



בבית הדין הצבאי לערעורים

בפני:

תא"ל אורלי מרקמן - המשנה לנשיא

בעניין:

התובע הצבאי הראשי – המערער (ע"י ב"כ, רס"ן ליאור עייש)

נגד

ח/XXX טוראי ו' ק' – המשיב (ע"י ב"כ, סרן הילה קנטרוביץ')

ערעור על החלטה של בית הדין הצבאי המחוזי במחוז שיפוטי דרום שניתנה בתיק דרום (מעצרים) 347/18 (סא"ל רונן שור – סגן הנשיא) ביום 15.11.2018. הערעור התקבל.

ה ח ל ט ה

רקע

1. טור' ו' ק', **המשיב**, נעצר אתמול, 15.11.2018, בשעות הבוקר, בחשד להוצאת נשק מרשות הצבא וסחר בנשק, בעקבות הפללה של חבר מן היחידה, אשר אף הוא עצור בגין החשד למעורבות בהוצאת הנשק ומכירתו, בצוותא עם המשיב. בשעות הערב המאוחרות פנתה התביעה בבקשה להאריך את מעצרו של המשיב עד ליום ב', 19.11.2018, לצורכי חקירה. בית הדין קמא הנכבד לא נעתר לבקשת התביעה והורה על שחרורו המלא של המשיב ממעצר, לאחר שהתרשם כי חומר החקירה שנאסף אינו מבסס חשד סביר.
2. התביעה לא השלימה עם ההחלטה ומכאן הערעור שלפני. להשלמת התמונה אציין, כי שחרורו של המשיב ממעצר עוכב לשם קבלת החלטה בערעור.

עמדת התביעה הצבאית

3. כאמור, התביעה הצבאית ערערה על ההחלטה לשחרר את המשיב ממעצר. התביעה סבורה כי הגם שהמפליל חזר בו מן ההפללה וגרסתו הראשונה מעוררת קושי – אין

לקבוע כי לא מתקיים חשד סביר בעניינו של המשיב. לדידה של התביעה, נוכח השלב המוקדם בחקירה, מאחר שבשעת הדיון בבית הדין המחוזי חלפו שעות ספורות בלבד ממועד מעצרו של המשיב, בשים לב לראיות הקיימות ונוכח פעולות החקירה המתוכננות – יש לקבוע כי מתקיים חשד סביר מתאים לעת הזו ועילות מעצר, אשר מחייבות להאריך את מעצרו של המשיב במספר ימים, לבירור החשד.

עמדת ההגנה

4. מנגד, עתרה ההגנה להותיר את החלטת בית הדין קמא הנכבד על כנה. המשיב מכחיש כל קשר לחשדות בעניינו ונטען כי, כבר בשלב זה, ניתן ללמוד על סתירות בין הגרסאות השונות שמסר המפליג, וכי למשיב, אשר לגביו נטען כי היה שותף למכירת הנשק בדרום הארץ, יש מסמכים המלמדים על שהותו באותה עת בצפון הארץ. הסנגורית הדגישה כי המשיב הוא לוחם וחייל מסור ורציני, ולפיכך עתרה לשחררו ממעצר לאלתר.

דיון והכרעה

המבחן הראייתי

5. סעיף 13 לחוק המעצרים קובע כי לצורך מעצרו של חשוד בטרם הגשת כתב אישום, על בית המשפט להתרשם מקיומו של "חשד סביר שהאדם עבר עבירה, שאיננה חטא" ומקיומה של עילת מעצר. את המונח "חשד סביר הגדיר בית המשפט העליון באופן הבא:

"חשד סביר יהיה ויתקיים גם אם אין הוא נתמך בראיות לכאורה להוכחת האשמה, ובלבד שיש ראיות הקושרות את החשוד לעבירה בה מדובר במידת סבירות ראויה המצדיקה - במאזן האינטרסים מזה ומזה - כי תינתן למשטרה אפשרות להמשיך ולסיים את החקירה. ושוב: מידת ה'קירבה' בין הראיות שבידי המשטרה לבין החשוד, למותר לומר כי על-פי עצם טיבה אין היא ניתנת למדידה. עם זאת נוכל לומר, כי יש **שראיות העשויות להצדיק תחילתו של מעצר לא בהכרח יעמוד להן כוחן להמשך המעצר**" (הדגשות הוספו, בש"פ 11109/03 שקארנה נ' מדינת ישראל, פ"ד נח(2) 350 (2004), וראו גם: ע/49/08 התובע הצבאי הראשי נ' סמל בבאיב (2008), ע"מ/16/21 טור' לוי נ' התובע הצבאי הראשי (2016)).

6. עולה, אפוא, כי הבריח התיכון להכרעה בערעור זה עניינו בשאלת החשד הסביר, אשר היקפו נגזר אף משלב החקירה, שבו אנו מצויים, מטיב החשד ועילות המעצר הגלומות בו ואף מפעולות החקירה הנחוצות לשם בירורו. בהקשר זה, מן הראוי להפנות אל סעיף 21(ג)(4) לחוק סדר הדין הפלילי (סמכויות אכיפה – מעצרים), התשנ"ו-1996, הקובע, כי מי שקיימות לגביו ראיות לכאורה, כי ביצע עבירה בנשק, חזקה כי הוא מסכן את בטחון הציבור (ראו גם: בש"פ 4064/13 מדינת ישראל נ' מזאריב (טרם פורסם,

27.6.2013), בש"פ 8027/09 מירם נ' מדינת ישראל (טרם פורסם, 15.10.2009); בש"פ 10028/03 אלקריף נ' מדינת ישראל, פ"ד נח(2) 577 (2003)).

מן הכלל אל הפרט

7. מטבע הדברים, נוכח השלב ההתחלתי של החקירה, שבו אנו מצויים ופעולות החקירה המתוכננות, לא אוכל להרחיב בכל הנוגע למסד הראייתי הקיים. עם זאת, ניתן לציין כבר עתה, כי המפליל מסר גרסה ספונטאנית שעליה חזר באופן מסודר בחדר חקירות. אמנם, גרסתו של המשיב, אשר נתמכת בראיות חיצוניות מכרסמת במידה ניכרת, כבר בשלב זה, במהימנות גרסתו של המפליל, אשר אף חזר בו מן ההפללה לאחר מכן; ואולם – בחומר החקירה לא מצוי הסבר ענייני להפללת המשיב ואף מצויות אינדיקציות ברורות להזדמנות ולהיתכנות של מעורבות המשיב בהוצאת הנשק שנגנב.

8. כאמור, מצויים אנו בראשיתה של החקירה ופעולות החקירה המתוכננות עשויות לשפוך אור על החשדות הקיימים ולהבהיר את התמונה הראייתית כבר בימים הקרובים. התביעה מסרה אף כי פעולה מרכזית שתוכננה מראש, תוקדם כבר ליום א' הקרוב, בשעות הצהריים.

9. עולה מן המקובץ, כי בשלב מוקדם זה של החקירה, לנוכח טיב החשדות והיקפם, כעולה מחומר הראיות שנאסף, נוכח המסוכנות הכרוכה בהם, ובשים לב לפעולות החקירה החיוניות הצפויות, אשר חלקן ניתנות לשיבוש – יש להותיר את המשיב, בשלב זה, במעצר לפרק זמן קצר.

10. ערעור התביעה מתקבל, אפוא. מעצרו של המשיב יוארך עד ליום ב', 19.11.2018, בשעה 11:00.

11. בד בבד, יובהר, כי ככל שניתן יהיה להתרשם כי דבריו של המשיב זוכים לביסוס נוסף בחקירה – רשאית התביעה להורות על שחרורו של המשיב ממעצר, מיוזמתה, עוד קודם לכן.

ניתנה והודעה היום, ח' בכסלו תשע"ט, 16 בנובמבר 2018, בפומבי ובמעמד הצדדים.

אורלי מרקמן, תא"ל

המשנה לנשיא בית הדין הצבאי

ל ע ר ע ו ר י ם

חתימת המגיה: _____ העתק נאמן למקור

סרן קורל מכני

תאריך: _____ קצינת בית הדין