

-לאחר הפסקה-

1

2

החלטה

3

בקשת המעצר

4

נגד הנאשם [REDACTED] הוגש כתב אישום בו יוחסה לו עבירה שעניינה שימוש בסם מסוכן, לפי סעיפים 7(א) + (ג) סיפא לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], התשלי"ג-1973, על כך שביצע שימוש בסם מסוכן מסוג קנאביס, בארבע הזדמנויות שונות, בהיותו חייל בצה"ל, בתקופה שבין חודש דצמבר 2018 לחודש מאי 2019, בנסיבות אזרחיות.

9

עם הגשת כתב האישום, הניחה התביעה הצבאית בקשה להורות על הארכת מעצרו חסגור של הנאשם, בו היה נתון כחשוד, וזאת עד תום ההליכים המשפטיים בעניינו.

12

הדיון בבקשה להארכת המעצר נערך בפניי, ובמהלך הדיון שמעתי את טיעוני הצדדים. התביעה הצבאית טענה לכך שכתב האישום נסמך על הודאתו של הנאשם, אשר לצדה "דבר מה נוסף" ברמה מספקת, בשים לב למשקל הלכאורי של אמרת ההודאה. כאן המקום לציין כי התביעה מסרה שישנה "הפללה" נגד הנאשם, אולם היא אינה נסמכת עליה וניתן, לדבריה, "להתעלם ממנה". לגבי עילות המעצר, טענה התביעה כי מתקיימת במקרה דנן עילת המסוכנות הצבאית, במלוא עוזה, כיוון שלחובת הנאשם "גמר דין" בבית המשפט לנוער, משנת 2017, אשר קבע כי ביצע עבירות לפי פקודת הסמים המסוכנים, לרבות עבירות של סחר בסם מסוכן. לדעת התביעה הצבאית, עברו של הנאשם מחייב "עליית מדרגה" ומשכך מתבקשת הארכת מעצרו חסגור. ההגנה התנגדה לבקשת התביעה הצבאית, וטענה כי לא מתקיימות ראיות לכאורה ברמה שמספיקה להרשעתו של הנאשם. בנוסף, טענה ההגנה, מטעמים שונים, כי אין הצדקה להורות על מעצרו חסגור של הנאשם, גם בשים לב ל"גמר הדין" בו נקבע כי ביצע עבירות בניגוד לפקודת הסמים המסוכנים. בהקשר הזה טענה ההגנה כי ניתן להורות על מעצרו הפתוח של הנאשם תוך מתן הוראה למסירת דגימות שתן עתיות, ובכך להלוט את עילות המעצר.

26

דיון והכרעה

27

לאחר שבתנתי את כל חומר הראיות שחוצג לעיוני, ולאחר שנתתי את דעתי לטיעוני הצדדים המלומדים, מצאתי, בסופו של דבר, להורות על מעצרו הפתוח של הנאשם, ביחידתו, עד תום ההליכים המשפטיים, מן הטעמים שאפרט בקצרה להלן.

31

אקדים ואציין, כי אילו הייתי מתרשם מקיומו של בסיס לכאורי איתן לכך שהנאשם כשל בביצוע שימושים חוזרים בסם מסוכן, גם אם בנסיבות אזרחיות, הייתי מודה על מעצרו חסגור, נוכח כך

33

- 1 שבעברו קביעה כי ביצע עבירות בניגוד לפקודת הסמים המסוכנים, לרבות עבירות של סחר בסם
- 2 מסוכן, וזאת מפני שיש בדבר בכדי להעצים את עילת המסוכנות הצבאית. אדם אשר מעד בביצוע
- 3 עבירות חמורות בניגוד לפקודת הסמים המסוכנים, והתחייב להימנע מביצוע עבירות דומות בעתיד,
- 4 ובהקשר זה אין חשיבות לתקופת החתחייבות, וחוזר לאחר זמן שאינו ארוך, במהלך השירות
- 5 הצבאי, ומבצע שימושים בסם מסוכן, מלמד על עצמו כי ייכשל בעבירות מעין אלו גם בעתיד לבוא,
- 6 ומכאן שמעצרו הסגור היה מוצדק.
- 7
- 8 **בדס**, לא סברתי כי הבסיס הראייתי עליו נסמכת התביעה הצבאית הוא איתן דיו באופן שיכול
- 9 לעמוד ולו במבחני הביקורת הלכאורית. במצב דברים זה, וכאיוון, יש לנקוט בחלופת מעצר
- 10 שבכוחה לעמוד בהלימה עם הקשיים הראייתיים שמתעוררים.
- 11
- 12 כאמור, כתב האישום נסמך על הודאתו של הנאשם בחקירתו במצ"ח ולפיה ביצע ארבעה שימושים
- 13 בסם מסוכן מסוג קנאביס בנסיבות אזרחיות.
- 14 אמרת הנאשם נפתחה בשעה 08:49, ולאחר שהוצגו החשדות בפניו, בחר הלה להיוועץ בסניגורית,
- 15 היוועצות אשר נמשכה למעלה מעשרים דקות. סמוך לאחר סיום ההיוועצות, בשעה 09:38, נפסקה
- 16 גביית האמרה, אשר לא כללה דבר לגוף החשדות בשלב זה, לצורך "תשאול בעל פה". צוין כי בשעה
- 17 11:03 ניתנה לנאשם "הפסקת שירותים", וכן צוין כי בשעה 11:14 ניתנה לנאשם "הפסקת סיגריה",
- 18 כך על פי האמרה. בשעות 11:32 ו- 11:56 ביקש הנאשם להיוועץ פעם נוספת בסניגור, אולם
- 19 בקשותיו נדחו. לפי האמרה, ניתנו לנאשם עוד הפסקות נוספות טרם החלה גביית האמרה וזאת
- 20 בשעה 12:25, ל"הפסקת שירותים", בשעה 12:30 ל"הפסקת סיגריה" ושוב בשעה 12:51 ל"הפסקת
- 21 שירותים". בשעה 12:52 ניתנה הפסקה נוספת לצורך ארוחת צהריים.
- 22 אמרת הנאשם נמשכה, וליתר דיוק החלה, רק בשעה 13:22, כאשר בשלב זה נשאל הנאשם לגבי
- 23 מכשיר הטלפון הנייד, והוא חביע הסכמה לעריכת חיפוש ידני במכשיר. בשלב מסוים, ולאחר
- 24 הפסקות נוספות בשעה 14:05, מסר הנאשם "כי אינו מרגיש טוב, וכי יש לו נפילת סוכר ורוצה
- 25 לראות רופא". לפי האמרה, נערכה שיחה עם מפקד הבסיס של מצ"ח ונמצא "שאין רופא פנוי כעת".
- 26 אמרת הנאשם נמשכה והוא נשאל אם הבין את זכויותיו וקיבל אותן, וענה על כך בחיוב. לאחר
- 27 שאלה אחת, נערכה הפסקה נוספת לצורך תשאול בעל פה שנמשך כשעה ולאחריו נשאל הנאשם אם
- 28 הוא מוכן למסור דגימת שתן. הנאשם חביע הסכמה והשיב לשאלת החוקר כי לדעתו התוצאה של
- 29 הדגימה תהיה חיובית כי "... עישנתי ג'ויינט עם נראה לי קנאביס...". זו למעשה הגרסה הראשונה
- 30 שמסר הנאשם על גבי האמרה לגבי החשדות גופן.
- 31 לאחר מכן, מסר הנאשם דגימת שתן אשר נמצאה חיובית בערכת השדה, ובעקבות כך הוא התוודה
- 32 בשימוש בסם מסוכן 3-4 פעמים במהלך השירות הצבאי. הנאשם מסר פירוט לגבי ארבעה מעשי
- 33 שימוש בסם מסוכן, תוך שהקפיד, בין היתר, שלא למסור את שמו של האזרח עמו ביצע את השימוש
- 34 לכאורה. השימוש הרביעי והאחרון לכאורה תואר על ידי הנאשם כך: "במסיבה של סלמון, לשאלתך
- 35 זה די ג'יי, ביום העצמאות בגני יהושע, במסיבה הכי טובה שהייתי בה עם 27,000 איש והעלו אותי

- 1 לבמה, ואז מישהי שם שאני לא ממש מכיר עישנה קנאביס בסיגריה מגולגלת, ואמרה לי קח, רציתי
- 2 לעשות עליה פוזות, להראות לה שאני גם גדול, עישנתי שתי שאיפות, לשאלתך ידעתי שזה קנאביס
- 3 כי היא אמרה לי וגם הרחתי, אני לא זוכר מה הייתה החשפעה". זו למעשה הגרסה השנייה של
- 4 הנאשם על גבי האמרה, בה הוא מודה בארבעה מעשי שימוש כאמור, וטוען כי השימוש במסיבה
- 5 היה מודע.
- 6 בשלב זה הוצג בפני הנאשם חשד נוסף של הוצאת נשק מרשות הצבא, נוכח חיפוש שנערך ביחידה,
- 7 והנאשם התייחס לעניין הזה, לאחר שנועץ שוב בסניגור החל מהשעה 21:16 למשך כעשר דקות.
- 8 לאחר מכן, ביקש הנאשם להוסיף מספר דברים שתועדו באמרה כדלקמן: "הנחקר ביקש להוסיף
- 9 שביקש לדבר הרבה פעמים עם עורכת דין מספר פעמים גם. לאחר שהוצגה העדות של [REDACTED] במהלך
- 10 התשאול בע"פ ו'אתם לא הסכמתם', בנוסף ביקש למסור שהרגיש ממש רע במהלך החקירה ולא
- 11 קיבל רופא, בנוסף שרצה לסיים את החקירה כי הרגיש רע ואמר שאינו יכול להמשיך בחקירה,
- 12 ושמה שאמר זה לא נכון, ואמר את זה רק כדי לסיים את החקירה, והסיבה שדגימת השתן מלוכלכת
- 13 היא שבמסיבה של הסלומון מישהי הביאה לו סיגריה, עישן כמה שאכטות, גילה שזו לא סיגריה
- 14 והתזיר לה בחזרה, לדבריו חוץ מזה לא עישן סמים מסוכנים". רק בשלב הזה תועד על גבי האמרה
- 15 שהוצגה לנאשם אמרתו של נחקר אחר בשם [REDACTED] והנאשם מסר כי הדברים אינם נכונים
- 16 ושהוא "צחק איתו". זו, אם כן, גרסתו הנוספת של הנאשם, אשר דומה במהותה לגרסתו
- 17 הראשונה.
- 18 בשלב הזה נפסקה גביית האמרה בשעה 16:46 לצורך מעצרו של הנאשם, והנאשם שב ונשאל אם
- 19 ביצע שימוש בסם מסוכן, והוא חזר על הכחשתו, והוסיף כי היה שימוש בסם מסוכן "פעם אחת
- 20 בטעות". לגבי הודאתו מקודם, אמר הנאשם כי מסר אותה מפני שהיה תחת לחץ ומפני שהיה במצב
- 21 רפואי לא טוב, כך במילותיו. בסוף האמרה ביקשה הנאשם לכתוב בכתב ידו את טענותיו לגבי כך
- 22 שלא אפשרו לו להיוועץ עם עורכת הדין כשביקש, וכי לא הופסקה גביית האמרה על אף מצבו
- 23 הרפואי, ומשכך הודה בשימושים בסם מסוכן שלא קרו. בסוף הדברים נכתב בכתב ידו של הנאשם
- 24 "רציתי להוסיף עוד אבל המב"ס לא אישר". חרף האמור, אין בחומר הראיות אמרה נוספת שבה
- 25 התאפשר לנאשם להשלים את דבריו.
- 26
- 27 להשלמת התמונה יצוין כי החוקרים ערכו מזכרים לגבי החקירה. החוקר טורי ספוז'ניקוב, ייחד
- 28 פסקה אחת לדברים הכלליים שמסר החשוד בעת חקירתו, הנוגעים לשירות הצבאי ולנטיבות
- 29 אישיות ועוד, ופסקה נוספת שנוגעת לחשדות נגדו ובה כתב כך: "לאחר מכן נאמרו לחשוד חלק מן
- 30 הראיות המפלילות אותו בחקירה, החשוד טען ומסר בהתחלה כי הפסיק לעשן בעקבות תיקים
- 31 שנפתחו לו במשטרה. נאמר לחשוד במהלך התשאול בעל פה כי הוא צריך לקח[ת] אחריות על
- 32 המעשים שלו וגם אם הוא עשה טעות הוא צריך להבין את ההשלכות שלהם ולהודות בטעות שהוא
- 33 עשה. בהמשך התשאול בעל פה נתגלה כי החשוד עישן סמים ואף אמר כי עישן 4 פעמים במהלך
- 34 השנה האחרונה. בנוסף לכך החשוד הסכים לתת דגימת שתן שתוצריה יצאו חיובים לסם מסוכן
- 35 מסוג קנאביס. במהלך התשאול החשוד ביקש לצאת כמה פעמים לצאת להפסקת סיגריה, לשתית
- 36 מים, ארוחת צהריים והיוועצות עם סגור צבאי 3 פעמים כפי שרשום על גבי האמרה". ניכר בבירור
- 37 כי התיאור שמסר החוקר אינו כרונולוגי, מפני שהודאת הנאשם במעשים, על פי האמרה, ניתנה רק

- 1 לאחר מסירת דגימת השתן. כמו כן, חוקר זה אינו מתייחס כלל לגרסאות השונות של הנאשם, כפי
2 שעלה באמרה, וכן לא מתייחס לשאלת התרשמותו לגבי מצבו הרפואי הנטען.
- 3 החוקר רב"ט חורש, תיאר אף הוא את החקירה של הנאשם, ולגבי החשדות גופן כתב את הדברים
4 הבאים: "... התשוד הכחיש בחתחלה את כלל החשדות המיוחסים לו, ומסר כי בעבר היה מתעסק
5 בסמים אך הפסיק לגעת בסמים מכיוון שפחד על התפקיד שלו ועל שירותו בצבא ולאכזב את הוריו
6 שעברו דרך קשה כאשר היה מתעסק בסמים לפני הצבא. לאחר שהסברתי לחשוד כי הפלילו אותו,
7 וכי קיימות ראיות נגדו, והסברתי לו כי כדי להיות אדם בוגר ואחראי עליו לקחת אחריות על מעשיו,
8 הסכים טור' רוזנברג למסור דגימת שתן, ואמר שהשתמש כארבע פעמים בסמים מאז גיוסו בנסיבות
9 אזרחיות. טור' רוזנברג התייעץ שלוש פעמים עם עו"ד והדבר מתועד על גבי האמרה, כמו כן קיבל
10 הפסקות מים, אוכל וסיגריות כאוות נפשו".
- 11 במזכר נפרד, התייחס החוקר רב"ט חורש למצבו הרפואי של הנאשם וציין כי במהלך תשאול בע"פ
12 בפרגולה בבסיס, כך ממש, מסר הנאשם שאינו חש בטוב וכי יש לו נפילת סוכר. החוקר כתב כי פנה
13 למפקד הבסיס שהציע לנאשם לשתות מים ולאכול שוקולד, ורק לאחר שנה ונרגע במשך מספר
14 דקות, נמשכה חקירתו. החוקר הוסיף וכתב כי שאל את הנאשם אם הוא נרגע והתאושש ואז שבו
15 לחדר החקירות.
- 16 התייחסות למצב הרפואי של הנאשם נמצאת גם במזכר שערך סגן כחלון, מפקד בסיס החקירות,
17 ולפיו במהלך החקירה של הנאשם, ניגש אליו החוקר ומסר לו כי הנאשם אינו חש בטוב ורוצה
18 לראות רופא, ולכן הוא הסביר לחוקר שבעת הגעתו לכלא בערב יוכל הנאשם לקבל טיפול רפואי,
19 והוא הציע לו "לשתות מים ולאכול שוקולד מכיוון שלדבריו הייתה לו 'נפילת סוכר'".
- 20 יאמר כבר כעת כי צודקת הסינגורית בטענה שהנאשם לא היה עצור בשלב הזה, וספק אם הייתה
21 עילה למעצרו, ומכאן שלא נהיר מדוע יופנה נושא בדיקתו למתקן הכליאה בערב עם הגעתו של
22 הנאשם לשם. מכל מקום – אין הסבר שמניח את הדעת מדוע לא זכה מצבו הרפואי של הנאשם
23 להתייחסות רצינית שתביא להפסקת חקירתו, בפרט כאשר עולה מהמזכרים של החוקרים שהוא
24 "היה בעל מגבלות רפואיות קשות בשל משקל יתר, אשר כמעט מנעו ממנו את גיוסו לצבא, אך
25 לאחר ועדות רפואיות ובעקבות הורדה במשקל התגייס החשוד לצבא".
- 26 בעניין הפסקת האמרה של הנאשם על אף שרצה להוסיף דברים בכתב ידו, ציין מפקד הבסיס באותו
27 מזכר כי הדבר נבע "מחוסר בזמן" ו"מכיוון שאין זמן וצריך שיגיע למעצר", וכי נאמר לנאשם כי
28 יוכל למסור את דבריו בשלב מאוחר יותר, דבר אשר כאמור לא נעשה.
- 29
- 30 הנה כי כן, עניין לנו בנאשם שאמנם נועץ בסניגור מספר פעמים, הוא מסר מספר גרסאות לגבי
31 החשדות שהופנו כלפיו, ובין לבין אף טען למצב רפואי מסוים שלא זכה לבדיקה של ממש. הנאשם
32 העלה עוד בחקירה טענות קשות נגד חוקריו, אולם לא ניתנה לו האפשרות להשלים את כתיבת
33 הדברים, מפני שלא היה זמן והיה צורך שיגיע למתקן המעצר. לאחר מכן, לא נגבתה אמרה נוספת
34 מהנאשם.

1 על כן, ונוכח האמור לעיל והצגת הדברים שעולים מהחקירה, ואף אם מבין גרסאות הנאשם קיימת
2 חודאה בארבעה מעשי שימוש, נדרשת זהירות לא מבוטלת בבוא בית הדין לבחון את משקלה
3 הלכאורי של אמרה זו, ובפרט בבואו לסמוך את מסקנותיו להארכת המעצר הסגור. כך או כך, נדמה
4 כי לצורך אימות הגרסה שבה מסר הנאשם שביצע ארבעה מעשי שימוש בסם מסוכן מסוג קנאביס
5 באופן מודע, יש צורך בתוספת ראייתית של "דבר מה נוסף" במשקל לא מבוטל שלא ניתן לאמוד
6 אותו כעת, אולם בוודאי שאינו "קל כנוצה".

7
8 התביעה הפנתה למקור יחיד שלגישתה יכול להוות "דבר מה נוסף" והוא העובדה שאכן נערכה
9 מסיבה כזו שתוארה בהודאתו של הנאשם. סוגיית משקלה של הראיה המאמתת הזו מחייבת, אף
10 היא, זהירות, וספק אם ראיה זו יכולה להוות ראיית אימות שנדרשת לאמרת ההודאה של הנאשם.
11 ראשית, יש לשים לב כי הראיה הזו, ככל שהיא קבילה ובעלת משקל, מתייחסת למסיבה שמוזכרת
12 חן בגרסת הנאשם שלפיה ביצע שימוש בסם מסוכן בארבע הזדמנויות, והן בגרסתו שלפיה ביצע
13 שימוש לא מודע בסם באותה המסיבה. משכך, שאלה היא מדוע בכוחה של הראיה לאמת דווקא
14 את גרסתו "הרחבה" של הנאשם. שנית, אין זה ברור מה קבילותה של הראיה ומה המשקל שניתן
15 לספק לה שעה שמדובר בבדיקה שערך חוקר במנוע החיפוש GOOGLE. עם כל הכבוד למנוע החיפוש
16 המתוחכם שהפך לנחלת הכלל, דומה כי אין זו הדרך להשיג ראיות בהליכים פליליים, וברור שניתן
17 היה להשיג ראיות אימות בדרך אחרת. אם בכוונת המאשימה להציג ראיה זו דרך החוקר, הרי
18 שמדובר בראיה מפי השמועה, כך נדמה, שאינה קבילה. שלישית, אף אם יש בראיה זו קבילות ויש
19 בה בכדי לאמת במידה מסוימת את הודאת הנאשם, שאלה היא, כאמור, אם היא במשקל הנדרש
20 נוכח תהיות ושאלות שעולות מבחינה לכאורית של אמרתו.

21
22 למען הסדר הטוב, ועל אף שהתביעה ביקשה שאתעלם מהראיה הנוספת בדבר הפללה לכאורה נגד
23 הנאשם, מדובר באמרה של חייל אחר שבה מתאר אותו חייל כי שמע מהנאשם שביצע שימוש בסם
24 מסוכן במספר הזדמנויות. מעבר להסבר של הנאשם בחקירה, שלא הובהר עד תום ולא נחקר, עניין
25 לנו בהודאה נוספת שאין בכוחה, על פי הדין, להוות דבר מה נוסף להודאה אחרת.

26
27 כן יצוין כי דגימת השתן שניטלה מהנאשם נמצאה שלילית בבדיקת המעבדה לתרעולה, ללא טעם
28 לאימות חריג, ויתכן שבנסיבות העניין בכוחו של הדבר הזה דווקא לאמת את גרסת הנאשם בדבר
29 שימוש לא מודע בסם שנפסק עת גילה את פשר הסיגריה שהגיעה לידו. כמו כן, לא הוצגו בפניי
30 ראיות אחרות שיכולות לסבך את הנאשם או להוות אימות להודאתו הנטענת.

31
32 על כן, הגעתי לכלל מסקנה כי הבסיס הלכאורי אינו איתן מספיק למעצרו הסגור של הנאשם. סברתי
33 כי ירידת מדרגה למעצר פתוח ביחידה מאזנת בין קיומה של הודאה שמפרטת ארבעה מעשי שימוש
34 בסם מסוכן מסוג קנאביס, לבין הקשיים שעולים, והכל בשים לב לעברו של הנאשם.

1 מובן כי ההכרעה לגוף השאלות והתהיות תיעשה במסגרת ההליך העיקרי.

2

3 נוכח כלל האמור לעיל, אני מורה על מעצרו הפתוח של הנאשם, ביחידתו ג [REDACTED] עד תום
4 ההליכים המשפטיים. ככל שלא תתאפשר העברתו של הנאשם ביחידה נוכח כך שהיא חונה
5 יוחזק הנאשם במעצר פתוח ביחידה אחרת במחנה צריפין, ועל כך תינתן החלטה
6 משלימה ככל וידרש.

7

8 התיק ייקבע לישיבת הקראה ביום 23/05/2019, בשעה 11:00.

9 הנאשם יגיע לדיון בליווי נציג מטעם היחידה.

10 לבקשת התביעה תושהה החלטה זו עד השעה 19:00 בכדי שיתאפשר לה לבחון אם לבקש עיכוב
11 ביצוע לצורך ערר מעצר.

12

13 • זכות ערעור כחוק.

14 • ניתנה היום, 19/05/2019, י"ד באייר תשע"ט, והודעה בפומבי ובמעמד הצדדים.

15

16 אל"ם אחסאן חלבי

17 נשיא בית הדין

18

19

20

21

22

23

24

25

26

27

28