



בבית הדין הצבאי לערעורים

בפני :

תא"ל אורלי מרקמן - המשנה לנשיא

בעניין :

ח/XXX סמל א' א' – המבקש (ע"י ב"כ, עו"ד יורם שפטל ; עו"ד עינת גלוסר ; עו"ד מאיר זיו)

נ ג ד

התובע הצבאי הראשי – המשיב (ע"י ב"כ, סא"ל (במיל') נדב ויסמן, סרן נדב גלס ; סרן אבישי קפלן)

בקשה לעיון מחדש בתנאי השחרור. הבקשה התקבלה באופן חלקי.

ה ח ל ט ה

1. לפניי בקשת ההגנה לעיון מחדש בהחלטתי להאריך את תנאי "המעצר הפתוח", שבהם שוהה המבקש ולהורות על שחרורו בערובה, וזאת, נוכח סיומו הצפוי של שירותו הצבאי של המבקש (ביום 20.7.2017).

2. כזכור, ביום 2.3.2017, לבקשת ההגנה ובהסכמת התביעה, הוריתי על עיכוב ביצוע עונש המאסר בפועל שהושת על המבקש, לאחר שהורשע בעבירה של הריגה (ב"ש/37/17 סמל א' נ' **התובע הצבאי הראשי** (2017)). באותה החלטה, על דעת הצדדים, הוארך "המעצר הפתוח" של המבקש ביחידתו עד להכרעה בערעור. פסק הדין בערעור צפוי להינתן ביום 30.7.2017 והמערער צפוי, כאמור, לסיים את פרק השירות הצבאי ביום ה' הקרוב.

3. ההגנה עותרת לשחרר את המבקש בערובה, ומסכימה, מטעמים מעשיים, כי ישהה ב"מעצר בית" בשעות הלילה, בפיקוח הוריו. לדידה של ההגנה, נוכח שחרורו הצפוי של המבקש משירות צבאי והתנהלותו ב"מעצר הפתוח" ובחופשות ממנו, אין

עילה להתנות את שחרורו בתנאים נוספים. לחלופין, עתרה ההגנה לאפשר למבקש, מדי יום, פרק זמן של "התאווררות" מחוץ לבית הוריו.

4. התביעה אינה מתנגדת לשחרר את המבקש מ"מעצר פתוח" ביחידתו, נוכח סיומו הצפוי של השירות הצבאי, אך לשיטתה, בשים-לב לכך שהמבקש הורשע בעבירה של הריגה, על רקע נסיבות ביצוע העבירה, כפי שנקבעו בפסק הדין של בית הדין המחוזי (מרכז 182/16 (מחוזי) **התובע הצבאי נ' סמל אזריה** (2017)); נוכח עונש המאסר שהוטל עליו; פרק הזמן הקצר שנותר עד למתן פסק הדין בערעור; ובהתחשב בעילות המעצר של מסוכנות צבאית והחשש לפגיעה חריפה במשמעת הצבאית – יש להתנות את שחרורו ב"מעצר בית מלא". התביעה הבהירה, כי אינה עותרת לתנאים נוספים.

5. כמקובל, לאחר שהמבקש יסיים את פרק השירות הצבאי, נוכח שינוי המעמד והשינוי, כמפורט להלן, בעילות המעצר, אין עוד מקום להותירו בתנאי "מעצר פתוח" ביחידה. נשאלת השאלה, אם כן, מה הן עילות המעצר המתקיימות בנסיבות העניין, וכיצד ראוי להלום אותן.

6. בתחילת ההליך המשפטי בעניינו של המבקש, חרף עילות מעצר של מסוכנות צבאית וחשש לפגיעה חריפה במשמעת הצבאית, נוכח קשיים ראייתיים, שוחרר המבקש ל"מעצר פתוח" ביחידה (ע"מ/42/16 **התובע הצבאי הראשי נ' סמל אזריה**, פסקה 16 ואילך (2016)). בהמשך, כאמור, הגם שהמערער הורשע בעבירה של הריגה ונדון, בין היתר, למאסר בפועל, הוארך "המעצר הפתוח" ביחידה עד להחלטה בערעור. אף בבסיס החלטה זו עמדו העילות של מסוכנות צבאית והחשש לפגיעה חריפה במשמעת בצבא (על טיבה והיקפה של עילת המעצר הצבאית הייחודית, ראו: ע"מ/73/15 **רב"ט ד' ס' נ' התובע הצבאי הראשי** (2015); ע"מ/29/03 **התובע הצבאי הראשי נ' סמל זמיר** (2003)).

7. אין חולק, כי מקום שבו סיים נאשם את השירות הצבאי, חל שינוי במאזן המצטבר של עילות המעצר ועל-פי רוב, אין מתקיימת יותר העילה של המסוכנות הצבאית ואף עוצמתה של העילה הצבאית הייחודית מתקחה (ראו: ע"מ/39/00 **התובע הצבאי הראשי נ' סמ"ר קרומבה** (2000); ע"מ/63/01 **רב"ט חיון נ' התובע הצבאי הראשי** (2001)).

8. ואולם, ייתכנו מקרים, שבהם תוסיף לחול העילה הצבאית הייחודית ותחייב, כשלעצמה, להטיל מגבלות על חירותו של נאשם שסיים את השירות הצבאי, בין אם במעצר ממשי ובין אם בתנאים כגון "מעצר בית" (ראו והשוו: ע"מ/69/01

התובע הצבאי הראשי נ' סמ"ר אזולאי (2002); ע"מ/04/22 סמ"ר שוורצמן נ' התובע הצבאי הראשי (2004)).

9. במקרה שלפנינו, משהורשע המבקש בעבירה של הריגה, בשים-לב לנסיבותיה הצבאיות המובהקות של העבירה, נוכח עונש המאסר בפועל שהוטל עליו ואף בהתחשב בפרק הזמן הקצר, שבו צפוי להינתן פסק הדין בערעור – יש לקבוע, כי בראי התמונה הכוללת, עוצמתה של העילה הצבאית הייחודית, מאפשרת ירידת מדרגה נוספת ושחרורו של המבקש מ"מעצר פתוח" ביחידה. עם זאת, לאור האמור לעיל, יש להתנות את שחרורו ב"מעצר בית מלא". תנאי זה מאזן נכונה בין כלל השיקולים הנוגעים בעניין.

10. המבקש ישוחרר, אפוא, מן "המעצר הפתוח", החל מיום 20.7.2017, **לאחר שישלים את הליך שחרורו מן הצבא** ועד לפסק הדין בערעור, בתנאים הבאים:

א. המבקש ישהה ב"מעצר בית מלא" בבית הוריו, ובפיקוח אחד מהם.

ב. המבקש יוכל לצאת לתפילות בבית הכנסת, בליווי אחד מבני משפחתו במהלך ימי שישי ושבת.

ג. המבקש יחתום על זימון ליום הדיון, 30.7.2017.

ניתנה והודעה היום, כ"ג בתמוז התשע"ז, 17 ביולי 2017, בפומבי ובמעמד הצדדים.

אורלי מרקמן, תא"ל
המשנה לנשיא בית הדין הצבאי
ל ע ר ע ו ר י ס

למקור	נאמן	העתק	חתימת המגיה:
מכני	קורל	סגן	
הדין	בית	קצינת	תאריך: