



8 דצמבר 2020, כ"ב כסלו תשפ"א

לכבוד

חה"כ בנימין נתניהו ראש הממשלה משרד ראש הממשלה ירושלים	חה"כ בני גנץ שר הביטחון וראש הממשלה החלופי משרד הביטחון ירושלים	חה"כ יולי אדלשטיין שר הבריאות משרד הבריאות ירושלים
ד"ר אביחי מנדלבליט היועץ המשפטי לממשלה משרד המשפטים ירושלים	חברי ועדת השרים לעניין ההתמודדות עם משבר הקורונה והשלכותיו משרד ראש הממשלה ירושלים	

– דחוף –

שלום רב,

הנדון: הטלת סגר לילי מכוח חוק הסמכויות המיוחדות להתמודדות

עם נגיף הקורונה החדש (הוראת שעה), תש"פ-2020

בשם התנועה למען איכות השלטון בישראל, ע"ר (להלן: "התנועה") הרינו מתכבדים לפנות אליכם כדלקמן:

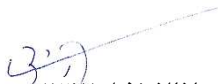
1. אמש פורסם בכלי התקשורת,¹ כי ועדת השרים לעניין ההתמודדות עם משבר הקורונה והשלכותיו (להלן: "קבינט הקורונה"), החליט כי החל מיום רביעי 9.12.2020, יוטל סגר לילי ברחבי מדינת ישראל אשר יכלול מגבלות תנועה בשעות הלילה. על פי הפרסומים, טרם הוחלט מה יהיו שעות הסגר ומה יהיה טווח המרחק המותר לתנועה.
2. עוד על הפרסום, המשנה ליועץ המשפטי לממשלה (משפט ציבורי-חוקתי), הבהיר לחברי קבינט הקורונה, כי ההחלטה מעוררת קשיים מאחר ואינה עולה בקנה אחד עם הוראות חוק הסמכויות המיוחדות להתמודדות עם נגיף הקורונה החדש (הוראת שעה), תש"פ-2020 (להלן: "חוק הסמכויות המיוחדות").
3. סעיף 4(א) לחוק הסמכויות המיוחדות קובע, כי הממשלה רשאית להתקין תקנות אשר מגבילות את התנועה במרחב הציבורי, בהתקיים מספר תנאים. ראשית, **על הממשלה להיות משוכנעת, כי התקנת התקנות דרושה לשם מניעת הדבקה בנגיף הקורונה בקרב הציבור** וצמצום התפשטותו, צמצום היקף התחלואה או הגנה על אוכלוסיות בסיכון; שנית, **על הממשלה לשקול חלופות להשגת מטרת אלו.**
4. בנוסף, סעיף 4(ב) לחוק הסמכויות המיוחדות קובע, כי תקנות שהחליטה הממשלה להתקין, יוגשו לוועדה של הכנסת בליווי **דברי הסבר והתשתית העובדתית שעמדה בבסיס ההצעה להתקין**. אם כן, התקנת התקנות בענייננו חייבת להיות מבוססת על תשתית עובדתית מקצועית הקובעת שהטלת הסגר הלילי תסייע באופן יעיל למאבק במגיפה.

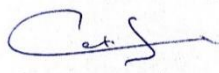
¹ ירון אברהם, קשיים משפטיים בדרך לעוצר לילי: נציגי היועמ"ש דורשים הבהרות, מאקו, 8.12.2020.



5. והנה, לפי הפרסום עמדת משרד הבריאות – הסמכות המקצועית לעניין זה לא הובאה לפניכם עת החלטתם על סגר לילי.
6. יתרה מכך, לפי הפרסום הטלת סגר לילי מנוגדת לעמדת הגורמים משרד הבריאות ולעמדתו של פרופ' נחמן אש, כאשר חוות הדעת המקצועית שלהם גורסת כי סגר לילי דווקא אינו יעיל ולא יסייע בהורדת התחלואה או צמצום התפשטות הנגיף.
7. מכאן, שאין תשתית עובדתית שעומדת בבסיס ההצעה, כנדרש בחוק. לא זאת אלא, שגם קשה לתפוס כיצד ייתכן שהממשלה "שוכנעה כי הדבר דרוש לשם מניעת הדבקה בנגיף הקורונה בקרב הציבור וצמצום התפשטותו, צמצום היקף התחלואה או הגנה על אוכלוסיות בסיכון", כמצוות סעיף 4(א) לחוק הסמכויות המיוחדות, כאשר הגורמים המקצועיים אינם תומכים במהלך ואינם סוברים כי הדבר דרוש.
8. מעבר לכך, למיטב ידיעתנו, לא נשקלו חלופות פוגעניות פחות להטלת סגר לילי, כגון הטלת סגר לילי על יישובים אדומים בלבד, הטלת מגבלות שאינן כוללות מגבלות תנועה, וכיוצא באלה. אשר על כן, ההחלטה על סגר לילי אף לא מקיימת את התנאי השני המנוי בסעיף 4(א) לחוק הסמכויות המיוחדות, והוא בחירה בחלופה הפוגענית פחות להשגת המטרה של הורדת התחלואה.
9. לאור האמור, אנו סבורים כי ההחלטה על סגר לילי הינה מנוגדת להוראות חוק הסמכויות המיוחדות, ועל כן התקבלה בחוסר סמכות ובניגוד לדין.
10. אשר על כן, נתכבד ונבקש כי תחזרו בכם מקבלת ההחלטה, מהתקנת תקנות הקובעות הגבלה בדמות סגר לילי, וככלל תמנעו מקבלת החלטות לא מידתיות וחסרי תשתית עובדתית, בניגוד לנדרש בדין.
11. לנוכח חשיבותו הציבורית הרבה של העניין, נודה לתשובתכם בהקדם.

בכבוד רב,


הידי נגב, עו"ד
מחלקת מדיניות וחקיקה


תומר נאור, עו"ד
מנהל האגף המשפטי