי	מר אהוד ברק
ראש המנהל האזרחי	אלוף פקמ"ז	שר הביטחון
בפקס: 02-9977341	בפקס: 02-5305741	בפקס: 03-6976218

שלום רב,

**הנדון: דרישה לאכיפת החוק במאחז הפלסטינאי שע"י חוסן ואל-חאדר**

סימוכין: מכתב מרשתי מיום 16.12.07

מכתבי מיום 15.12.08

בג"ץ 11113/08

בשם מרשתי, עמותת רגבים מיסודה של התנועה לשמירת אדמות הלאום, הריני מתכבד לפנות אליכם כדלקמן:

1. בשני מאחזים פלסטינאיים, המצויים בסמיכות ליישובים אל-חאדר וחוסאן, נבנו במהלך השנים האחרונות עשרות מבנים בניגוד לחוק וללא קבלת היתרי בנייה כדין.
2. חרף עובדה זו, רשויות האכיפה נמנעו מלנקוט בפעולות אכיפה ממשיות ביחס לאותם מבנים. יתרה מכך, לגבי מרבית המבנים לא נפתחו כלל הליכי פיקוח ראשוניים במינהל האזרחי (פתיחת תיקי בב"ח) וממילא לא ננקטו כל פעולות, ולו המינימליות ביותר, לעצירת הבנייה ו/או לאכיפת החוק נגד המבנים ו/או בעליהם.
3. רשויות האכיפה לא נקטו בשום פעולה חרף קבלת התראה ספציפית (תמונות, נ.צ, סימון בתצ"א) חוזרת ונשנית ממרשתי על הבניה הבלתי חוקית, המתבצעת בשטחי המאחזים, ולמרות שמדובר **בבתי מידות מפוארים, שמעטים ניתן למצוא כדוגמתם בין הירדן והים.**



BRAUNER, GALPERIN, FISHER – LAW OFFICE  
בראונר, גלפרין, פישר - משרד עורכי דין

4. ביום 30.12.08 הגישה מרשתי עתירה (בג"ץ 11113/08) במסגרתה נתבקש ביהמ"ש ליתן צו המורה רשויות האכיפה לנמק מדוע לא יפעלו להריסת המבנים הבלתי חוקיים בשטחי המאחזים וכן נתבקש צו ביניים להפסקת עבודות הבנייה ומניעת אכלוס ביחס ל- 5 מבנים ספציפיים אשר נכללו בעתירה ומצויים בשלבי בנייה מתקדמים. להלן תמונות המבנים מתוך העתירה:

**מבנה מס' 1** (נ.צ 213916 - 623973)



**מבנה מס' 2** (נ.צ 213943 - 623954)



**מבנה מס' 3** (נ.צ 213994 - 624123)





BRAUNER, GALPERIN, FISHER – LAW OFFICE  
בראונר, גלפרין, פישר – משרד עורכי דין

מבנה מס' 4 (נ.צ. 213919 - 623898)



מבנה מס' 5 (נ.צ. 213859 - 623870)



5. מתגובת המדינה לעתירה עולה כי כנגד אף אחד מהמבנים לא נפתחו כלל תיקי בב"ח וכי לאחר הגשת העתירה מצאה המדינה לנכון לפתוח תיקי בב"ח רק כנגד 2 מתוך 5 המבנים שתמונותיהם בצירוף נ.צ., תמונה וסימון על תצ"א הופיעו בעתירה.
6. נוכח תגובת המדינה שהצביעה כביכול על מאמצי אכיפה המבוצעים במקום בהתאם לסדרי עדיפויות ניתן ביום 5.3.09 פסק דינו של בימ"ש העליון, הדוחה את העתירה. עם זאת נקבע בפסה"ד כי: "אין באמור לעיל כדי לשלול תחושת אי נחת מהמציאות המתוארת בעתירה ובפרט מבתי המידות ההולכים ונבנים מתוך אמונת בעליהם שחרב האכיפה אינה מונפת; לכך על הרשויות ליתן דעתם תדיר."
7. חרף עמדת המדינה בתגובתה לפיה כביכול מבוצעים במקום פעולות אכיפה, לא נקטו רשויות האכיפה כל פעולות כנגד המבנים הספציפיים הכלולים בעתירה, שעודם נמצאים בהליכי בנייה, או כלפי עשרות בתי המידות הבלתי חוקיים האחרים, המצויים במקום.





BRAUNER, GALPERIN, FISHER – LAW OFFICE  
בראונר, גלפרין, פישר – משרד עורכי דין

8. מסיור שקיים השבוע נציג מרשתי במקום עולה לדוגמא כי באחד המבנים הבלתי חוקיים אשר נכללו בעתירה, מבנה מסי 3 (נ.צ. 213994 – 624123), מתקיימים בימים אלה עבודות בנייה נרחבות והמבנה הבלתי חוקי הופך לטירת ענק החולשת על כל האזור. מצייב תמונות שצולמו במקום ביום 1.12.09:



להלן צילום טירת הענק מזוויות נוספות:



כפי שניתן להיווכח מהתמונה הימנית פועלים עובדים במרץ להשלמת בניית הטירה.



BRAUNER, GALPERIN, FISHER – LAW OFFICE  
בראונר, גלפרין, פישר - משרד עורכי דין

9. למרות שטירת ענק זו, הנבנית בניגוד לחוק וללא היתרי בנייה כדין, הולכת ומושלמת אל מול עיני רשויות האכיפה, נמנעים רשויות האכיפה מלנקוט צעדי אכיפה, ולו הבסיסיים ביותר, כדי למנוע את הפרת החוק הקולוסאלית, המתבצעת נגד עיניהם. תחת זאת, כפי שניתן ללמוד מכלי התקשורת עסוקים רשויות האכיפה בימים אלה באינטנסיביות בהריסת קראוונים בשטחי יהודה ושומרון בטענה שהונחו ללא היתרי בנייה כדין.

10. כמי שאמונים על פעולת רשויות האכיפה באזור הנכס נדרשים בזאת לפעול מיידית להריסת המבנים הבלתי חוקיים בשני המאחזים הפלסטינאיים, המצויים בסמיכות ליישובים אל-חאדר וחוסאן, אשר פרטיהם הועברו אליכם זה מכבר בתכתובות שבסמך.

11. יודגש ויצוין כי לאור תוספת כוח האדם המשמעותית אשר הצטרפה בימים אלה לרשויות האכיפה, שוב לא יכולה המדינה להתכסות בטענה שאין ברשותה משאבים לביצוע הליכי האכיפה הנדרשים. טרם הפניית מלוא המשאבים לאיתור קראוונים צרים מן הראוי לנקוט תחילה, ולפחות במקביל, בצעדי אכיפה נגד טירות ענק, הנבנות שלא כחוק, תוך צפצוף מתמשך על רשויות האכיפה "מתוך אמונת בעליהם שחרב האכיפה אינה מונפת" (פסה"ד בג"ץ 11113/08).

12. בנוסף מן הראוי לציין כי לפי סדרי העדיפויות שהוצהרו לבג"ץ ע"י המדינה, מבנים בשלבי בנייה מתקדמים, טרם לשלב האכלוס, אמורים להימצא בראש סדרי העדיפויות של גורמי האכיפה.

13. לא זאת ועוד, בהלכה חדשה שיצאה מלפני ביהמ"ש העליון (לאחר פסה"ד בבג"ץ 11113/08) נקבע כי במקום בו רשויות האכיפה ברחבי יהודה ושומרון אינם חולקים על כך שמתבצעת בנייה בניגוד לחוק וללא היתרים כדין, הרי שכחלק מחובתם היסודית לאכוף את החוק במרחב עליו הם אמונים, עליהם לפעול להריסת המבנים הבלתי חוקיים ולכל הפחות לקצוב לוח זמנים למימוש ההריסה (ראה בג"ץ 9051/05 שלום עכשיו ואח' נגד שר הבטחון ואח', בג"ץ 8255/08 עלי מחמד עיסא מוסא ואח' נגד שר הבטחון ואח', בג"ץ 5377/09 רגבים ואח' נגד שר הבטחון ואח').

14. אשר על כן, ומבלי לגרוע מהדרישה היסודית להריסת כלל המבנים, הנכס נדרשים לפעול בהתאם להלכה הקיימת ולקצוב לאלתר לוח זמנים למימוש ההריסה כלפי המבנים הבלתי חוקיים בשטחי המאחזים.

15. כפי שעולה מהתשתית העובדתית עליה נסמך מכתבי, עבודות הבנייה במקום נמשכות במרץ ולשם כך נדרשת פעילות אכיפה נחרצת ומיידית. אשר על כן, ככל שלא אקבל מענה ענייני ומהיר למכתבי, לא תיוותר בידי מרשתי הברירה, אלא לעתור לביהמ"ש העליון.

בכבוד רב,  
  
עמיר פישר, עו"ד

## תצהיר

אני הח"מ, עובדיה ארד, ת.ז. 060403391, לאחר שהוזהרתי כי עלי לומר את האמת וכי אם לא אעשה כן אהיה צפוי לעונשים הקבועים בחוק, מצהיר בזאת כדלקמן:

1. אני עושה תצהירי זה בתמיכה לעתירה למתן צו על תנאי וצו בינים שהוגשה ע"י רגבים (ע"ר) ועל ידי והמתייחסת לבניית טירה בלתי חוקית בשטחי המאחזים שע"י היישובים א-סאויה ויתמא, המצויים בסמיכות ליישוב היהודי שדה בועז בגוש עציון.
2. מתוקף תפקידי ברגבים אני מצהיר כי כל העובדות המפורטות בחלק העובדתי ידועות לי בידיעתי האישית והן נכונות או על סמך מסמכים שברשותי או שהוצגו לי. כן אני מצהיר כי התמונות הכלולות בעתירה צולמו על ידי.
3. כל שאר הטענות הכלולות בעתירה זו נכונות למיטב ידיעתי ומתבססות על ייעוץ משפטי שקיבלתי.

הריני לאשר כי זהו שמי, זו חתימתי ותוכן תצהירי זה אמת.

---

עובדיה ארד

הריני לאשר בזאת כי ביום 27.12.09 התייצב בפני, עו"ד פישר עמיר, במשרדי שברח' המלך ג'ורגי 33 בירושלים, מר עובדיה ארד, אשר הזדהה בפני בת.ז. 060403391, ולאחר שהוזהרתי כי עליו לומר את האמת וכי אם לא יעשה כן יהא צפוי לעונשים הקבועים בחוק, מסר תצהירו זה וחתם עליו בפני.

---

פישר עמיר, עו"ד