

התובעים:

- | | | |
|--------|--------|-----|
| 0.ת.ז. | הנדייה | .1 |
| 3.ת.ז. | הנדייה | .2 |
| 7.ת.ז. | הנדייה | .3 |
| 9.ת.ז. | הנדייה | .4 |
| 6.ת.ז. | הנדייה | .5 |
| 7.ת.ז. | הנדייה | .6 |
| 4.ת.ז. | הנדייה | .7 |
| 4.ת.ז. | הנדייה | .8 |
| 2.ת.ז. | הנדייה | .9 |
| 1.ת.ז. | הנדייה | .10 |

ע"י ב"כ עוה"ד מוחמד דחלה ואחי
 רח' אבן בטוטה 4 ת.ד. 1342 ירושלים 91013
 טל: 02-6274070 פקס: 02-6274060

- נ ג ד -

הנתבעים:

- | | |
|-------------------------|----|
| מדינת ישראל-משרד הבטחון | .1 |
| צבא הגנה לישראל | .2 |
- ע"י ב"כ עוה"ד מפרקליטות מחוז תל-אביב (אזרחי)
 מרח' הנרייטה סולד 1, תל-אביב 64924
 טל': 03-6970222, פקס: 03-6918541

כתב הגנה

- א. (1) הנתבעת מיוצגת בתביעה זו ע"י היועץ המשפטי לממשלה ונציגיו, אשר כתובתם לצורך מסירת כתבי בי-דין, הינה כמפורט בכותרת.
- (2) מוכחשת כל טענה ו/או עובדה בכתב התביעה שהנתבעת אינה מודה בהן במפורש. כל הטענות בכתב ההגנה נטענות לחילופין ו/או במצטבר, הכל לפי הדבק הדברים והקשרם.
- (3) הנתבעת שומרת על זכותה לתקן ו/או להוסיף ו/או למחוק פרט או פרטים כלשהם מכתב התביעה, אם יתקבל מידע נוסף רלוונטי לאירוע נשוא תביעה זו, שאינו ידוע בשלב זה.
- (4) אין הנתבעת נוטלת על עצמה את עול הראייה או נטל ההוכחה, מקום שעול זה או נטל זה אינם מוטלים עליה מפורשות ע"פ הדין.

ב. רקע: פעולות הלחימה בשטחי איו"ש-אזח"ע (להלן: השטחים)

1. למעלה מארבע שנים (מאז ספטמבר 2000 ועד היום) נתונה מדינת ישראל למתקפה רצחנית, בלתי-פוסקת, משולחת כל רסן וצלם אנוש, של פיגועי טרור, המופנים כלפי ישראלים באשר הם.
- פיגועי הטרור הללו מופנים כנגד כל מטרה ישראלית אפשרית, הן כנגד מרכזים אזרחיים, מרכזי קניות ושווקים, והן כנגד בסיסים ומתקנים של כוחות הביטחון, במדינת ישראל גופה ובשטחי יהודה ושומרון וחבל עזה.
- פיגועים רצחניים אלו אינם עושים כל אבחנה בין חיילים לאזרחים או בין גברים, נשים וטף.
- מאז סוף חודש ספטמבר 2000 (נכון לסוף חודש ספטמבר 2004) הגיע מניין הנפגעים הישראלים בפעולות אלה ל -
- 1017 הרוגים** (מתוכם כ-70% אזרחים)
- 5,598 פצועים** (מתוכם כ-82% אזרחים)
- פיגועי הטרור פגעו באלפי משפחות, כשלעיתים, באופן אכזרי ובלתי ניתן להבנה, אף יותר מפעם אחת. משפחות אחרות נכחדו לגמרי.

זאת התוצאה של כ-138 מקרים של פיגועי התאבדות, כ-13,730 אירועים של פיגועי ירי ושיגורם של כ-460 רקטות קטאם.

2. המצב השורר בשטחים ובישראל סוכם במסגרת ההחלטה בבג"צ 2461/01 כנעאן ואח' נ' מפקד כוחות צה"ל באיו"ש, תקדין-עליון 2001 (1) 1600 -

"מזה חודשים אחדים שבאזור יהודה ושומרון ובחבל עזה מתרחשים אירועי לחימה-של-ממש".

ולאחר מכן בפסק הדין בבג"צ 7015/02, 7019/02 עג'ורי ואח' נ' מפקד כוחות צה"ל ואח', תק-על 2002 (3) 1021, בהרכב של תשעה שופטים (להלן: פס"ד עג'ורי") -

"מאז סוף חודש ספטמבר 2000 מתנהלת באזורי יהודה ושומרון וחבל עזה לחימה קשה. אין זו פעילות משטרתית. זהו סכסוך מזויין.

לחימתה של ישראל סבוכה היא. הצד הפלסטיני משתמש, בין השאר, בפצצות-אדם מונחות. מתאבדים אלה מגיעים לכל מקום בו מצויים ישראלים (בתחומי מדינת ישראל ובתחומי הישובים היהודיים באזורי יהודה ושומרון וחבל עזה. הם זורעים הרג ודם בערים וביישובים".

(ההדגשות בציטוטים אינם במקור, אלא אם מצוין אחרת).

3. בין אם האירועים הוגדרו כ"סכסוך מזויין" או כ"לחימה של ממש", אין ספק כי מדובר בפעולות לחימה. פעולות התשה יומיומיות, אכזריות וקשות מאין כמוהן. לוחמה מסוג שלא ידענו כמוה עד היום, המתקיימת ללא הפסקה, הן בקו החזית והן בעורף האזרחי.

4. במסגרת הלחימה, נקטה מדינת ישראל בשורה ארוכה של צעדי התגוננות ולחימה נדרשים, הכרחיים ולגיטימיים על מנת להגן על שלום אזרחיה. פעולות אלו נבעו מכוח זכותה של מדינת ישראל, כישות ריבונית, להגנה עצמית והגנת על אזרחיה. פעולות אלו הינן "פעולות מלחמתיות" לכל דבר ועניין.

וכך קבע בעניין זה ביהמ"ש העליון בפס"ד עג'ורי -

"במאבקה של ישראל כנגד הטרור היא נוקטת - מכוח זכותה להגנה עצמית - במבצעי לחימה מיוחדים... מטרת המבצעים הייתה הכרעת תשתית הטרור הפלסטינית ומניעת הישנותם של פיגועי הטרור. במסגרת פעולות אלה נכנסו כוחות צה"ל לשטחים רבים שהיו בעבר בשליטתו מכוח תפיסה לוחמתית ואשר הועברו בהסכמים לשליטתה (המלאה או החלקית) של הרשות הפלסטינית. הצבא הטיל סגרים וכתרים על אזורים שונים. נאספו כלי נשק וחומרי חבלה. נעצרו מבוקשים. במסגרת מבצעים אלה גויסו

10. האירוע במהלכו נטען כי נגרמו נזקי התובעים היה בעת פעולה שהיא "מעשה מדינה" (Act Of State).

11. למדינה ושלוחיה פטור מאחריות בשל פעולה בהרשאה חוקית ובתום לב, כאמור בסעיף 3 לחוק אחריות המדינה.

ד. לגופה של התביעה טוענים הנתבעים

1. לסעיף 1 לכתב התביעה טוענת הנתבעת כי התובעים יכולים להיות מיוצגים על ידי עו"ד בעל רישיון ישראלי בלבד. אגודות למינהן כשלעצמן אינן מהוות גופים בעלי סמכות לייצג תובעים בבית המשפט.
2. אין לטעון בכתב תביעה טענות חלופיות נוגדות.
3. מוכחש האמור בסעיף 3 לכתב התביעה מחוסר ידיעה. הנתבעת טוענת כי, התובעים לא צרפו כל מסמך שיש בו כדי להעיד על האמור בסעיף זה, ו/או בדבר זכויותיהם הקניינות בבניין. כן לא צרפו כל מסמך ו/או תשריט של המבנה. התובעים נדרשים בזאת לפרט את מיקומו הספציפי של המקרקעין וכן מסמך המפרט כדבעי את זכויותיהם בבנין ותאור הבנין, שכן בהיעדרו אין באפשרות הנתבעים להתגונן כראוי. הנתבעים שומרים על זכותם לתקן את כתב ההגנה במידת הצורך לאחר שיומצאו לה הפרטים הנדרשים.
4. מוכחש סעיף 4 לכתב התביעה.
5. מוכחש סעיפים 5,6 לכתב התביעה.

א. המדינה איננה מכחישה את אחריותה למעשי חיילי צה"ל ו/או כוחות הביטחון ככל שאלו נעשו במסגרת מילוי תפקידם כדין, בגדר סמכותם החוקית ובהתאם להרשאה חוקית, וזאת תוך אי תריגה מהפקודות, ההוראות והנהלים. פעולותיהם של חיילי צה"ל בגזרת טול-כרם אינה רלוונטית לתביעה זו.

ב. הנתבעת תבקש מבית המשפט הנכבד למחוק את נתבעת מספר 2 צה"ל שאינו גוף משפטי. הנתבעת מספר 1 מדינת ישראל, משרד הביטחון היא שנושאת באחריות המשפטית אם יש אחריות כזו, והינה הגוף המשפטי הנכון בתביעה זו.

ג. הנתבעת תהיה מיוצגת ע"י היועץ המשפטי לממשלה ונציגיו (במקרה זה פרקליטות מחוז תל-אביב (אזרחי)), כמפורט בסעיף א1 לכתב ההגנה.

במקום אליו נכנסו בוצעה ו/או התבצעה פעילות טרור ובהטמנת חומרי נפץ בבניין כנגד חיילי צה"ל ותושבי האזור ובכך גורמת לסכנה ממשית לחיים ו/או לשלום ו/או ביטחון הציבור בגזרת הלחימה.

16. מוכחים סעיפים 21-25 לכתב התביעה.

הנתבעת מוסיפה וטוענת כי-

- א. אין מקום להעברת נטל הראיה אל כתפי הנתבעים וכי על התובעים להוכיח תביעתם עד תום בהתאם לכלל "המוציא מחברו עליו הראיה". מוכחש כי התובעת אינה יודעת ו/או לא היה באפשרותה לדעת את הנסיבות הממשיות שגרמו לאירוע הנטען והמוכחש.
- ב. לחילופין, נזקי התובע נגרמו, אם בכלל, ממעשה שהוא פעולה מלחמתית ו/או ממעשה שהוא מעשה צבאי שבוצע מתוך צורך צבאי, ועל כן עומדת להם חסינות מפני תביעת נזיקין לאור סעיף 5 לחוק הנזיקין האזרחיים (אחריות מדינה).
- ג. פעולות כוחות הביטחון נעשו במיומנות סבירה, בזהירות סבירה, במידתיות ובשיקול דעת.
- ד. פעולות הנתבעת ו/או שלוחיה היו סבירות ונועדו לשם קיום החוק, הסדר הציבורי והביטחון.
- ה. פעולותיה של הנתבעת ו/או פעולות מי מטעמה נעשו כדין, בתחום הסמכות כדין, או בתום לב ומתוך סברה כי הפעולה נעשת בתחום הסמכות כדין.
- ו. פעולות הנתבעת ו/או פעולות מי מטעמה נעשו תוך נקיטת האמצעים הנדרשים ובאופן מיומן ע"י בעלי תפקיד מיומנים ו/או מתודרכים.
- ז. פעולות הנתבעת ו/או פעולות מי מטעמה נעשו ע"פ ההוראות והנהלים, ובמסגרת החוק.
- ח. לחלופין, מוכחש קשר סיבתי, עובדתי ו/או משפטי, ישיר ו/או עקיף, בין הנזקים הנטענים לבין מעשי ו/או מהדלי הנתבעים ו/או מי שהנתבעים חבים בגינם.

17. מוכחש סעיף 26 לכתב התביעה.

מוכחשת מכל וכל עילת התביעה שעניינה הסגת גבול במקרקעין ו/או במיטלטלין. מכל מקום, הנתבעים יטענו כי פעולותיהם ופעולות מי מטעמם נעשו כדין, ע"פ דין, בתחום הסמכות כדין, או בתום לב ומתוך סברה כי הפעולה נעשת בתחום הסמכות

כדין. הנתבעת טוענת כי אין מקום להחלת דין זה על המקרה דנא. הנתבעת ו/או מי מטעמה לא הפרו חובה תקוקה. פעולות כוחות הביטחון נעשו במיומנות סבירה, בזהירות סבירה, במידתיות ובשיקול דעת, בהתחשב בכלל נסיבות המקרה בפעילות מבצעית לוחמתית.

18. מוכחש סעיף 27 לכתב התביעה.
- א. המדינה איננה מכחישה את אחריותה למעשי חיילי צה"ל ו/או כוחות הביטחון ככל שאלו נעשו במסגרת מילוי תפקידם כדין, בגדר סמכותם החוקית ובהתאם להרשאה חוקית, וזאת תוך אי חריגה מן הפקודות, ההוראות והנהלים.
- ב. הנתבעים דאגו לפיקוח נאות וראוי בנסיבות העניין על חייליה.
- ג. פעולות כוחות הביטחון נעשו במיומנות סבירה, בזהירות סבירה, במידתיות ובשיקול דעת.
- ד. פעולות הנתבעת ו/או שלוחיה היו סבירות ונועדו לשם קיום החוק, הסדר הציבורי והביטחון.
- ה. פעולותיה של הנתבעת ו/או פעולות מי מטעמה נעשו כדין, בתחום הסמכות כדין, או בתום לב ומתוך סברה כי הפעולה נעשית בתחום הסמכות כדין.
- ו. פעולות הנתבעת ו/או פעולות מי מטעמה נעשו תוך נקיטת האמצעים הנדרשים ובאופן מיומן ע"י בעלי תפקיד מיומנים ו/או מתודרכים.
- ז. פעולות הנתבעת ו/או פעולות מי מטעמה נעשו ע"פ ההוראות והנהלים, ובמסגרת החוק.
- ח. הנתבעת ו/או מי מטעמה לא הפרו חובה תקוקה. הנתבעת טוענת כי משנמנעו התובעים לציין מהי החובה שלטענתם הופרה, דין טענתם זו, בהתאם לדין, להימחק על הסף.
19. מוכחש סעיף 28 לכתב התביעה.
20. מוכחשים סעיפים 29,30 לכתב התביעה. הנתבעת תוסיף ותיטען כי נזקי התובעים נגרמו, אם בכלל, ממעשה שהוא פעולה מלחמתית ו/או ממעשה שהוא מעשה צבאי שבוצע מתוך צורך לשמור על חיי חיילי צה"ל ותושבי האזור מפני בית ממולכד בחומרי נפץ. לחילופין, יטענו הנתבעים, כי -

22. מוכחש סעיף 31-32 לכתב התביעה.
 הנתבעת מכחישה כי מוטלת עליה תבות כלשהי לפצות את מי מהתובעים בגין נזקיהם הנטענים והמוכחשים.
 בנוסף הנתבעת מוסיפה וטוענת כי- הנזק המפורט בפרק זה מוכחש מכל וכל.
 מוכחש שווי הערכתם הכספיים של הפריטים, מוכחשים כל הנזקים המפורטים בכתב התביעה, ומוכחשת דרך חישובם. ו/או התיקונים ו/או ההוצאות המפורטים בפרק זה בנוסף ולחילופין יטענו הנתבעים כי –
- א. הסכומים הנתבעים הינם מופרכים ו/או מוגזמים ו/או חסרי אחיזה בדין ו/או במציאות.
- ב. מוכחש הקשר הסיבתי העובדתי ו/או המשפטי הישיר ו/או העקיף בין הנזקים הנטענים, אם וככל שישנם כאלה, ובין האירוע נשוא התביעה.
- ג. נזקי התובע אירעו באשמת התובע ו/או מי מטעמו ו/או בשל רשלנותו הבלעדית ו/או המכרעת.
- ד. מוכחש כי התובע קיים חובתו להקטנת נזקיו הנטענים. הנתבעת טוענת כי אם אכן יתברר כי התובע לא מילא אחר חובתו להקטנת הנזק, יהיה על בית המשפט הנכבד להתחשב בכך בעת שומת הנזק, אם וככל שיוכח.
- ה. הנתבעת טוענת כי אם יתברר שהתובע קיבל ו/או יקבל ו/או זכאי לקבל ו/או היה זכאי לקבל סכומים כלשהם ו/או פיצויים מכל גוף ו/או מקור כלשהו כתוצאה מהאירוע, לרבות ממוסדות "הרשות הפלסטינית", יהיה על בית המשפט הנכבד לקחת זאת בחשבון בעת שומת הנזק, אם יוכח.
23. מוכחש סעיף 33 לכתב התביעה. בנוסף הנתבעת תיטען כי דין תביעה זו להימחק על הסף בשל אומדן והערכת הנזק נשוא תביעה, סכומים אשר לא מדויקים מוגזמים ומופרכים בלא יכולת לאמוד באופן מדויק ומוכח על פי טענות התובעים, משלא עשו כן, אין באפשרותם לטעון לנזק זה או אחר ודין טענותיהם בעניין להידחות על הסף.
24. הנתבעת תטען כי כח צה"ל פעל עפ"י הדין ועפ"י חובתו לשמור על בטחונו והביטחון באזור, פעל בהתאם להוראות הקיימות ו/או בהתאם לסיטואציה מסכנת החיים שנוצרה ובכל מקרה, פעל עפ"י דין ועל פי חובותיו. פעולותיה של הנתבעת ופעולות מי מטעמה נעשו בזהירות ובשיקול דעת. כל נזק שארע לתובעים אם ארע הרי שהוא נובע ממהלכה של פעילות מלחמתית שבצע צה"ל, במסגרת

לחימתו למיגור והפסקת הטרור צעדי ההתגוננות והלחימה שננקטו נדרשו לצורך הגנה ושמירה על חיי אדם. פעולות צבאיות אלה הינן פעולות מלחמתיות במלוא מובן המילה. משהוטמנו מטעני נפץ בבניין על ידי גורמים פלסטינאים נגרם נזק לבניין, וללא נטרול המטענים על ידי כוח צה"ל היה נגרם נזק גדול יותר גם לרכוש וגם לגוף.

25. הנתבעת מודה בסעיף 23 לכתב התביעה ולפיו לביהמ"ש הסמכות לדון בתביעה.

אשר על כן מתבקש בית המשפט הנכבד לדחות את התביעה, ולחייב את התובעים לשלם לנתבעת הוצאות המשפט, לרבות שכ"ט עו"ד כדין, בצירוף הפרשי הצמדה וריבית מיום מתן פסק הדין ועד ליום התשלום בפועל.

אירית קלמן-ברום, עו"ד

סגן בכיר א' וממונה לפרקליט מחוז תל-אביב (אזורי)