



בית המשפט המחוזי בבאר שבע

עפ"א 13-03-41790 אלחוטרה אסמעיל ואח' נ' ועדה ו מחוז-דרום ואח'

בפני כב' הנשיא יוסף אלון

המעוררים

1. אלחוטרה אסמעיל
 2. חאבס אלקסאסי
 3. אלקסאסי אמין
 4. נואיף אלקצאצי
 5. יונס אלקצאצי
 6. אלקסאסי סלאח
 7. אסמאעיל אלחואטרה
 8. אלקסאסי נואיף
 על ידי ב"כ עוה"ד ראויה אבו רביע ועו"ד עאוי בנא

נגד

המשיבה

ועדה מחוז-דרום
 על ידי ב"כ שגב פלץ

פסק דין

- 1
 2
 3 1. שמונת המערערים שבפני מעוררים על החלטת בית משפט השלם בבאר שבע (כב' השופט י. עטר) מיום 27.1.13 בו נדחתה בקשתם לעיכוב נוסף בביצוע צווי ההריסה השיפוטיים (שניתנו עוד בקיץ 2007) – ונקבע בה כי צווי ההריסה האמורים יבוצעו עד ליום 1.3.2013.
 4 בערעורם עותרים המערערים "להורות על ביטול צווי ההריסה כנגד המערערים ולחלופין
 5 לעכב את ביצועם של הצווים עד לאחר מציאת פתרון של קבע למערערים".
 6
 7
 8
 9 2. תמצית הרקע העובדתית, והמשפטי, הנדרש לערעור זה הינו כדלהלן:
 10 בתי המערערים, נשוא הליך זה, נבנו ללא היתר, על קרקעות בבעלות המדינה ובשטח
 11 שיועדו איננו לבנייה – וזאת באזור סעוורה שבצפון הנגב. במהלך שנת 2007 פנתה חוועדה
 12 המחוזית לבית משפט השלום בבקשה למתן צווי הריסה על פי סעיף 212 לחוק התכנון
 13 והבניה התשכ"ה – 1965 (להלן – חוק התו"ב). לאחר בירור הבקשות ודיון בהם הוצאו צווי
 14 ההריסה במהלך שנת 2007.
 15 צווי ההריסה השיפוטיים הני"ל נעשו חלוטים משלא הוגשו ערעורים כנגדם.
 16 בד בבד, בית המשפט השלום נעתר מפעם לפעם לבקשות שונות שהגישו המערערים
 17 בהסכמת המשיבה לעיכוב ביצוע צווי ההריסה – וזאת מאז הוצאו הצווים ועד ליום 21.1.13
 18 (לאחרונה בהחלטת בימ"ש השלום מיום 21.11.12).

1 מתוך 4



בית המשפט המחוזי בבאר שבע

עפ"א 13-03-41790 אלחוטרה אסמעיל ואח' נ' ועדה ו מחז-דרום ואח'

- 1 ביום 2.1.2013 הגישו המערערים בקשה נוספת לביהמ"ש קמא לעיכוב נוסף בביצוע צווי
2 ההריסה.
3 בקשה זו נדחתה על ידי בימ"ש השלום בהחלטה מיום 27.1.13. נשוא ערעור זה.
4
- 5 בהחלטה ציין בימ"ש השלום כי מועד ביצוע צווי ההריסה עוכב מפעם לפעם לתקופה .3
6 מצטברת של כמעט שש שנים – לאור טענות המערערים כי מתנהל מו"מ בינם לבין הרשות
7 להסדרת התיישבות הכדואים למעברם ליישובים אחרים בנגב.
8 מתברר כי המערערים, מסיבות אלה ואחרות, דחו פתרונות מגורים שונים שהוצעו להם על
9 ידי הרשות – ולעת הזו ועקב סירובם של המערערים להסדרים השונים שהוצעו להם - לא
10 מסתמן פתרון מוסכם למעברם.
11 בד בבד, אין אופק תכנוני כלשהו להתרה או הכשרה בדיעבד של המבנים נשוא הערעור –
12 הבנויים כאמור על קרקעות מדינה באזור שאינו מיועד לבנייה כל עיקר.
13 בין היתר, ציין כב' השופט י. עטר בהחלטתו כי:
14 **"המשיבה (הוועדה המחוזית – י.א.) אמנם הסכימה להשהות את ביצוע צווי ההריסה**
15 **מספר פעמים אולם אין בכך כדי להצדיק הותרת מבנים שנבנו בחטא וללא היתר בשטחים**
16 **פתוחים, על תילם. המבקשים לא יכולים להניח כי יוכלו להימנע מקיום צווי ההריסה עד**
17 **אין קץ, רק בשל מגעיהם עם הרשות. דומה כי חמש וחצי שנים הן פרק זמן ארוך דיו.**
18 **סבורני כי משהוצע למבקשים פתרון מגורים והמבקשים בחרו לדחותו, הרי שגם אם לא**
19 **הגיעו להסכמה עם הרשויות אודות הפתרון הרצוי בעיניהם היה על המבקשים, בפרק זה**
20 **זה, לדאוג לעצמם לפתרון מגורים חליפי וחוקי – ולא זמני".**
21
- 22 עוד הוסיף ביהמ"ש קמא, בהחלטתו כי:
23 **"דומה כי די בעצם העובדה שאין כל סיכוי כי המבנים יוכשרו באופן בו יוכלו להיות על**
24 **תילם, בחוק ובהיתר, בכדי להורות על דחיית הבקשה (לעיכוב ביצוע נוסף – י.א.) גם אם**
25 **ענינם של המבקשים טרם הוסדר לשביעות רצונם וחשים הם במצוקה. הגם שראוי לציין**
26 **כי כעולה מתגובת המשיבה הוצעו למבקשים פתרונות מגורים אותם דחו".**
27
- 28 בהודעת הערעור המפורטת והמנומקת טוענים המערערים להיעדר קיומו של אינטרס .4
29 המצדיק ביצוע צווי ההריסה, למצוקת ההתיישבות הבדואית בדרום, לפגיעה שתיוודע
30 לצווים דן בזכויות האדם ובזכויות המערערים לקורת גג ולתנאי קיום אלמנטריים, ולאיוון
31 הנדרש בין הוראות חוק התו"ב לבין אותן זכויות של המערערים.
32 עוד טוענים המערערים כי מגוריהם הממושכים בבתים נשוא הצווים הקימו להם **"זכות**
33 **חוקתית לקניין לפי סעיף 3 לחוק יסוד כבוד האדם וחירותו".**



בית המשפט המחוזי בבאר שבע

עפ"א 41790-03-13 אלחוטרה אסמעיל ואח' נ' ועדה ו מחז-דרום ואח'

- 1 לטענתם, פתרונות המגורים השונים שהוצעו להם ביישובים חורה ושגב שלום – אינם
 2 מתאימים למבנה החברתי והשבטי שלהם ועל כן, אין לבוא אליהם בטרזניה כי דחו
 3 פתרונות מוצעים אלה.
- 4 אין הצדקה לטענתם להרוס את הבתים הנוכחיים כל עוד הרשויות לא העמידו לרשותם
 5 פתרון דיור, פרטני וקולקטיבי, המניח את דעתם. כל עוד לא תבוא הרשות ותניח בפניהם
 6 הצעת פתרון שכזה – טוענים המערערים – ביצוע צווי ההריסה יהווה פגיעה בזכויותיהם
 7 החוקתיות לקורת גג ולקניין שקם להם בבתים מכוח השנים שגרו בהם ולמידתיות הנדרשת
 8 מהשלטון ומהרשות בביצוע צווי הריסה של בתים שנבנו שלא כחוק ושלא בהיתר.
 9
- 10 דין הערעור להידחות. .5
- 11 קבלת טענות המערערים משמעה כאוס וערעור מן היסוד של משטר התכנון והבנייה
 12 בישראל כפי שנקבע בחוק התכנון והבנייה.
 13 זאת במיוחד וביתר שאת שעה שהמדובר במבנים שנבנו שלא כחוק ואשר בית המשפט
 14 הוציא צו שיפוטי להריסתם.
- 15 אין לקבל בשום דרך את הטענה כי משטר התכנון והבנייה והוראות החוק לא יחולו כל
 16 אימת שמדובר ביחיד או בקבוצה הנוקקים לפתרון מגורים – ומתוך כך פולשים לקרקע
 17 מדינה, בשטחים פתוחים, ובונים עליה בתים ולעתים אף שכונות וכפרים ללא היתר ללא
 18 אופק או סיכוי תכנוני לקבלת היתר בעתיד הנראה לעין – ואומרים כך יאה וכך יהיה עד
 19 אשר תואיל המדינה או הרשות להעמיד לרשותנו פתרון מגורים אשר יניח את דעתו של כל
 20 אחד מאתנו כפרט ואת רצון כולנו כשכט או משפחה.
- 21 כל זכות, וגם זכות יסוד, איננה מוחלטת. הזכות לקורת גג נזיהיה מעמדה בסולם הזכויות
 22 אשר יהיה כפופה להוראות חוק התכנון והבנייה ועיצובה ותיחומה ייעשו בגדרם של הוראות
 23 החוק – ובמסגרת זו בלבד.
 24
- 25 המערערים אינם נוקבים במועד משוער כלשהו שבו אמורים הם להסכים לתוכנית כזו או
 26 אחרת למעבר לאזור מגורים אחר. .6
- 27 טענתם הינה כי כל עוד לא יוצע להם, על ידי הרשות, פתרון מגורים אינדיבידואלי וקהילתי,
 28 זכותם החוקתית הינה להמשיך ולהתגורר בבתים שנבנו שלא כחוק ואשר כבר ב- 2007
 29 הצטוו על ידי בית המשפט על הריסתם.
- 30 המערערים אינם טוענים כלל לאופק תכנוני, כזה או אחר, להכשרת המבנים נשוא צווי
 31 ההריסה.
- 32 בנסיבות אלה, הארכת עיכוב ביצוע צווי ההריסה עד לבלי סוף כמוהו כריקון אותם הצווים
 33 מכל תוכן.
- 34 תוצאה שכזו משמעה הפקעת מתחם שלם שנבנה שלא כדין ממשטר החוק ומהוראות חוק
 35 התכנון והבנייה.



בית המשפט המחוזי בבאר שבע

עפ"א 13-03-41790 אלחוטרה אסמעיל ואח' נ' ועדה ו מחז-דרום ואח'

- 1 כאמור לעיל, הדעת לא טובלת תוצאה שכזו.
 2
 3 7. אשר על כן – לא מצאתי מקום לשינוי החלטת בית משפט השלום ואני דוחה את ערעור
 4 המערערים.
 5 הואיל ומצויים אנו עתה בעיצומו של חודש הרמדאן – אני מחליט לפני משורת הדין לעכב
 6 את ביצוע צווי ההריסה עד ליום 15.8.2013.
 7 היה והמערערים לא יבצעו בעצמם את צווי ההריסה עד למועד זה – רשאית תהיה המשיבה
 8 לפעול בעצמה לביצוע הצווים.
 9
 10 מוזכרות בית המשפט תשלח פסק דין זה לכאי כוח הצדדים.
 11
 12
 13
 14 ניתן היום, ז' אב תשע"ג, 14 יולי 2013, בהעדר הצדדים.
 15

יוסף אלון, נשיא

- 16
 17
 18