

2.7.2017

לכבוד	לכבוד	לכבוד
מר שרון אפק	מר אביגדור ליברמן	מר אביחי מנדלבלט
פרקליט צבאי ראשי	שר הבטחון	היועץ המשפטי לממשלה
בפקס: 03-5694526	בפקס: 03-6976711	בפקס: 02-6467001

שלום רב,

הנדון: "הכשרת" התנחלויות על קרקע פרטית בגדה המערבית

בעקבות פרסומים בתקשורת מהיום, בדבר אישור היועמ"ש לממשלה ל"הכשיר" מבנים בהתנחלויות שנבנו על קרקע פרטית פלסטינית, וזאת כנראה במסגרת המאמצים, בזמנו, להימנע מחקיקת חוק להסדרת ההתיישבות ביהודה ושומרון, התשע"ו-2017 (להלן: "החוק"), הריני לפנות אליכם כדלקמן:

- נציין תחילה כי ההחלטה האמורה, היינו אישור היועמ"ש להכשרת מבנים על קרקעות פרטיות של פלסטינים, אף אם מדובר בצווים שלא מכוח החוק, מנוגדת היא להתחייבויות המדינה שניתנה במסגרת בג"ץ 1308/17 **עיריית סילוואד נ' הכנסת** שלא לנקוט בכל פעילות ולא לבצע צווים אופרטיביים שיש בהם כדי נטילת זכויות, הקצאה ותכנון על פי החוק הנ"ל.
- כידוע, על פעולות מדינת ישראל בגדה המערבית חלים כללי המשפט הבינלאומי ההומניטארי ונורמות המשפט הבינלאומי בדבר זכויות האדם. המשפט הבינלאומי ההומניטארי מטיל איסור על מדינת ישראל, כמעצמה כובשת, לנצל שטחים כבושים לצרכיה הפוליטיים ולצרכי אזרחיה. בנושא זה נקבע בעניין **ג'מעית אסכאן**, כי "אין המפקד הצבאי רשאי לשקול את האינטרסים הלאומיים, הכלכליים, הסוציאליים של מדינתו שלו, עד כמה שאין בהם השלכה על האינטרס הביטחוני שלו באזור או על האינטרס של האוכלוסייה המקומית. אפילו צורכי הצבא הם צרכיו הצבאיים ולא צורכי הביטחון הלאומי במובנו הרחב. אזור המוחזק בתפיסה לוחמתית אינו שדה פתוח לניצול כלכלי או אחר." (בג"ץ 393/82 **ג'מעית אסכאן אלמעלמון אלעתאוניה אלמחדודה אלמסאוליה נ' מפקד כוחות צה"ל באזור יהודה והשומרון**, פ"ד לז(4) 785 (1983)).
- בית הדין הבינלאומי לצדק (ICJ), בחוות דעתו המייעצת (Advisory Opinion) מיום 9.7.2004 בעניין חומת ההפרדה שנבנית על ידי ממשלת ישראל בגדה המערבית, הדגיש שוב את מעמדן הבלתי חוקי והמנוגד למשפט הבינלאומי ההומניטרי של ההתנחלויות בשטחים הכבושים משנת 1967. נציין בהקשר זה, כי לקיחה נרחבת של הנכסים של האוכלוסייה המוגנת (Appropriation Extensive) מהווה גם הפרה בוטה לאמנת ג'נבה הרביעית משנת 1949 על פי סעיף 147 לאמנה.

4. נוסף, כי בית המשפט העליון נתן משקל מיוחד לזכות הקניין של הפלסטינים בגדה המערבית ואף התייחס אליה כזכות חוקתית שאין לפגוע בה אלא לתכלית ראויה ובאופן מידתי ובדרך המתיישבת עם עקרונות המשפט הבינלאומי ההומניטרי והמשפט הישראלי (ראו: בג"ץ 9593/04 מוראר נ' מפקד כוחות צה"ל ביהודה ושומרון, (2006) פסקה 14 (להלן: "עניין מוראד"); בג"ץ 10356/02 הס נ' מפקד כוחות צה"ל בגדה המערבית, פ"ד נח (3) 443, 461, 462, 464 (2004) (להלן: "עניין הס"); בג"ץ 1890/03 עיריית בית לחם נ' מ"י, פ"ד נט (4) 736, 765-766 (2005) (להלן: "עניין בית לחם")).

על יסוד האמור לעיל הנכם מתבקשים בזאת להודיע על ביטול אישור היועמ"ש הנ"ל וכן לא לנקוט בכל פעולה על מנת ל"הכשיר" בצורה כלשהי התנחלויות ו/או בנייה אשר הוקמו על קרקע פרטית בשטחי הגדה המערבית.

בכבוד רב,

סוהאד בשארה, עו"ד