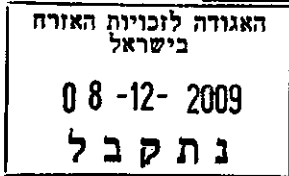


בג"ץ 8211/08



בבית המשפט העליון

בשבתו כבית משפט גבוה לצדק

1. איברהים אבו מסאעד
 2. האגודה לזכויות האזרח בישראל
 3. אל עונה - המועצה האזורית לכפרים הערבים הבדואים הבלתי מוכרים בנגב
 4. רופאים לזכויות אדם
- ע"י ב"כ עוה"ד גיל גן-מור ואח'
האגודה לזכויות האזרח בישראל
טל': 03-5608185; פקס': 03-5608165

העותרים

נגד

1. שר הבריאות
 2. הוועדה המחוזית לתכנון ולבניה - מחוז דרום
 3. המועצה הארצית לתכנון ולבניה
- ע"י פרקליטות המדינה,
משרד המשפטים ירושלים

המשיביםבקשה מוסכמת להארכת מועד מטעם המשיבים

המשיבים מתכבדים להגיש בקשה מוסכמת להארכת מועד מטעמם, כדלקמן:

1. לצורך הגשת הודעה מעדכנת מטעמם נדרשה למשיבים הארכת מועד עד ליום 07.12.09.
2. ב"כ העותרים, עו"ד גן-מור, הסכים באדיבותו לבקשה.
3. בית המשפט הנכבד מתבקש להיענות להארכת המועד המבוקשת.

היום, כי כסלו תשי"ע

07 דצמבר 2009

איילת אמיר
סגנית לפרקליט המדינה



בג"ץ 8211/08

בבית המשפט העליון

בשבתו כבית משפט גבוה לצדק

1. איברהים אבו מסאעד
 2. האגודה לזכויות האזרח בישראל
 3. אל עונה - המועצה האזורית לכפרים הערבים הבדואים הבלתי מוכרים בנגב
 4. רופאים לזכויות אדם
- ע"י בייכ עוה"יד גיל גן-מור ואח'
האגודה לזכויות האזרח בישראל
טל': 03-5608185 ; פקס': 03-5608165

העותרים

נגד

1. שר הבריאות
 2. הוועדה המחוזית לתכנון ולבניה – מחוז דרום
 3. המועצה הארצית לתכנון ולבניה
- ע"י פרקליטות המדינה,
משרד המשפטים ירושלים

המשיביםהודעה מעדכנת (מס' 2) מטעם המשיבים

המשיבים מתכבדים בזאת להגיש הודעה מעדכנת (מס' 2) מטעמם, כדלקמן.

1. עניינה של העתירה, הינו בבקשת העותרים כי המשיבים יתנו טעם "מזוע לא תוקם מרפאה בכפר הבדואי הבלתי מוכר תל-אלמלח".
2. ביום 17.11.08 הגישו המשיבים תגובה מקדמית בה פירטו את עמדתם לפיה דין העתירה להידחות על הסף ממספר טעמים:
א, קיומו של מעשה בית דין, וזאת לאור פסק דינו של בית המשפט הנכבד משנת 2006 בבג"ץ 4540/00 לבאד אבו עפאש ואח' נ' שר הבריאות ואח', תק- על 2006(2), 2017, שם נדחתה עתירה אשר עסקה בסוגיה הרחבה בדבר הקמת מרפאות ברחבי הנגב- וזאת לאחר שהובהר לבית המשפט הנכבד כי באזור תל אלמלח אין אפשרות תכנונית חוקית להקמת מרפאה - ובהיעדר שינוי נסיבות כלשהו, המצדיק דיון מחדש בסוגיה זו, כשנתיים בלבד לאחר הכרעתה.
- ב. ככל שהעתירה תוקפת את תכניות המתאר המאפשרות הקמת מרכזים יבילים למתן שירותים חיוניים בפזורה, אשר אינן כוללות את אזור תל אלמלח, הרי שדינה להידחות על הסף, בשל אי מיצוי ההליכים הייעודיים הקבועים בדיני התכנון והבנייה, בשל השיהוי הכבד בו לוקה העתירה וכן לאור העובדה כי בית המשפט הנכבד דחה את העתירה בעניין אבו עפאש לאחר אישור תיקון 40 ותוך התייחסות אליו.

ג. ככל שהעתירה מבקשת כי בית המשפט יורה על הסרת החסמים התכנוניים בהליכי התכנון המתנהלים במסגרת תכנית מטרופולין באר שבע, הרי שהליכים אלו עדיין נמשכים, הוועדה לתכנון נושאים עקרוניים טרם הכריעה בהתנגדויות וממילא, גם אם יבקשו העותרים לתקוף הליכים אלו, הרי שהערכאה המתאימה לתקיפת תכנית מתאר מחוזית הינה בית המשפט המחוזי בשבתו כבית משפט לעניינים מנהליים ועל כן דין העתירה להידחות על הסף גם בשל קיומו של **סעד חלופי**.

ד. לבסוף הדגישו המשיבים כי אין מקום להכריע בעתירה הפרטנית וזאת מאחר וממשלת ישראל צפויה לדון בדו"ח ועדת גולדברג לצורך קבלת החלטות מדיניות בכל הנוגע למדיניות ההתיישבות בפזורה הבדואית בנגב.

3. עובר למועד הדיון בעתירה הוגשה הודעה מעדכנת מטעם המשיבים בה צוין כי ועדת גולדברג הגישה את דו"ח ההמלצות הסופית. המשיבים ציינו כי ביום 18.1.09 דנה הממשלה בדו"ח המלצות ועדת גולדברג, וקיבלה את החלטה מס' 4411, בדבר מינוי צוות יישום ויישוב הסתייגויות (להלן-הצוות), אשר בתוך שישה חודשים יגיש לממשלה מתווה מפורט ובר יישום להסדרת התיישבות הבדואים בנגב.

בהחלטה צוין מפורשות כי הצוות "יידרש בין היתר לגבש המלצות לגבי ההסתייגויות שהועלו על ידי חברי הוועדה" וכן "להגיש לממשלה תכנית ליישום בסוגיות מנגנון ההצטרפות לתהליך ההסדר, הקרקע, ההתיישבות, תהליכי התכנון, האכיפה האזרחית וחיזור מנגנון הביצוע, לרבות התייחסות לנושאים שיוסדרו בחקיקה".

כאמור בהחלטה, "הממשלה רואה במתווה המוצע על ידי הוועדה בסיס להסדרת התיישבות הבדואים בנגב" (ההדגשה הוספה), אך רק לאחר שיגיש הצוות את מסקנותיו יתקבלו החלטות ממשלה בנושא.

4. בהודעת המעדכנת עובר לדיון הבהירו המשיבים כי המלצת ועדת גולדברג להכיר בכפרים הבלתי מוכרים, סויגה והותנתה ע"י הוועדה בתנאים רבים, ובכלל זה ב"תנאי בל יעבור שהכרה זו לא תעמוד בסתירה לתוכנית מתאר מחוזית" (סעיף 110 לדו"ח הוועדה).

המשיבים הדגישו כי כיום אין כל תכנית מתאר המאפשרת הקמת מבנים או יישוב באזור המבוקש ולפיכך ממילא המלצות ועדת גולדברג בעניין זה אינן רלוונטיות לאזור המבוקש בעתירה דין.

5. לאחר הדיון שהתקיים ביום 26.2.09 ניתנה החלטת בית המשפט הנכבד, הקובעת כדלקמן.

"לא בלי התלבטות החלטנו להותיר את העתירה תלויה ועומדת כלפי המשיב 1 כדי לעמוד על ההתפתחות בעקבות עבודת הצוות שהוקם על פי החלטת הממשלה מיום 18.1.09, לאחר שנתקבלו המלצותיה של ועדת השופט גולדברג. הודעת עדכון מאת המשיבים 1-3 תוגש בתוך שישה חודשים מהיום. העותרים יוכלו להגיב בתוך 10 ימים

לאחר מכן. בעקבות זאת יוחלט באשר להמשך הטיפול בעתירה. משיבים 4-7 יימחקו, בלא התנגדות."

6. מאחר ועל פי הדין הקיים כיום אין מקום להעניק לעותרים את הסעד המבוקש, וזאת הן לנוכח פסק הדין בעניין אבו עפאש; הן בהיעדר תשתית תכנונית חוקית המאפשרת הקמת מבנה באזור המבוקש; והן לאור המלצות ועדת גולדברג, שגם אם ייושמו כלשונו אינן מאפשרות את הסדרת הבנייה באזור המבוקש, שכן הן ממילא מתייחסות רק למקומות בהם ההכרה לא תסתור תכנית מחוזית; סברו המשיבים, כי דין העתירה להימחק או להידחות על הסף. ואולם, בית המשפט הנכבד ביקש להמשיך ולעקוב אחר ההתפתחות בעקבות עבודת צוות היישום, ככל הנראה על מנת לבחון את האפשרות לשינוי המצב העובדתי והמשפטי באופן שישליך על מצבם של העותרים.

7. כיום, בחלוף תשעה חודשים מעת מתן החלטת בית המשפט הנכבד, יעדכנו המשיבים כי עבודתו של צוות היישום עודנה נמשכת, והמלצותיו כמו גם תכנית היישום טרם הוגשו לממשלה. בשלב זה, אף לא ידוע מתי יסיים הצוות את עבודתו.

8. מאחר ולעת הזו לא ברור מתי ממשלת ישראל תידרש להמלצות צוות היישום ולתכניתו ומה יהיו החלטותיה בעניין, המצב המשפטי והעובדתי שהתקיים בעת מתן פסק הדין בעניין אבו עפאש לא השתנה לטובת העותרים. אף להפך - גם ועדת גולדברג שהוקמה לבחינת מדיניות הסדרת ההתיישבות הבדואית בנגב המליצה שלא להסדיר יישובים באזורים כגון האזור המבוקש, ועל כן אין כרגע צפי ברור באשר למועד היתכנותו של שינוי המצב המשפטי והעובדתי, או עצם היתכנותו.

9. בנסיבות האמורות סבורים המשיבים, כי ככל שהעותרים יסברו כי עומדת להם עילה לכך, עליהם לשוב ולפנות לבית המשפט הנכבד בעתירה חדשה, שתתבסס על המצב המשפטי, העובדתי והתכנוני שיהיה רלוונטי לאחר שצוות היישום יגיש לממשלה את תכניתו ליישום המלצות ועדת גולדברג ואת המלצותיו ולאחר שהממשלה תדון בהן ותקבל החלטות שבמדיניות.

עם זאת, ככל שבית המשפט הנכבד יבקש להמשיך ולעקוב אחר ההתפתחויות בעקבות הקמת צוות היישום, יבקשו המשיבים להגיש הודעת עדכון בחלוף שישה חודשים נוספים.

היום, כ' כסלו תש"ע

07 דצמבר 2009

אילאיל אמיר
סגנית לפרקליט המדינה