

בג"ץ 8381/15

בבית המשפט העליון
בשבתו כבית משפט גבוה לצדק



העותרים

1. רגבים
 2. עובדיה ארז
- ע"י ב"כ עו"ד בועז ארזי
ת.ד. 44439 ירושלים 9144302
טל': 02-6560303; פקס: 02-6560363

נגד

1. שר הביטחון
2. מפקד פיקוד המרכז
3. ראש המנהל האזרחי ביהודה ושומרון
על ידי פרקליטות המדינה,
משרד המשפטים ירושלים
טל': 02-6466305; פקס': 02-6467011

4. עיריית הכפר תקוע
ע"י ב"כ עו"ד הית'ם חטיב
מרח' אבן בטוטה 14 ירושלים
טל': 02-6272982; פקס': 02-6264770

5. שגרירות האיחוד האירופי בישראל
מרח' שוהם 5-7 (בניין פז) רמת גן

המשיבים

תגובה מקדמית מטעם המשיבים 1-3

1. בהתאם להחלטת כבוד השופט ס' ג'ובראן מיום 7.12.2015, ובהתאם לבקשה להארכת מועד, מתכבדים המשיבים 1-3 (להלן – המשיבים) להגיש את תגובתם המקדמית לעתירה.
2. עניינה של העתירה בבקשת העותרים להורות למשיבים 1-3 (להלן: המדינה) לנקוט בצעדי פיקוח ואכיפה נגד סלילת כביש ממזרח לכפר תקוע על ידי המשיבה 4.
3. המשיבים יטענו כי דינה של העתירה להידחות על הסף ולגופה, תוך חיוב העותרים בהוצאות המשיבים.

עיקרי העובדות הצריכות לעניין

4. העותרים מתייחסים בעתירתם לסלילת כביש ממזרח לכפר תקוע אשר מתבצע ללא היתר כדין. נציין כי מדובר בהרחבת דרך קיימת ושיפורה על-מנת שיוכלו לנוע בה רכבים "רכים".

הדרך הקיימת מתבססת למעשה על דרך חקלאית אשר מופיעה כאדמת "מטרוקה" במפת הכפר ערב א-תעמרה. כמו כן, דרך זו מופיעה במפה המנדטורית של תוכנית RJ-5.

5. כעולה מנספח א' לעתירה, בחודש מאי 2015 פנו העותרים לקצין פניות הציבור במנהל האזרחי, בטענה כי ישנה כוונה לפריצת דרכים חקלאיות ללא היתר. כעולה מנספח ד לעתירה, מענה לפנייה זו ניתן בחודש יולי 2015.

6. ביום 29.7.2015 נערך סיור במקום, במסגרתו נמצא כי מתבצעות במקום עבודות בינוי שלא כדין. משכך, נמסר בו במקום לקבלן המבצע צו להפסקת עבודת הסלילה. ביום 17.8.2015 התקיים דיון בעניין בוועדת המשנה לפיקוח. המחזיק לא התייבב לדיון. משנמצא כי הבינוי בוצע ללא היתר בנייה כדין, ניתן בו ביום צו סופי להפסקת עבודה ולהריסה של עבודת הסלילה שבוצעה.

צילום צו הפסקת עבודה מיום 29.7.2015 מצורף ומסומן מ/ש 1.

צילום צו סופי להפסקת עבודה ולהריסה מיום 17.8.2015 מצורף ומסומן מ/ש 2.

7. נוסף ונציין כי ביום 7.12.2015 נערך סיור של יחידת הפיקוח במקום, במהלכו נתפסו מערבב בטון וגרטור אשר שימשו לביצוע העבודות והפרת הצו.

צילום צו תפיסה מיום 7.12.2015 מצורף ומסומן מ/ש 3.

8. הנה כי כן, הרשויות באזור מקיימות הליכי פיקוח ואכיפה ביחס לכביש נשוא העתירה, וזאת בהתאם לסמכויותיהן בדין, ובהתאם לסדרי העדיפויות של המשיבים לעניין זה.

עמדת המשיבים

9. עמדת המשיבים היא כי דין העתירה להידחות, תוך חיוב העותרים בהוצאות המשיבים. זאת, בהיעדר עילה להתערב בהחלטות המשיבים. נזכיר, כי פעילויות פיקוח ואכיפה ביחס לבנייה בלתי חוקית באזור, ובכלל זה פעילויות למימוש צווי הריסה, נקטות בהתאם לסדרי העדיפויות של הרשויות.

10. כידוע, בהתאם להלכה הפסוקה, נוטה בית המשפט הנכבד שלא להתערב בקביעת המדיניות בכגון דא, ובעיצוב סדרי העדיפויות לאכיפת החוק – לרבות בכל הנוגע לאכיפת דיני התכנון והבנייה באזור – אלא אם כן הרשות המוסמכת מתנערת לחלוטין או באופן בלתי סביר מאכיפת החוק, או כאשר בסדרי העדיפויות שהתוותה הרשות נפל פגם של אי סבירות קיצונית או פגם מהותי אחר הפוגם בחוקיותם.

לעניין זה ראו פסק הדין בבג"ץ 8806/10 רגבים נ' ראש הממשלה (פורסם באר"ש, 4.9.2011); בג"ץ 1161/06 תנועת "אנחנו על המפה" נ' שר הבטחון (פורסם באר"ש 14.10.2007); בג"ץ 5665/11 כפר אדומים כפר שיתופי להתיישבות קהילתית בע"מ נ' שר הבטחון (פורסם באר"ש, 10.10.2012); בג"ץ 2407/10 רגבים נ' שר הביטחון (פורסם באר"ש, 8.3.2012); בג"ץ 2223/15 רגבים נ' שר הביטחון (פורסם באר"ש, 22.7.2015).

11. יובהר, כי אין מחלוקת על כך שהכביש אליו מתייחסת העתירה נסלל שלא כדין. כפי שפורט, במסגרת הטיפול בכביש מושא העתירה הוצא צו הפסקת עבודה, נקבע דיון בפני ועדת המשנה לפיקוח, ולבסוף, הוחלט על הוצאת צו סופי להריסת הבנייה הבלתי חוקית והפסקתה.

עם זאת, נזכיר כי בכל מקרה לא ניתן לסגור דרך זו כליל, שכן, כאמור, השטח אכן מוסדר תכנונית כשטח המהווה דרך זה שנים רבות.

12. עמדת המשיבים היא כי פעילות פיקוח ואכיפה ביחס לבנייה בלתי חוקית באזור, ובכלל זה פעילות למימוש צווי הריסה, ננקטת בהתאם לשיקולים מורכבים של כוח אדם ומשאבים, לצד שיקולים מדיניים וביטחוניים בעלי משקל, מצויה בתחום שיקול הדעת של הגורמים המוסמכים, הנגזר מסדרי העדיפויות, הנבחנים מעת לעת, של הרשויות בטיפולן בבנייה בלתי חוקית.

13. ראו לעניין זה, את פסק דינו של בית משפט נכבד זה אשר ניתן לאחרונה בבג"ץ 4681/15 כפר אדומים נ' השר להגנת הסביבה (פורסם באר"ש, פס"ד מיום 17.3.2016) בו נקבע:

3." כידוע, בית המשפט אינו נוהג להתערב בשיקול דעתן של הרשויות המוסמכות בקביעת מדיניות האכיפה. זאת, שכן "התפקיד של אכיפת החוק מוטל על הרשויות המוסמכות של המינהל הציבורי, ולא על בית המשפט. בידי הרשויות המוסמכות מופקדים המשאבים הנדרשים לאכיפת החוק. משאבים אלה לעולם אינם מספיקים לצורך אכיפה מלאה של כל החוקים. לכן, שומה על הרשויות המוסמכות לכלכל את צעדי האכיפה במסגרת המשאבים, בהתאם למדיניות אכיפה ולפי סדרי עדיפות המשתנים עם הנסיבות" (בג"ץ 551/99 שקם בע"מ נ' מנהל המכס ומע"מ נד(1) 112 (11.1.2000). בית המשפט יהיה נכון להתערב רק במקרים בהם נמצא כי ישנה התנערות מוחלטת או הימנעות בלתי סבירה של הרשויות מאכיפת החוק או מקום בו הוכח כי נפל פגם מהותי, כגון חוסר סבירות קיצוני, הפוגם בחוקיות סדרי העדיפויות שנקבעו לצורך כך...לא זה הוא המקרה שבפנינו".

עוד ראו, לאחרונה, פסק הדין בבג"ץ 5724/15 **כפר אדומים כפר שיתופי להתיישבות קהילתית בע"מ נ' שר החוץ** (פורסם באר"ש, פסק דין מיום 23.5.2016).

14. המשיבים יטענו, כי גם במקרה דנן אין כל עילה להתערבותו של בית המשפט הנכבד בשיקול דעתן של רשויות האכיפה, ובפרט באופן ביצוע ועיתוי פעולות ההריסה על ידי הרשויות.

לאור האמור לעיל, בוודאי שאין מדובר בענייננו בהתנערות מאכיפת החוק ואף לא בפגם מינהלי שנפל בקביעת סדרי העדיפויות של המשיבים. משרשויות האזור פועלות באופן שוטף כנגד הבינוי הבלתי חוקי, ברי כי המקרה דנן אינו עומד במבחני הפסיקה, המצדיקים התערבותו של בית המשפט הנכבד (ראו לעניין זה, למשל, בג"ץ 2223/15 **רגבים נ' שר הביטחון שכבר אוזכר לעיל**).

15. אם כן, אין כל עילה משפטית להתערבות בשיקול דעתם הרחב של המשיבים בכגון דא ו"לקדם" את מימוש צווי ההריסה או קידום פעילויות פיקוח ואכיפה לבינוי מושא העתירה, למקום גבוה יותר בסדרי העדיפויות מהמקום שהועידו לה המשיבים, וזאת על חשבון הטיפול בהפרות אחרות של דיני התכנון והבנייה, המצויות במקום גבוה יותר בסדרי העדיפויות של המשיבים.

16. נזכיר, בכל הנוגע לסעד המבוקש ביחס למשיב 5, את קביעתו של בית משפט נכבד זה בפסק דינו בבג"ץ 5724/15 **כפר אדומים כפר שיתופי להתיישבות קהילתית בע"מ נ' שר החוץ**:

"גם בקשת הסעד המכוונת לאיחוד האירופי אינה מגלה עילה להתערבות. בצד העובדה שהסעד המבוקש הוא כוללני, וגם בנפרד מהעמדה שהוצגה בדבר חסינות המשלחת, אין אנו סבורים כי מקומו של הדיאלוג בין הרשויות לבין האיחוד האירופי הוא בין כתלי בית המשפט".

17. לסיכומם של דברים – דין העתירה להידחות, תוך חיוב העותרים בהוצאות המשיבים. זאת, בשל קיומם של הליכי פיקוח ואכיפה בעניין הדרך מושא העתירה, וכל זאת כמפורט לעיל, וכן לאור כך שבהינתן סדרי העדיפויות לאכיפה, לא נפל פגם המצדיק את התערבותו של בית המשפט הנכבד.

18. תגובה זו נתמכת בתצהירה של אנני דהן, מרכזת ועדת המשנה לפיקוח במנהל האזרחי.

היום,

ג' אב תשע"ו

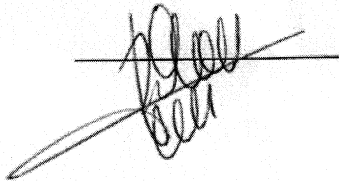
07 אוגוסט 2016

רועי שויקה עו"ד
סגן בכיר בפרקליטות המדינה

תצהיר

אני הח"מ, אנני דהן, מצהיר בזאת כלהלן:

1. אני משמשת בתפקיד מרכזת ועדת המשנה לפיקוח במנהל האזרחי.
2. תצהירי זה ניתן לתמיכה בתגובה המקדמית מטעם המשיבים בתיק בג"ץ 8381/15 (להלן – תגובת המשיבים).
3. העובדות המפורטות בתגובת המשיבים הן אמת למיטב ידיעתי ואמונותי.
4. זה שמי, זו חתימתי ותוכן תצהירי אמת.



אישור

אני הח"מ, שניר כהן, עו"ד, מאשר בזה כי ביום 02/08/2016 הופיעה בפני הגב' אנני דהן, המוכרת לי אישית, ולאחר שהזהרתיה כי עליה לומר את האמת, שאם לא תעשה כן תהיה צפויה לעונשים הקבועים בחוק, חתמה בפני על תצהירה.

שניר כהן, עו"ד
מ.ר. 63753



בג"ץ 8381/15 – תוכן עניינים נספחים

שם הנספח	נספח
צילום צו הפסקת עבודה מיום 29.7.2015	מש/1
צילום צו סופי להפסקת עבודה ולהריסה מיום 17.8.2015	מש/2
צילום צו תפיסה מיום 7.12.2015	מש/3

מש/1

צילום צו הפסקת עבודה מיום

29.7.2015



750242468

צו הפסקה עבודה

אخطار לوقف العمل (بناء)

181239

לכבוד
אבי חצירה

שם פרטי האב	האב	הסב	משפחה העائلة	הזיקה לדגם הצלה למעמד	ת.ד. رقم الهوية
אבי	אבי	אבי	אבי	אבי	אבי

נפה/אלווא	כפר/ ישוב القرية	דגל אחדאיתאט 223171/614997 חלקה גוש חוצה צוקה	אזור הבניה/שכף הבניא
אבי	אבי	אבי	אבי

בא אתך המלך / المتصرف / المتعهد / مدير العمل في المقار المذكور الذي به
يجرت او تجرى به العمل كما هو مفصل اعلاه بدون رخصه و/أو خلافا لمضمو
الرخصه و/أو خلافا لللائحه والامر والتعليمات الساريه و/أو خلافا للمخطط
ارض البنا / ارتفاع / عدد الطوابق / الموقع / خط ارتداد / بناء عتور لذلك
مطلوب منك حسب الماده 38 (1) ط (3) من قانون تنظيم المدن والقرى
والابنية رقم 79 لسنة 1966 . التوقف فورا عن الاستمرار في البنا كما مفصل
اعلاه .

اللجنة الفرعية للتفتيش تبحث في جلستها مدم البنا او ارجاع المكان الى حا
البايقة طبقا لصلاحياتها حسب القانون اعلاه في جلستها التي تعقد في بيت
بتاريخ : الساعة :
بامكانك التوجه الى دائرة التنظيم اللوايه وتقديم طلب لرخصة بناء / تعمير
اذا توجهت لدائرة التنظيم ولتت طلب لرخصة او عندك رخصة سارية المفعلا
او يرغبتك الادعاء بحقك القانوني لإنجاز بامكانك التوجه الى اللجنة في الرعا
المذكور اعلاه وايضا وصل تقديم طلب الرخصة او الرخصة السارية او لتقديم
ادعاءاتك . هذا التوجه لا يضمن مشحك الرخصة المطوره من قبلك .
اسم مسلم الاخطار : توقيع :
سلم الى :
الاسم رقم الهوية الملك للسفار

בהיותך הבעלים/המחזיק/הקבלן/מנהל העבודה
במקרקעין חניל שבחם התבצעה או מתבצעת העבודה
כמפורט לעיל, ללא רשיון ו/או בניגוד לקבוע ברשיון ו/או
בניגוד לתקנות. לצווים ולחוראות שבתוקף, ו/או בניגוד
לתכנית בקשר לשטח המבנה/גובה/מס' קומות/מיקוט/קו
בנין/בניה אסורה.

לכן הנך נדרש לפי סעיף 1(1)38-3 לחוק תכנון ערים
מפרים ובניית מס' 79 לשנת 1966 להפסיק את העבודה
כמפורט לעיל.

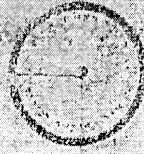
וועדת המשנה למקוח תדון בהריסה המבנה ו/או להחזיר
המצב לקדמותו, בתוקף סמכותה לפי החוק הנ"ל
כשיבתה שתוקיים במקום בית אל
תאריך 17/8/15 גשעה
בידך האמורות לפנוה למזכירות הוועדה להגיש בקשה
לרשיון בניה/סתות,אם בניתה ללשכת התכנון והגשת
בקשה לרשיון או שבידך רשיון בר-חוקף או ברצונך לטעון
על זכותך החוקית לביצוע העבודה,תוכל לפנוה לוועדה
כמועד האמור לעיל, ולהציג אישור על הגשת הבקשה
לרשיון. או רשיון בר-חוקף ו/או לטעון טענותיך.
אין בהסנית זו כדי להבטיח שינתן לך הרשיון המבוקש על
ידך.

שם מוסר והתראות: חתימה
מוסר ל :
שם :
תאריך :
החוקף לנכס
חתימת המקבל

מש/2

צילום צו סופי להפסקת עבודה

ולהריסה מיום 17.8.2015



התכנון והקמת הערים והיישובים
 והפרויקטים והתשתיות והעבודות
 והפעילות והניהול והארגון
 וההקמה וההקשר וההתאמה

האגודה האזורית לתכנון
 והתכנון והקמה וההקשר וההתאמה

מס' צה"ע
 181039

מס' תיק בב"ח
 144/15

390180

צו סופי להפסקת עבודה ולהדיסה

שם פרטי	שם משפחה	ת.ד.	מספר	חומר	מספר חשבוני
ש.ח.		ת.ד.	המספר	החומר	המספר

שם המלווה	כפר/ישוב	מס' אישיות	מס' היתרון
חן	ת.ד. ברקת	2331711614997	7
	(ר.ת.ת.ת.)	מס' תפקיד	מס' קצבה

במאשר אלו הם נתונים המספקים/מספקות את המידע הנדרש להגשת הצו הסופי להפסקת עבודה ולהדיסה.
 המידע מתבסס על הנתונים המסופקים/מסופקות בכתב/באוזן.
 המסופק/מסופקת אינו/אינה אחראי/אחראית על שגו/שגיאה.
 המסופק/מסופקת אינו/אינה אחראי/אחראית על שגו/שגיאה.
 המסופק/מסופקת אינו/אינה אחראי/אחראית על שגו/שגיאה.

הצו הסופי להפסקת עבודה ולהדיסה
 משמעון הנכבד/משרד הבריאות/משרד העבודה
 או משרד המבחן/משרד המבחן/משרד המבחן/משרד המבחן
 או משרד המבחן/משרד המבחן/משרד המבחן/משרד המבחן
 או משרד המבחן/משרד המבחן/משרד המבחן/משרד המבחן
 או משרד המבחן/משרד המבחן/משרד המבחן/משרד המבחן

אע"פ אישור המעביד/המעבידת/המעביד/המעבידת
 ופירוט המעביד/המעבידת/המעביד/המעבידת
 המעביד/המעבידת/המעביד/המעבידת
 המעביד/המעבידת/המעביד/המעבידת
 המעביד/המעבידת/המעביד/המעבידת
 המעביד/המעבידת/המעביד/המעבידת
 המעביד/המעבידת/המעביד/המעבידת
 המעביד/המעבידת/המעביד/המעבידת

תמונתו/תמונתה/תמונתו/תמונתה
 מס' ת.ד. 144/15
 מס' ת.ד. 144/15
 מס' ת.ד. 144/15

שם המעביד/המעבידת
 חתום המעביד/המעבידת
 מס' ת.ד. 144/15

שם המעביד/המעבידת
 חתום המעביד/המעבידת
 מס' ת.ד. 144/15

שם המעביד/המעבידת
 חתום המעביד/המעבידת
 מס' ת.ד. 144/15

מש/3

צילום צו תפיסה מיום

7.12.2015

