 

**בבית הדין הצבאי לערעורים**

בפני:

**אל"ם מאיה גולדשמידט** - שופטת

בעניין:

**מ/\*\*\*\*\*\*\* רס"ל (מיל') ח.פ –** המערער (ע"י ב"כ, רס"ן (מיל') יובל קגן; סרן ליאור פורת)

**נ ג ד**

**התובע הצבאי הראשי –** המשיב (ע"י ב"כ, סרן עמית שרמן; סרן פז גילאון)

ערעור על החלטה של בית הדין הצבאי המחוזי במחוז שיפוטי העורף שניתנה בתיק עורף (מעצרים) 23/23 (אל"ם טלי פריד - נשיאה) ביום 27.11.2023. הערעור נדחה.

**ה ח ל ט ה**

לאחר שעיינתי בחומרי החקירה ובדוח הסודי המעודכן, ולאחר שמיעת טיעוני הצדדים, לא מצאתי להתערב בהחלטת בית הדין קמא. המערער יוותר אפוא במעצר עד ליום 3 בדצמבר 2023 בשעה 16:00.

החלטה זו ניתנת כעת ללא נימוקים על מנת שלא לעכב את המשך פעולות החקירה המתוכננות לבוקר זה. הנימוקים יינתנו בהקדם ויועברו לצדדים.

ניתנה היום, ט"ז בכסלו התשפ"ד, 29 בנובמבר 2023, בפומבי ובמעמד הצדדים.

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**אל"ם מאיה גולדשמידט**

**שופטת בית הדין הצבאי**

**ל ע ר ע ו ר י ם**

**נ י מ ו ק י – ה ח ל ט ה**

1. היום ניתנה החלטתי, לדחות את ערעור ההגנה על ההחלטה שניתנה על ידי בית הדין קמא (כב' הנשיאה, אל"ם טלי פריד) בעניינו של המערער, רס"ל (מיל') ח' פ', שלפיה ייעצר עד ליום 3 בדצמבר 2023 בשעה 16:00. להלן נימוקי ההחלטה.
2. המערער נעצר ביום 26 בנובמבר 2023 בחשד לביצוע עבירות של ניסיון למעשה סדום, לפי סעיפים 25 ו-347 לחוק העונשין, תשל"ז - 1977, מעשה מגונה בכוח לפי סעיף 348(ג1) לחוק העונשין, שיבוש מהלכי חקירה ומשפט, לפי סעיף 244 לחוק העונשין, הדחה בחקירה לפי סעיף 245 לחוק העונשין והתנהגות שאינה הולמת לפי סעיף 130 לחוק השיפוט הצבאי, תשט"ו - 1955. ביום 27 בנובמבר 2023 הוארך מעצרו של המערער עד ליום 3 בדצמבר 2023, לצרכי חקירה. ההגנה לא השלימה עם החלטה זו ומכאן הערעור שבפניי.
3. מטבע הדברים, מרבית פרטי החקירה אינם גלויים בשלב התחלתי זה. בתמצית ניתן לציין, כי כנגד המערער הוגשה תלונה, אשר מייחסת לו ניסיון למעשה סדום ומעשים מגונים בכוח, כלפי נפגעת העבירה ששירתה ביחד עמו, במהלך החודש האחרון, בהיותו בשירות מילואים פעיל ביחידתו.
4. בפני בית הדין קמא הוצג במסגרת דיון המעצר דוח סודי ובו נמנו 22 פעולות, שאותן ביקשו גורמי החקירה לבצע עד ליום 3 בדצמבר 2023. בית הדין קבע, כי "ניתן להתרשם בנקל כי קיים יסוד סביר לחשדות המפורטים בבקשת התביעה". לצד זאת בואר, כי טרם נשמעה גרסת המערער וטרם הוטחו בפניו ראיות שנאספו. צוין, כי הפעולות המבוקשות לביצוע "נחוצות להשלמת התמונה הראייתית" ועשויות להוביל לצורך בביצוע פעולות חקירה נוספות. כן צוין, כי חלק מהפעולות מקימות חשש לשיבוש הליכי חקירה נוכח אופיין וטבען. לאור האמור, דחה בית הדין קמא את בקשת ההגנה לשחרר את המערער לחלופת מעצר, ואת בקשתה החלופית להורות על מעצר לתקופה קצרה יותר, בקֺבעו כי פרק הזמן המבוקש הוא מידתי וראוי בנסיבות העניין.
5. ההגנה חזרה בערעורה על שתי בקשותיה החלופיות לעיל. הודגש, כי המערער שוחרר לפני למעלה משבוע משירות המילואים, כך שניתן לשחררו ל"מעצר בית" בפיקוח הוריו, וכי בית הדין כלל לא שמע את המפקחת המוצעת ולא שקל את האפשרות האמורה. כן נטען, כי טרם הוצג בפני המערער החשד הקונקרטי, לרבות פרטי התלונה וגרסתה של נפגעת העבירה, ולכן לא ראוי היה לעצרו לפרק זמן ממושך ללא ביקורת שיפוטית. לעניין זה הפנתה עוד ההגנה לכך שמרבית פעולות החקירה המבוקשות אינן דורשות את נוכחותו של המערער, וכן לכך שלרבות מהן גם לא ניתן צפי מדויק לביצוע, ולפיכך, כנטען, החקירה מתנהלת בעצלתיים. כן סבורה ההגנה, כי קיים קושי לייחס חשש בדבר שיבוש הליכי החקירה, נוכח עיכוב שחל בין מועד הגשת התלונה המקורית לבין מועד מעצרו של המערער, וכן לאור שחרורו כאמור משירות מילואים פעיל.
6. התביעה מצידה, סמכה ידיה על החלטת בית הדין קמא וביקשה שלא להתערב בה. בראשית הדיון שלפניי הגישה התביעה דוח סודי מעודכן, ובו הוצגה ההתקדמות בחקירה, שחלה מאז הדיון בבית הדין קמא. מהעדכון שנמסר עלה, כי בוצעו 14 מתוך 22 הפעולות שעליהן הוצהר בדיון הקודם, לרבות פעולות רבות שלא ניתן לגביהן צפי באותו מועד. בעקבות חלק מהפעולות שהושלמו נוצר צורך בביצוע פעולות נוספות. כעת פורטו על גבי הדוח הסודי 15 פעולות חקירה נוספות הנדרשות לביצוע, שלחלקן לא ניתן צפי מדויק, אך נמסר כי הן עתידות להתבצע במהלך הימים הקרובים עד למועד הדיון הבא בבית הדין קמא. שתיים מפעולות אלה הוגדרו כ"אופציונליות". התביעה אף השיבה בכתב, מעל גבי הדוח הסודי המעודכן, לשאלות שהפניתי אליה. כמו כן, בואר כי פער הזמן של כחמישה ימים בין הגשת התלונה לבין מעצרו של המערער נדרש לאיסוף ראיות בטרם ייעצר. עוד נמסר כי המערער מסר גרסה ביחס לאירוע, וכי יש כוונה לעמת את המערער עם גרסתה של נפגעת העבירה, כמו גם עם ראיות נוספות שנאספו, בהמשך היום.

**דיון והכרעה**

1. בסעיף 13 לחוק סדר הדין הפלילי (סמכויות אכיפה – מעצרים), תשנ"ו – 1996 נקבע, 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. בואר כי המונח "חשד סביר" שונה ממבחן ה"ראיות לכאורה להוכחת האשמה" ובמסגרתו נדרש להצביע על כך שיש ראיות הקושרות את החשוד לעבירה שבה מדובר, במידת סבירות ראויה, המצדיקה כי תינתן למשטרה אפשרות להמשיך ולסיים את החקירה (בש"פ 6350/97 **רוזנשטיין נ' מדינת ישראל** (29.10.1997); ע"מ/28/22 **התובע הצבאי הראשי נ' סמל צלביאנסקי,**  פסקה 7 (2022)).
2. לאחר שעיינתי בחומרי החקירה שנאספו עד כה וכפי שקבע בית הדין קמא, מצאתי כי מתקיים בעניינו של המערער חשד סביר לביצוע העבירות המיוחסות. לצד זאת על גורמי החקירה להציג בהקדם בפני המערער את הראיות שנאספו, ואלה אכן מסרו כי בכוונתם לעשות כן.
3. חשד סביר זה, נוכח טיב העבירות המיוחסות למערער, מקים באופן ברור ומובהק עילת מעצר שעניינה מסוכנות כללית לשלום הציבור ובטחונו ועילת מעצר של חשש לפגיעה חמורה במשמעת הצבא. עוצמתה של עילה אחרונה זו גוברת בימים אלה של לחימה, כאשר כוחות גדולים של חיילים וחיילות, בשירות סדיר ומילואים, פועלים שכם אל שכם לשם הגנה על מדינת ישראל. עילות המעצר מחייבות את מעצרו הממשי של המערער לצורכי חקירה ובנסיבות העניין, אין בשחרורו של המערער משירות מילואים פעיל כדי להחליש מעוצמתן באופן המאפשר להסתפק בחלופת מעצר, ודאי לא בשלב מוקדם זה של החקירה. בנוסף לכך, מחומר החקירה שהוצג לעיוני, ולאור טיבן של פעולות החקירה שנותרו לביצוע, עולה כי אכן קיים בסיס גם לחשש לשיבוש הליכי החקירה באם ישוחרר המערער ממעצרו.
4. לאור האמור, מצאתי לדחות את הערעור על אי-שחרורו של המערער לחלופת מעצר. לא מצאתי גם להיענות לבקשתה החלופית של ההגנה, לקצר את תקופת המעצר המבוקשת. כפי שבואר לעיל, הדוח הסודי שהוגש היום מלמד כי גורמי החקירה פועלים בשקידה ראויה על מנת לקדם את החקירה, ואף שטרם הוצגה למערער גרסתה של נפגעת העבירה, גורמי החקירה הצהירו לפניי כי פעולה זו תבוצע עוד היום.
5. הערעור נדחה, אפוא.

הנימוקים ניתנו היום, ט"ז בכסלו התשפ"ג, 29 בנובמבר 2023, בלשכה ויועברו אל הצדדים באמצעות קצין בית הדין.

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**אל"ם מאיה גולדשמידט**

**שופטת בית דין הצבאי**

**ל ע ר ע ו ר י ם**

**חתימת המגיה: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ העתק נאמן למקור**

**סרן כפיר לב**

**תאריך: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ קצין בית הדין**