

לכבוד

אלוף יהודה פוקס

מפקד כוחות צה"ל בגדה המערבית

בפקס: 076-539-9689

שלום רב,

### הנדון: בקשה לקבלת חומרי ההכרזה

בשם מרשינו "אלדמיר – אגודה לתמיכה באסיר ולזכויות אדם", "התנועה העולמית להגנה על ילדים – פלסטין (די. סי. איי. פי)", "איחוד ועדות האישה הפלסטינית" ו"מרכז ביסאן למחקר ולפיתוח" (להלן: **המבקשים**), המיוצגים על-ידי מרכז "עדאלה – המרכז המשפטי לזכויות המיעוט הערבי בישראל" וכן בשם "מוסד אלחק", המיוצג ע"י משרד עריכת דין מיכאל ספרד, הרינו לפנות אליך בבקשה לקבלת כל החומרים שעמדו ברקע ובבסיס ההכרזה, וזאת כמפורט להלן:

1. ביום 3.11.2021, הוצאת נגד מרשינו הכרזות על התאחדות בלתי מותרת בהתאם לתקנה 1(1)84(ב) לתקנות ההגנה (שעת חירום), 1945 (להלן: **תקנות ההגנה**).
2. ביום 11.11.2021, פנינו אליך בבקשה להארכת מועד להגשת השגה ב-60 ימים, על מנת ללמוד את כלל התיקים וליתן למרשינו ייעוץ משפטי כדבעי ולכלכל את צעדינו המשפטיים בנדון. זאת, בהינתן שמתקיים נגד מרשינו הליך מקביל על פי חוק המאבק בטרור, התשע"ו-2016.
3. ביום 25.11.2021, התקבלה תשובה ממשרד פניות הציבור בלשכת מפקד פיקוד מרכז, ולפיה הוחלט לאפשר למרשינו ארכה להגשת השגה עד ליום 10 בינואר 2022.
4. הן בהכרזות מיום 3.11.2021 והן במכתב התשובה מיום 25.11.2021 לא צורף כל חומר או מידע המנמק את ההחלטה להכריז על מרשינו כהתאחדות בלתי מותרת על פי תקנות ההגנה כאמור.
5. ברי, כי נגישות למידע סובסטנטיבי וקבלת החומרים העומדים בבסיס התשתית העובדתית על בסיסה התקבלה ההחלטה היא חיונית ביותר למען מימוש אפקטיבי והוגן להכנת והגשת ההשגה בפניך.
6. בלי פירוט של ההאשמות ופירוק ההטחה הכללית שהארגונים הם "זרוע של החזית העממית" למעשים קונקרטיים (מעשה, עושה, מועד, מקום), וללא חשיפת הראיות המבססות אותן לכאורה – לא ניתנת לארגון אפשרות אמיתית ואפקטיבית להגיב ולהתמודד עם הנטען כלפיו. שימוע שלא נחשפות בו הראיות הוא הליך פגום הנעדר את המאפיין הכי בסיסי של הליך הוגן: זכות העיון שהיא בסיס למימוש זכות הטיעון.

7. האמור מקבל משנה תוקף שעה שמדובר בהחלטה כה קיצונית ובעלת השלכות כבדות משקל, המוציאה מעבר לשולי החוק, על כל המשמעויות הכרוכות בכך, מוסדות זכויות אדם חיוניים, עתירי ניסיון ומוערכים ברחבי העולם ושחלקם אף קיימים ופועלים מזה יותר מארבעים שנה.
8. הכרזה זו מייצרת מצב נורמטיבי חדש המגביל את החירויות והזכויות של מעגלים שונים ורחבים באוכלוסייה הפלסטינית ואף משליכה על עבודתם של צדדים שלישיים, לרבות מדינות וממשלות זרות, ארגוני זכויות אדם ישראלים ובינלאומיים, ועדות באו"ם ועוד. אין ספק כי הכרזה כאמור מהווה החלטה דרמטית שלא ניתן ולא ראוי לבסס על סמך חומר חסוי בלבד.
9. העובדה שפעילות הארגונים מבוצעת בשטח שמצוי זה עשור שישי תחת כיבוש צבאי ובשירות נתיני הכיבוש שזכויותיהם האזרחיות והפוליטיות הושעו, הופכת את פעילותם ללא פחות מקריטית עבור מוטביהם ואת ההכרזה לבעלת השלכות חמורות במיוחד.
10. אי מתן נגישות לחומרים המאפשרים השגה אפקטיבית על ההחלטה יש בה כדי לאיין את מה שיותר מהזכות להליך הוגן שממילא כורסמה במקרה דנן. כל זאת, אף מבלי להתייחס להיעדרו של שימוע עובר להחלטה וכן לסוגיית הזהות המוסדית והפרסונלית הקיימת בין הגורם המכריע בהליך ההשגה ובין הגורם המחליט על ההכרזה על פי תקנות ההגנה מלכתחילה. ואכן, בקהילה המשפטית בעולם נשמעו ביקורות רבות ונוקבות, בין היתר, בעניין עצם הוצאת ההכרזות על סמך חומר חסוי.
11. יודגש, כי זכות הטיעון, ובתוך כך זכות העיון, מהווה חלק בלתי נפרד מהמארג הנורמטיבי וכללי הצדק הטבעי שחלים על רשויות צבאיות בפעילותן מול האוכלוסייה הפלסטינית בשטחים הכבושים. בית המשפט העליון הכיר לא אחת בחובת הצבא להעמיד לנפגעים מהחלטותיו זכות שימוע וטיעון אפקטיביים וכבר ב-בג"ץ 358/88 **האגודה לזכויות האזרח בישראל נ' אלוף פיקוד המרכז**, פ"ד מג(2) 239 (1989) קבע בית המשפט, בהקשר של תקנה 119 לתקנות ההגנה, את הכלל לפיו "הקיום של כללי דיון הוגנים בעניינו של אדם, מתבטא, בין היתר, בכך, כי מי שצפוי לפגיעה חמורה בנפש או ברכוש תינתן לו **הודעה מראש** על כך ותוענק לו הזדמנות להעלות השגותיו בעניין זה" (ההדגשה הוספה).
12. כפי שהטעים השופט לנדוי לפני שנים רבות: "את טענות הצד שכנגד אפשר לסתור רק כשהן ידועות; עם ספינקס אי אפשר להתווכח" (בג"ץ 111/53 קאופמן נ' שר הפנים, פ"ד ז 534, 541).
13. החובה לאפשר זכות טיעון כדבעי טומנת בחובה גם זכות עיון אף אם מדובר בחומרים חסויים (ראו, למשל, עע"מ 1038/08 **מדינת ישראל נ' געאביץ** (פורסם במאגרים, 11.8.2009)). החובה לקיים הליך הוגן הכולל זכות עיון אפקטיבית בחומרים שנמצאים בבסיס ההחלטה אינה נובעת אך ורק מחובות המשפט המינהלי אלא גם מהחובות על פי משפט זכויות האדם הבינלאומי אשר הצבא הישראלי, ככוח כובש, כפוף לו.
14. משכך, נבקש למסור לידינו את החומר שניצב בבסיס ההחלטה להכריז על מרשינו כהתאחדות בלתי מותרת כמשמעות הדבר בתקנה 84(1) לתקנות ההגנה - **במלואו**, וכן כל מידע רלוונטי אחר בעל זיקה למרשינו, להתאגדותם או למועסקים על ידם שהיווה חלק מהשתית העובדתית להכרזה כאמור.

15. כמו כן, נבקשך להקפיד את מניין הימים להגשת ההשגה, עד למסירת החומרים בפועל ומתן מענה מפורט וענייני לבקשה זו.

				
עדי מנסור	רביע אגבריה	חסן גיבארין	אלון ספיר	מיכאל ספרד
	ב"כ המבקשים		ב"כ מוסד "אלחק"	

**העתקים :**

היועץ המשפטי לממשלה, ד"ר אביחי מנדלבלוט, בפקס : 02-6467001.  
הפרקליטה הצבאית הראשית, יפעת תומר ירושלמי, בפקס : 03-5694526.