

5023/05 ב"ש
25.12.13 קבוע:

בבית המשפט העליון
בשבתו כבית משפט גבוה לערעור

סעיף זהירי מחמד שחאדה ואח'

ע"מ ב"כ עוה"ד מיכאל ספרד תעו"ד שלומי זכריה
מרח' יהודה הלוי 45, תל אביב
טל: 03-6206947 פקס: 03-6206950

העותרים

1 2 3

1. שר הביטחון, אהוד ברק
2. ממקד כוחות צה"ל באיר"ש, גדי שמוני
3. ראש המנהל האזרחי, ווא"ל קאב מרדכי
4. ממקד משטרת מרח' ש"י - גיבב שלמה קעטבי

המשיבים 1-4 על די מרקליטות חמדינה,
משרד המשפטים ירושלים
טל: 02-6466345 פקס: 02-6467011

5. "עמרה" פמר שיטומי לחתימות להחתימות קהילתית בע"מ
על די ב"כ עוה"ד ירון קוסטלקי ואח'
מרח' וייצמן 14, תל אביב 64239
טל: 03-7181111 פקס: 03-7181112

6. מנהל האזרחי מטה בגימק
על די עוה"ד עקיבא טילבצקי ואח'
מרח' קרן ויסוד 27, ירושלים
טל: 02-6248877 פקס: 02-6248553

7. משה נצח ברט
על די ב"כ שרון אבני ואח'
מרח' עזרת ישראל 9, ירושלים
טל: 02-6256305 פקס: 02-6254305

8. בנימין עובדיה
על די ב"כ אברהם משה טגל ואח'
מרח' שמואל הנגיד 4, ירושלים
טל: 02-6258644 פקס: 02-6242769

9. דוד ושירה דלמן
על די ב"כ נועם בן דוד מרח' בית הדפוס 7, ירושלים
טל: 02-4511173 פקס: 02-9971764

המשיבים

תצהיר משלים מטעם המשיבים 4-1

אני הח"מ, נלעד אלטמן, מצהיר בזאת כדלקמן:

1. אני משמש כעוזר שר הביטחון לחתימות.
2. בהתאם להחלטות כ"י הנשיא גרוניס מיום 20.12.13 אני עושה תצהיר משלים זה מטעמי של המשיבים 4-1 (להלן: המשיבים), לקראת הדיון בעתירה שיתקיים ביום 25.12.13.



לקראת הדיון בעניינה ביום 25.12.13 הועלו המשא שוב לבחינה עדכנית של שר הביטחון.

אבקש לעדכן את בית המשפט הנכבד, כי שר הביטחון החליט, שאין מקום לשפת את עמדת המשיבים בעניינם של תשעת ומבנים, כפי שהובאה מטעמם במסגרת תצהור התשובה מיום 26.5.09 ובמסגרת התצהיר המשלים ועיקרי הטען מיום 25.10.09, וחמשיבים יבקשו אסור לראות באמור בשני מסמכים אלה, ביתר עם האמור בתצהיר משלים זה, כתשובתם לעתירה שבבית דין.

לפיכך, בהתבונן במיוחדות נשוא עתירה זו, שר הביטחון סבור, שסדרי העדיפויות הרגילים לאכיפת דיני התכנון והבניה על ישראלים בארץ אינם חלים על תשעת הבנים נשוא עתירה זו ושאינו מקום לעת הזאת למען להחריטם.

עם זאת, למען השלמת התמונה בלבד, נבקש- לעדכן ביתם לסדרי העדיפויות לאכיפת דיני התכנון והבניה בארץ, כי ביום 16.12.13 הגישה המזינה לבית המשפט הנכבד הודעה במסגרת במיץ 9949/08, שנתמכה בתצהיר אמאי של שר הביטחון, שם נאמר (בסעיף 155), כדלקמן:

"בהקשר זה נציין כי כאמור, ביום 20.2.11 כינס ראש הממשלה ישיבה בראשותו ובסיומה הוחלט תשתית למדיניות משולבת בעניין הריסת הבניה הבלתי חוקית על אדמה פרטית ובעניין הסדרת הבניה באדמות מדינה, כך שכלל, בניה בלתי חוקית אשר ממוקמת על קרקע פרטית - חוסר, ובמקביל הונחו הדריגים המקצועיים המתאימים לבחון הסדרת המעמד התכנוני של מבנים המצויים באדמת מדינה.

בהקשר זה עסדו הנוכחית של הדרג המדיני היא כי ביחס לבניה בלתי חוקית בקרקע פרטית יקבעו סדרי העדיפויות בפניו בשם לב לאכיפת הבניה. עדיפות גבוהה תינתן למימוש צווי הריסה שהוצאו למבנים חדשים, על פני בניה חוקית. כפי שעולה ממכתבו של שר הביטחון ליועמ"ש לממשלה, מיום 5.12.2013, שר הביטחון הנחה את גרמי האכיפה לספק בכל בניה חדשה בהישגת ובמהירות עוד ציון שר הביטחון כי גבוהותו לעקוב באופן אישי מקיוב אחר יישומה של מדיניות זו.

שנית, תינתן עדיפות למקרים בהם בעלי המקרקעין הוא המתלונן, שכן קיומו של נפגע קוגרטי הוא טיקול למיטמי בקביעת סדרי העדיפויות.

מקרים אחרים, כבעניינינו, בהם בעלי המקרקעין אינו מתלונן, אלא אחר הגיש את התלונה, יהא מיקומם נמוך יותר בסדרי העדיפויות וכלל, בשם לב למכלול נסיבות העניין, ואכיפתם התבצע לאחר מיצוי האכיפה בבניה המצויה גבוה יותר בסדרי העדיפויות.

נבקש לעדכן, כי בדיון שהתקיים ביום 17.12.13 בבג"ץ 9949/08 הגיל הבהירה ב"ב היעץ המשפטי לממשלה, כי סדרי העדיפויות המפורטים לעיל מבטאים הנחיה של שר הביטחון לפעילות הרשות המינהלית, אולם חסימה והדגשה - תוך איזון לעניין זה של העתירה שבבית דין - כי תהייה נסיבות ייחודיות ובמיוחדות שתבאנה לסטייה מסדר העדיפויות חגלים בהנחיה (מבלי להקטנה חסינות מאכיפה).

במקרה דין חשוב לציון, כי מעבר לכך שהעותרים אינם רשומים כבעלי המקרקעין, אלא הם טוענים לזכויות במקרקעין מבזה צווי ירושה, חרי שאיש מהם אינו טוען לזכויות קניון בחלקות 2 ו-12, שעליהם מצויים שלושה מבין תשעת הבנים.

בנוסף, כפי שעלה מתצהיר התשובה ובעולה גם מפורטות הדיון שהתקיים ביום 28.10.09 בהתנגדות לעשיית הצו על-תנאי למוחלט, קיימות גם טענות רכשה, שאם ימצא זאת בית המשפט הנכבד לנכון, מטעמים מובנים ניתן יהיה להחליט אליהן במסגרת צד אחד בלבד.

6. יובהר, כי אין באמור לגרע מהאמור בסעיף 3 לתצהיר התשובה מיום 26.5.09, שם נאמר כי:

"נדגיש, כי אין באמור לעיל כדי לתת חסינות כלשהי למאן דהוא מפני נקיטה בהליכי אימות וסיקור נגד בגיית בלתי חוקית. אדם שגנה, כחוק או מתגורר במבנה בלתי חוקי לא יישמע בסענה שנקיטת הליכים נגדו אינה עולה בקנה אחד עם סדרי עדיפויות אלה."

7. למע השלמת התמונה אבקש לציון, כי מחשבות ראשוניות שבצע תחום תשתית במינהל האזרחי בין תצלום אוויר מחודש נובמבר 2009 לבין תצלום אוויר מחודש אפריל 2012 (שהוא האחרון של אזור עופרה עבדי המינהל האזרחי) עולה, כי על-פני הדברים לא נבנו מבני עץ חדשים נוספים לאורך השנים בתחום המבנות של הישוב עופרה על מכוניות מוטות מוטות.

עם זאת נוסף ועודכן, כי נצפו בהשוואה האמורה כ-25 שטחים שונים (מבנה יביל, ונוספות למבנים קיימים, בניה קלה, מכולות, הנחת אספלט על דרך).

8. לאור כל האמור בתצהיר התשובה מיום 26.5.09, בתצהיר המשלים ועיקרי הטענות מיום 25.10.09 ובתצהיר משלים זה - המשיבים יטענו כי עמדת שר הביטחון סבירה ומידתית ואינה מקימה עילה להתערבות בית המשפט הנכבד בהחלטה זו, ולפיכך הם לבקשו מבית המשפט הנכבד לדחות את העתירה.

9. העובדות המפורטות בסעיף 3 לתצהיר משלים זה וכן אמות. יתר העובדות המפורטות בתצהיר משלים זה הן אמות למיטב ידיעת האמונה העובדות המפורטות בסעיף 7 נמצאות גם בתצהיר של סאיל אביעד כספי, ראש תחום תשתית במינהל האזרחי.

10. זה שמי, זו חתימתי.

גלעד אלטמן

אישור

אני הח"מ, כ"ר, עו"ד, מאשר בזה כי ביום 23.12.13 התקיים בפני מר גלעד אלטמן, הסוכר לי אישית, ולאחר שוחדתיו כי עליו להצהיר אמת, שאם לא כן יחזק בפני לכל העומשים הקבועים בחוק, חרם בפני על תצהירו.

עמיר בן-עמר, עו"ד
מ.ר. 208