

העותרים:

1. פסגות, כפר שיתופי להתיישבות בע"מ מ.ר. 570029181

2. תנועת רגבים ע.ר. 580460319

3. עובדיה ארז ת.ז. 060403391

באמצעות עו"ד בועז ארזי

ו/או עו"ד בצלאל סמוטריץ' ו/או אברהם פלמון

ת.ד. 44439 ירושלים, מיקוד 91443

טל: 02-6560303, פקס: 02-6560363

-- נגד --

המשיבים:

1. שר הביטחון, מר אהוד ברק

2. מפקד פיקוד המרכז, אלוף ניצן אלון

3. ראש המנהל האזרחי ביהודה ושומרון, תא"ל מוטי אלמוז

כולם, באמצעות פרקליטות המדינה, משרד המשפטים

רח' סלאח א-דין 29, ירושלים

עתירה דחופה לצו על תנאי, לצו ביניים ולצו ארעי

זוהי עתירה דחופה למתן צו על תנאי לפיה מתבקש בית המשפט הנכבד להורות למשיבים לבוא וליתן טעם:

מדוע לא ינקטו בכל הפעולות הדרושות על מנת להפסיק באופן מיידי את ביצוען של עבודות עפר ופריצות דרכים בסמוך לגדר היישוב פסגות באזור בנימין.

בכלל זה - מדוע לא יוצאו ויאכפו צווי הפסקת עבודה וצו הריסה סופי של העבודות שנעשו בשטח עד להשבת המצב לקדמותו.

ובנוסף – מדוע לא ינקטו בכל הפעולות הדרושות על מנת לחקור ולהעמיד לדין את האחראים לביצוע העבודות הבלתי חוקיות.

בנוסף זוהי עתירה למתן צו ביניים לפיה מתבקש בית המשפט הנכבד להורות על הפסקת ביצוע העבודות נשוא עתירה זו ולהורות למשיבים לנקוט לאלתר בכל האמצעים העומדים לרשותם בכדי למנוע קביעת עובדות בשטח שיסכלו את הדיון בעתירה, לרבות החרמת כלי עבודה ומעצר של מבצעי העבודות הבלתי חוקיות והכל עד למתן פסק דין סופי בעתירה זו.

כמו כן זוהי עתירה למתן צו ארעי לפיו יוצא צו, זהה לצו הביניים המבוקש, וזאת עוד בטרם קבלת תגובת המשיבים לבקשה לצו הביניים ואשר יעמוד בתוקפו עד למתן החלטה בבקשה לצו הביניים.

ואלו הנימוקים בעתירה למתן צו על תנאי

מבוא

עניינה של עתירה זו בעבודות עפר בקנה מידה גדול, המבוצעות ללא היתר כדון, כחלק מעבודות לסלילת כביש בלתי חוקי חדש העובר בסמוך ממש לגדר הביטחון של הישוב פסגות, תוך פגיעה חמורה בביטחון תושבי היישוב פסגות וכוחות הביטחון העוסקים בהגנת יישוב זה.

בעתירה זו מתבקש גם צו ביניים אשר ימנע את המשך ביצוע העבודות וכן צו ארעי המתבקש לאור העובדה כי מבצעי העבודות מתעלמים לחלוטין מצווי הפסקת העבודה אשר הוצאו להם על ידי המשיבים ועושים בשטח כרצונם באין מפריע.

הצדדים לעתירה

1. העותרת מס' 1 הינה התאגיד אשר מאגד את תושבי היישוב פסגות, אשר הכביש הבלתי חוקי נשוא עתירה זו נפרץ בסמוך מאוד לה, ועותרת זו, כמו גם כל תושבי היישוב, הינם הניזוקים הפוטנציאליים המרכזיים מהבנייה הנ"ל.
2. העותרת 2 הינה תנועה ציבורית, אשר שמה לה למטרה, בין היתר, לבדוק ולבקר את פעולת הרשויות המנהליות בדרך טיפול בנושאי מדיניות קרקעית וסביבתית כך שיפעלו בהתאם לחוק ולכללי המנהל התקין.
3. העותר 3 משמש כרכז יו"ש אצל העותרת 2 ומתוקף תפקידו עקב אחר השתלשלות העניינים בעניין העבודות נשוא העתירה, ביקר במקום ובדק את הנתונים הקשורים לעבודות אלו.

4. המשיב מס' 1 הינו שר הביטחון של מדינת ישראל המופקד, מתוקף תפקידו, על פעולותיו של המשיב מס' 2 בין היתר בכל הנוגע לשמירה על הביטחון ביהודה ושומרון, שמירה על החוק באזור ואכיפת דיני התכנון והבניה.
5. המשיב מס' 2 הינו מפקד כוחות צה"ל בשטחים ששוחררו בשנת 1967, ועל פי הפרקטיקה הנוהגת באזור זה עשרות שנים בידו מצויות כל סמכויות הניהול והחקיקה שבאזור. בין יתר תחומי אחריותו של המשיב 2 קיימת האחריות לשמירה על המקרקעין הציבוריים ביהודה ושומרון, שמירה על קיום החוק בתחומי יהודה ושומרון ואכיפת דיני התכנון והבניה באזור זה.
6. המשיב מס' 3 הינו ראש המנהל האזרחי ביהודה ושומרון אשר אליו האציל המשיב מס' 2 את סמכויות הניהול של החיים האזרחיים בשטחי יהודה ושומרון ועליו מוטלת האחריות למימוש אחריותו של המשיב 2 ביחס לשמירה על המקרקעין הציבוריים, שמירה על קיום החוק ואכיפת דיני התכנון והבניה הקיימים באזור.

הפרק העובדתי

7. היישוב פסגות הינו יישוב ישראלי הממוקם בפאתיה המזרחיים של העיר אל-בירה. במהלך השנים האחרונות, במיוחד בתקופות סוערות כדוגמת ימי מבצע "חומת מגן" ואירועים נוספים, סבל היישוב מירי של נשק קל ומקלעים אשר נורו לכיוונו מאזור השטח הבנוי המצוי סביבות היישוב.
 8. עקב הירי הוקף היישוב בחומת בטון, אולם אין בה בכדי להוות מגן מוחלט מפני הירי.
 9. במהלך החודשים האחרונים מבוצעות על ידי גורמים פלשתינים סביב היישוב עבודות עפר מסיביות ופריצות דרכים. תצלום אוויר ועליו סימון מקום ביצוע העבודות וכן מספר תמונות של הכלים ההנדסיים המבצעים את העבודות מצורפים לעתירה זו.
- **תצ"א של היישוב פסגות ועליו סימון מקום ביצוע העבודות וכן מספר תמונות של העבודות מצ"ב לעתירה זו ומסומנים נספח א 1 ו-א 2 בהתאמה.**
10. בעקבות ביצוע עבודות בלתי חוקיות אלו ובשל הסיכון הביטחוני הטמון בהן ליישוב פנה מזכיר העותרת 1 למנהל האזרחי בבקשה לפעול לעצירתן. לעתירה זו מצורף מכתבו של מזכיר היישוב מיום 23 מאי 2012 אשר עניינו ביצוע העבודות והבניה סביב היישוב.
- **מכתב מזכיר היישוב פסגות מיום 23 מאי 2012 מצ"ב לעתירה זו ומסומן נספח ב'.**

11. ביום 28 מאי 2012 השיב מר אמיר מטוס (ממונה אזור בנימין ביחידת הפיקוח של המנהל האזרחי) למכתבו של מזכיר העותרת 1 והודיע בתשובה סתמית כי העבודות מוכרות למנהל האזרחי וכי כנגד העבודות בוצעו הליכי אכיפה.

• **תשובת המנהל מיום 28 מאי 2012 מצ"ב לעתירה זו ומסומן נספח ג'.**

12. אולם, האמור במכתב לחוד והמציאות לחוד. בפועל בשטח ממשיכות העבודות.

13. בעקבות פניית העותרת 1 פנתה גם העותרת 2, ביום 12 אוגוסט 2012, בדרישה לנקיטת הליכי פיקוח ועצירת הבניה ופריצות הצירים.

• **מכתב ב"כ העותרת 2 מיום 12 אוגוסט 2012 מצ"ב לעתירה זו ומסומן נספח ד'.**

14. עד ליום הגשת עתירה זו טרם התקבלה תגובת המשיבים למכתב נספח ד' הנ"ל.

15. במהלך סוף חודש אוגוסט ותחילת ספטמבר התברר כי העבודות ממשיכות במלוא המרץ, במיוחד בימי שבת בהם נמצאים עובדי יחידת הפיקוח של המנהל האזרחי בחופשה. בשל הסיכון הביטחוני הטמון בכך ועל יסוד הכלל ההלכתי לפיו "פיקוח נפש דוחה שבת" ניתן היתר רבני לתיעוד העבודות במהלך השבת עצמה ועל אף חילול השבת הכרוך בכך. העותרים סבורים כי יש בכך בכדי ללמד על הרצינות הרבה המיוחסת להפסקת עבודות אלו על ידי תושבי היישוב פסגות ואת הסיכון הביטחוני הנובע מהמשך ביצוען.

• **מקבץ תמונות של העבודות והכלים ההנדסיים במהלך ביצוען מצ"ב לעתירה זו ומסומן נספח ה'**

16. לאור המצב ולאור העובדה כי המשיבים אינם משכילים לעשות את הנדרש על מנת למנוע את המשך ביצוע העבודות - נאלצים העותרים לפנות לבית משפט נכבד זה.

הפרק המשפטי

חוקי התכנון והבניה

תופעת אי אכיפת חוקי התכנון והבניה במגזר הערבי ביו"ש

17. רבות כבר נכתב על העדר האכיפה של דיני התכנון והבניה ברחבי יהודה ושומרון בכלל ובמגזר הפלשתיני בפרט. העותרת עצמה כבר פנתה מספר רב של פעמים בעניינים אלו לבית המשפט הנכבד תוך שהיא טורחת ומתארת את התופעה לפרטיה ומצרפת אסמכתאות וציטוטים שונים.

18. בכדי לקצר ולחסוך זמן שיפוטי יקר ימנעו העותרים מלחזור על הראשונות מעבר למינימום הנצרך. יצוין רק כי באזור יהודה ושומרון קיימת "רעה חולה" בדמות אלפי מקרים של בניה בלתי חוקית שאינם מטופלים כראוי על ידי הרשויות ואשר ההזנחה בטיפולם משפיעה בשלל מישורים על הנעשה במרחב.

19. בין היתר, פוגע מחדלן הרשויות במספר מישורי שונים כמפורט להלן בקצרה:

א. המישור התכנוני - כאשר איש הישר בעיניו יעשה, ללא תכנון וללא מחשבה מקדימה תוך קביעת עובדות בשטח ובאופן שאינו מאפשר תכנון נאות ואספקת שירותים מינימאליים.

ב. המישור הפלילי - כאשר ההפקרות, אי הציות לחוק והזלזול ברשויות אכיפת החוק הולכים ומתפשטים באופן הפוגע משמעותית במשילות הרשויות באזור יהודה ושומרון, לא רק בתחום התכנון והבניה אלא גם בתחומים נוספים, כולל בתחום התחבורה, בתחום הרכוש ואף בתחומים המגיעים עד לכדי פגיעה בגוף ובנפש. ויוגדש אין מדובר רק במישור הבטחוני אלא אף במישור הפלילי הבסיסי - עליו אין חולק כי יש לקיימו באופן מלא לרווחת כלל תושבי האזור.

ג. המישור הסביבתי - כאשר כל אדם שליבו חפץ הורס בונה ופוגע במרקם הסביבתי ללא תכנון או מחשבה באופן שיהווה בוודאי בכיה לדורות.

ד. המישור הקנייני - מקום בו פעולות הבניה הבלתי חוקית משמשות את מבצעהן על מנת לקבוע עובדות הקשורות ליצירת טענות לזכויות במקרקעין של הציבור, בין אם באדמות מדינה ובין אם באדמות נטושות.

ה. המישור הבטחוני - כאשר אפילו במקומות בהם חוקי התכנון והבניה נועדו להגן על חיי הישראלים באזור אין אכיפה נאותה, כגון במקרים של בניה בסמוך לצירי תנועה מרכזיים או בסמוך ליישובים וכד'.

20. הפרת דיני התכנון והבניה זכתה כבר לשלל כינויים וגינויים בבית משפט נכבד זה ובבתי משפט אחרים וקיבלה שמות כדוגמת: "רעה חולה", "מכת מדינה", "הפקרות", "לית דין ולית דין" ועוד שלל אמרות כנף שנועדו כולם לתאר את מורת הרוח של ביתי המשפט השונים מהנעשה בשטח בתחום זה.

21. כל שנתר לנו לבחון, אם כן, הוא האם בנדון דנן נעבר הרף אותו קבעה הפסיקה להתערבותו של בית המשפט הנכבד בשיקול דעתם של המשיבים ובכפיה עליהם לבצע את המוטל עליהם להביא לעצירה מיידית של העבודות הבלתי חוקיות נשוא העתירה. העותרים ישיבו על כך ללא כל ספק בחיוב, כפי שיבואר להלן.

22. כזכור, הרף אותו קבעה הפסיקה להתערבות בשיקול דעת של הרשות השלטונית הוא אחד משניים: התנערות מוחלטת של הרשות מחובתה לאכוף את החוק או, לכל הפחות, הימנעות בלתי סבירה

ממילוי חובתן המנהלית. לעניין זה מופנה בית המשפט לדברי בג"צ בתיק 6579/99 עמיחי פילבר נ' ממשלת ישראל, תקדין-עליון 99(3) 425:

"אכן, כדי שבית המשפט יתערב ברמת האכיפה של חוק זה או אחר, צריך שהרשויות המוסמכות יתנערו לחלוטין מחובתן לאכוף את החוק, דבר שאינו קיים במקרה זה, או יימנעו ממילוי חובתן באופן בלתי-סביר, דבר שלא הוכח במקרה זה"

23. בנדון דידן יטענו העותרים כי הסיטואציה היא כה חמורה עד שלא רק שהיא עולה כדי "הימנעות ממילוי החובה המנהלית" אלא אף מגיעה כדי "התנערות מוחלטת" מחובת אכיפת החוק.

התנערות מוחלטת מאכיפת החוק

24. העובדות המתוארות ברישא של עתירה זו מגלות תמונה לפיה אמנם הוצאו צווים כנגד הבנייה הבלתי חוקית נשוא העתירה אולם בפועל הבניה נמשכת, במיוחד בימי המנוחה, ואל מול הפרת צווים זו עומדים המשיבים שלובי ידיים, כביכול אין באמתחתם פתרון לבעיית הבניה במהלך ימי המנוחה (בהם מצויים פקחי המנהל האזרחי בחופשת סוף השבוע ובהם אף מתקיימת בעיה הלכתית של חילול שבת שלא לצורך פיקוח נפש).

25. העותרים סבורים כי היעדר נסיון למצוא מענה להפרת חוק זו הינה "הימנעות מילוי החובה המנהלית". לו היו המשיבים באמת חפצים לדאוג להשלטת החוק והסדר באתר בו מבוצעות העבודות היו המשיבים פועלים בנחישות לשם הריסת הבינוי הבלתי חוקי מיד לאחר בנייתו באופן שבכל יום ראשון יגיעו נציגי המשיבים ויהרסו את הבינוי, ככל שנעשה כזה במהלך סוף השבוע. לו היו המשיבים באמת חפצים לדאוג להשלטת החוק והסדר הם היו מאתרים, בדרכים הקיימות בידם, את זהות מבצעי העבודות ופועלים כנגדם באופן אישי באמצעות הגשת כתבי אישום.

26. יתר על כן, העותרים סבורים כי היעדר האכיפה של הצווים היוצאים תחת ידם של המשיבים שם צווים אלו לחוכא ואיטלולא בעיני העבריינים וכי במצב זה מהווה הוצאת הצווים בזבוז משאבים ציבוריים לחינם. מה תועיל מסירת צווי הפסקת העבודה מקום בו לא נעשה עם צווים אלו דבר? בכל הזהירות הראויה יצינו העותרים כי ייתכן ובמקרה בו אין כל כוונה לאכוף את הצווים – עדיף יהיה שלא להוציאם מלכתחילה!

27. אליבא דהעותרים, אין הבדל בין הפרת החוק המתוארת בעתירה זו לבין הפרת חוקי התנועה. היעלה על דעת מאן דהוא להפקיר את כבישי ישראל במהלך ימי המנוחה? העותרת מניחה שהתשובה לשאלה זו ברורה וכפי שאין להפקיר את האכיפה בכביש כך אין להפקיר את האכיפה בתחום התכנון

והבניה, במיוחד לא במקרה בו מבוצעות הפרות חוזרות ונשנות של צווים שהוצאו על ידי המשיבים עצמם.

28. מן האמור לעיל עולה כי אזלת ידם של המשיבים בכל הנוגע לאכיפת דיני התכנון והבניה לגבי ביצוע עבירות המבוצעות בימי המנוחה הינה "התנערות מוחלטת מאכיפת החוק".

הימנעות בלתי סבירה מאכיפת החוק

29. לחילופין יטענו העותרים כי במידה וייטען כי אין במקרה דנן "התנערות מוחלטת מאכיפת החוק" שכן המשיבים הוציאו תחת ידם צווים להפסקת העבודה – הרי שמתקיימת במקרה דנן חציית הרף של "הימנעות בלתי סבירה של אכיפת החוק".

30. הוצאת צווי הפסקת העבודה תוך הפקרת השטח בימי המנוחה במקרה המתואר בעתירה זו צריכה להתברר על פי השגת היעדים שבהוצאת צווי הפסקת העבודה. העובדה כי היעד איננו מושג – מחייבת את המשיבים לנקוט פעולות נוספות אשר יביאו לידי השגת היעד הנדרש – ובמקרה דנן, פעולות אשר יביאו לעצירת העבודות הנעשות תוך הפרת החוק.

31. העובדה כי דבר לא נעשה אל מול הפרת החוק והצווים והתמונה העגומה לפיה המשיבים עומדים חסרי אונים אל מול ביצוע עבודות בימי המנוחה עולה ללא כל ספק כדי "הימנעות בלתי סבירה מאכיפת החוק".

32. מתן "הכשר" לפסיביות אותה מפגינים המשיבים כמוה כמתן "היתר גורף" לביצוע הפרות חוק בכל רחבי יהודה ושומרון, בכל תחומי החוק בכלל ובתחום התכנון והבניה בפרט, החל מערבו של יום חמישי ועד לבוקרו של יום ראשון.

33. העותרים סבורים כי חציית הרף מחייבת את התערבות בית המשפט הנכבד ומחייבת כי בית המשפט יורה למשיבים לפעול בנחרצות ובנחישות אל מול הפרת החוק נשוא עתירה זו.

ביצוע העבודות - ללא היתר

34. ומן הכלל אל הפרט - כפי שעולה מתשובת המינהל, נספח ג' לעתירה, העבודות אכן נעשות ללא היתר.

35. במצב דברים מתוקן **די היה בעובדה זו בכדי לחייב את המשיבים בביצוע פעולות אכיפה יעילות כנגד העבודות** אולם ניסיונה של העותרת מלמד כי ככל שהבניה הבלתי חוקית מבוצעת במגזר הערבי ביהודה ושומרון אין הדבר כך.

36. ויודגש, **ביצוע העבודות נמשך גם בימים אלו ממש**, חרף העובדה כי כנגד בנייה זו הוצאו צווי הפסקת עבודה ו/או הריסה על ידי המנהל האזרחי.

סדרי העדיפויות של המשיבים בביצוע פעולות אכיפה

37. במהלך פעילותה של העותרת מול המשיבים נפגשה העותרת פעמים רבות בטענת "סדרי העדיפויות". טענה זו מועלית על ידי המשיבים בכל עת בה מוגשת עתירה כנגד היעדר מעש מצדם בכל הנוגע לאכיפת חקיקת התכנון והבניה במרחב איו"ש.

38. הואיל ובית המשפט איננו אמור להיכנס בנעלי המשיבים ולהפעיל במקומם את שיקול הדעת באשר לביצוע פעולות האכיפה - קיבל בדרך כלל בית המשפט את טענת "סדרי העדיפויות" ונמנע מלהתערב בשיקול דעתם של המשיבים בעתירות שונות שהגיעו לפתחו.

39. אולם, עם הזמן, ומשראה בית המשפט כי לעיתים עלולה טענת "סדרי העדיפויות" לשמש כעלה תאנה לכיסוי מחדלם של המשיבים – הנחה בית המשפט את המשיבים להציג בפניו את השיקולים המנחים אותם בכל הנוגע לקביעת סדרי עדיפויות אלו לאכיפת דיני התכנון והבניה.

40. לעניין זה ראוי להביא מדברי כבוד השופט א.רובינשטיין בפסה"ד בבג"ץ 5377/09 **רגבים ואח' נגד שר הבטחון ואח'** בפיסקה יב לפסק הדין:

"עם זאת, התמונה אינה מעודדת. גם אם קיימים סדרי עדיפויות מוצדקים, אסור שהללו יהיו – ולוא בלי משים ושלא במכוון – כסות להפקרות בבניה. כאמור חוק הוא חוק, בין אם מדובר בבניה בלתי חוקית בקרב התושבים הישראליים ביהודה ובשומרון, בין אם מדובר בתושבים הפלסטינים - ואין להלום מצב של "איש הישר בעיניו יעשה" (שופטים י"ז, ו'). חובת המפקד הצבאי היא לאכוף את החוק באזור, ולא למותר להזכיר כי דיני התכנון - בישראל ובאזור - נועדו להבטיח בניה ופיתוח נאותים בהווה ובמבט צופה פני עתיד"

41. באופן זה הסתבר כי קיימים מספר שיקולים המציבים בניה בלתי חוקית בראש סדרי העדיפויות. בין שיקולים אלו ניתן למצוא את השיקול הבטחוני לפיו בניה בלתי חוקית בעלת מאפיינים של סיכון בטחוני תקבל עדיפות בביצוע פעולות האכיפה על פני עבירות שאינן בעלות מאפיין בטחוני. וכך, בפסק הדין בבג"ץ 5377/09 הנ"ל מצוטטים המשיבים כדלקמן:

"בהודעתם מ- 27.1.11 נאמר כי ניתנת עדיפות בעניין בניה בלתי חוקית פלסטינית "לביצוע הריסות מבנים מטעמים בטחוניים, דהיינו, כאשר

מדובר במבנים אשר בשל מיקומם מהוים משום סיכון בטחוני" (הדגשה במקור).

42. כפי שיבוא להלן, בהתאם לסדרי עדיפויות אלו היה על המשיבים לפעול כנגד העבודות נשוא עתירה זו באופן מיידי ולהציבן בראש סדרי העדיפויות.
43. אכן במקרה דנן, שלא בדומה למקרים רבים אחרים, הוציא המינהל צווי הפסקת עבודה כנגד ביצוע העבודות. דא עקא, אין די בכך שיוצאו צווים! במציאות הקיימת במגזר הערבי ביהודה ושומרון – הוצאת צו ללא אכיפתו משולה לאבק פורח.
44. אין ספק כי במקרה דנן, בו מדובר בסיכון בטחוני של ממש, חובה על המשיבים לוודא כי הצווים אשר הוצאו כנגד מבצעי העבודות ייאכפו ללא יוצא מן הכלל ובאופן שיימנע את המשך ביצוע העבודות לחלוטין. אליבא דהעותרים, ויותר מכך – אליבא דתושבי פסגות, חבריה של העותרת 1 – הוצאת צווי הפסקת העבודה ללא אכיפתם המוחלטת בשטח משולה לישיבה בחיבוק ידיים ובאפס מעשה אל מול ביצוע העבודות הבלתי חוקיות והסיכון הנשקף מהן.
45. כפי שצוין בפרק העובדתי של עתירה זו, למרות הוצאת הצווים על ידי המנהל העבודות בשטח לא פסקו. המקסימום שהשתנה הוא מועד ביצוען והניסיון לרכזן לסופי השבוע.

קיומו של סיכון בטחוני

46. כפי שניתן לראות מתצלום האוויר (נספח א') והתמונות של אתר ביצוע העבודות (נספח ה'), מדובר באתר המצוי בקרבה יתירה לגדר היישוב פסגות.
47. אין צורך בהשכלה צבאית רחבה בכדי להבין את הסכנה הטמונה בביצוע העבודות ושינוי תוואי הקרקע באופן כה צמוד ליישוב.
48. מן האמור לעיל ברור כי הטיפול במבנה נשוא עתירה זו ובביצוע פעולות אכיפה כנגדו **ראוי היה להיות בראש סולם העדיפויות** של המשיבים בשל היותו בעל פוטנציאל לסיכון בטחוני.

התנהלותם של מבצעי העבודות

49. בעתירה זו לא ניתן להתעלם מעזות המצח והחוצפה המופגנים בביצוע העבודות נשוא העתירה.
50. מדובר בעבריינים אשר מזלזלים באופן הבוטה ביותר ברשויות אכיפת החוק ביהודה ושומרון תוך המשך ביצוע העבודות למרות הוצאת צו הפסקת עבודה כנגדם.

51. לא זו אף זו – בבקשם "להתחמק" מפקחי המינהל האזרחי ומרצונם להימנע מהחרמת כלים על ידי פקחי המינהל – מבצעים העבריינים את העבודה בימי השבת תוך ניצול ציני של קדושת השבת ושמירתה על ידי רשויות אכיפת החוק.
52. ניצול ציני זה ראוי לגינוי והוא מעיד באופן הבוטה ביותר על יחסם של מבצעי העבודות לחוק ולרשויות המנהל האזרחי.

העמדת העבריינים לדין

53. בין הסעדים המבוקשים בעתירה זו, מבקשת העותרת כי המשיבים ייתנו טעם לשאלה מדוע לא ינקטו בכל האמצעים על מנת לאתר את עברייני הבניה ולהביא אותם לדין.
54. אין מדובר בנקמנות גרידא כי אם דרישה מהמשיבים לעשות את אשר ניתן על מנת לצמצם את תופעת הבניה הבלתי חוקית במרחב איו"ש – תופעה אשר נכתב עליה רבות אולם כמעט ולא נעשה דבר על מנת לשרשה.
55. העותרת סבורה כי על מנת להתמודד עם בעיה זו באופן יעיל שגם יניב תוצאות חייבים המשיבים להעלות את רף הפעולות הננקטות כנגד מפירי החוק, ומעבר להקשחת המדיניות בכל הנוגע להריסת כל בינוי בלתי חוקי, **על המשיבים לפעול גם כנגד העבריינים מבצעי העבודות.**
56. הטיפול בבניה הבלתי חוקית לא יקרה מעצמו. המשיבים נדרשים להשקיע בעניין זה משאבים אשר יופנו להגברת הפיקוח, הגברת פעולות האכיפה וכן ביצוע חקירות לאיתור העבריינים והבאתם לדין.
57. העמדת העבריינים למשפט ומיצוי הדין עימם תגרום להפחתת הזלזול בחוק ותרתייע עבריינים מביצוע עבירות בעתיד. העותרת סבורה כי צעד זה, יחד עם הריסת מבנים ועבודות בינוי בלתי חוקיות שבוצעו בסופי השבוע 'ישדרו' לשטח כי הפרת החוק איננה משתלמת.
58. נכון הדבר שבעתיים מקום בו מדובר על עבריינות בוטה ומתריסה אשר מתעלמת לחלוטין מצווים מנהליים ועושה ככל העולה על רוחה בשטח תוך ניצול ימי החופשה על מנת להצליח לממש את מטרותיה.
59. לעניין זה יש להזכיר את "הצו בדבר תכנון ערים כפרים ובניינים (תיקון מספר 19) (יהודה ושומרון) (מס' 1585) התשס"ז-2007 אשר נחתם ביום 25.1.2007 ואשר הטיל חבות פלילית (אשר לא היתה קיימת באזור קודם לכן) על עברייני בניה וקבע בצידה עונש של שנתיים מאסר.
- העתק "הצו בדבר תכנון ערים כפרים ובניינים (תיקון מספר 19) (יהודה ושומרון) (מס' 1585) התשס"ז-2007" מצ"ב ומסומן כנספח ו'.

צירוף משיבים לעתירה

60. עתירה זו ראויה היתה לכלול בתוכה את מבצעי העבודות כמשיבים לעתירה. עם זאת, לעותרים לא ידועה זהותם של מבצעי העבודות ובשל המצב הביטחוני והגיאוגרפי-פוליטי השורר באזור ברי כי גם אין להם כל דרך לבררה.
61. על רקע האמור לעיל ולאור דחיפות העניין מוגשת עתירה זו כפי שהיא. במידה ויתבקש בית המשפט לצרף את מבצעי העבודות כמשיבים - מסכימה לכך העותרת מראש.

סיכום

62. אשר על כן יתבקש בית המשפט הנכבד להוציא מלפניו צו על תנאי כמבוקש ברישא של עתירה זו ולאחר קבלת תגובת המשיבים ושמיעת טיעונים בעל-פה להופכו למוחלט.

ואלו הנימוקים בעתירה לצו ביניים:

63. כאמור בפתח עתירה זו, בית המשפט הנכבד מתבקש להוציא מלפניו צו ביניים שיורה על הפסקת ביצוע העבודות נשוא עתירה זו וכן יורה למשיבים לנקוט לאלתר בכל האמצעים העומדים לרשותם כדי לעצור את המשך ביצוע העבודות עד למתן פסק דין סופי בעתירה זו.
64. מניסיונה של העותרת - בהמשך ביצוע העבודות יש משום קביעת עובדות בשטח, עובדות המקשות מאוד כבר היום, ובוודאי עוד יקשו בעתיד על פעולות האכיפה.
65. ובנוסף, אם-כי לדידם של העותרים הוא החשוב ביותר, הנזק הנגרם לשלטון החוק מסיטואציה שבה העבריינים עושים ככל העולה על רוחם ומבצעים עבודות בניה ללא היתר ואין פוצה פה ומצפץ - הוא גדול לאין ערוך מהנזק הנגרם מעצם הבנייה וביצוע העבודות.
66. מכל הטעמים הללו, ולאור הימנעות המשיבים מלנקוט בכל האמצעים הדרושים לשם עצירת העבודות, מתבקש בית המשפט הנכבד להוציא צו ביניים כמבוקש ולהורות למשיבים לנקוט בכל האמצעים העומדים לרשותם כדי למנוע את המשך ביצוע העבודות באתר נשוא עתירה זו, וזאת עד למתן פסק-דין בעתירה.
67. יצוין כי רק במהלך השנה האחרונה ניתנו על ידי בית משפט נכבד זה מספר צווי ביניים המופנים כנגד המשך ביצוע עבודות באתרי בניה שהיו בלתי חוקיים לכאורה ובמסגרת עתירות להריסת הבניה

הבלתי חוקית ביהודה ושומרון. כך, בבג"ץ 1936/11 גמאל דראגמה ואח' נגד שר הבטחון ואח', ניתן צו ביניים ביום 25.9.2012 כנגד המשך הבניה נשוא העתירה דהתם.

68. באופן דומה הוצא על ידי בית המשפט הנכבד צו ביניים בבג"צ 6068/12 רגבים ואח' נגד שר הבטחון ואח', כנגד המשך בניית מבנה בלתי חוקי ומניעת אכלוסו.

69. העותרים מבקשים כי צו הביניים יכלול מעיקרו את מבצעי העבודות. לעניין זה יצויין כי גם בבג"צ 1936/11 הנ"ל וגם בבג"צ 6068/12 הנ"ל ניתנו צווי הביניים אף בלא שצורפו המחזיקים.

70. מאחר ואין חולק על כי מדובר בעבודות בלתי חוקיות הרי שלא תפגע בשל הוצאת צו הביניים שום זכות קנויה של העבריינים (לאף אדם אין זכות קנויה להפר את החוק) ועל כן מאזן הנוחות תומך בהוצאת הצו כמבוקש.

ואלו הנימוקים בעתירה לצו ארעי:

71. כאמור בפתח עתירה זו, בית המשפט הנכבד מתבקש להוציא מלפניו צו, **זהה לצו הביניים המבוקש, וזאת עוד בטרם קבלת תגובת המשיבים לבקשה לצו הביניים ואשר יעמוד בתוקפו עד למתן החלטה בבקשה לצו הביניים.**

72. ניסיון העבר ממקרים דומים מלמד כי עצם הגשת עתירה מהווה זרז משמעותי להשלמת העבודות – מקום שהדבר ניתן. לא מן הנמנע כי מבצעי העבודות, אשר זהותם כלל אינה ידועה לעותרת, יעשו ככל שביכולתם על מנת להשלימן בתוך ימים ספורים ולסכל בכך את הדיון היעיל בעתירה. הימנעות מהוצאת צו ארעי עשויה לאפשר לעבריינים את 'חלון ההזדמנויות' שיסכל את הסעדים המבוקשים בגדרה של עתירה זו.

73. **מכיוון שכך, ובכדי להותיר את העתירה רלוונטית לדיון בשאלות המהותיות המתעוררות בגדרה, מן הדין ומן הצדק להיעתר לבקשה להוצאת צו ארעי באופן מידי בכדי למנוע קביעת עובדות בשטח מצד עברייני הבניה במקום.**

74. עתירה זו נתמכת בתצהירו של רכז הבטחון השוטף של העותרת 1, מר אליה וולפמן.

בועז ארזי, ע"ד

ב"כ העותרת

19.9.2012

היום

תצהיר

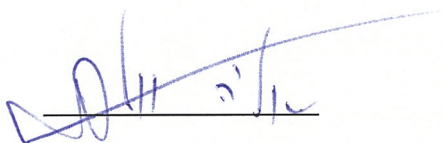
אני הח"מ, אליה וולפמן (ת.ז. 301038055), לאחר שהוזהרתי על ידי עורך דין כי עלי לומר את האמת וכי באם לא אעשה כן אהיה צפוי לעונשים הקבועים בחוק, מצהיר בזאת כדלקמן:

1. הנני עושה תצהירי זה בתמיכה לעתירה למתן צו על תנאי וצו ביניים שהוגשה ע"י אגודה שיתופית פסגות ועל ידי עמותת רגבים כנגד שר הבטחון (מר אהוד ברק) ואח'.

2. אני משמש כרכז הבטחון השוטף של היישוב פסגות ומתוקף תפקידי אני מכיר את הבינוי נשוא העתירה.

3. הנני מצהיר כי כל העובדות והטענות שמובאות בעתירה נכונות למיטב ידיעתי, הבנתי ואמונת.

זה שמי, זו חתימתי וכל האמור לעיל אמת.



אימות חתימה

היום, 11 ספטמבר 2012, התייצב בפני - עו"ד בועז ארזי - מר אליה וולפמן אשר זיהה את עצמו באמצעות ת.ז. שמספרה 301038055, וחתם על תצהירו זה, לאחר שהוזהרתי כי עליו לומר את האמת, וכי באם לא יעשה כן יהא צפוי לעונשים הקבועים בחוק.



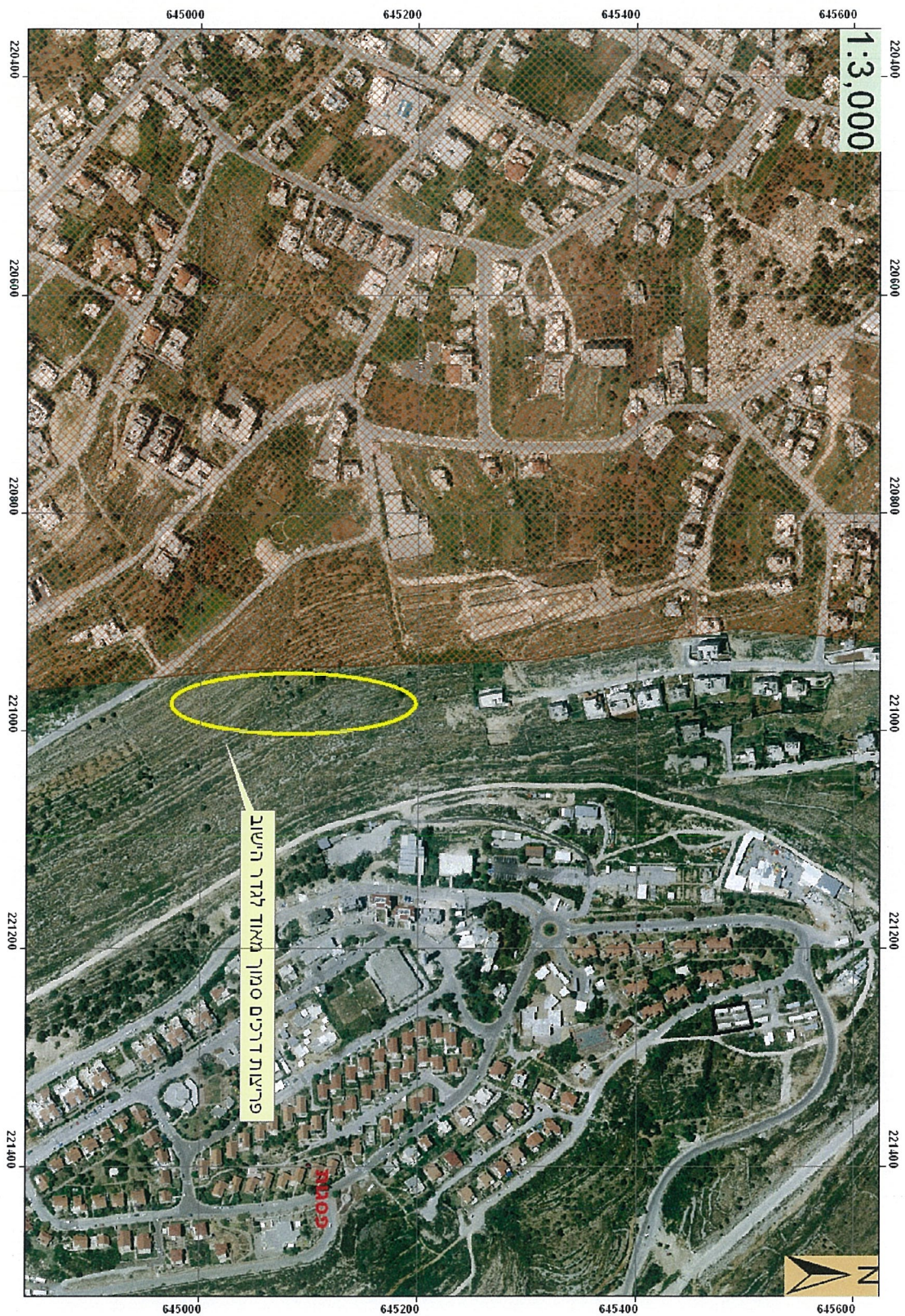
עמוד	פירוט	נספח
	תצלום אויר של היישוב פסגות ועליו סימון מקום ביצוע העבודות	א
	מכתב מזכיר היישוב פסגות מיום 23 מאי 2012	ב
	תשובת המנהל מיום 28 מאי 2012	ג
	מכתב ב"כ העותרת 2 מיום 12 אוגוסט 2012	ד
	מקבץ תמונות של העבודות והכלים ההנדסיים במהלך ביצוען	ה
	הצו בדבר תכנון ערים כפרים ובניינים (תיקון מספר 19) (יהודה ושומרון) (מס' 1585) התשס"ז-2007	ו

נספח א'

**תצלום אויר של היישוב פסגות ועליו סימון מקום
ביצוע העבודות**

נספח א'

**תצלום אויר של היישוב פסגות ועליו סימון מקום
ביצוע העבודות**



נספח ב'

מכתב מזכיר היישוב פסגות מיום 23 מאי 2012

נספח ב'

מכתב מזכיר היישוב פסגות מיום 23 מאי 2012



דחוף

בס"ד. יום רביעי ב' בסיוון תשע"ב

23 מאי 2012

לכבוד

מר אמיר מטוס

יחידת הפיקוח

המינהל האזרחי

שלום רב

הנדון: פריצת דרך מערבית לפסגות

כידוע לך בימים האחרונים שכנינו הערבים מבצעים פריצת דרך בשטח C מערבית לפסגות, ולמעשה הם כבר עולים על ההר עליו שוכן הישוב. מסתבר שהשיטה שלהם היא לעבוד על המקטע שבשטח C בפרקי זמן קצרים.

הסכנה הביטחונית וקביעת העובדות במקרה זה מסוכנת ומסתמנת מגמה יחד עם הפריצות האחרות הסמוכות לפסגות מצד דרום.

ברשותינו תמונות מאתמול ומהיום המתעדות את העבודות.

מבקשים את התערבותך המיידית.

בכבוד רב,

חננאל פאטשינו
חננאל פאטשינו
יו"ר מזכירות

נעם שרון
מזכיר

העתק:

מני משה, מוא"ז מטה בנימין

רוני שניר, מוא"ז מטה בנימין

עובד ארד, רגבים

נספח ג'

תשובת המנהל מיום 28 מאי 2012

נספח ג'

תשובת המנהל מיום 28 מאי 2012



המנהל האזרחי לאזור יהודה ושומרון היחידה המרכזית לפיקוח אזור בנימין



ז' בסיוון התשע"ב
28 במאי 2012
פסגות 00292

נעם שרון - מזכיר פסגות

רמ"א

מנהל יח' הפיקוח

רת"ח תשתית

רמת"ק ומאללה

מח"ט בנימין

מוא"ז בנימין

מוא"ז בנימין – ראש המועצה + מנהל מח' הרישוי

ר.פ. ומאללה מרכז

הנדון: בניה ערבית בלתי חוקית בגזרת הישוב פסגות

של מזכיר פסגות מיום: 24/4/2012 + 23/5/2012

דף ארוע: 1063/12 + 1070/12

1. הריני לאשר קבלת פניותיך ביחס ל 2 מוקדים עיקריים סביב פסגות, להלן התייחסותי:
 - א. מוקד פריצת דרך מעל מט"ש אל בירה, עבודות אלו אותרו על ידנו לפני כחודש וחצי, נמסרו צווי הפסקת עבודה והריסה, ואף ביצענו החרמות כלי צמ"ה שעבדו במקום, העבודות נעצרו והציר נחסם.
 - ב. ביחס למתחם בניה ממערב ליישוב, בהמשך לסיור שערכתם עם רכו פיקוח היום, חודד לכם בשטח גבול שטח A, העבודות נשואות הפנייה נמצאות בשטח A, למעט חריגה קטנה מאוד לשטח C. במידה ותהיה חריגה נשמח להתעדכן.
2. בנוסף, יצרנו קשר עם הקבלן המבצע אשר התחייב לעצור את העבודות ולהגיע למשרדנו ע"מ לתאם המשך פעילות בשטח A בלבד.
3. מצ"ב תמונות + תצ"א.
4. לידיעתך.

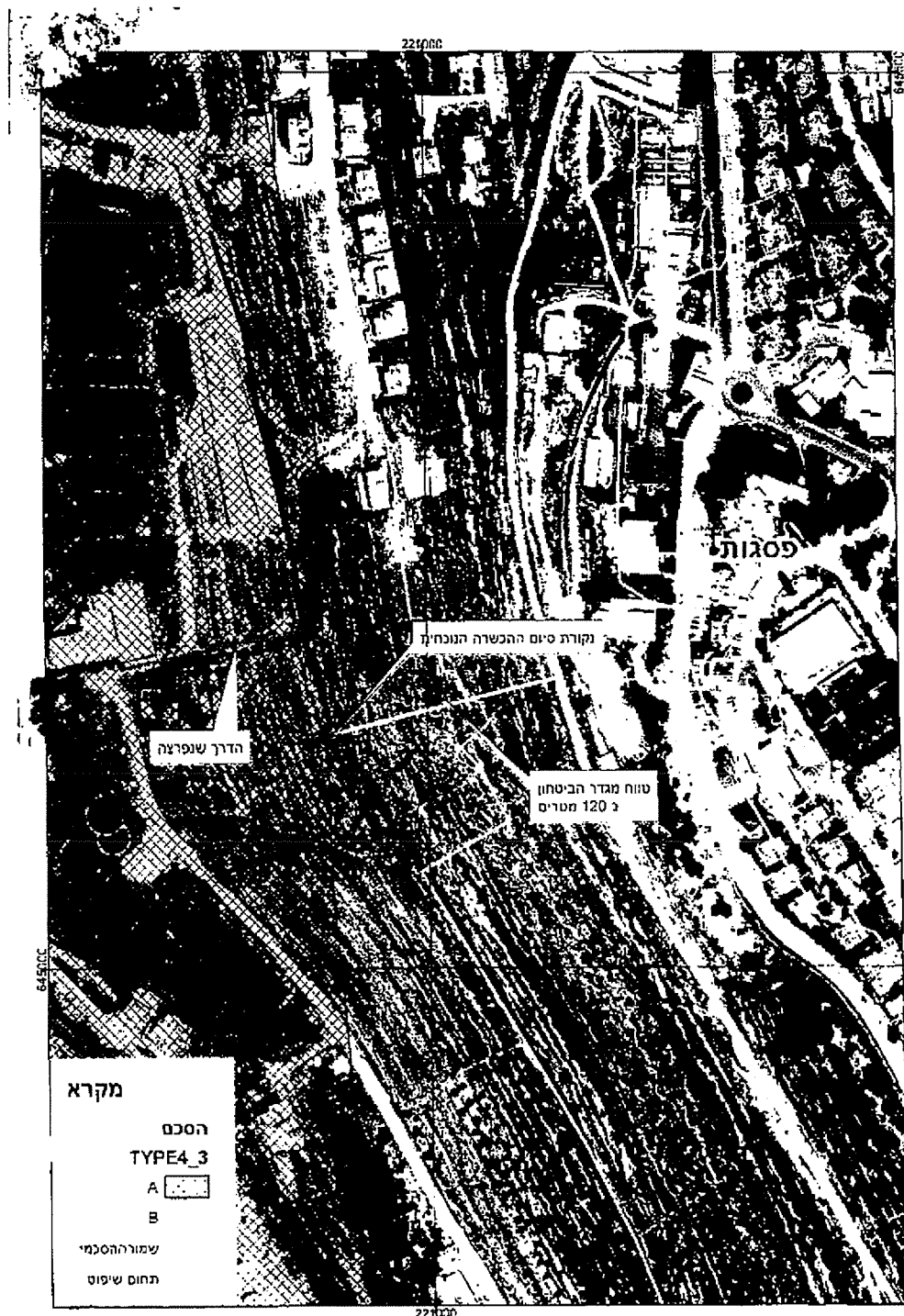
בברכה,

מטוס אמיר
בנימין ממונה אזור

משרד בנימין טלי 02-9703726 פקס 02-9703732 ת.ד 2 בית אל

מוגבל 112215

המנהל האזרחי לאזור יהודה ושומרון היחידה המרכזית לפיקוח אזור בנימין



נספח ד'

מכתב ב"כ העותרת 2 מיום 12 אוגוסט 2012

נספח ד'

מכתב ב"כ העותרת 2 מיום 12 אוגוסט 2012



רגבים - המחלקה המשפטית

בצלאל סמוטריץ', עו"ד | בועז ארזי, עו"ד | אברהם פלמון, עו"ד

כ"ד באב תשע"ב

12 באוגוסט 2012

בהול

לכבוד	לכבוד	לכבוד	לכבוד
סגן בר אאוקה	תא"ל מוטי אלמוז	אלוף ניצן אלון	מר אהוד ברק
<u>קצין פניות-מנהא"ז</u>	<u>ראש המינהל האזרחי</u>	<u>מפקד פקמ"ז</u>	<u>שר הביטחון</u>

שלום רב,

הנדון: פריצת דרכים סמוך ליישוב פסגות - דרישה לנקיטת פעולות אכיפה דחופות

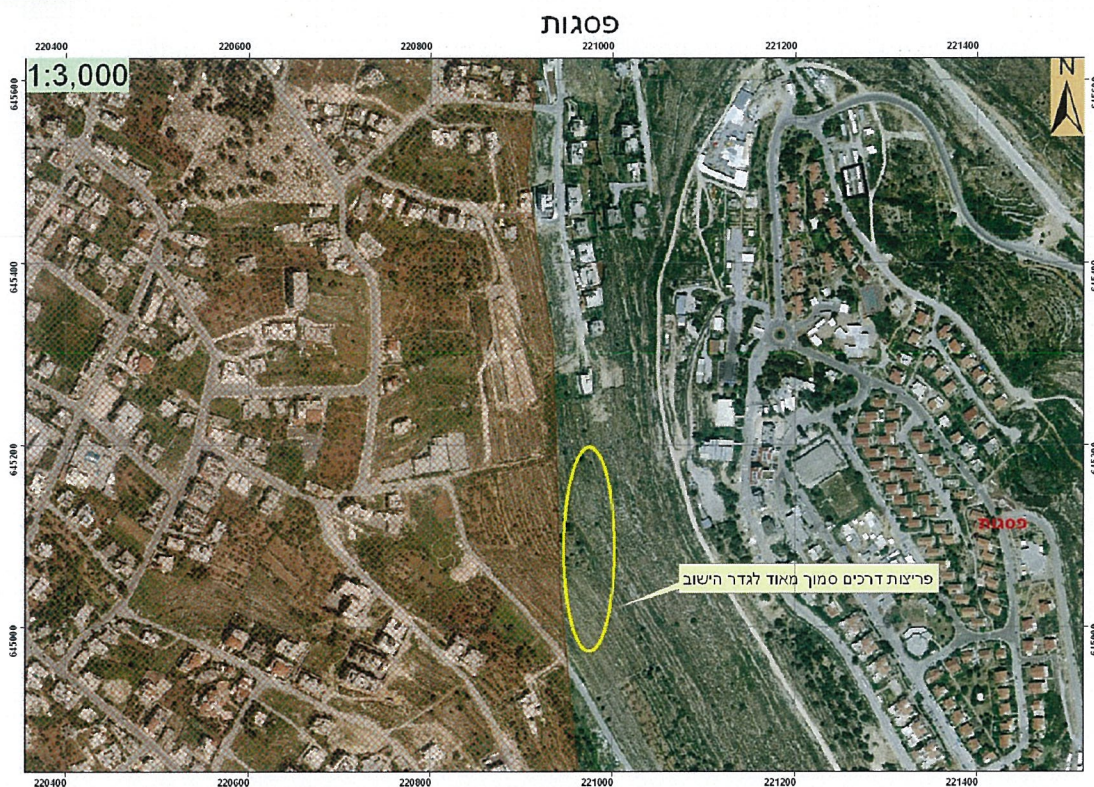
בשם מרשתי, תנועת רגבים, ועל יסוד הוראות החוק לתיקון סדרי המנהל (החלטות והנמקות) התשי"ט-1958, הנני מתכבד לפנות אליכם כדלקמן:

1. הבוקר, יום 12 אוגוסט 2012, בוצעה על ידי ערבים פריצת דרך מסיבית, באמצעות כלים כבדים, בסמוך לגדר היישוב פסגות במרחב בנימין.
2. להלן תצלום אוויר של האזור ועליו מסומן מיקום פריצת הדרך וכן תמונה מהאתר בזמן ביצוע העבודות:



רגבים - המחלקה המשפטית

בצלאל סמוטריץ', עו"ד | בועז ארזי, עו"ד | אברהם פלמון, עו"ד





רגבים - המחלקה המשפטית

בצלאל סמוטריץ', עו"ד | בועז ארזי, עו"ד | אברהם פלמון, עו"ד

3. מתצלום האוויר והתמונות עולה כי מדובר בביצוע עבודות הנדסיות משמעותיות במרחק לא רב מגדר היישוב באופן המסכן את תושבי היישוב ואת כוחות הביטחון המגנות עליו.
4. מעבר לסכנה הביטחונית האמורה לעיל, מדובר בעבודות הדורשות קבלת היתר לשם ביצוען.
5. הח"מ מוצא לנכון להזכיר כי סביב היישוב פסגות מתקיימת מזה זמן רב פעילות של בניה ופריצת דרכים על ידי פלשתינאים ובהקשר זה אציין את מכתבי מיום 18 יולי 2012 וכן מכתבי מיום 1 מאי 2012 העוסקים בעניינים אלו.
6. הנכם מתבקשים לנקוט לאלתר בכל הפעולות הנדרשות בכדי להביא לעצירת העבודות, להשבת המצב במקום לקדמתו ולהעמדת העבריינים לדין.
7. לתגובתכם המהירה אודה. אבקש כי לאור חשיבות העניין תינתן עדיפות לטיפול במכתבי זה.

בכבוד רב,

בועז ארזי, עו"ד



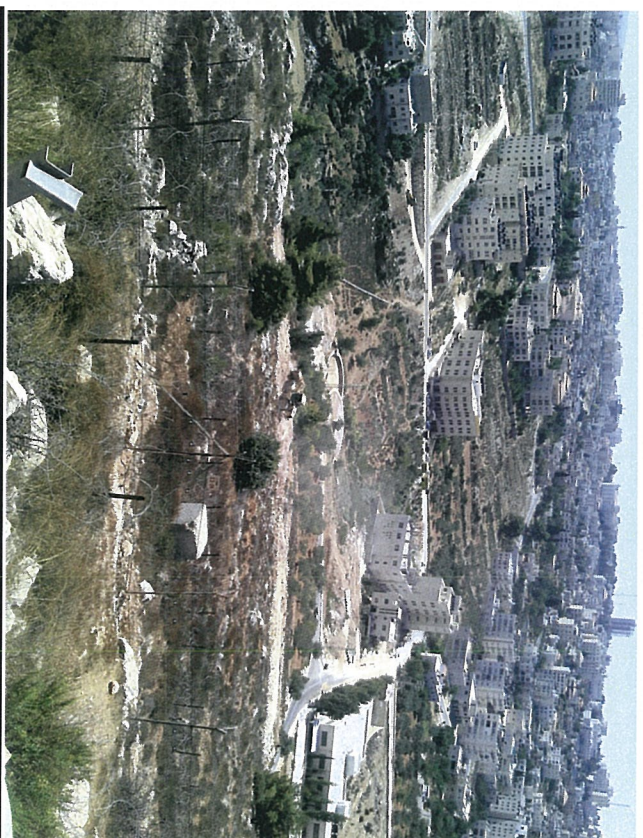
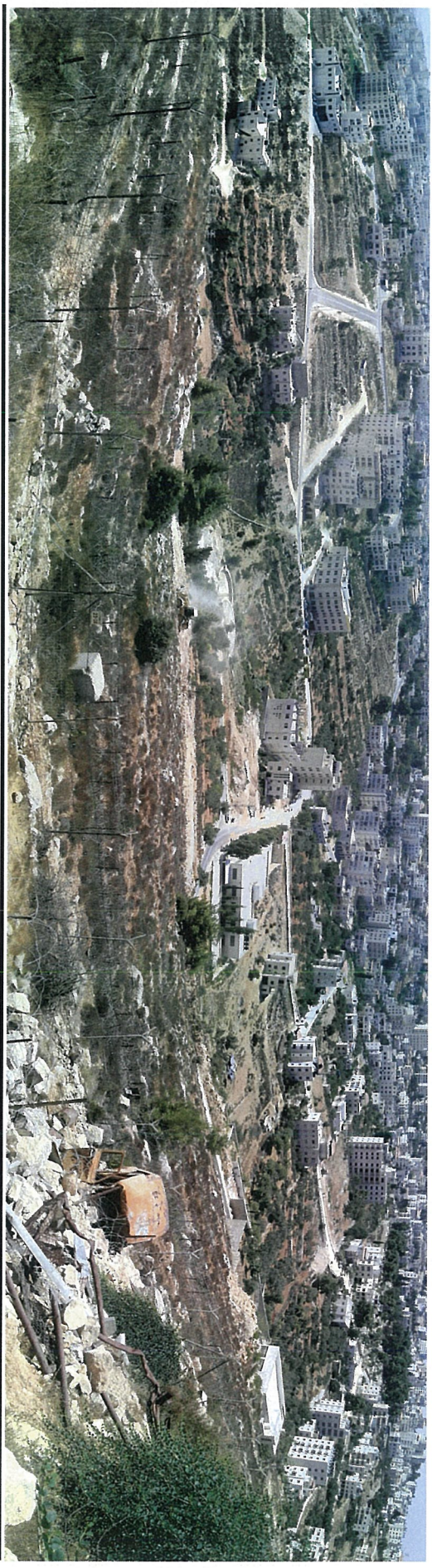
נספח ה'

**מקבץ תמונות של העבודות והכלים ההנדסיים
במהלך ביצוען**

נספח ה'

**מקבץ תמונות של העבודות והכלים ההנדסיים
במהלך ביצוען**

תמונות של ביצוע העבודות סמוך לפסגות



נספח ו'

**הצו בדבר תכנון ערים כפרים ובניינים (תיקון
מספר 19) (יהודה ושומרון) (מס' 1585) התשס"ז-
2007**

נספח ו'

**הצו בדבר תכנון ערים כפרים ובניינים (תיקון מספר
19) (יהודה ושומרון) (מס' 1585) התשס"ז-2007**

צבא הגנה לישראל

צו מס' 1585

צו בדבר תכנון ערים, כפרים ובניינים (תיקון מס' 19)

בתוקף סמכותי כמפקד כוחות צה"ל באזור, והואיל והנני סבור כי הדבר דרוש לקיום ממשל תקין, להגנה על שלטון החוק ולשמירה על הסדר הציבורי, הנני מצווה בזאת לאמור :

1. בסיני 77 לצו, אחרי סעיף קטן (ט) יבוא :
- סעיף 77 ב
- "(י) אחרי סעיף 37א לחוק יבוא :

"עונשין

37. (א) המבצע עבודה או בינוי הטעונים רשיון לפי הוראות החוק, ללא קבלת רשיון כאמור, או העושה שימוש בבנין שנבנה ללא רשיון כאמור, דינו - קנס או מאסר שנתיים, ובעבירה נמשכת - קנס נוסף או מאסר נוסף שבעה ימים לכל יום שבו נמשכת העבירה לאחר שנמסרה התראה להפסקת עבודה לפי סעיף 38 לחוק לאותה עבודה, אותו בינוי או אותו שימוש, לפי הענין.

(ב) המבצע עבודה או בינוי או עושה שימוש בקרקע כלשהי, הטעונים רשיון לפי הוראות החוק, לאחר קבלת רשיון כאמור אך בניגוד לקבוע בו או שלא בהתאם לתנאיו או שלא בהתאם לתכנית תכנון מאושרת, דינו - מאסר שנה אחת, ובעבירה נמשכת - קנס נוסף לכל יום שבו נמשכת העבירה לאחר שנמסרה התראה להפסקת עבודה לפי סעיף 38 לחוק לאותה עבודה, אותו בינוי או אותו שימוש, לפי הענין.

(ג) על הוראות סעיף זה יחול צו בדבר העלאת קנסות שנקבעו בתחיקת בטחון (יהודה והשומרון) (מס' 845), התש"ס-1980, ולענין זה יראו את הקנסות הקבועים בסעיף זה, כאילו נקבעו בתחיקת בטחון.

(ד) (1) בוצעו עבודה או בינוי או נעשה שימוש בקרקע או בבנין, בנסיבות ובדרך שיש בהם עבירה לפי סעיפים קטנים (א) או (ב), ניתן להאשים בה אחד או יותר מאלה :

(א) בעל הרשיון לביצוע העבודה או הבינוי או עשיית השימוש ;

(ב) מי שמוטלת עליו חובה להשיג רשיון כאמור מכוח חוק זה או תקנות שהותקנו על פיו או תכנית תכנון אזורית או מתארית או מפורטת או תכנית חלוקה וכל הוראה והנחיה המהווה חלק בלתי נפרד מהן ;

- (ג) בעל המקרקעין בשעת ביצוע העבירה;
- (ד) מי שהוחזק כבעלים של המקרקעין בשעת ביצוע העבירה;
- (ה) בבעלות משותפת במקרקעין - כל אחד מן השותפים בשעת ביצוע העבירה;
- (ו) המבצע בפועל את העבודה, הבינוי או השימוש במקרקעין;
- (ז) האחראי לעבודה, לבינוי או לשימוש במקרקעין, לרבות האדריכל, המהנדס המתכנן, המהנדס או ההנדסאי האחראים לביצוע, הקבלן הראשי וכן סוכניהם, אך למעט עובדים המועבדים על ידיהם;
- (ח) נעברה העבירה על ידי תאגיד - כל אדם אשר בשעת ביצוע העבירה היה מנהל פעיל, שותף - למעט שותף מוגבל - או פקיד באותו תאגיד ואחראי לענין הנדון.
- (2) נאשם אחד מהמפורטים בסעיף קטן (ד), בעבירה לפי סעיפים קטנים (א) או (ב), תהא זו הגנה טובה, אם יוכיח שניים אלה:

- (א) העבירה נעברה שלא בידיעתו;
- (ב) הוא נקט בכל האמצעים הנאותים לקיום הוראות חוק זה והתקנות שהותקנו על פיו וכל הוראה והנחיה המהווה חלק בלתי נפרד מכל תכנית תכנון אזורית או מתארית או מפורטת או תכנית חלוקה, בכל הנוגע לעבודה או לבינוי או לשימוש הנדונים."

(יא) בסעיף 38 לחוק, אחרי סעיף קטן (15), יבוא:

"(16) (א) הורשע אדם על עבירה לפי חוק זה, רשאי בית המשפט, בשעת גזר הדין -

- (1) לצוות שהבנין או אותו חלק ממנו שנבנו ללא רשיון או בניגוד לקבוע ברשיון ייהרס, יפורק או יסולק על ידי הנשפט;
- (2) לצוות שאף אותו חלק מהבנין שלא נבנה כאמור בפסקה (1), ייהרס, יפורק או יסולק, אם יש בביצוע צו לפי פסקה (1) בלבד כדי לסכן את הנפש או בטיחות הציבור;
- (3) אם היתה העבירה לפי סעיף 37(ב) - לצוות על הנשפט להפסיק את העבודה, הבינוי או השימוש בקרקע, לפי הענין, שבניגוד לקבוע ברשיון.

(ב) בית המשפט רשאי, בזמן מתן צו לפי סעיף קטן (א) ובכל עת

לאחר מכן, לקבוע את המועד לביצוע, ובלבד שמועד הביצוע לא יידחה לתקופה העולה על שלושה חודשים מיום מתן צו כאמור.

(ג) (1) נשפט שאינו מקיים צו לפי סעיף קטן (א) בתוך המועד שקבע בית המשפט, דינו - מאסר חמש שנים, ואם נמשכה העבירה אחרי תום המועד האמור, דינו - קנס לכל יום של עבירה.

(2) על הוראות סעיף קטן זה יחול צו בדבר העלאת קנסות שנקבעו בתחיקת בטחון (יהודה והשומרון) (מס' 845), התש"ס-1980, ולענין זה יראו את הקנס הקבוע בסעיף קטן זה, כאילו נקבע בתחיקת בטחון.

(17) אין בסמכויות בית המשפט בהליך שיפוטי לפי סעיף זה כדי לגרוע מסמכות כל רשות מוסמכת להפעיל סמכויותיה לפי סעיף זה, ובכלל זה להוציא התראה לביצוע או לממש התראה כאמור, או לעכב הפעלת סמכות כאמור."

תחילת תוקף 2. תחילת תוקפו של צו זה ביום חתימתו.

השם 3. צו זה ייקרא: "צו בדבר תכנון ערים, כפרים ובנינים (תיקון מס' 19) (יהודה והשומרון) (מס' 1585), התשס"ז-2007".

ו' בשבט התשס"ז

25 בינואר 2007

יאיר נוה, אלוף
מפקד כוחות צה"ל
באזור יהודה והשומרון