 

**בבית הדין הצבאי לערעורים**

בפני:

**אלופה אורלי מרקמן** **–** נשיאה

בעניין:

**אדם רז וליאור יבנה –** המבקשים (ע"י ב"כ, עו"ד שלומי זכריה)

**נ ג ד**

**התובע הצבאי הראשי –** המשיב (ע"י ב"כ, רס"ן אוהד מנור; סרן תכלת מרדכי פיגנסון)

בקשה לעיון בתיקי בית דין. הבקשה התקבלה.

**ה ח ל ט ה**

**רקע**

1. ביום 8 ביולי 2024, הוגשה על ידי החוקרים, מר אדם רז ומר ליאור יבנה, מטעם המכון "עקבות" לחקר הסכסוך הישראלי-פלסטיני, בקשה לעיין בשורה ארוכה של תיקי בית דין נושנים, לטובת מחקר שהם עורכים. במסגרת הבקשה, פנו השניים, בין היתר, לעיין בתיק מטכ"ל (מחוזי) 238/79 **התובע הצבאי נ' סגן מכמל** (1979) ובתיק הערעור באותה פרשה - ע/202/79 **סגן מכמל נ' התובע הצבאי הראשי** (1979). ההליכים באותם תיקים התנהלו בדלתיים סגורות "לשם מניעת פגיעה בביטחון המדינה".
2. הבקשה הועברה לבחינת התביעה הצבאית הראשית וזו, לאחר התייעצות עם הגורמים הרלוונטיים, הותירה את בקשת העיון בתיקים אלו לשיקול דעת בית הדין. עם זאת, התביעה הסתייגה מן האפשרות להעמיד לעיון המבקשים מסמך רפואי של המערער, שהוגש בתיק ע/202/79 הנ"ל, ומפה שסיווגה "סודי", שנכללה בין המוצגים בתיק מטכ"ל (מחוזי) 238/79. בשולי התייחסותה, ציינה התביעה כי היא מבקשת להפנות את תשומת לב המבקשים כי "**כל פרסום בנושאים מעין אלה**, כפוף לאישור הצנזור הצבאי מכוח תקנות ההגנה (שעת חירום), 1945" (הדגשות במקור).
3. במענה להתייחסות התביעה הצבאית, כאמור, הבהירו המבקשים כי אינם עומדים על בקשתם לעיין בשני המסמכים, שהתביעה התנגדה לעיון בהם.
4. הן מזכירות בית הדין והן הסנגוריה הצבאית התבקשו לנסות לאתר את הנאשם (המערער) באותם תיקים כדי לקבל את התייחסותו לבקשה, אך חרף מאמציהן, לא הצליחו לאתרו וליצור עמו קשר.

**דיון והכרעה**

1. כידוע, לעקרון פומביות הדיון מעמד רם בדין הישראלי. העיקרון מעוגן בסעיף 3 לחוק יסוד: השפיטה, בסעיף 68(א) לחוק בתי המשפט [נוסח משולב], התשמ"ד-1984 ובסעיף 324 לחוק השיפוט הצבאי, התשט"ו-1955. בהתאם, ככלל, הליכים משפטיים יתנהלו בפומבי ובדלתיים פתוחות. בואר בהלכה הפסוקה, כי: " פומביות זו של הדיון נועדה להבטיח את זכותם של בעלי הדין להליך תקין והוגן, ויש בה כדי לחזק את אמון הציבור במערכת המשפט בהגשימה את זכותו של הציבור לדעת, את חופש הביטוי ואת חופש התקשורת והעיתונות" (בש"פ 8698/05 **אזולאי נ' מדינת ישראל** (19.10.2005); ראו גם: בש"פ 6516/09 **ידיעות אחרונות נ' מדינת ישראל** (1.10.2009); בש"פ 2322/13 **אברהם נ' מדינת ישראל** (1.5.2013); ב"ש 56,57/21 **ידיעות אינטרנט נ' התובע הצבאי הראשי** (2021)).
2. לעקרון פומביות הדיון שני פנים. האחד, ניהול הליכי המשפט בדלתיים פתוחות, כך שכל אדם רשאי להיות נוכח בדיוני המשפט; והשני, היתר לפרסם ברבים את תוכנם של ההליכים, כחלק מזכות הציבור לדעת (רע"פ 5877/99 **פלונית נ' מדינת ישראל** (28.9.2004)).
3. לצד האמור, עקרון פומביות הדיון איננו מוחלט והחוק מונה רשימה של חריגים, אשר בהתקיימם רשאי בית המשפט לחרוג מן הכלל ולהורות על סגירת דלתיים. הוטעם בפסיקה, כי את החריגים לעקרון פומביות הדיון יש לפרש בצמצום – "ולעולם תיטה הכף אל עבר פומביות הדיון" (ע"א 5185/93 **היועץ המשפטי לממשלה נ'** **מרום**, פ"ד מט(1) 318 (1995); עלב"ש/137/11 **רס"ן קבלו נ' התובע הצבאי הראשי** (2011)).
4. בנסיבות שבהן מתקיים אחד החריגים, המנויים בחוק השיפוט הצבאי, ונסגרו הדלתיים, קובע סעיף 325(ב) לחוק השיפוט הצבאי (המקביל לסעיף 70(א) לחוק בתי המשפט), כי כאשר "תם הדיון שהוחלט על עריכתו בדלתיים סגורות, לא יפרסם אדם דבר על הדיון ולא יוציא פרוטוקול מבית הדין אלא ברשות נשיא בית הדין הצבאי לערעורים". בהקשר זה נפסק, כי על בית המשפט המתבקש להתיר פרסום של הליך שהתנהל בדלתיים סגורות, "ראשית, לבחון אם המטרה שלשמה נסגרו הדלתיים עומדת בעינה ושנית, להפעיל את שיקול דעתו כך שעקרון פומביות הדיון ייפגע במידה המזערית האפשרית להשגת מטרה זו" (רע"א 3007/02 **יצחק נ' מוזס,** פ"ד נו(6) 592 (2002); ראו גם: ע"פ 4430/14 **חדשות 10 בע"מ ואח' נ' פלונית** (6.9.2015); בש"פ 3262/18 **הוצאת עיתון הארץ בע"מ ואח' נ' מדינת ישראל** (24.5.2018)).
5. מן הכלל אל הפרט, כאמור, לאור תשובתה של התביעה הצבאית הראשית, אשר עמדתה בדיון שלפניי משקפת גם התחשבות בעמדותיהם של הגורמים האמונים על בטחון המדינה, ומכוח סמכותי לפי סעיף 325(ב) לחוק השיפוט הצבאי, הריני להתיר למבקשים לעיין בשני התיקים המבוקשים, למעט במסמך הרפואי כאמור, אשר לגביו חל אינטרס הגנת הפרטיות ובמפה שלגביה, בהתאם לתשובת התביעה הצבאית הראשית, מתקיים עדיין הצורך לחסותה מן הטעם של שמירה על בטחון המדינה.

ניתנה היום בלשכה, ט"ז באייר התשפ"ה, 14 במאי 2025, ותועבר לצדדים ע"י המזכירות.

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

 **אלופה אורלי מרקמן**

 **נשיאת בית הדין הצבאי**

 **לערעורים**

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

 **סמ"ר מיקה אשרוב**

**תאריך: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ קצינת בית הדין**