

גבי לסקי ושות', משרד עורכות-דין
GABY LASKY & PARTNERS, LAW OFFICES

جايي لاسكي وشركاء, مكتب محاميات

רח' בן אביגדור 18, תל-אביב-יפו 18 Ben Avigdor St. Tel-Aviv-Jaffa
ת.ד 57092 מיקוד 61570, P.O Box 57092 Zip code 61570
טל: 03-6243215 :פקס: 03-6244387
Email: laskylaw@yahoo.com

Gaby Lasky, Adv.
Lymor Wolf Goldstein, Adv.
Nery Ramati, Adv.

جايي لاسكي, محامية
ليمور وولف غولدشتاين, محامي
نري رماتي, محامي

גבי לסקי, עו"ד
לימור וולף גולדשטיין, עו"ד
נרי רמתי, עו"ד

13.05.13

לכבוד :

פרקליט המדינה, עו"ד משה לדור
באמצעות המחלקה לחקירות שוטרים
ת.ד. 45208

בדואר רשום ובאמצעות פקס: 02-6467794

ירושלים 91450

א.נ.,

הנדון: ערר על סגירת תיק מח"ש 4023/12 – ירי בלתי חוקי לעבר רכב במחסום א-זעיים שהביא

למותו של חסן א-טבר ולפציעת נוספים

ע"פ סעיפים 64, 65 לחסד"פ [נוסח משולב], התשמ"ב - 1982

בשם מרשיי, ארגון "בצלם", ומר מוחמד א-טבר, הנני מתכבדת בזאת להגיש ערר על החלטת מח"ש לסגור את תיק החקירה שבנדון. הערר מוגש בהתאם להארכת מועד שניתנה לבצלם ביום 13.04.18 ע"י מנהל מח' עררים בפרקליטות המדינה, ד"ר יניב ואקי.

תשובתו של ד"ר ואקי על גבי בקשת הארכה של בצלם מצ"ב כנספח 1.

האירוע:

1. בשעות הלילה של יום 29.07.12 עשו חסן א-טבר, תושב הכפר ביתיללו בן 47 (להלן: "המנוח") ובנו מוחמד בן ה-20 (להלן: "מוחמד") את דרכם מאזור רמאללה אל עבר הקו הירוק. יחד עם כ-12 פועלים פלסטיניים נוספים הם הצטופפו ברכב מסחרי מסוג פורד קונקט (להלן: "הרכב") שהיה אמור להסיעם לעבודתם בישראל. מלבד הנהג, תושב ירושלים בשם חמאדה גיאבר (להלן: "חמאדה"), לא היה בידי נוסעי הרכב היתר כניסה לישראל.

2. בדרכם היה עליהם לעבור במחסום א-זעיים (להלן: "המחסום") הממוקם על כביש 1 בין ירושלים ומעלה אדומים. לפני הכניסה המזרחית אל המחסום ישנה פנייה לכיוון ימין לציר העובר ליד המחסום ומוביל לתוך הכפר א-זעיים (להלן: "הכפר") שנמצא תחת שליטה אזרחית של הרשות הפלסטינית.

גבי לסקי ושות', משרד עורכות-דין

GABY LASKY & PARTNERS, LAW OFFICES

جايي لاسكي وشركاء, مكتب محاميات

רח' בן אביגדור 18, תל-אביב-יפו 18 Ben Avigdor St. Tel-Aviv-Jaffa
ת.ד. 57092 מיקוד 61570, P.O Box 57092 Zip code 61570
טל: 03-6243215 tel: פקס: 03-6244387 fax:
Email: laskylaw@yahoo.com

Gaby Lasky, Adv.	جايي لاسكي, محامية	גבי לסקי, עו"ד
Lymor Wolf Goldstein, Adv.	ليمور وولف غولدشتاين, محامي	לימור וולף גולדשטיין, עו"ד
Nery Ramati, Adv.	نري رماتي, محامي	נרי רמתי, עו"ד

3. עפ"י עדותו של גולן כהן (להלן: "גולן"), שוטר מג"ב המשרת במחסום, הוא הבחין במהלך נסיעה פרטית על כביש ענתות ברכבו של חמאדה כאשר זה העלה נוסעים. השוטר דיווח למחסום כי רכב עם שמונה "שוהים בלתי חוקיים" צפוי להגיע למחסום. בעלייה למחסום עקף גולן את הרכב, הגיע למחסום והצביע לקצין החפ"ק ג'קי בטאו (להלן: "ג'קי") על הרכב כשזה התקרב.

4. לאחר שהרכב עצר במרחק מה מהמחסום, ניגש אליו ג'קי עם שוטר מג"ב נוסף ופתח את דלת המושב שליד הנהג, אך נהדף כאשר הרכב החל בנסיעה מהירה. גולן ומפקד המחסום אסף כהן (להלן: "אסף") ניסו, בזה אחר זה, לעצור את הרכב בכך שחסמו את דרכו, אך הרכב לא עצר. יחד עם זאת, הרכב לא המשיך לכיוון המחסום (ולכיוון ירושלים), אלא פנה ימינה לכיוון הכפר. אסף, מאבטח בשם היית'ס קבלאן (להלן: "היית'ס") ושוטר מג"ב חוסאם חראנבה (להלן: "חוסאם") (השלושה יכוננו להלן: "השוטרים") פתחו בזה אחר זה באש לעבר הרכב מרובים שתחמושתם בקוטר 5.56 ומאקדח, והמשיכו לירות לעברו תוך כדי מרדף רגלי אחריו, כאשר הרכב התרחק לכיוון א-זעיים.

5. המנוח נפגע מהירי באופן אנוש בראשו. לאחר שהרכב נכנס לכפר וכל הנוסעים למעט המנוח ירדו ממנו, נמלט חמאדה עם הרכב. המנוח נמצא בהמשך נטוש וגוסס. כתוצאה מהירי נפגעו מלבד המנוח שלושה נוסעים נוספים שהיו ברכב: אשרף בדחה נפגע ברגלו ובכתפו, ח'אלד זיאדה (להלן: "ח'אלד") נפגע ברגלו וחמאדה נפגע משני קליעים בכתפו השמאלית. כמו כן, נפגע גולן במהלך האירוע באיזור איבר המין, כאשר נסיבות פציעתו לא הובררו.

6. חלק מהכדורים שנורו באירוע אף חדרו לתוך דירת מגורים המצויה בקומה ששית של בניין שצמוד למחסום, אך למרבה המזל שוהי הדירה לא נפגעו בגופם.

חקירת האירוע:

7. חקירה משותפת של משטרת מעלה אדומים ומח"ש החלה עוד באותו הלילה: הזירה נבדקה וצולמה ע"י חוקר מז"פ שתפס 41 תרמילים כמוצגים, מהם 2 תרמילים בקוטר 9 מילימטר ו-39 תרמילים בקוטר 5.56 מילימטר. עוד נתפסו שני סרטי וידיאו שצולמו במצלמות אבטחה של המחסום וחוקר מח"ש צפה בהם יחד עם קצין מג"ב וקצין משטרה. חוקר מח"ש גבה

גבי לסקי ושות', משרד עורכות-דין

GABY LASKY & PARTNERS, LAW OFFICES

جاي لاسكي وشركاء, مكتب محاميات

רח' בן אביגדור 18, תל-אביב-יפו 18 Ben Avigdor St. Tel-Aviv-Jaffa
ת.ד 57092 מיקוד 61570, P.O Box 57092 Zip code 61570
טל: 03-6243215 פקס: 03-6244387
Email: laskylaw@yahoo.com

Gaby Lasky, Adv.	جاي لاسكي, محامية	גבי לסקי, עו"ד
Lymor Wolf Goldstein, Adv.	לימור וולף גולדשטיין, محامي	לימור וולף גולדשטיין, עו"ד
Nery Ramati, Adv.	נרי רמתי, محامي	נרי רמתי, עו"ד

הודעות של המפקד אסף והשוטר חוסאם. שניהם לא נחקרו תחת אזהרה. מאסף נתפסו רובה 16M ואקדח יריחו עם מחסנית וכדורים. מחוסאם נתפס רובה 16M.

8. עוד באותו לילה הגיע אדם בשם מוראד אבו עומר (להלן: "מוראד") למחסום והתלונן לחוקר מח"ש כי בשעה 24:00, עת ששהה עם אשתו וילדיו בדירתו הסמוכה למחסום, חדר לתוך הדירה קליע מהחלון הצופה למחסום, עבר מעל ראשו ופגע בקיר. הודעתו נגבתה למחרת היום ע"י חוקר משטרת מעלה אדומים.

9. ביום שלאחר האירוע, חקרה מח"ש אזרח בשם יצחק בן עזרא שהיה עד לאירוע, את גולן וג'קי, את קמב"ץ הפלוגה רביע קורדאב וכן את המאבטח הייתי. גם הייתי לא נחקר תחת אזהרה. נתפס ממנו נשק ארוך מסוג תבור, שתי מחסניות וכדורים. המשטרה גבתה הודעה מהקצין גולן בז שהיה מפקד תורן בליל האירוע.

10. ביום 31.07.13 בוצעה נתיחת גופתו של המנוח במרכז הלאומי לרפואה משפטית. נקבע כי מותו של המנוח נגרם מנזק חמור למוח בעקבות חדירת קליע מאחור לחלל הגולגולת. במהלך הנתיחה הוצאו מהגופה רסיסי מתכת שהועברו לבדיקת מומחה מעבדת נשק. המומחה בדק את הרסיסים וערך חוות דעת שלפיה המנוח נפגע ככל הנראה מקליע בקוטר 5.56 מילימטר, מבלי שנקבע מאיזה נשק בדיוק נורה הקליע שהרג את המנוח.

11. ביום 08.08.13 חקרה מח"ש את מוחמד, ח'אלד ונוסע נוסף שהיה ברכב בשם אברהם בזאר. חלק ניכר מחקירתם של עדים אלו התמקד בהסעתם וכניסתם שלא כדין לישראל.

12. ביום 02.09.12 נעצר חמאדה ונחקר מספר פעמים תחת אזהרה. בגין האירוע יוחסו לו חשדות של תקיפת שוטר, נסיון דריסת שוטרים, נסיון הסעת שוהים שלא כדין, סיכון אדם בנתיב תחבורה והפקרת פצוע. חמאדה הכחיש את המיוחס לו. במסגרת החקירה נגדו נגבו הודעות נוספות מגולן ומוחמד, נערכו עימות ומסדרי זיהוי, נתבקשו נתוני תקשורת, נתפסו מסמכים רפואיים ובוצעו פעולות חקירה רבות נוספות. לא ברור אם חומר הראיות מהחקירה המשטרית הועבר למח"ש אם לאו.

גבי לסקי ושות', משרד עורכות-דין

GABY LASKY & PARTNERS, LAW OFFICES

جايي لاسكي وشركاء, مكتب محاميات

רח' בן אביגדור 18, תל-אביב-יפו 18 Ben Avigdor St. Tel-Aviv-Jaffa
ת.ד 57092 מיקוד 61570, P.O Box 57092 Zip code 61570
טל: 03-6243215 tel: 03-6244387 פקס:
Email: laskylaw@yahoo.com

Gaby Lasky, Adv.	جايي لاسكي, محامية	גבי לסקי, עו"ד
Lymor Wolf Goldstein, Adv.	ليمور وولف غولدشتاين, محامي	לימור וולף גולדשטיין, עו"ד
Nery Ramati, Adv.	نري رماتي, محامي	נרי רמתי, עו"ד

13. בתם החקירה הוגש כנגד חמאדה ביום 09.09.12 לבית המשפט המחוזי בירושלים בת.פ. 24430-09-12 כתב אישום אשר ייחס לו בין היתר אישום של גרימת מוות ברשלנות בגין מותו של המנוח.

14. במענה מטעם מח"ש מיום 13.03.13 לפנייה מרוכזת אודות מספר תיקי מח"ש שנפתחו בעקבות פניות בצלם נמסר כי חקירת מח"ש של ירי השוטרים ממנו נהרג המנוח ונפצעו שלושה מנוסעי הרכב נסתיימה בגניזת התיק בעילה של "אין עבירה".

הראיות הקיימות והחסרות בתיק:

15. בחינת הראיות בתיק, מעלה כי אלמלא נמנעה מח"ש מלחקור את השוטרים כחשודים תחת אזהרה, ניתן היה כבר עתה להעמידם לדין בגין שורה של עבירות חמורות. הראיות הקיימות מחייבות חקירת השוטרים תחת אזהרה בחשד להריגתו של המנוח או לכל הפחות גרימת מותו ברשלנות, חבלה ופציעה בנסיבות מחמירות, סיכון חיי אדם במזיד בנתיב תחבורה ומעשי פזיזות ורשלנות בכלי יריה (עבירות לפי ס' 298, 304, 335, 332, 338(א)(5), בהתאמה, לחוק העונשין תשל"ז-1977, להלן: "החוק"). במסגרת החקירה יש לעמת את החשודים עם התיעוד החזותי, עם הוראות הפתיחה באש ועם הסתירות והפרכות העולות מהראיות בתיק, דבר שמח"ש נמנעה מלעשות.

16. במסגרת השלמת החקירה, מן הראוי לבצע מספר פעולות חקירה מהותיות נוספות העשויות לשפוך אור על האירוע ואף לחשוף מי משלושת השוטרים פגע או פגעו במנוח, בח'אלד ובדירת המגורים של מוראד.

17. הראיה המרכזית בתיק הנה התיעוד החזותי אשר נתפס. תיעוד זה מורכב משני סרטונים שצולמו מזוויות שונות ע"י מצלמות אבטחה המתעדות את הציר שפונה לכפר. בשל מיקומן וזוויות הצילום של המצלמות שצילומיהן נתפסו, נראה בסרטונים רק חלק מהאירוע, החל מהשלב שהרכב כבר חלף את השוטרים. די בצפייה בתיעוד זה כדי להבין כי הירי לעבר הרכב בוצע בניגוד גמור לחוק ולהוראות הפתיחה באש ותוך זלזול בוטה בחיי אדם. הירי המסיבי והבלתי מרוסן הנחזה בשלב זה של האירוע, שאסף, הייתה וחסאם ביצעו תוך כדי ריצה

גבי לסקי ושות', משרד עורכות-דין

GABY LASKY & PARTNERS, LAW OFFICES

جايي لاسكي وشركاء, مكتب محاميات

רח' בן אביגדור 18, תל-אביב-יפו 18 Ben Avigdor St. Tel-Aviv-Jaffa
ת.ד 57092 מיקוד 61570, P.O Box 57092 Zip code 61570
טל: 03-6243215 tel: 03-6244387 פקס:
Email: laskylaw@yahoo.com

Gaby Lasky, Adv.	جايي لاسكي, محامية	גבי לסקי, עו"ד
Lymor Wolf Goldstein, Adv.	ليمور وولف غولدشتاين, محامي	לימור וולף גולדשטיין, עו"ד
Nery Ramati, Adv.	نري رماتي, محامي	נרי רמתי, עו"ד

לעבר הרכב ההולך ומתרחק לכיוון הכפר, מבלי שנשקפה מהרכב או מנוסעיו כל סכנה, אינו מתיר ספק בכך שעמדת מח"ש כי התנהגות השוטרים אינה מגלה עבירה היא בלתי סבירה בעליל. אין בכוחם של דברים שאירעו או שלא אירעו קודם להתרחשות המתועדת בסרטונים או מעבר לה, כדי לשנות ממסקנה זו.

18. יצוין כי על אף שמהודעתו של הקצין גולן בז מיום 30.07.12 עולה כי טכנאי קשר של מצ"ח האחראי על מצלמות המחסום הגיע בליל האירוע למחסום, אין כל הסבר בתיק מדוע לא נתפסו צילומי מצלמות האבטחה הפעולות שבוצעו ע"י הטכנאי. אין כל הסבר בתיק מדוע לא נתפסו צילומי מצלמות האבטחה הנוספות המוצבות במחסום, כגון זו הנראית בלוח הצילומים בצילומים מס' 67 ו-68. כמו-כן, לא נמסר תיעוד של הכניסה המזרחית למחסום, איפה שהאירוע החל ושם לכאורה ניסה חמאדה לדרוס מי מהשוטרים, ושל שטח המחסום עצמו, למרות שאין זה סביר כי דווקא אזורים רגישים אלו לא יהיו מאובטחים במצלמות. ברי כי החומר התיעודי החסר הנו חומר חקירה חיוני שהיה על מח"ש לתופסו והימנעותה מלעשות כן מעוררת תמיהה.

19. שלושת השוטרים הודו כי ביצעו ירי לעבר הרכב. אסף העיד כי ירה 28 כדורים ברובה 16M, ולאחר שנגמרה לו המחסנית שלף אקדח וירה עוד שניים או שלושה כדורים לעבר הרכב (ש 13-31). היית'ם העיד כי ירה ארבעה או חמישה כדורים (ש' 9-10) בנשק מסוג מיקרו תבור (ש' 50). חוסאם העיד כי ירה תחילה שלוש יריות באוויר (ש' 4-6) ולאחר מכן שלושה או ארבעה כדורים לעבר הרכב (ש' 10).

20. לטענת השוטרים ועד הראיה הנוסף שנחקר, הירי לעבר הרכב בוצע בשל הסכנה שנשקפה ממנו כשלא נענה לדרישת השוטרים לעצור וניסה לדרוס שוטרים. אסף, ג'קי והקמב"ץ רביע אף מציינים כי היו התראות על ביצוע פיגועים. היית'ם וחוסאם מדגישים כי הירי לעבר הרכב בוצע לכיוון הגלגלים בלבד. אסף מסר כי כשהרכב ניסה לדרוס, ירה תחילה לכיוון מכסה המנוע (ש' 20-21), ולאחר מכן ירה רק לעבר הגלגלים, אך הוסיף כי ראה שמשה של הרכב מתנפצת מהירי, לדבריו ככל הנראה האחורית (ש' 25-26).

21. ואולם, עיון בהודעות השוטרים ובתיעוד החזותי מעלה כי העדויות סותרות זו את זו ואת התיעוד החזותי האובייקטיבי בנקודות מהותיות ולוקות בפרכות משמעותיות. בניגוד לטענת

גבי לסקי ושות', משרד עורכות-דין

GABY LASKY & PARTNERS, LAW OFFICES

جايي لاسكي وشركاء, مكتب محاميات

רח' בן אביגדור 18, תל-אביב-יפו Tel-Aviv-Jaffa 18 Ben Avigdor St.
ת.ד 57092 מיקוד 61570, P.O Box 57092 Zip code 61570
טל: 03-6243215 tel: פקס: 03-6244387 fax:
Email: laskylaw@yahoo.com

Gaby Lasky, Adv.	جايي لاسكي, محامية	גבי לסקי, עו"ד
Lymor Wolf Goldstein, Adv.	לימור וולף גולדשטיין, محامي	לימור וולף גולדשטיין, עו"ד
Nery Ramati, Adv.	נרי רמתי, محامي	נרי רמתי, עו"ד

השוטרים כאילו חדלו לירות כאשר הסכנה שנשקפה מהרכב חלפה, מוכיח הצילום כי שלושתם ביצעו ירי לאחר שהרכב כבר חלף והתרחק לכיוון הכפר ולא נשקפה ממנו סכנה כלשהי לחיילים או לסובבים. אף אחד מהשוטרים לא עומת בחקירתו עם הצילום.

22. השוטרים אף לא עומתו עם סתירות ופרכות נוספות העולות מהעדויות. כך, ג'קי ואסף טענו כי גולן נאלץ לקפוץ הצדה לבל יידרס ואילו מעדותו של גולן עולה כי הוא לא זז ממקומו אלא הרכב סטה הצדה ועקף אותו (עמ' 1 ש' 21-24). ג'קי ואסף לא עומתו עם גרסתו הסותרת של גולן.

23. כמו-כן, חוסאם טען כי ראה את אסף יורה, אך לא ראה את מטרת הירי (ש' 8). חוסאם הוסיף כי החל לירות לעבר הרכב רק לאחר שהתקרב לאסף ושאל אותו על מה הוא יורה והלה השיב לו "לגלגלים של הרכב, מחבלי" (ש' 9-10). דברי חוסאם אינם מתיישבים עם עדותו של אסף שלא מסר כי חוסאם שאל אותו דבר, אלא העיד שחוסאם צעק לו שיזוז וייתן לו לירות (ש' 30-31). דבריו של חוסאם נראים בלתי סבירים גם לאור הנחזה בתיעוד החזותי, ממנו עולה כי חוסאם החל לירות עוד כשהיה רחוק מאד מאסף ולא הייתה לו הזדמנות לקיים דו שיח עמו. למרות זאת, חוסאם לא עומת עם עדותו של אסף או עם התיעוד החזותי.

24. זאת ועוד, לאור המיקום על הציר בו נמצאו עפ"י דו"ח בדיקת מז"פ ששת תרמילי הרובה בקליבר 5.56 מ"מ שסומנו 30-35 – הרחק מהמחסום ומכל שאר תרמילי הרובה שנמצאו אך קרוב לשני תרמילי האקדח שאסף ירה לאחר שנגמרה לו תחמושת הרובה - ולנוכח הנחזה בתיעוד החזותי ניתן לקבוע בוודאות קרובה כי חוסאם ירה ששה כדורים לעבר הרכב ולא שלושה או ארבעה כפי שהעיד, אך גם נקודה זו לא עלתה בחקירתו.

25. בהיעדר תיעוד חזותי מלא היה על מח"ש לגבות עדויות מכל עדי הראיה. ואולם, ישנם מספר עדי ראיה אשר עדויותיהם טרם נגבו:

26. גולן מסר בהודעתו מיום 30.07.12 כי חברו ברק רבני ראה במהלך האירוע שלושה אנשי שב"כ, שלפחות אחד מהם ביצע ירי. אנשי השב"כ ומר רבני לא נחקרו.

27. עדי ראיה נוספים שלא נחקרו הנם אשרף בדחה שנפגע מהירי ונוסעים נוספים שהיו ברכב.

גבי לסקי ושות', משרד עורכות-דין

GABY LASKY & PARTNERS, LAW OFFICES

جايي لاسكي وشركاء, مكتب محاميات

רח' בן אביגדור 18, תל-אביב-יפו 18 Ben Avigdor St. Tel-Aviv-Jaffa
ת.ד 57092 מיקוד 61570, P.O Box 57092 Zip code 61570
טל: 03-6243215 :פקס: 03-6244387
Email: laskylaw@yahoo.com

Gaby Lasky, Adv.	جايي لاسكي, محامية	גבי לסקי, עו"ד
Lymor Wolf Goldstein, Adv.	ليمور وولف غولدشتاين, محامي	לימור וולף גולדשטיין, עו"ד
Nery Ramati, Adv.	نري رماتي, محامي	נרי רמתי, עו"ד

28. כמו-כן, לא נגבו עדויות משתי החיילות שעמדו ליד הייתים (שמה של אחת מהן מירי, עפ"י עדות הייתים) ושוטר מג"ב בשם גל רביבו שניגש יחד עם ג'קי לרכב.

29. הראיות שנאספו אינן מאפשרות לקבוע מי מהיורים פגע במנוח או בנפגעים האחרים. למרות שח'אלד מסר בהודעתו כי העביר את הקליע שפגע ברגלו לעו"ד (ע' 2 ש' 27), מח"ש לא טרחה לברר את פרטי עורך הדין ע"מ לתפוס מוצג חשוב זה.

30. זאת ועוד, מחוות הדעת של מומחה מעבדת הנשק עולה כי שלושה רסיסים שהוצאו מגופתו של המנוח וסומנו 19 עד 39 הם חלקי מעטפת קליע, ככל הנראה בקליבר 45x5.56 מ"מ, וכי איכותם של שניים ממוצגים אלו, 29 ו-39, אינה מאפשרת בדיקות השוואה. מדברים אלה משתמע כי איכות המוצג 19 מאפשרת בדיקה השוואתית, אולם בדיקה כזו לא בוצעה מסיבה לא ברורה. ייתכן כי ממצאי הבדיקה יאפשרו לקבוע מי אחראי לירי שהביא למותו של המנוח, ומכאן החשיבות הרבה שיש לייחס לביצוע הבדיקה.

טענת ההגנה העצמית

31. יש להניח כי החלטת מח"ש שלא לחקור את השוטרים כחשודים ולסגור את התיק באין עבירה מבוססת על טענת השוטרים כאילו הירי בוצע בהגנה עצמית כדי למנוע פגיעה בשוטרים או בסובבים. ואולם, עפ"י ס' 34 לחוק, **הגנה עצמית חלה רק אם המעשה היה דרוש באופן מיידי כדי להדוף תקיפה שלא כדין**. לפי ס' 34 לחוק, **ההגנה העצמית נשללת כאשר המעשה לא היה סביר בנסיבות העניין**.

32. אף אם מקבלים את טענת השוטרים כי הרכב יצר סיכון לחייהם כשניסה לדרוס מי מהם, הרי שסכנה זו התקיימה אך ורק עד אשר הרכב חלף את אסף. למרות שהרכב כבר התרחק מהשוטרים לכיוון הכפר, המשיך אסף כאמור לירות עוד עשרות כדורים לעבר הרכב, בעוד שהייתים וחוסאם החלו לירות רק בשלב הזה, לאחר שהסכנה כבר חלפה. לפיכך, רוב הירי של אסף, למעט הירות הבודדות הראשונות לכל היותר, וכל הירי שביצעו הייתים וחוסאם, לא נדרש כדי להדוף תקיפה והיה בלתי סביר בנסיבות העניין, כך שכל הירי האמור אינו חוסה תחת הגנה עצמית.

גבי לסקי ושות', משרד עורכות-דין

GABY LASKY & PARTNERS, LAW OFFICES

جاي لاسكي وشركاء, مكتب محاميات

רח' בן אביגדור 18, תל-אביב-יפו 18 Ben Avigdor St. Tel-Aviv-Jaffa
P.O Box 57092 Zip code 61570, 61570 מיקוד 57092
טל: 03-6243215 tel: 03-6244387 פקס:
Email: laskylaw@yahoo.com

Gaby Lasky, Adv.
Lymor Wolf Goldstein, Adv.
Nery Ramati, Adv.

جاي لاسكي, محامية
ليمور وولف غولدشتاين, محامي
نري رماتي, محامي

גבי לסקי, עו"ד
לימור וולף גולדשטיין, עו"ד
נרי רמתי, עו"ד

הפרת הוראות הפתיחה באש

33. מהתשתית הראייתית עולה כי הירי בוצע בניגוד גמור להוראות הפתיחה באש (להלן "ההוראות"). ההוראות קבועות כי ככלל "אין לבצע ירי לעבר כלי רכב (כולל גלגלים) אלא אם כן נפתחה אש יעילה מתוך הרכב לעבר כוחותינו וזוהה מקור הירי והאמל"ח בתוך הרכב, או במקרה בו יש זיהוי ודאי של רכב למול התראה מודיעינית קונקרטי (סוג, צבע ומספר רישוי של הרכב). ברי כי תנאים אלו לא התקיימו במקרה דנן וכי לכל המאוחר כשהרכב חלף והתרחק לכיוון הכפר, לא נשקפה סכנה ממנו.

34. בהיעדר סכנת חיים מיידית, פתיחה באש מותרת רק לשם מעצר חשוד בביצוע פשע מסוכן. כניסה לישראל שלא כדין אינה בגדר "פשע מסוכן" עפ"י ההגדרה שבהוראות. אם קיים לגבי רכב חשד כי בתוכו מצוי חשוד בביצוע פשע מסוכן, ניתן לבצע כלפי הרכב נוהל מעצר חשוד, כאשר בשלב האחרון של הנוהל מותר לירות לכל היותר לעבר גלגלי הרכב.

35. עוד קבועות ההוראות כי כאשר כלי רכב נמנע מלחצות מחסום, בין בדרך עקיפתו (כמו בענייננו) ובין בדרך פנייה לאחור, אין בכך בלבד כדי להחשידו כרכב חשוד בפשע מסוכן. ההוראות מדגישות כי גם כאשר רכב פורץ מחסום (כלומר מנסה, שלא כמו בענייננו, לעבור דרך המחסום עצמו) לא ייחשב כרכב חשוד, אם נסיבות פריצת המחסום מצביעות כי היא לא נעשתה על רקע היות נוסעי הרכב חשודים בביצוע פשע מסוכן.

36. בעקבות הדיווח של גולן נערך הכוח במחסום מראש להגעתו של רכב שנוסעיו חשודים בנסיון להיכנס לישראל ללא היתר. נסיון הרכב לחמוק מבדיקה היה אפוא צפוי ולא היה בו כשלעצמו כדי לעורר חשד לביצוע פשע חמור. מכלול נסיבות המקרה הצביע באופן מובהק כי אין מדובר ברכב המסיע מחבלים מסוכנים אלא דווקא פועלים. כמוכן שאין בטענות בדבר התראות שונות על פיגועים כדי לבסס חשד כנגד הרכב ולהצדיק את הירי לעברו, מה גם שהרכב פנה אל שטחי הרשות הפלסטינית ולא לעבר שטחי ישראל.

גבי לסקי ושות', משרד עורכות-דין

GABY LASKY & PARTNERS, LAW OFFICES

جاي لاسكي وشركاء, مكتب محاميات

רח' בן אביגדור 18, תל-אביב-יפו 18 Ben Avigdor St. Tel-Aviv-Jaffa
ת.ד 57092 מיקוד 61570, P.O Box 57092 Zip code 61570
טל: 03-6243215 tel: פקס: 03-6244387 fax:
Email: laskylaw@yahoo.com

Gaby Lasky, Adv.	جاي لاسكي, محامية	גבי לסקי, עו"ד
Lymor Wolf Goldstein, Adv.	לימור וולף גולדשטיין, محامي	לימור וולף גולדשטיין, עו"ד
Nery Ramati, Adv.	נרי רמתי, محامي	נרי רמתי, עו"ד

37. הפגיעות הרבות בנוסעי הרכב ואף עדותו של אסף לפיה הירי ניפץ שמשה של הרכב מעידות כי הירי כוון לא רק לעבר הגלגלים, וניתן להתרשם מכך גם מהתיעוד החזותי. ממילא, ביצוע הירי תוך כדי ריצה, ממרחק רב ובתנאי תאורה שלא היו אידיאליים, כאשר הרכב נע במעלה הציר – כל אלה לא אפשרו ירי מדויק כמתחייב עפ"י דין. ביצוע הירי בנסיבות אלו יצר סיכון בלתי סביר לחיי אדם.

38. לפיכך, הירי לעבר הרכב הפר באופן בוטה את ההוראות המהותיות ביותר של פתיחה באש אשר כל מטרתן היא למנוע פגיעה בלתי חוקית באזרחים כפי שגרמו השוטרים למנוח ולשאר הנפגעים. לכן, חקירת השוטרים מבלי להעלות הפרות חמורות אלו בפניהם ולדרוש את התייחסותם הנה מחדל חקירה שאינו מתקבל על הדעת ומחייב חקירתם בשנית.

הירי לעבר זירת המגורים

39. אם מחדלי החקירה באשר לירי לעבר הרכב הם חמורים מאד, הרי שתלונתו של מוראד בדבר הירי לעבר ביתו לא נחקרה כלל.

40. חוסאם העיד כי ביצע ירי באוויר עוד לפני שהספיק לראות או להבין דבר. זאת לדבריו, "כדי לעשות משהו, כדי להבין... לא הבנתי איפה אני נמצא" (ש' 14-12). רק בהמשך ההודעה מתקן חוסאם את עצמו ומוסיף כי הירי באוויר היה "לכיוון הבטונדה" (ש' 13) ואז "לכיוון החומה שלא לפגוע בבתיים" (ש' 15). סביר להניח כי ירי זה פגע בביתו של מוראד ואך בנס לא גרם לפגיעה בנפש.

41. טענתו של חוסאם כאילו ירה לחומה על מנת למנוע פגיעה בבתיים נסתרת ע"י עצם הפגיעה בדירה, פגיעה שלא נמצא לה הסבר אפשרי אחר בחומר הראיות. מצד שני, יש בטענה זו דווקא משום הודאה בעובדה כי חוסאם יכול היה לפגוע בבתיים מהמקום ממנו ירה. ירי פרוץ זה מהווה כשלעצמו עבירה חמורה שבינה לבין הגנה עצמית אין ולא כלום.

42. על אף שמוראד העיד כי הודיע למשטרה טלפונית כרבע שעה לאחר הירי על הפגיעה בדירתו, אין בתיק תיעוד שנפתחה תלונה בעקבות הודעתו. כמו-כן, למרות שמוראד מסר כי הקליע

גבי לסקי ושות', משרד עורכות-דין

GABY LASKY & PARTNERS, LAW OFFICES

جايي لاسكي وشركاء, مكتب محاميات

רח' בן אביגדור 18, תל-אביב-יפו 18 Ben Avigdor St. Tel-Aviv-Jaffa
ת.ד 57092 מיקוד 61570, P.O Box 57092 Zip code 61570
טל: 03-6243215 tel: פקס: 03-6244387 fax:
Email: laskylaw@yahoo.com

Gaby Lasky, Adv.	جايي لاسكي, محامية	גבי לסקי, עו"ד
Lymor Wolf Goldstein, Adv.	לימור וולף גולדשטיין, محامي	לימור וולף גולדשטיין, עו"ד
Nery Ramati, Adv.	נרי רמתי, محامي	נרי רמתי, עו"ד

עדיין נמצא בקיר ביתנו (ש' 5), חוקרי מז"פ לא טרחו להגיע לדירה, ע"מ לבדוק ולתעד את הנזק, וממילא לא תפסו את הקליע. התנהלות עגומה זו ממחישה אף היא את הזלזול העמוק שרשויות החקירה הפגינו כלפי נפגעי העבירה הפלסטינים אשר חייהם סוכנו באירוע שלא כדין.

סיכום:

43. הנה כי כן, נראה כי מח"ש החליטה מראש כי השוטרים לא עברו כל עבירה ולכן לא מצאה לנכון לחקור אף אחד מהם כחשוד על כל המשתמע מכך. עוד נראה כי החקירה המשותפת עם משטרת ש"י נועדה מלכתחילה לאסוף ראיות כנגד חמאדה בלבד.

44. התייחסות מח"ש אל העדים הפלסטיניים כמעין חשודים וחקירתם אודות כניסותיהם לישראל ללא היתר אף היא פסולה, שכן כידוע מח"ש אינה מוסמכת לחקור אלא עבירות שבוצעו ע"י שוטר או ביחד עם שוטר. התנהלות בלתי חוקית זו של מח"ש פוגעת לא רק בשיתוף הפעולה מצד עדים פלסטיניים ועלולה לסכל את מטרת החקירה אלא יש בה כדי ללמד על מגמתיות החקירה כולה.

45. הראיות בתיק מצביעות בבירור כי הירי שהשוטרים ביצעו במהלך האירוע היה בלתי חוקי, בלתי סביר והביא לפגיעה חמורה בגוף ובנפש. ראיות אלו מחייבות קיום חקירה פלילית ממצה ואפקטיבית בהתאם לעקרונות החלים על חקירות עפ"י המשפט הבינלאומי והישראלי. החלטת מח"ש לסגור את התיק באין עבירה, מבלי לחקור את החשודים תחת אזהרה ומבלי לבצע פעולות חקירה בסיסיות המתחייבות, מהווה הפרה בוטה של החובה המוטלת על ישראל לחקור עבירות המבוצעות כנגד אזרחים ויש בה משום פגיעה קיצונית בשלטון החוק. זאת במיוחד לאור העובדה שאילו נחקרו השוטרים תחת אזהרה כדין, היה די בחומר הראיות הקיים בכדי להעמידם לדין בגין שורה של עבירות חמורות, וזאת אף מבלי לבצע את פעולות החקירה הנוספות אשר ייתכן שבכוחן להצביע על האחראי הישיר למותו של המנוח ופציעתם של האחרים.

גבי לסקי ושות', משרד עורכות-דין
GABY LASKY & PARTNERS, LAW OFFICES

جابي لاسكي وشركاء, مكتب محاميات

רח' בן אביגדור 18, תל-אביב-יפו Tel-Aviv-Jaffa 18 Ben Avigdor St.
ת.ד 57092 מיקוד 61570, P.O Box 57092 Zip code 61570
טל: 03-6243215 tel: פקס: 03-6244387 fax:
Email: laskylaw@yahoo.com

Gaby Lasky, Adv.	جابي لاسكي, محامية	גבי לסקי, עו"ד
Lymor Wolf Goldstein, Adv.	לימור וולף גולדשטיין, محامي	לימור וולף גולדשטיין, עו"ד
Nery Ramati, Adv.	נרי רמתי, محامي	נרי רמתי, עו"ד

46. לאור האמור לעיל, אבקשך לבטל את החלטת מח"ש ולהורות על השלמת החקירה אשר תאפשר את מיצוי הדין עם האחראים למותו של המנוח ופציעתם ו/או סיכון חייהם של שאר הנפגעים באירוע.

בכבוד רב,

גבי לסקי, עו"ד