

1. עמותת ש.ע.ל - שלום עכשיו לישראל, מפעלים חינוכיים
2. ליאור עמיחי

ע"י ב"כ עוה"ד מ' ספרד ואח'  
רח' דוד חכמי 12 תל אביב 6777812  
טל': 03-6206947; פקס': 03-6206950

העותרים

נגד

- 1-6. מפקד כוחות צה"ל ביהודה ושומרון ואח'  
על ידי פרקליטות המדינה,  
משרד המשפטים, ירושלים  
טל': 02-6466305; פקס': 02-6467011
7. מועצה אזורית מטה בנימין
8. "אמנה" - תנועת ההתיישבות של גוש אמונים
9. א.ח. כלפון - עפר פיתוח ותשתיות בע"מ ח.פ. 514635010  
רחוב הדקל 150 בר גיורא 9988000

המשיבים

תגובה מטעם המשיבים 1-6 לבקשה לצו ארעי

1. בהתאם להחלטת כבוד השופט יי' דנציגר מיום 30.3.2017, מתכבדים המשיבים 1-6 (להלן - **המשיבים**) להגיש את תגובתם לבקשה לסעד ארעי.
2. עניינה של העתירה, בקשת העותרים כי המשיבים "ינקטו בכל הפעולות הנדרשות שבסמכותם בכדי להפסיק את עבודות הבנייה המבצעות במאחז הבלתי מורשה "כרם רעים" שבגוש טלמונים בגדה המערבית"; "ינקטו בכל הפעולות הנדרשות בכדי לממש את צווי ההריסה שהוצאו למבנים בתחומי המאחז" וכן "יפתחו ללא דיחוי בחקירה פלילית של החשד שבוצעו עבירות נרחבות במסגרת הבנייה הבלתי חוקית במאחז כרם רעים".  
בבקשה לצו ביניים, מבקשים העותרים (בהתייחס למשיבים המיוצגים על ידי פרקליטות המדינה) כי המשיבים ינקטו "בכל הפעולות הדרושות כדי לעצור באופן מידי את כל עבודות הבנייה במאחז - הן בניית המבנים והן עבודות התשתית והפיתוח, פריצת דרכים וסלילה, וכן למנוע כל פעולת איכלוס במבנים במאחז".  
בבקשה לצו ארעי מבקשים העותרים: "להוציא צו ארעי שתוכנו זהה לצו הביניים...".
3. המשיבים יטענו כי דינה של הבקשה לצו ארעי להידחות על הסף, תוך חיוב העותרים בהוצאות המשיבים.

## עיקרי העובדות הצריכות לעניין

4. בפתח הדברים נבקש לציין כי האמור בהיבט העובדתי נכתב למיטב הבדיקה בסד הזמנים הקצר שעמד לרשות המשיבים. העתירה מתייחסת לעבודות בנייה בגוש טלמונים, במקום המכונה "כרם רעים" (להלן – "כרם רעים"). כבר בפתח הדברים יובהר כי המקרקעין עליהם בוצעו העבודות הוכרזו בעבר כאדמות מדינה ומעמדם נבדק בשנית בשנת 2005 על ידי הצוות לתיחום אדמות מדינה.
5. כעולה מהעתירה, למוסדות התכנון באיו"ש הוגשה תכנית מפורטת מס' 235/10 המבקשת להסדיר את מעמדו התכנוני של "כרם רעים". התכנית אושרה להפקדה ביום 7.8.2013. התכנית פורסמה להפקדה ביום 7.11.2013. הוגשו התנגדויות לתכנית, והתקיים דיון בוועדת התנגדויות ביום 11.8.2014.
- נבקש לציין כי כלל מבני הבנייה בלתי חוקית (להלן - בב"חיים) אשר נמצאו במקום, נמצאים על גבי אדמות מדינה ובתחום התוכנית שהוגשה. זאת, למעט חלק מסוים מכביש הגישה למקום.
6. נעמוד בקצרה על רקע הדברים כפי שנמסר מיחידת הפיקוח. בשנת 2007 אותרה במקום, לראשונה, הכשרת שטח לטובת שתילת כרם גפנים והנחת קו מים. במקום נמסר צו הפסקת עבודה. בשנת 2008 נמסר צו הפסקת עבודה למבנה חקלאי אשר שימש כמחסן ושמירה על מערכת ההשקיה. באותה העת לא היו מגורים בשטח. בשנת 2009 נמסרו צווי הפסקת עבודת לפריצת דרך באדמות מדינה ולמבנה מגורים. ככל הנראה, בשלב זה הפך המקום למאוכלס.
7. ביום 15.2.2009 בסיוור שביצע רכז פיקוח נמסר צו הפסקת עבודה וזימון להופיע בפני ועדת המשנה לפיקוח ביום 7.5.2009 בגין מבנה למגורי שומרים, כ-40 מ"ר.
8. בשנת 2011 נמסרו שני צווי הפסקת עבודה, אחד לבניה קלה ואחד למבנה יביל. בחודש מרץ 2012 מבנים אלו אוכלסו.
9. ביום 26.2.2012 נמצא כי במקום שלשה יבילים חדשים, כאשר הם מחוברים כבר לתשתית של מים וביוב ומאוכלסים. באותה העת הוחלט לפעול לפינוי היבילים על בסיס שינוע יבילים, והיום האחרון לפינוי היה עד יום 22.3.2012. כמו כן, ביום 5.3.2012 נמסר צו הפסקת עבודה להנחת עמודי עץ לתאורה וחשמל לאורך 570 מ', וביום מסירת צו ההריסה ביום 21.3.12 נמצא כי בוצע חיבור לארון של חברת חשמל. ביום 22.3.2012 הועבר דיווח על פינוי היבילים בצורה עצמאית, ודיווח זה נבדק ואומת.
10. בסיוור שביצע רכז פקוח ביום 25.7.2012 נמצאה בנייה חדשה של מבנה פח, ונפתח תיק בב"ח. בסיוור שבצע רכז פקוח ביום 20.8.2012 נמסר צו הפסקת עבודה וכן זימון לדיון בוועדת המשנה לפיקוח בעניינם של שלושה בב"חיים חדשים.

11. ביום ה-3.9.12 בוצע סיור במקום על ידי רכז פיקוח. במהלך הסיור נמצא כי הונחו שני יבילים חדשים. היבילים נמצאו כאשר הם לא מחוברים לתשתיות ואינם מאוכלסים. בסיור שבוצע על ידי רכז פיקוח ביום 12.9.2012 נמסר צו הפסקת עבודה לפריצת דרך חדשה באורך 250 מטר.
12. בסיור שבוצע ביום 26.8.2013 על ידי רכז פיקוח נמצא כי מתבצעת בניה חדשה למבנה בניה קלה, ונמסר צו הפסקת עבודה בעניין מבנה זה. בסיור שבוצע על ידי רכז פיקוח ביום 8.10.2013 נמצא בב"ח חדש – קונטיינר. נמסר צו הפסקת עבודה. נציין כי בסיור אשר בוצע ביום 2.11.2014 נמצא כי הקונטיינר פונה עצמאית.
13. בסיור שביצע רכז פיקוח ביום 29.9.2014 נמצאו 15 בב"חים חדשים. נמסרו זימונים בעניינם של בב"חים אלו, לדיון בוועדת המשנה לפיקוח.
14. בסיור שביצע רכז פיקוח ביום 17.3.2016 נמצאו 13 בב"חים חדשים של בניה קלה וכן הכשרת שטח של כעשרה דונם. נמסרו צווי הפסקת עבודה וזימון לוועדת המשנה לפיקוח.
15. בסיור שביצע רכז פיקוח ביום 6.10.2016 נמצאו 18 בב"חים ליסודות לבניית קבע. כן אותר מבנה בטון, מבנה בנייה קלה ציבורי לגן ילדים וחמישה קראוונים. כמו כן נמצא כי מתקיימת הכשרת שטח ליסודות וכן לכביש. לכלל הבב"חים נמסרו צווי הפסקת עבודה וזימון לוועדת המשנה לפיקוח.

#### עמדת המשיבים

16. כאמור בפתח הדברים, בבקשת העותרים לצו ביניים מבקשים העותרים, כלפי המשיבים המיוצגים על ידי פרקליטות המדינה, כי ינקטו "בכל הפעולות הדרושות כדי לעצור באופן מידי את כל עבודות הבנייה במאחז – הן בניית המבנים והן עבודות התשתית והפיתוח, פריצת דרכים וסלילה, וכן למנוע כל פעולת איכלוס במבנים במאחז".
- בבקשה לצו ארעי מבקשים העותרים את צו הביניים באופן ארעי.
17. כאמור, המשיבים יטענו כי דינה של הבקשה כלפיהם להידחות על הסף.
- הצו הארעי המבוקש כלפי רשויות המדינה הינו צו עשה המטיל חובה אקטיבית על המשיבים. אף משנקודת המבט של העותרים מדובר בצו שתכליתו הקפאת מצב קיים, הרי שעסקינן בצו המטיל חובות עשה אקטיביות על המשיבים. כידוע, בית המשפט הנכבד אינו נוטה ליתן צו עשה במסגרת בקשות למתן צו ביניים; מה גם, שצו הביניים המבוקש חופף לסעד העיקרי המבוקש בעתירה.

18. עוד יטענו המשיבים כי משנתחו הליכי פיקוח ואכיפה ביתס לעבודות כאמור עם הוצאת צו להפסקת עבודה, ומשהמשיבים פועלים במסגרת סמכויותיהם ביתס לעבודות מושא העתירה, אין כל מקום או עילה לכך שבית המשפט הנכבד יוציא מלפניו צו ארעי, המופנה אליהם, כמבוקש על ידי העותרים, להפנות לאלתר, משאבי אכיפה כאלה ואחרים דווקא לטיפול בעבודות מושא העתירה. זאת, בהתאם להלכה הפסוקה שלפיה שאלות הנוגעות לסדרי העדיפויות של המשיבים בכל הנוגע לאכיפת דיני התכנון והבנייה, מצויות בתחום שיקול דעתן הרחב של הרשויות המוסמכות, וכי כאשר לא מתנערות הרשויות כליל מחובתן לאכוף את החוק, ככלל לא יתערב בית המשפט ברמת האכיפה של חוק זה או אחר; לא כל שכן בסדרי העדיפויות ובלוח הזמנים לאכיפה. וראו למשל, בג"ץ 1161/06 תנועת "אנחנו על המפה" נ' שר הביטחון, תק-על 2007(4) (2007).

בנסיבות אלה, המשיבים יטענו, כי אין מקום להתערבות מעין זו במקרה דנן, כאשר המשיבים פעלו עד עתה בהתאם לסמכויותיהם, גם מבלי שנתבקשו לכך על-ידי העותרים או כל גורם אחר.

19. נוכח האמור, עמדת המשיבים היא, כי דין הבקשה למתן צו ארעי - ככל שהיא מופנית לרשויות המדינה - להידחות על הסף ולגופה.

20. בטרם סיום, יוער, כי קיימת חשיבות רבה לוודא צירופם, על-ידי העותרים, של מי שמחזיקים בקרקע או מבצעים העבודות. זאת, בהתאם להלכה הפסוקה בדבר צירופם של כלל המשיבים הרלבנטיים שעשויים להיות מושפעים מצווי בית המשפט הנכבד או שצווים אלה עשויים להיות מכוונים כלפיהם. וראו, למשל, בג"ץ 7121/12 רגבים נ' שר הביטחון (החלטה מיום 11.10.12); בג"ץ 3615/14 פואקה נ' שר הביטחון (החלטה מיום 5.8.14); זאת, גם מאחר והחובה לבצע צווים נגד בינוי בלתי חוקי שהוקם חלה, בראש ובראשונה, על המחזיקים בו. לעניין זה ראו, למשל, בג"ץ 9496/11 מוחמד נ' שר הביטחון (פורסם באר"ש, 30.7.14).

21. נוכח האמור, יטענו המשיבים כי דינה של העתירה, ככל שהיא מכוונת כלפיהם, להידחות על הסף ולגופה תוך חיוב העותרים בהוצאות המשיבים.

22. סעיפים 5-15 לתגובה זו נתמכים בתצהירו של רזיאל גולדשטיין ממונה מימוש ואכיפה ביחידת הפיקוח במינהל האזרחי באיו"ש. סעיפים 16-20 לתגובה זו נתמכים בתצהירו של קובי אלירז, עוזר שר הביטחון להתיישבות, תשתיות ואזורי פיתוח.

היום,

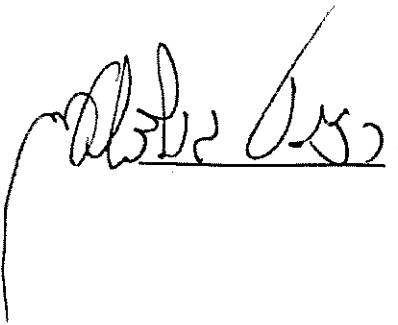
י' ניסן תשע"ז, 06 אפריל 2017

דוען שויקה, עו"ד  
סגן בכיר בפרקליטות המדינה

## תצהיר

אני הח"מ, רוזאל גולדשטיין מצהיר בזאת כלהלן:

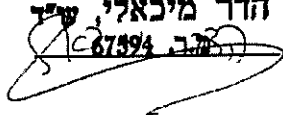
1. אני משמש בתפקיד ממונה מימוש ואכיפה ביחידת הפיקוח.
2. תצהירי זה ניתן לתמיכה בסעיפים 5-15 לתגובה מטעם המשיבים לבקשה לצו ארעי בתיק בג"ץ 2914/17 (להלן – תגובת המשיבים).
3. העובדות המפורטות בתגובת המשיבים הן אמת למיטב ידיעתי ואמונתי.
4. זה שמי, זו חתימתי ותוכן תצהירי אמת.



## אישור

אני הח"מ, הדר מיכאלי עו"ד, מאשר בזה כי ביום 6.4.17 הופיע בפני מר רוזאל גולדשטיין, המוכר לי אישית, ולאחר שהזהרתיו כי עליו לומר את האמת, שאם לא יעשה כן יהיה צפוי לעונשים הקבועים בחוק, חתם בפני על תצהירו.

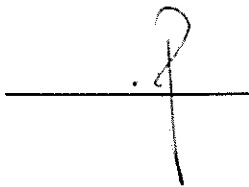
הדר מיכאלי, עו"ד  
ת.ד. 67594



## תצהיר

אני הח"מ, קובי אלירז, מצהיר בזאת כלהלן:

1. אני משמש בתפקיד עוזר שר הביטחון להתיישבות, תשתיות ואזורי פיתוח.
2. תצהירי זה ניתן לתמיכה בסעיפים 16-20 לתגובה מטעם המשיבים לבקשה לצו ארעי בתיק בג"ץ 2914/17 (להלן – תגובת המשיבים).
3. העובדות המפורטות בתגובת המשיבים הן אמת למיטב ידיעתי ואמונתי.
4. זה שמי, זו חתימתי ותוכן תצהירי אמת.



## אישור

אני הח"מ, <sup>51752</sup> אלי אלירז, עו"ד, מאשר בזה כי ביום 6.4.17 הופיע בפני מר קובי אלירז המוכר לי אישית, ולאחר שהזרתיו כי עליו לומר את האמת, שאם לא יעשה כן יהיה צפוי לעונשים הקבועים בחוק, חתם בפני על תצהירו.

