

בבית המשפט העליון בירושלים בשבתו כבית המשפט הגבוה לצדק

בג"ץ 5911/17

לפני: כבוד השופט ח' מלצר

כבוד השופט נ' סולברג

כבוד השופט מ' מזוז

העותרים:

1.

2.

נגד

המשיבים:

1. שר הביטחון

2. מתאם פעולות הממשלה בשטחים

3. מינהלת התיאום והקישור לרצועת עזה

4. המפקד הצבאי באזור הגדה המערבית

עתירה למתן צו על תנאי

תאריך הישיבה: ד' באב התשע"ז (27.07.17)

מזכיר הרכב
קלדנית: אילון למברגר

בשם העותרים: עו"ד מורן גור

בשם המשיבים: עו"ד לירון הופפלד

פרוטוקול

- 1 כבוד השופט ח' מלצר: אתם קראתם את התגובה המקדמית מטעם המשיבים, כן?
- 2
- 3 עו"ד גור: קודם כל מאד שמחנו שהמשיבים חזרו בהם כל כך מהר לגבי הנסיעה לירדן.
- 4
- 5 כבוד השופט ח' מלצר: כבר כל כך מהר.
- 6
- 7 עו"ד גור: היה אפשר לחסוך את זה, אבל אנחנו שמחים והודענו לעותרים ושואלים למה אסור
- 8 להם לנסוע לרמאללה והיה לנו קשה לתת הסבר. המשיבים לא השיבו לגופו של עניין למה 2
- 9 צעירים בני 16 ובנסיבות הכל כך מיוחדות האלה.
- 10
- 11 כבוד השופט מ' מזוז: הנסיבות לא כל כך מיוחדות.

1 המקרים האחרים שעולים זה בדרך כלל מקרים של טיפולים רפואיים ואלה המקרים שכולה
2 הדילמה וגם שם גברתי יודעת שהגישה היא מאד מחמירה, יש הבדל דרמטי בין ירדן ולבין ישראל.

3
4 עו"ד גור : אני מתנצלת אבל הדעה שלי והניסיון שלי מלמדים על מקרים הפוכים, מאחר וכמו
5 שהפננו בעתירה עצמה, גם סטטוס ההרשעות עצמו מפרט מקרים רבים, מאז שהשתנו הנסיבות
6 ברצועת עזה, חל שינוי מאד גדול בקריטריונים שלאורם תשובי עזה נותנים להם לצאת לחו"ל וגם
7 לישראל והם התרחבו במהלך השנים. אין מחלוקת במה שקורה ביום יום, ביום יום גם כיתה
8 שיוצאת לטיול בחוף הים בישראל לא מדובר במקרה הומניטרי. ספציפית במקרה הזה, מדובר על
9 2 עותרים שהמשיבים עצמם אמרו שלאור הנסיבות המיוחדות שהם רואים הם החליטו לשנות
10 את דעתם.

11
12 כבוד השופט ח' מלצר : גברתי זוקפת לחובתה את העובדה שהם התחשבו והיו מוכנים לענות
13 חלקית לבקשה. לא תמיד צריך לעמוד על הכל בכל הזמן, כי זה אחר כך מקשה לענות לחלקי.
14 המצב שאנחנו נמצאים בו כמעט ואני לא רוצה להביע דעה, כמעט ואין לו אח ורע במצבים דומים,
15 במקומות אחרים בעולם, זה הרבה מעבר למשפט הבין לאומי ויש להבדיל ואני גם עושה את
16 ההבדלה בין מקרים שרוצים לצאת מנימוקים הומניטריים, למשל יש תושב בשטחים שרוצה
17 להיפרד מאב או מאם חולה. אבל אני אומר לגברתי, אחרי שבדקתי לא בכלל התיק הזה, כמעט
18 אין לזה אח ורע וזה הרבה מעבר למשפט הבין לאומי, אז צריך לעשות חושבים ואני אומר לגברתי,
19 צריך גם לפעמיים לעשות חושבים עם עומדים על העתירה, כי אם לא תשכנעו אותנו יהיה לזה
20 ביטוי.

21
22 עו"ד גור : אני אשכנע אתכם.

23 העתירה הזאת בניגוד לעתירות אחרות שכבודם מכירים אותנו היא לא נגד מדיניות התנועות של
24 מדינת ישראל. אנחנו טוענים שבנסיבות האלה ואני בכלל לא מתייחסת למקרים רפואיים חריגים
25 כי אנחנו לא במקרה הזה. מדובר באחד המנהלים של אדוארד סעיד שאחראי על התזמורת
26 הפלסטינית והוא צפוי ללוות בעצמו את הנסיעה לרמאללה, בגלל שחשוב לו להגיד כמה מילים,
27 כי מטעם המארגנים לציין את החשיבות וכמה חשוב עברו 2 החבר'ה הצעירים האלה שעבדו נורא
28 קשה, אם כבודם יאפשרו להגיד כמה מילים.

29
30 לאחר דבריי אדוארד סעיד בשפה האנגלית ;

31
32 עו"ד גור : ההחלטה של המשיבים כאן, אנחנו לא בוחנים את מדיניות התנועה אלא, אנחנו בהחלט
33 בוחנים את הזמנים, אבל כאן מדובר על החלטה לא סבירה של משיבים. העותרים האלה קיבלו
34 היתרים בעבר בשנים האחרונות, לאותם הפרויקטים של התזמורת הפלסטינית. המשיבים לא
35 הצליחו להסביר מה ההבדל בין המקרים. מדובר על עשרות של אנשים שרק עשרות כתבתי

1 בעתירה עצמה, מבדיקה נוספת שאנחנו עשינו, הצלחנו לאתר ל-161 ילדים שנתנו יציאה
2 לרמאללה, אנחנו לא מדברים על חריגים הומניטריים ולא על משהו יוצא דופן.

3
4 כבוד השופט מ' מזוז : אז על מה אתם מדברים מבחינה עילת משפחתית? אתם הופכים את זה
5 למאין נורמה משפטית שלא ברור לי מה הבסיס להפוך את זה לנורמה משפטית, אז המשמעות
6 היא שמחר הם יגידו 100% אנחנו מפסיקים גם את המקרים האלה, אין שום זכות לתושב עזה
7 להיכנס למדינת ישראל.

8
9 עו"ד גור : גם הצגה של החלטה מסוימת כפריבילגיה אני לא מקבלת את הצגה של זה כפריבילגיה,
10 כי במצב שלנו זה משהו שהוא יום יומי. המשיבים עצמו מוסמכים ויש להם סמכות כללית לאשר
11 את זה וגם האישור שהם נתנו ברגע האחרון, אז האישור לא ניתן כקריטריון ספציפי.

12
13 כבוד השופט ח' מלצר : כשמדברים על פיקוח של מוזיקאים אז זה לא תלוי מקום, מוזיקאים גם
14 ישראלים וגם בכל העולם אז נתנו להם לצאת לירדן, לארה"ב.

15
16 עו"ד גור : למה לא לרמאללה?

17
18 כבוד השופט ח' מלצר : בגלל המצב, אז כלל שנאמר פה על הפיתוח המוזיקאלי שלהם, אז הם
19 לא תלוי מקום, אז נניח בעזה אני לא רואה שיש שם קונצרטים אבל זה לא תלוי מקום. גברתי
20 צריכה להסביר למה זה תלוי מקום?

21
22 עו"ד גור : אני רוצה להדגיש אמירה של אדוני, שאין קונצנטריים בעזה, הרי המשיבים בעצמם...

23
24 כבוד השופט ח' מלצר : אנחנו בבית משפט וגברתי צריכה להבין והיא צריכה להשיב על שאלות
25 משפטיות ולכן נתנו כדי לעודד את הפיתוח המוזיקאלי, אבל זה לא תלוי מקום, יש מציאות
26 מסוימת בנינו ובין הפלסטינים בין בעזה ובין ברמאללה שלא מאפשרת את זה, אז גברתי צריכה
27 להשיב משפטית.

28
29 עו"ד גור : המשיבים מבחינתנו ההחלטה שלהם רצופה בפגמים שלקוחים מהמשפט המנהלי, אני
30 רוצה להציע על העובדה שמדובר בסופו של דבר שהיא לאומית-פלסטינית והיא נעשית בשיתוף
31 פעולה עם הרשות הפלסטינית. הבוקר מר סואיל הצליח להעביר לנו משהו ברגע האחרון, קיבלנו
32 הודעה ממשרד התרבות הפלסטיני ברמאללה שבעצם נותן חסות על הפעילות ברמאללה ומזמין
33 את 2 הצעירים.

34
35 עו"ד הופפלד : כל ההבנה שעולה למקרה העתירה ולחבריה הצעירים, המצב המדיני הוא מצב נתון
36 ומכוחו נקבע מדיניות והמדיניות אושרה על ידי בית המשפט הנכבד, כחריג נקבעו הקריטריונים

1 שנתונים מענה למקרים הומניטריים חריגים. במהלך השנים הורחבו הקריטריונים, אבל מדובר
 2 במקרים שאין החריג לכלל ואין מקום להחריב מעבר לקריטריונים שנקבעו ונקבעים מעת לעת.
 3 המקרה שלפנינו לא נכנס לגדרי אותם קריטריונים, לאחר בחינה נוספת הוחלט לאפשר את
 4 השתתפות של העותרים לכנס בירדן ואנחנו סבורים שבנסיבות המיוחדות של המקרה ובעת
 5 הנוכחית יש בכך כדי לתן פתרון במענה הולם לבקשה שלהם ואין מקום מעבר לכך להתערב
 6 בשיקול דעת המשיבים.

7 מה שאני יכולה להגיד לגבי טענות חברתי, אלה לא טענות שהיו בפנינו וקשה לי להתמודד איתן
 8 כרגע אבל אני לא סבורה שהם ישנו את ההחלטה. אנחנו סבורים שהפתרון שהוצע הוא מספק
 9 בנסיבות העניין. גם הטענה של חברתי בנוגע לבקשות שאושרו של 161 אז מדובר במקרים שלא
 10 הוצגו בעתירה, שוחחנו בעל פה בחוץ כי רציתי לעדכן אותה על היציאה לחו"ל, אבל כפי שאנחנו
 11 מדגישים גם במקומות שבהם ניתן אישורים וזה ניתן במקרים פרטניים כפי שנעשה גם כאן. אנחנו
 12 לא סבורים שיש בכך כדי לייצר קריטריונים נוספים ולראייה גם בדיקה נוספת שהמשיבים עשו
 13 בשנה שעברה הוגשה בקשה דומה בשם של העותרים לצאת להשתתפות בבריטניה והבקשה
 14 נדחתה.

15
 16 עו"ד גור: אבקש להגיב בקצרה?

17
 18 כבוד השופט ח' מלצר: אתן, למרות שאין לכם זכות כזאת.

19
 20 עו"ד גור: לעניין טענה חוזרת של המשיבים, העותרים לא ביקשו ליצור קריטריון נוסף, אנחנו
 21 טענו שאפשר לאשר אותה בסמכות הכללית שנתונה למשיבים כמו שהם רוצים לעשות כשהם
 22 רוצים, עיין ערך 161 בקשות קודמות.

23
 24 כבוד השופט ח' מלצר: זה ממש פועל נגדכם, כי עכשיו כל בקשה נוספת הם ישקלו.

25
 26 עו"ד גור: אני לא מסכימה עם אדוני, כי היום יום עובד אחרת.

27
 28 כבוד השופט מ' מזוז: היום יום יכול להיות מושפע מהרבה דברים, ממחווה לפנייה של הרשות
 29 הפלסטינית, יכול להיות מושפע מפנייה של גורמים בירדן ויכול להיות מושפע מכל מיני שיקולים
 30 ואתם לא מנהלים את זה. אתם צריכים להצביע על עילה משפטית ובעניין הזה אין שום עליה
 31 משפטית לאשר ל-2 מוזיקאליים צעירים. אתם נמצאים בהליך משפטי ולהגיד כן סביר או לא
 32 סביר זה לא מספיק.

33
 34 עו"ד גור: הטענה כאן היא במסגרת של המשפט המנהלי, יש כאן שרירות. הם לא ראו שום סיבה
 35 למה הם לא יכולים. כל השיקולים שאדוני הצביע זה שיקולים לגיטימיים מבחינת הרשות
 36 המבצעת, המשיבים לא הצביעו על אף אחת מהשיקולים האלה כאן.

1

2 כבוד השופט מ' מזוז : אתם העותרים והנטל עליכם. שיקול הדעת יכול להפוך גם לעניין משפטי
3 במקרים הומניטריים קשים וכו', פה זה עניין, מדינת ישראל יכולה להחליט שהיא כן רוצה לעודד
4 אנשים מן עזה להיכנס לישראל ויכולה להחליט שלא, אפשר לחשוב שזה מידניות טובה או רעה.

5

6 עו"ד גור : אדוני לא חושב שהמשיבים צריכים לנמק?

7

8 כבוד השופט מ' מזוז : בשביל מקרה כזה לא צריך לכתוב 16 עמודים, זה משהו מאד נקודתי, שני
9 הצדדים נמקו, זה לא שקיבלתם תגובה של 2 עמודים, קיבלתם תגובה מפורשת של 16-17 עמודים.

10

11 עו"ד גור : התגובה התייחסה כאילו העותרים ביקשו לפסול את המדיניות בין שני האזורים.
12 חברתי אמרה שהיא לא בטוחה האם המכתב מהרשות הפלסטינית יש בו כדי לשנות, אני תוהה
13 אם בכל זאת אפשר לעשות משהו?

14

15 כבוד השופט מ' מזוז : אם הרשות הפלסטינית רוצה שמדינת ישראל תאפשר להם להיכנס
16 לרמאללה שהיא תתכבד ותפנה בערוצים המקובלים לפי מיטב ידעתי וניסיוני יש משקל לא מבוטל
17 של פנייה מהרשות לדברים שהיא מבקשת, בלי קשר לבסיס משפטי. אז אתם לא צריכים להעביר
18 פניה של הרשות הפלסטינית דרך בית המשפט לרשויות הישראליות, שתהיה פנייה ישירה ואז הם
19 יתנו על זה את הדעת ואולי יחליטו אחרת.

20

21 עו"ד גור : הודיעו לנו בעקבות הערת בית המשפט, שבאמת הרשות הפלסטינית תגיש בקשה
22 ישירות למשיבים כדי המשיבים יוכלו לשקול את האופציה הזו ולראות אם זה משנה להם ואנחנו
23 נבקש להשאיר את העתירה.

24

25 כבוד השופט ח' מלצר : לא גברתי, היום זה יסתיים.