 

**בבית הדין הצבאי לערעורים**

בפני:

**תא"ל נועה זומר**  - המשנה לנשיאה

בעניין:

**ח/XXXXXXX סמל א' ק' –** המבקש (ע"י ב"כ, רס"ן נעמאן ח'טיב; סרן יוסי אלבז)

**נ ג ד**

**התובע הצבאי הראשי –** המשיב (ע"י ב"כ, רס"ן אליסף מלמד; סרן שני שחר)

בקשה לדחיית מועד ריצוי העונש. הבקשה התקבלה חלקית.

**ה ח ל ט ה**

1. ביום 1 במאי 2023 ניתן פסק דינו של בית דין זה, ובו נדחה ערעורו של המבקש על עונש מאסר בפועל בן שבעה חודשים, שהושת עליו בעקבות הרשעתו בעבירה של מעשה מגונה, לפי סעיף 348(ג) לחוק העונשין, התשל"ז - 1977. לבקשת המערער, נקבעה בפסק הדין בערעור כי יחל לרצות את עונשו היום, 23 במאי 2023.
2. אתמול, פנתה ההגנה בבקשה דחופה לדחייה נוספת בתחילת ריצויו של העונש, למשך שבוע ימים, כדי לוודא כי רשויות הכליאה יתאימו למבקש טיפול רפואי ההולם את צרכיו, וזאת בשים לב לרישיון שניתן לו לצריכת קנאביס רפואי. לבקשה צורף מסמך פסיכיאטרי, המפרט את הנסיבות שבגינן הומלץ על טיפול בקנאביס, ומציין כי המבקש מטופל בקנאביס בתצורה של תפרחת דווקא, בשל תופעות לוואי קשות שחווה כתוצאה משימוש בשמן קנאביס. ההגנה פירטה, כי פנתה לגורמי הכליאה ביום 16 במאי 2023, לאחר שנודע לה לראשונה על הנושא, אך טרם קיבלה את תשובתם, וכי חוסר הוודאות בדבר הטיפול הצפוי במבקש פוגע גם ביכולתו להשיג, בין היתר בדרך של עתירה לבית המשפט העליון בשבתו כבג"ץ, על ההחלטה שתתקבל, ככל שלא יאושר לו שימוש בקנאביס בתצורה של תפרחת במהלך כליאתו.
3. בשעות הערב, ולאחר שקיבלה את תשובתם של גורמי הכליאה, תיקנה ההגנה את בקשתה, כך שביקשה את עיכוב ריצויו של עונש המאסר בשבועיים ימים. נמסר, כי בכוונתה של הסניגוריה הצבאית הראשית להגיש עתירה עקרונית לבג"ץ נגד ההחלטה המנהלית של גורמי הכליאה הצבאיים. התביעה התנגדה לבקשה, לאור האינטרס הציבורי בריצויו של עונש מאסר בפועל שנגזר על מי שהורשע בביצועה של עבירת מין, ולאור דחיות קודמות שכבר ניתנו בריצוי העונש.
4. בעקבות האמור, התקיים היום דיון במעמד הצדדים. הוצגה לי תשובתם של גורמי הרפואה במתקן הכליאה, ולפיה מטעמים של סדר ומשמעת, השימוש בקנאביס במתקן הכליאה הצבאי - בדומה לנהוג בשירות בתי הסוהר – מאושר, בפיקוח יומי של גורמי הרפואה, בתצורה של שמן, הזהה בהרכב החומר הפעיל שלו לזה שבתפרחת הקנאביס. צוין, כי בשלב זה, אין מקום לנהוג אחרת בעניינו של המבקש והוטעם, כי מן המסמכים הרפואיים שצורפו לא ברור האם מוצו כלל אפיקי הטיפול האפשריים בעניינו של המבקש. עוד הוטעם, כי הרופא שהמליץ על טיפול בתצורה של תפרחת דווקא אינו הרופא שהורה על מתן הרישיון לשימוש בקנאביס, וכי לא צורף תיעוד כלשהו לטענות בדבר תופעות הלוואי שחווה המבקש כתוצאה משימוש בשמן קנאביס. אשר על כן, נקבע כי עם תחילת ריצוי העונש, ייבדק המבקש על ידי גורמי הרפואה הרלוונטיים, וכי הללו יקבלו החלטה בדבר המשך הטיפול בו, בין היתר בראי מסמכים נוספים, ככל שיוצגו על ידי המבקש.
5. ההגנה חזרה על טענותיה והדגישה, כי בענייננו, הוצגה הצדקה רפואית להעדפת השימוש בתפרחת קנאביס על פני שמן קנאביס, בשונה מן הנסיבות שנדונו בבג"ץ 1477/22 **סבג נ' מפקד בסיס הכליאה** (8.3.2022)). נטען, כי במקרים דומים בשירות בתי הסוהר, הותאמו חלופות אחרות לשימוש בקנאביס (כגון, בתצורה של עוגיות), וכי בחינה כזו מתבצעת ביום מיון מקדים למאסר. זאת, להבדיל מתשובתם של גורמי הכליאה בענייננו, המחייבת את התייצבותו של המבקש לתחילת ריצויו של העונש לצורך התאמת הטיפול, תוך סיכון אפשרי לבריאותו.
6. התביעה שבה על התנגדותה לדחייה נוספת של ריצוי העונש. צוין, כי תשובתם המפורטת של גורמי הכליאה הועברה למבקש בתוך ימים ספורים, חרף העיכוב בפנייתו. התביעה סמכה ידיה על נימוקיהם של גורמי הכליאה, ואף העלתה השגות ביחס לפסיכיאטר שהמליץ על הטיפול בתצורה של תפרחת, תוך שהפנתה להתליית רישיונו בעקבות הליכים משפטיים שננקטו נגדו (רע"א 413/22 **ד"ר ינקו נ' מדינת ישראל** (28.4.2022)).
7. כידוע, "עיכוב ביצוע העונש הוא חריג, ויש מקום לעכב את הביצוע לכן רק בנסיבות מיוחדות וחריגות שיש בהן כדי לגבור על האינטרס הציבורי ביעילות המשפט הפלילי ובאכיפה מיידית של גזר הדין" (ע"פ 3434/23 **עמר נ' מדינת ישראל**, פסקה 7 (11.5.2023)). הדברים יפים, מקל וחומר, לאחר דחיית ערעורו של המבקש על עונש המאסר, ובוודאי בשים לב למועד הנדחה שבו נקבע כי עליו להתייצב לריצוי העונש. עם זאת, לאור הנסיבות הרפואיות שהועלו רק לאחרונה, **ולפנים משורת הדין**, כדי לאפשר למבקש להצטייד במסמכים הרפואיים העשויים להיות רלוונטיים לטיפול בו, גם לדעת רשויות הכליאה - מצאתי להורות על דחייה קצרה נוספת, **עד יום 28 במאי 2023 בשעה 13:00**. במועד זה עליו להתייצב לריצוי עונשו בבס"כ 416.

ניתנה והודעה היום, ג' בסיוון התשפ"ג, 23 במאי 2023, בפומבי ובמעמד הצדדים.

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

 **תא"ל נועה זומר**

 **המשנה לנשיאה בית הדין הצבאי**

 **ל ע ר ע ו ר י ם**

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

 **סרן כפיר לב**

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