

עדאלה – המרכז המשפטי לזכויות המיעוט הערבי בישראל ואח'

על ידי בייכ עוזי'ד מרואן דלאל ואח'

טל': 04-9501610, פקסי: 04-9503140

העותרים

ג ד

אלוף פיקוד הדרום בצה"ל ואח'

על ידי פרקליטות המדינה,

משרד המשפטים ירושלים

טל': 02-6466472, פקסי: 02-6466655

המשיבים

**בקשה דחופה מטעם המשיבים לביטול צו ביניים-דביניים****כללי**


1. המשיבים יבקשו מבית המשפט הנכבד לבטל את צו הביניים-דביניים שהוצא.
2. באזור ציר פילדלפי, מערבית לרפיח, מתרחשים כמעט מדי יום חילופי אש ופעולות לחימה. במסגרת פעולות הלחימה של צה"ל באזור ציר פילדלפי, משיבים כוחות צה"ל אש לעבר מקורות ירי, וכן פעילים לאיתור מנהרות להברחת אמל"ח לרצועה, כמו גם לפגיעה בבתים ומקומות אחרים מהם נשקפת סכנה לכוחות, ובכלל זה בתים נטושים לאורך הציר, המשמשים, או עלולים לשמש, כמחסה לכוחות עוינים.
3. החל מאתמול מבצע צה"ל פעילות נוספת לאיתור מנהרות להברחת אמל"ח באזור ציר פילדלפי. לפי מה שנמסר לפרקליטות, עד כה אותרו שני פירים של מנהרות, והמבצע נמשך. למוחר לציון, שאפשר שבמהלך הפעילות המבצעית ימגעו מבנים בסביבה.

**בקשה דחופה לביטול צו הביניים-דביניים**

4. ראשית, המשיבים יבקשו את ביטולו של צו הביניים-דביניים, שכן הם אינם יכולים לזהות את בתיהם של העותרים, מקרב אלפי הבתים באזור רפיח ומחנה הפליטים שלה. יצוין, כי ברפיח ובמחנה הפליטים שלה, מתגוררים עשרות אלפי תושבים.
- ככלל, צה"ל אינו שולט ברפיח מזה כעשר שנים, ואינו אחראי על ניהול החיים במקום, כך שברובם המוחלט של המקרים גם אין אפשרות מעשית משיך בתים ברפיח ובמחנה הפליטים שלה לאנשים מסויימים. אמנם ניתן בבקשה וניאור כללי של הבתים, ולעיתים צוין אף נדלול של הבית או עובדת היותו סמוך למבנה ציבורי מסויים, אולם לפי מה שנמסר לפרקליטות אין די בפרטים אלו כדי לזהות באילו בתים מדובר.
- לפיכך, בפועל, הבקשה לצו ביניים הינה, למעשה, בקשה ל"צו כוללני", הוזה לצו על תנאי המבוסס בעתירה, קרי, למנוע הריסת בתים כלשהם ברפיח ובמחנה הפליטים שלה. כידוע, בית המשפט הנכבד אינו נוהג לתת צו ביניים הוזה לצו העיקרי המבוסס בעתירה, ודי בכך על מנת לזהות את הבקשה לצו ביניים ולבטל את צו הביניים-דביניים שהוצא.
- בנוסף, בית המשפט הנכבד אינו נוהג לתת "צווים כוללניים" – זמניים או עיקריים – שאין אפשרות מעשית לבצעם.
5. בכל מקרה, על פי החלכה הפסוקה (ראה בג"ץ 6696/02 עאמר נ' מפקד כוחות צה"ל בגדה המערבית, פ"ד נו(6) 110), ממילא קיימים שלושה חריגים זמאפשרים הריסת מבנה ללא מתן זכות טיעון מוקדמת: קיומו של צורך צבאי מיידי, חשש לסיכון חיי החיילים, ואפשרות לסיכול הפעולה המבצעית. לפיכך, היה ולא יבוטל צו הביניים-דביניים – **ואמור** **אנו סבורים שיש מקום לבטלו** – יש מקום לסייג את הצו בשלושת החריגים האמורים, ודאי לאור המצב הביטחוני באזור ציר פילדלפי בכלל, והפעילות המבצעית המתנהלת כעת באזור, בפרט.
6. סוף דבר, המשיבים סבורים כי אין כל מקום לתת צו ביניים כמבוקש על ידי העותרים. לחלופין בלבד, מתבקש בית המשפט הנכבד לסייג את צו הביניים-דביניים, בהתאם לשלושת החריגים שנקבעו בחלכה הפסוקה, שנועדו בין היתר, להגן על חייהם של חיילי צה"ל, ולאפשר ביצוען של פעולות צבאיות חיוניות.
7. בכל מקרה, המשיבים מתחייבים כי לא ירסו בתים באזור ציר פילדלפי מבלי לתת זכות טיעון מוקדמת, אלא אם יתקיים מי מהחריגים שנקבעו בחלכה הפסוקה, כאמור לעיל. עם זאת, המשיבים יבקשו להבהיר, למען הסר ספק, כי בנסיבות הזמן והמקום, האפשרות למתן זכות טיעון מוקדמת אינה מעשית ברוב רובם של המקרים, שכן חדבר יסכן בצורה חמורה את חייהם של חיילי צה"ל (ראה את פסק דינו של כב' המשנה לנשיא מצא בבג"ץ 4694/04 אבו עתרה נ' מפקד כוחות צה"ל בעזה, טרם מורסם).

חיום, ג' באב תש"ד

21 ביולי 2004



עגל תלמן, ע"ד

סגן בכיר א' לפרקליטת המדינה