

העותרים

יוסף מוסא עבד א-ראזק אל-נבות ואח'
על-ידי עו"ד מיכאל ספרד ו/או שלומי זכריה
טל': 03-6206947; פקס': 03-6207346

- נ ג ד -

המשיבים

1-4. שר הביטחון ואח'
המשיבים 1-4 על-ידי פרקליטות המדינה, משרד המשפטים
טל': 02-6466472; פקס': 02-6467011
5. אבי טקסלר, מזכיר הישוב מגרון
המשיב 5 על-ידי ב"כ עוה"ד ברק בר-שלום ואח'
טל': 03-6951160; פקס': 03-6951104
6. ועד הישוב מגרון
7. האגודה השיתופית מגרון

תצהיר תשובה מטעם המשיבים 1-4

אני הח"מ, איתן ברושי, מצהיר בזאת כדלקמן:

1. אני משמש בתפקיד עוזר שר הביטחון להתיישבות, תשתית ואזורי פיתוח.
2. אני עושה תצהירי זה מטעמים של המשיבים 1-4 (להלן: **המשיבים**), וזאת בתשובה לצו על-תנאי שניתן על-ידי בית המשפט הנכבד ביום 26.11.08.
3. עניינה של העתירה בבקשת העותרים להורות למשיבים לבוא וליתן טעם מדוע לא ינקטו את כל הפעולות הדרושות לפינוי המאחז הבלתי-חוקי "מגרון" (להלן – **מגרון** או **המאחז**), לרבות הוצאת צו תיחום שטח ומימושו, הוצאת צווי הפסקת עבודות וצווי הריסה ומימושם.
4. משרד הביטחון הגיע להסכמה עם מועצת יש"ע, על דעת שר הביטחון וראש הממשלה, לפיה תוקם שכונה חדשה בתחום המוניציפאלי של הישוב אדם, אליה יעברו התושבים המתגוררים כיום במגרון.
5. לראש הממשלה אין יכולת לחוות דעה ולהתחייב על משך הזמן הכרוך בכך. עם זאת, להערכת משרד הביטחון, ניתן יהיה לסיים את תכנון השכונה החדשה ופיתוח התשתיות בתוך כ-12 עד 18 חודשים מהיום, ואת בניית הבתים בתוך כ-12 עד 18 חודשים נוספים. מדובר אפוא בתקופה של כשנתיים - שלוש שנים מהיום. בסמוך לאחר תום בניית הבתים, יפונה שטח המאחז מגרון.
6. בנסיבות אלה, המשיבים יטענו, כי אין עילה להורות להם לנקוט כיום פעולות נוספות על אלה שננקטות כאמור על-ידם. המשיבים יטענו, כי יש מקום לאפשר להם לפעול לפינויו של המאחז הבלתי-חוקי מגרון בדרך עליה הוחלט, שמטרתה לנסות ולמנוע את הצורך בהפעלת כוח פיזי לשם פינוי המאחז, והכל תוך זמן סביר בנסיבות. כפי שיפורט להלן.

להלן עיקרי העובדות הצריכות לעניין

המאחז הבלתי-חוקי מגרון

6. מאחז מגרון, המצוי על גבעה נ.ג. 748 הוקם בחודש מאי 2001. המאחז מצוי צפונית-מזרחית לרמאללה, מחוץ לתחום שיפוטה של מועצה אזורית או מקומית כלשהי באיו"ש.
7. המקרקעין עליהם הוקמו המבנים במאחז הינם מקרקעין פלסטיניים פרטיים מוסדרים, הכלולים בתחום אדמות הכפרים בורקא ודיר דבואן.
8. על-פי נתוני מערכת הביטחון, במאחז מגרון מתגוררות כיום כ-45 משפחות.
9. במאחז מגרון קיימים נכון לחודש ינואר 2009 המבנים והתשתיות הבאים: **32 מבנים יבילים** (לרבות 3 קראוונים לתקשורת בצמוד לאנטנות סלולריות, כלביה, חדר ביטחון, שני מחסנים, ספרייה ומשחקה), **27 מבנים יבילים מורחבים** (לרבות מבנה המשמש לבית כנסת ומזכירות, שלושה מבנים לגני ילדים וסככת ארגז חול), **3 מבני קבע** (שני מבנים למגורים ומקווה), שני **מתחמי אורוות סוסים** (מתחם א' - גידור של כדונם וסככה של כ-100 מטר, ומתחם ב' - גידור של כדונם, סככת ברזל ועץ של כ-100 מטר, סככה של כ-40 מטר וקרואאן), **מצפור** (הכולל מדשאה, שולחן עץ, נדנדה וסככה בגודל של כ-40 מטר), **תשתיות כבישים** (כביש גישה, ציר ביטחון היקפי וכבישים פנימיים) וכן בינוי נוסף הכולל **מגרש ספורט**, **גן משחקים**, **בניה קלה של כ-100 מטר**, **הכשרות שטח**, **3 מכולות**, **2 שערי כניסה**, **עמדת שמירה בכניסה**, **גידור בצמוד לדרך הביטחון** **ההיקפית וגידור היקפי**, **קו כלבים היקפי**, **תחנת אוטובוס**, **מכולות זבל**, **מגדל מים** וכן **תשתיות חשמל**, **טלפון**, **ביוב ומים**.
- הנה כי כן, מדובר במאחז בלתי-חוקי גדול מאד.
10. יצויין, כי לא ניתנו אישורים לחיבור התשתיות במאחז, למעט חיבור חשמל למתקן שידור סלולארי.
- חיבור המאחז לחשמל מבוסס על החיבור של מתקן השידור, וגם הוא בוצע ללא האישורים הנדרשים. ככל הנראה, חיבור זה בוצע ביום 11.7.02 או בסמוך לכך.
- כמו כן, התבצע חיבור שלא אושר כדין של המאחז למים, לביוב ולטלפון.

11. נוסף, כי הקמתו של אחד ממתקני השידור הסלולאריים אושרה ביום 19.7.01 לבקשת חברת "פרטנר". ביום 24.2.03 ניתן היתר נוסף להקמת מתקן שידור של חברת "פלאפון", אליו הצטרפה חברת "סלקום" על פי היתר שניתן לה ביום 12.5.03. הצבת מתקני שידור אלה התבצעה על רקע קשיי הכיסוי לקליטה סלולארית בציר מספר 60 (עוקף רמאללה), וזאת בהתחשב בסיכונים הביטחוניים שבנסיעה בציר.

נעיר כי, אף אתרי השידור הסלולאריים הם בגדר בינוי בלתי חוקי, שכן, אף שניתן להצבתם היתר לפי דיני התקשורת על-ידי קמ"ט תקשורת במנהל האזרחי, לא קודם לקראת הצבתם כל הליך תכנוני, כמתחייב על-פי דין.

12. בשולי הדברים נוסף, כי משרד הבינוי והשיכון העביר בשעתו למועצה האזורית מטה בנימין כספים, אשר הושקעו בעיקרם בביצוע תשתיות במאחז מגרון.

תיאור התפתחות המאחז והליכי הפיקוח על הבניה בעניינו

13. ביום 21.6.99 אותרה מכולה בשטח בו הוקם לאחר מכן המאחז, וכן אותרה פריצת דרך באורך של כ-2.5 ק"מ, אשר שימשו לביצוע חפירות ארכיאולוגיות באתר. המינהל האזרחי הוציא צו להפסקת העבודות האמורות.

14. ביום 11.7.99 אותרו בשטח קונסטרוקציה המכוסה בריעת בד (אשר פונתה באופן עצמאי ביום 23.9.99, יחד עם המכולה שהוזכרה בסעיף הקודם) וכן גנראטור, אשר גם בנוגע אליהם הוצא צו הפסקת העבודה.

15. יצויין, כי בחודש יולי 1999 הוגשה ביחס לשטח המאחז תכנית תכנון מספר 245, אשר ביקשה לייעד את השטח לשירותי דרך ולמרכז חירום, אולם בהתאם להחלטתו של ראש המינהל האזרחי מיום 24.11.99 לא אושר קידום ההליכים ביחס לתוכנית, בשל היות הקרקע פרטית.

נעיר בעניין זה כי, היות והמקרקעין בשטח המאחז אינם בגדר "רכוש ממשלתי", אלא שטח פרטי פלסטיני, גם לא ניתן לקדם הליך תכנוני כלשהו המאפשר את הבינוי במאחז, ללא הסכמת הבעלים הרשומים של המקרקעין.

16. ביום 3.5.01 אותר בשטח המאחז בינוי ראשוני, אשר כלל הצבת מכולה, פריצת דרך והנחת מצעים.

נגד בינוי ראשוני זה נפתחו הליכים על דרך של מסירת צו להפסקת העבודה על ידי יחידת הפיקוח במינהל האזרחי. יצויין כי המכולה האמורה אכן פונתה בחודש ינואר 2002.

17. התפתחותו העיקרית והממשית של המאחז החלה ככל הנראה בתחילת שנת 2002, כאשר הוצבו במאחז 3 מכולות למגורים וכן בוצעו בו עבודות פיתוח וגידור, אשר אותרו בסמוך למתקן השידור הסלולארי הראשון שהוקם במקום.

גם נגד בנייה זו ונגד הבנייה הנוספת שבוצעה בשטח המאחז בהמשך התנהלו הליכים להפסקת העבודות ולהוצאת צווי הריסה, במסגרתם הוצאו צוים להפסקת עבודה על ידי יחידת הפיקוח במינהל האזרחי, תוך זימון המחזיקים בבינוי לועדת המשנה לפיקוח של מועצת התכנון העליונה; קוימו דיונים בוועדות המשנה לפיקוח אשר לחלקם הניכר לא התייצב מי מן המחזיקים, והוצאו צוים סופיים להריסה ולהפסקת העבודה בעניין הבינוי שבוצע.

18. לאחר פתיחת הליכי הפיקוח על הבניה במאחז, המתוארים לעיל, פונו חלק ממרכיבי הבינוי במאחז באופן עצמאי. בנוסף, בחודש אוקטובר 2003 פונו בדרך זו 2 מכולות, וביום 10.12.03 פונה קרוון נוסף.

19. במהלך שנת 2007 נפתחו בתחום המאחז שלושה תיקי פיקוח נוספים ביחס לבניה בלתי-חוקית במאחז, במהלך שנת 2008 נפתחו 7 תיקים נוספים, ובשנת 2009 נפתח תיק אחד נוסף.

20. יודגש, כי כיום עומדים בתוקפם צווי הריסה סופיים ביחס לכל המבנים הקיימים.

צילום אוויר של המאחז, עליו מצויינים כל תיקי הפיקוח בהם הוצאו צווי הריסה סופיים, וכן התיקים בהם בוצע פינוי עצמי של המבנים, מצורף ומסומן מש/1.

21. יש לציין כי יחידת הפיקוח של המינהל האזרחי קיימה, וממשיכה לקיים גם כיום, סיורים בשטח המאחז במסגרת פעילות הפיקוח והאכיפה השגרתית. כמו כן, מתבצעים באזור המאחז סיורים של מפקדת התיאום והקישור רמאללה של המינהל האזרחי. כך, בין היתר, במספר הזדמנויות, ביצעה יחידת הפיקוח תפיסה של כלים שונים, אשר התעורר לגביהם חשד סביר כי שימשו לביצוע העבירות של הפרת צו הפסקת העבודה ושל שינוע מבנים יבילים ללא היתר כדין כדלקמן:

ביום 20.8.03 נתפסו 3 כלי רכב מובילים, ביום 15.12.03 נתפסו 4 כלי רכב מובילים, ביום 28.9.04 נתפס באגר שביצע עבודות להכשרת מגרשים במאחז וביום 16.2.05 נתפסו משאית בטון וכלי עבודה.

כמו כן, בוצע פינוי של נקודת התיישבות בלתי-חוקית סמוכה המכונה "רמת מגרון" (באזור המצוי מדרום למאחז מגרון), בשלושה מקרים שונים, שהאתרון בהם ביום 3.11.08. במסגרת פינוי זה נהרס כלל הבינוי הבלתי-חוקי שהוקם במקום, בעטיו נפתחו שישה תיקי בנייה בלתי-חוקית.

הבעלות על הקרקע במגרון

22. כפי שצויין לעיל, המקרקעין עליהם ממוקם המאחז הינם מקרקעין פרטיים מוסדרים של תושבים פלסטיניים.

23. יוער, שביחס לחלק מהמקרקעין בשטח המאחז ובסמוך לו, הועלו מספר טענות רכישה מצד גורמים ישראליים, כדלקמן:

א. טענה של חברת "אל ואטן" לרכישת חלקות 19 ו-28 בגוש 26 באדמות דיר דבואן - יצויין כי הוגשו בעניין זה בשעתו בקשות לקבלת "היתרי עסקה" (בקשות 10/03 ו-11/03) ולקבלת היתר עיסוק, אולם לא הועברו המסמכים הנדרשים לצורך המשך הליכי הרישום. זאת ועוד, ביום 10.5.06 הודיע קמ"ט רישום מקרקעין לחברת אל וואטן על מחיקת הבקשה בתיק 11/03 בנוגע לחלקה 28 בגוש 26 האמורה.

צילומי הבקשות להיתרי עסקה מצורפים ומסומנים מש/2 ו-מש/3.

צילום ההודעה על מחיקת הבקשה להיתר עסקה בתיק 11/03 מצורף ומסומן מש/4.

צילום הבקשה לקבלת היתר עיסוק מצורף ומסומן מש/5.

ב. טענה של חברת "בני רחל" לרכישת חלקות 23 ו-27 בגוש 26 באדמות דיר דבואן - יצויין כי על-פי הטענה הוגשה בשעתה בקשה לקבלת היתר עיסוק בעניין של החלקות האמורות, אולם לא הועברו המסמכים הנדרשים לשם המשך ההליכים.

ג. טענה של מר איתי הראל במסגרת דיון בוועדת המשנה לפיקוח ביום 21.10.04, בתיק בניה בלתי-חוקית ר' 249/04, לפיה הוא בעל הזכויות במקרקעין בחלקה 23 בגוש 26 באדמות דיר דבואן.

צילום פרוטוקול הדיון בוועדה ביום 21.10.04 בתיק ר' 249/04 מצורף ומסומן מש/6.

ד. טענה של מר איתי הלוי במסגרת דיון בוועדת המשנה לפיקוח ביום 8.11.05, בתיק בניה בלתי-חוקית מס' ר' 123/05, לפיה חלקה 23 בגוש 26 באדמות דיר דבואן נרכשה על-ידי חברת אלואטן והוחכרה לו על-ידה.

צילום פרוטוקול הדיון בוועדת המשנה מיום 8.11.05 מצורף ומסומן מש/7.

24. דא עקא, כיוון שביחס לכל טענות הרכישה האמורות לעיל לא הוצגו המסמכים הנדרשים להוכחת טענות מסוג זה, הרי שמדובר אפוא בטענות שלא בוססו כנדרש בכגון דא, והן בגדר טענות בעלמא; והן בוודאי שאינן שקולות כנגד העובדה שהמקרקעין במאחז הינם מקרקעין מוסדרים, המצויים בבעלות תושבים פלסטיניים.

צילום אוויר עליו מסומנים נתוני החלקות באזור המאחז, ובכללן החלקות לגביהן הועלו טענות שלא בוססו על רכישתן, מצורף ומסומן מש/8.

25. נוסף, למען הסדר הטוב, כי האגודה השיתופית מגרון הגישה תובענה לבית משפט השלום בירושלים, בבקשה להצהיר כי "רכשו ו/או קיבלו התובעים על פי דין את הזכות לעשות שימוש וחזקה... במקרקעין" שבשטח המאחז הבלתי-חוקי מגרון (התובענה הוגשה כהמרצת פתיחה - ה.פ. 691/08. על פי החלטת בית משפט השלום, התובענה עברה להתברר כתובענה "רגילה", ומספרה כיום ת.א. 18405/08).

המדינה כבר הגישה כתב הגנה בתיק ת.א. 18405/08 הני"ל ביום 22.1.09, כאשר במסגרת ההליך האמור המדינה הכחישה את טענות האגודה השיתופית מגרון בעניין זכויותיה הנטענות במקרקעין שבתחום המאחז.

הנסינות להגיע להסכמה על פינוי המאחז מרצון

26. שר הביטחון דאז, ח"כ עמיר פרץ, הנחה לאחר הגשתה של העתירה לנסות ולהגיע להדברות עם גורמי ההתיישבות באיו"ש, במטרה להגיע לפתרון מערכתי כולל לפינוי מרצון של המאחזים הבלתי חוקיים באיו"ש, ובכלל זה להביא לפינוי מרצון של מגרון, במועד קרוב.

27. לאחר חילופי השרים במשרד הביטחון בקיץ 2007, הנחה שר הביטחון הנוכחי את הח"מ לקיים מגעים עם מועצת יש"ע על מנת להגיע, עד כמה שניתן, להסדר בעניין פינויים מרצון של מאחזים בלתי-חוקיים. במוקד הדיונים בין משרד הביטחון לבין מועצת יש"ע מצוייה רשימה של 26 מאחזים בלתי-חוקיים, שהוקמו לאחר חודש מרץ 2001.

מקצת המאחזים כבר פונו בהתאם להנחיה האמורה שנתן שר הביטחון ברק - חונת חקלאית מבוא חורון, עופרה דרום-מזרח, וחזון דוד (שפונה והוקם מחדש פעמים רבות) - ואילו לגבי האחרים הדיונים עדיין מתקיימים.

פינוי של המאחז הבלתי-חוקי מגרון תפס מקום נכבד במסגרת הדיונים האמורים.

28. ביום 23.1.08 הודיעו ראש הממשלה ושר הביטחון לבית המשפט הנכבד, במסגרת הודעת עדכון נוספת שהוגשה בעתירה זו, כי החליטו, כי המאחז מגרון, הממוקם על מקרקעין פרטיים של תושבים פלסטיניים, יפונה בתוך שישה חודשים, דהיינו, עד תחילת חודש אוגוסט 2008.

כן נמסר לבית המשפט הנכבד, כי ראש הממשלה ושר הביטחון גם החליטו, כי בתוך פרק הזמן האמור יעשה ניסיון לפנות את התושבים באופן מוסכם לאתר אחר, שהוא זמין מבחינה חוקית ותשתיתית.

עוד צויין בהודעת העדכון, כי הוחלט שאם יעשו במהלך התקופה האמורה צעדים מהותיים להתפנות מרצון מהמאחז מגרון, שומרת לעצמה מערכת הביטחון את הזכות לבקש מבית המשפט הנכבד אורכה נוספת לפינוי המאחז מגרון, שיהיה בה כדי לאפשר את השלמת ההליכים לפינויו.

29. בעקבות הודעת העדכון מיום 23.1.08 ביקש בית המשפט הנכבד מהמדינה להגיש הודעת עדכון נוספת עד תחילת חודש אוגוסט 2008.

30. לא למותר יהיה לציין, כי החלטתם האמורה של ראש הממשלה ושר הביטחון, שהצביעה על נחישותם לפנות את מגרון, בהסכמה או שלא בהסכמה, הביאה בסופו של יום להאצת המגעים בין משרד הביטחון למועצת יש"ע בעניין פינויו של המאחז.

בחודשים שלאחר הגשתה של הודעת העדכון מיום 23.1.08 ניהל משרד הביטחון מגעים אינטנסיביים עם ראשי ההתיישבות באזור יהודה והשומרון, במטרה לנסות ולהגיע לפתרון מוסכם בדבר פינויו או העתקתו של מגרון.

במסגרת המגעים האמורים גובשה הצעה לפיה יועתק מגרון לאתר אחר בתחום המועצה האזורית מטה בנימין. באותו השלב נבחנו כמה חלופות, והוחלט שלאחר שיוסכם עם מועצת יש"ע על אחת מהן, החלופה תובא להחלטת ממשלת ישראל, ובלבד שתעלה בקנה אחד עם ההתחייבויות הבינלאומיות של מדינת ישראל.

31. ביום 11.8.08, בהמשך למגעים שהתקיימו באותה העת, הודיע יו"ר מועצת יש"ע למשרד הביטחון, כי מועצת יש"ע החליטה ביום 11.8.08 לפעול לבחירת אתר קבע עבור מגרון באתר קרוב בתחום השיפוט של המועצה האזורית מטה בנימין, וכי בכוונת מועצת יש"ע לבחור בתוך 30 יום אתר מבין החלופות השונות, לאחר שהנושא יוצג בפני מליאת המועצה האזורית מטה בנימין ותושבי מגרון.

עוד ציין יו"ר מועצת יש"ע במכתבו את הפעולות שיש כוונה לנקוט בהן להעקת מגרון לאחר שייבחר האתר אליו יועתק מגרון, תוך ציון הכוונה לבצע ולהשלים הפעולות השונות הנדרשות בזמן הקצר ביותר שניתן (כאשר עד להשלמת הבנייה באתר החדש התושבים ימשיכו להתגורר באתר הנוכחי).

לסיום נמסר על-ידי יו"ר מועצת יש"ע כי "מועצת יש"ע תלווה את תהליך התכנון, הבניה והאכלוס הזה לכל אורכו, ותעשה את כל הנדרש מצדה על מנת שייצא אל הפועל כמתוכנן".

יו"ר מועצת יש"ע גם הודיע במכתבו על הסכמת מועצת יש"ע שעמדתה האמורה תוצג בפני בית המשפט הנכבד.

צילום מכתבו של יו"ר מועצת יש"ע מיום 11.8.08 מצורף ומסומן מש/9.

32. מועצת ישיע דנה בחלופות השונות להעתקת מגרון שהונחו בפניה על ידי מערכת הביטחון, אולם בסופו של דבר, נמנעה מלהכריע בנושא, והודיעה, ביום 2.11.08, כי היא משאירה את שיקול הדעת בעניין זה למערכת הביטחון, וכן שבה והתחייבה ליישם את ההחלטה שתתקבל ולהירתם מיד ליישומה, וזאת, על יסוד ההתחייבות שנתנה במכתבה מיום 11.8.08.

33. ביום 4.11.08 הובא הנושא לדיון בראשות ראש הממשלה ושר הביטחון, והוחלט כי החלופה הנבחרת להעתקת מגרון הינה הקמת שכונה חדשה על אדמות מדינה בתחום המוניציפאלי של הישוב אדם, שתמוקם מזרחית לאזור המבונה של ישוב זה ובסמוך אליו. באזור זה חלה תכנית מתארית מס' 240/1, המייעדת את השטח למגורים. ביום 10.11.08 הודיע יו"ר מועצת ישיע למשרד הביטחון, כי החלופה עליה הוחלט מקובלת על המועצה, וכי היא תפעל לקידומה ולהוצאתה לפועל ללא דיחוי.

צילום מכתבו של יו"ר מועצת ישיע מצורף ומסומן מש/10

34. המשיבים יבקשו לציין, כי הוצאתה לפועל של התכנית להעתקת מגרון דורשת ביצועם כדין של מספר מהלכים, ובהם צעדים תכנוניים כגון הכנת תכנית מתאר מפורטת ואישורה בידי מועצת התכנון העליונה של איו"ש, וכן חתימת חוזים מתאימים. יצויין, כי לפני הגשת תצהיר תשובה זה, כבר ניתן אישור עקרוני של ראש הממשלה ושר הביטחון בעניין מיקומה של השכונה.

35. לצורך הוצאתה לפועל של התכנית להעתקת מגרון אל השטח המוניציפאלי של הישוב אדם, יזמה מערכת הביטחון הקמה של ועדת היגוי, שחבריה הם נציגי משרד הביטחון, משרד הבינוי והשיכון, המינהל האזרחי, מועצת ישיע והמועצה האזורית מטה בנימין. תפקידה של ועדת ההיגוי להגיע לתיאומים הנדרשים בקשר להכנת תכנית מפורטת לבניית השכונה. התכנית עצמה מצוייה באחריות משרד הבינוי והשיכון, והיא אמורה להגיע לדיון במועצת התכנון העליונה של יהודה והשומרון בזמן הקרוב.

36. כאשר ניתן יהיה לעשות כן מבחינת דיני התכנון והבניה, אמור משרד הבינוי והשיכון להתחיל בעבודת הפיתוח של השכונה ובהנחת התשתיות. ההערכה היא, כי בתוך שנה - שנה וחצי יינתן תוקף לתכנית המפורטת ויושלמו עבודות הפיתוח.

37. במקביל לתהליך האמור, ייעשו הפעולות הנדרשות על מנת לאפשר הקצאת מגרשים למשתכנים, מתוך כוונה שבניית בתי המגורים תתחיל בסמוך לאחר שניתן יהיה לעשות כן מבחינת דיני התכנון ומבחינת פיתוח התשתית בשטח.

הצפי הוא שבניית בתי המגורים תארך בין 12 ל-18 חודשים נוספים לאחר סיום הליכי התכנון והפיתוח.

38. הזמן המוערך עד לסיום בניית הבתים בשכונה החדשה מוערך אפוא בכשנתיים עד שלוש שנים. יעשה מאמץ לקצר את לוח הזמנים ככל שיהיה ניתן לעשות כן.
39. בסמוך לאחר השלמת בניית בתי המגורים בשכונה החדשה, המדינה תדאג לפינוי המאחז מגרון ככל שיוותרו בו מבנים (כאשר סוגיית הצורך בהותרת האנטנות בשטח תיבחן בהמשך, וככל שיהיה צורך ינקטו ההליכים המתאימים בעניין זה).

הטיעון המשפטי

40. המשיבים יטענו כי לא נפל פגם באופן בו החליטו המשיבים לפעול לשם פינוי המאחז הבלתי-חוקי מגרון, וכי בנסיבות העניין אין עילה להתערבותו של בית המשפט הנכבד.
41. המשיבים ישיבו וידגישו את שצויין בתגובתם המקדמית לעתירה זו, כי כיוון שמדובר במאחז שנבנה לפני כמה שנים על קרקע פרטית של תושבים פלסטינים, הרי שאין כל אפשרות חוקית להשלים עם קיומו לאורך זמן.
- עוד יבקשו המשיבים לשוב ולהבהיר, שבנסיבות עניינו של מגרון, לא היתה סמכות לאיש, בכיר ככל שיהיה, לאשר את בנייתו של המאחז במקום בו נבנה, בעת ובנסיבות שנבנה, ואף לא להשלים עם קיומו של המאחז לאורך זמן או להבטיח שלא יפונה (השוו: בג"ץ 5853/04 "אמנה" תנועת ההתיישבות של גוש אמונים אגודה שיתופית נ' ראש ממשלת ישראל, פ"ד נט(2) 289 (2004)).
42. לדעת המשיבים, השאלות היחידות שעל הפרק הינן אפוא עיתוי ומועד פינוי של המאחז, והאם המאחז יפונה מרצון על-ידי התושבים, והמבנים בו יחרסו על-ידם הם, או שיהיה צורך להפעיל לשם כך את הרשויות.
43. כאמור לעיל, משרד הביטחון, על דעת ראש הממשלה ושר הביטחון, החליט לפעול לפינוי של מגרון בדרך של הגעה להסכמה עם מועצת יש"ע על העתקת מקום מגוריהם של תושבי מגרון לאתר אחר, קרי, שכונה חדשה שתבנה בשטח המוניציפאלי של הישוב אדם.
44. אכן, משמעות אופן הפינוי שנבחר הינו, כי המשיבים לא יפעלו מיוזמתם לפינוי בכוח של המאחז הבלתי-חוקי למשך כמה שנים נוספות.
45. ואולם, מנגד, הדרך שנבחרה לפינוי המאחז תאפשר לדעת המשיבים את פינוי מרצון, וזאת ללא צורך בפינוי שלא-מרצון של המאחז, פינוי כפוי שבמסגרתו יהיה, על-פי ההערכה, צורך לעשות בשימוש בכוחות גדולים וככל הנראה גם להפעיל כוח פיזי, על כל הכרוך בכך.

46. לא למותר יהיה לציין לעניין לוח הזמנים שנקבע לפינוי המאחז, כי גם לעותרים לא אצה הדרך במשך שנים ארוכות. נפנה לכך, שהעותרים הגישו את העתירה למעלה מחמש שנים לאחר שהמאחז הבלתי-חוקי הוקם, וממילא אין מדובר אפוא בהליך לפינוי "פלישה טריה".

47. כידוע, כל עוד המשיבים אינם מתנערים כליל מאכיפת הדין, בית המשפט הנכבד לא יורה להם כיצד לפעול לאכיפת הדין, ואף לא יורה על עיתוי פינויה של בניה בלתי-חוקית.

לעניין זה נבקש להפנות לדבריה של כבי' השופטת (כתוארה אז) ביניש בבג"ץ 1555/06 קינג נ' עיריית ירושלים, תק-על 2006(2) 2841 (2006), כדלקמן:

"...עתה משהוחלט לקדם את הטיפול בנושא הבניה הבלתי-חוקית בירושלים, מסור הטיפול לגורמים המקצועיים האמונים על אכיפת החוק ועל קביעת סדרי העדיפויות ביחס לאמצעי האכיפה ולהיקפה.

עלינו להביא בחשבון כי המשאבים הנדרשים למילוי המשימה הם בידי הרשות המבצעת ומדיניות האכיפה נקבעת על-פי סדרי העדיפויות שהיא מציבה לעצמה; זאת על-פי מוקדי הפרת החוק, האמצעים שבידי הרשויות השונות, ועל-פי היכולת המעשית והמבצעית. בכל אלה, לא נראה להתערב כל עוד אין הרשות מתנערת מחובתה לאכוף חוק."

48. כפי שצויין, במקרה דנן המשיבים פועלים לפינוי של המאחז הבלתי-חוקי מגרון, וכאמור הם החליטו על דרך פעולה מסויימת, שלדעתם תביא לפינוי בהסכמה של המאחז בתוך כמה שנים.

49. יובהר, למען הסר ספק, כי העובדה שהמשיבים אינם פועלים בשלב זה לפינוי בכוח של המאחז, והם החליטו לבחור בדרך של פינוי בדרך של הגעה להסכמה עם מועצת יש"ע, כאמור לעיל, אינה מכשירה את המשך מגוריהם של התושבים בשטח המאחז עד להקמת השכונה החדשה, וזאת הן מבחינת דיני הקניין הן מבחינת דיני התכנון והבניה.

לפיכך, בפני בעלי הקרקע בשטח המאחז הבלתי-חוקי מגרון פתוחה גם הדרך להגיש תביעה לדמי שימוש הולמים נגד התושבים המתגוררים במאחז. נציין בעניין זה, למען הסדר הטוב, כי העותרים בחרו להגיש תביעה אזרחית דווקא נגד המדינה לבית משפט השלום בירושלים (ת.א. 19157/08). המדינה הגישה כתב הגנה ביום 31.12.08 בת.א. 19157/08, במסגרתו ביקשה מבית המשפט לדחות את התביעה נגדה, וכן שלחה הודעת צד ג' מתאימה לאגודה השיתופית מגרון.

50. סוף דבר, המשיבים יבקשו מבית המשפט הנכבד לדחות עתירה זו, בהעדר עילה להתערבותו.

9/EN



מועצת יש"ע מועצת היישובים היהודיים ביהודה שומרון וחבל עזה

יום שני י' אב תשס"ח
11 אוגוסט 2008

12.08.2008
17021-10888

בס"ד

לכבוד

עו"ד אחז בן ארי
היועץ המשפטי למערכת הבטחון

הנדון: אתר קבע למגרון

הננו להודיעכם כי מועצת יש"ע, בישיבתה ביום י' מנחם באב התשס"ח (11.8.08), החליטה לפעול לבחירת אתר קבע בעבור היישוב מגרון באחד קרוב בתחום השיפוט של המועצה האזורית מטה בנימין. מאחר שלגבי זהות האתר קיימות מספר חלופות, בכוונתנו לבחור בתוך 30 יום אתר מבין החלופות, לאחר שהנושא יוצג בפני מליאת המועצה האזורית מטה בנימין ותושבי מגרון.

הכוונה היא שבזמן הקצר ביותר לאחד בחירת החלופה תוגשנה התוכניות ללשכת התכנון במנהל האזרחי, ומיד לאחר אישורן יחלו עבודות התשתית. במקביל תערכנה תוכניות הבניה וכן התארגנות לבניה, במגמה לבצען ולהשלימן בזמן הקצר ביותר שניתן. אכלוס אתר הקבע ייעשה לאחר השלמת בניית כתי הקבע בו, ועד אז התושבים ימשיכו להתגורר במגריותם הנוכחיים.

מועצת יש"ע תלווה את תהליך התכנון, הבניה והאכלוס הזה לכל אורכו ותעשה את כל הנדרש מצדה על מנת שייצא אל המיעל כמתוכנן.

אנו מסכימים כי עמדתנו זו תוצג בפני בית המשפט העליון.


דני דיין

יו"ר מועצת יש"ע

10/EN



62/151,41



ית היועץ המשפטי
 ישיבת הביטחון
 11-11-2008
 820677-111108

מועצת יש"ע מועצת היישובים היהודיים ביהודה שומרון וחבל עזה

ב"ה, ל"ב במר חשון תשס"ט
10/11/08

לכבוד
אחז בן ארי
היועץ המשפטי למערכת הביטחון

א.ג.

הנדון: בחירת אתר הקבע למגרון

- קבלנו את הודעתכם בכתב מהיום, י"ב במר חשון תשס"ט, 10/11/08 על החלטת הצוות בראשות דוח"מ ושר הביטחון, לבחור בחלופה ממזרח לישוב אדם (בתחום המוניציפאלי של הישוב), כאתר קבע למגרון.
- בעקבות החלטתכם ובהתאם להחלטת מועצת יש"ע מיום י' מנחם אב, 11/8/08, אנו נפעל, בכל התלוי בנו, לקידום התוכנית והוצאתה אל הפועל, ללא דחוי.
- נציגנו לתאום וטיפול בקדום התוכניות וביצוען הוא זאב חבר, מזכ"ל תנועת ההתיישבות אמנה.

ב.ב.כ.ה.
 יו"ר מועצת יש"ע