 

**בבית הדין הצבאי לערעורים**

בפני:

**אל"ם מאיה גולדשמידט –** שופטת

בעניין:

**\*\*\* רב"ט א' מ'** **-** המערער (ע"י ב"כ, רס"ן עמית שוחנצקי; קמ"ש

 גילעד כהן)

**נ ג ד**

**התובע הצבאי הראשי -** המשיב (ע"י ב"כ, רס"ן לירז פרץ; סרן עדי אלנקרי; קמ"ש

דניאל אבבה)

ערעור על החלטה של בית הדין הצבאי המחוזי במחוז שיפוטי הדרום שניתנה בתיק דרום (מעצרים) 46/22 (סא"ל חיים בלילטי – שופט) ביום 22 במארס 2022. הערעור נמחק.

**ה ח ל ט ה**

במהלך הדיון הודיעה ההגנה כי היא חוזרת בה מערעורה, אך זאת בכפוף לכך שתיערך בדיקה בנוגע לשאלה האם אכן נפגעה זכות ההיוועצות של החשוד.

נוכח חזרת ההגנה מהערעור יפורטו הדברים אך בקצרה. המערער נעצר ביום 21 במארס 2022 בשעות הערב המאוחרות, לאחר שבחדרו ביחידה נמצאו מוצגים החשודים כסם. באמרה שנגבתה ממנו באותו הערב הודה בשימוש אחד בסם בנסיבות אזרחיות, שנעשה כנטען, ללא מודעות לכך שמדובר בסיגריה המכילה סם. למערער ניתנה זכות ההיוועצות במסגרת חקירתו מיום 21 במארס 2022 והוא מסר כי אינו מעוניין לממש אותה. גם במהלך מעצרו מאוחר יותר הוצעה לו שוב האפשרות להתייעץ בעורך דין והוא דחה שוב את ההצעה באמירה לפיה אינו מעוניין בכך בינתיים. באותה עת שהה המערער בחקירה במצ"ח יואב ולא הובא עדיין למתקן הכליאה.

על אף אמירות אלה של המערער נמסר לסנגוריה הצבאית על ידי משמר בתי הדין ביום 22 במארס 2022 בשעות הבוקר, כי המערער הינו אחד משורה של חיילים שנעצרו ומעוניינים בייצוג של הסנגוריה הצבאית. בעקבות זאת קבע בא כוח המערער פגישה עמו בשעה 10:30 והודיע על כך למתקן הכליאה. נמסר על ידי ההגנה כי פגישה זו לא התאפשרה שכן המערער הגיע באותה שעה למתקן הקבלה והיה באותה עת בתהליכי קבלה.

בא כוחו של המערער ביקש להודיע לו דרך משמר בתי הדין וגם באמצעות פניה לתביעה כי נקבעה לו פגישה נוספת בשעה 13:30. אף פגישה זו לא התקיימה, ובפועל החלה חקירתו של המערער פעם נוספת במתקן הכליאה בשעה 14:30. בראשית חקירתו ניתנה לחשוד זכות ההיוועצות והוא מסר כי אינו מעוניין להתייעץ בשלב זה בעורך דין. מזכ"ד מהלך חקירה שנכתב על ידי החוקרת עלה כי בשלב מאוחר יותר שאל המערער האם יינתן לו סנגור במהלך הדיון ולפיכך ביקשה החוקרת לברר עמו האם הוא מעוניין בייעוץ במהלך החקירה או לאחר מכן בדיון. נמסר בזכ"ד כי המערער השיב שהוא מעוניין בייצוג סנגור בדיון. בחקירה זו הודה המערער בשבעה עשר שימושים בסם בנסיבות אזרחיות בעת האחרונה.

הדיון בעניינו של המערער התקיים בפני בית הדין המחוזי אתמול בשעת ערב מאוחרת וההגנה הלינה במהלכו על פגיעה בזכות ההיוועצות של המערער. בית הדין המחוזי קבע כי השתלשלות הדברים מעוררת "תחושות לא נוחות בלשון המעטה" שכן התביעה ומצ"ח עודכנו בדבר רצונו של המערער להיות מיוצג על ידי סנגור צבאי (אף כי נראה שהחוקרת שגבתה את אמרתו לא הייתה מעודכנת בכך) והמפגש תואם ונדחה, וכי ראוי היה להביא לידיעת הגוף החוקר את רצונו של המערער בייצוג ואת קיומו של המפגש. על החלטה זו ערערה ההגנה בטענה לפגיעה בזכות ההיוועצות של המערער.

החקירה בעניינו של המערער מצויה בעיצומה ולמעשה הוארך מעצרו על ידי בית הדין קמא עד היום בשעה 15:00. מהדיון היום עלה כי יש מחלוקת עובדתית בין הצדדים ביחס לבקשת המערער לקבלת ייצוג. בעוד שההגנה טוענת כי המערער הביע את רצונו לפגוש בסנגור כבר ביום 21 במארס 2022 בשעות הלילה, ועל סמך זה נקבעה אותה פגישה שלא ייצאה אל הפועל, אשר שהסנגוריה עשתה מאמצים רבים באמצעות פניה, כך נטען, הן אל התביעה והן אל משמר בתי הדין , על מנת לקיימה, טוענת התביעה כי אין כל אינדיקציה מהמסמכים שהוצגו בפני בית הדין לכך שהמערער ביקש להיוועץ בעורך דין, ונטען כי כל רצונו היה לייצוג בדיון המעצר.

בשים לב לאותה מחלוקת עובדתית ולאחר שמיעת הערותיי חזרה בה ההגנה כאמור מהערעור, אולם לטעמי ראוי כי הדברים ייבדקו הן לצורך הפקת לקחים למקרים נוספים והן לצורך הבהרת התמונה העובדתית בתיק זה.

ראוי כי המערער יישאל על ידי גורמי החקירה וייחקר בשאלה האם אכן הביע רצון להיוועץ בעורך דין ביום 22 במארס 2022 וכן על סמך מה נמסר אותו מידע להגנה מטעם משמר בתי הדין כי המערער מבקש להיוועץ בסנגוריה הצבאית, מידע הסותר על פני הדברים את האמור במסמכי המעצר. ככל שהמערער טוען כי אכן ביקש זאת ראוי כי גם גורמי החקירה יידרשו לכך ויבהירו את עמדתם.

בשולי הדברים יצוין כי ההתנהלות כולה במקרה זה אכן מעוררת חוסר נוחות. אף אם המערער לא ביקש להתייעץ בסנגור ומדובר בהודעה מוטעית שהועברה אל הסנגוריה, הרי שמשנקבעה פגישה בין הסנגוריה הצבאית לבין המערער, ראוי היה כי דבר אותה פגישה יועבר לידיעתו. מובן כי ההחלטה האם מעוניין המערער לקיימה, אם לאו, נתונה בידיו, אולם, כאמור ראוי היה שידע על כך בטרם קבלת החלטה.

בכפוף לכך, נמחק הערעור.

ניתנה היום, כ' באדר ב' התשפ"ב, 23 במארס 2022, בפומבי ובמעמד הצדדים.

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

**אל"ם מאיה גולדשמידט
שופטת בית הדין הצבאי
ל ע ר ע ו ר י ם**

**חתימת המגיה: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ העתק נאמן למקור
 רס"ל עדי לביא
תאריך: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ קצינת בית הדין**