

ההוצאה לאור של לשכת עורכי הדין - תדפיס מתוך הפדאור החדש אוקטובר 2009
עמ 75 / 07 התובע הצבאי הראשי נ' עידו ירושלמי [פדאור (לא פורסם) 07 (46) 706]

בלמ"ס

בבית הדין הצבאי לערעורים

ע"מ 75/07

בפני: אל"ם דורון פיילס - שופט

המערער: התובע הצבאי הראשי
(ע"י ב"כ, רס"ן טובי הארט; סגן שני בר)

נגד

המשיב: סמל עידו ירושלמי
(ע"י ב"כ, עו"ד חיים משגב)

ערעור על החלטה של בית הדין הצבאי המחוזי במחוז
שיפוט מרכז שניתנה בתיק מר/654/07
(סא"ל אורלי מרקמן - שופטת)
בתאריך 26/11/07. הערעור נדחה בעיקרו.

החלטה

1. לאחר שעיינתי בחומר הראיות ושמעתי את טיעוני הצדדים אני רואה להותיר את החלטת בית הדין קמא על כנה, תוך שינוי במקום המעצר הפתוח ובתנאיו. המשיב ישהה במעצר פתוח עד תום ההליכים המשפטיים בעניינו, במחנה של המפקדה הממונה על יחידתו, חטיבה XXX. בעת המעצר הפתוח לא יועסק המשיב בתפקידי לחימה.

2. נימוקי החלטה זו יינתנו בנפרד.

ניתנה והודעה היום, י"ט בכסלו התשס"ח, 29 בנובמבר 2007, בפומבי ובמעמד בעלי הדין.

נימוקי החלטה

1. ביום 29 בנובמבר 2007 ראיתי לדחות את הערעור. להלן נימוקי ההחלטה.

2. כנגד המשיב הוגש כתב אישום אשר מייחס לו עבירות של שימוש בסם מסוכן והחזקת סם מסוכן, לפי סעיף 7(א) ו-7(ג) סיפא לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], התשל"ג-

1973. נטען כי במשך ארבעה ימים, עובר למעצרו, החזיק המערער, במקומות שונים, סם מסוכן מסוג קנאביס, "חשיש", במשקל 12.95 גרם נטו וכן נייר ועליו שרידים מן הסם וכי יום קודם למעצרו עשה שימוש בהזדמנות אחת בסם.

3. התביעה הצבאית עתרה בבית הדין קמא למעצרו של המשיב עד תום ההליכים, בכליאה. השופטת הנכבדה קמא הורתה כי המשיב ייעצר עד תום ההליכים, במעצר פתוח, ביחידתו.

4. התביעה ערערה על החלטה זו וביקשה כי המשיב ייעצר במעצר ממשי, עד תום ההליכים.

5. זו תמצית העובדות הצריכות לעניין: שוטר משטרת ישראל שסייר באזור הירדן ההררי הבחין במשיב, שהיה במקום בחברת אחרים, זורק דבר מה. הסתבר כי המשיב השליך קופסא ובה שני גושים של מה שנבדק אחר כך והסתבר כי הוא חשיש וכן נייר עיתון מקופל ועליו שרידים מן הסם. בעקבות כך נפתחה חקירת מצ"ח. בחקירה מסר המשיב דגימת שתן. "ערכת השדה" נתנה תוצאה חיובית לקנאביס. המשיב מסר, בחקירה, כי ימים ספורים קודם פעל להשיג פרטים של מי שימכור לו סם. הוא קיבל מספר טלפון, התקשר לספק, נסע אליו וקנה ממנו סם במאתיים ש"ח. בהמשך עשה שימוש, פעם אחת, לראשונה בחייו, בסם. המשיב לא נשאל באופן ישיר מה התכוון לעשות בכל הכמות של הסם. בדיקת המעבדה של דגימת השתן לא העלתה ממצא חיובי לקנאביס. סגנית מנהל המעבדה לתרעולה, ד"ר רוטנברג, ציינה, במזכר המצוי בתיק החקירה, כי "אין בהכרח סתירה בין ממצא שלילי לקנאביס לבין האפשרות שנעשה שימוש בסם יום קודם, בהנחה שהכמות שנצרכה הייתה קטנה". התביעה צירפה לתיק החקירה חוות דעת של קצין מצ"ח אשר מציין כי לפי הכשרתו וניסיונו "באצבע חשיש במשקל 10 גרם נטו ניתן להשתמש לפחות 5 שימושים ואף להגיע ל-20 שימושים במקרים אחרים".

6. בא כוחו של המשיב, עורך הדין משגב, הניח בפני בית הדין קמא חוות דעת ממנה עולה כי טרם גיוסו התנדב המשיב לשנת שרות ועסק בפעילות חינוכית. הסנגור הציג גם את מכתבו של מפקד יחידתו של המשיב, ממנו עולה כי שירותו של המשיב, שהוא לוחם-חובש ביחידה מובחרת, מסור וטוב וכי הוא נחוץ ביחידה.

= 2 =

7. השופטת הנכבדה קמא קבעה כי ישנה תשתית מספקת של ראיות לכאורה, המקימות סיכוי סביר להרשעה. עוד נקבע, כי על פי תיאורו של המשיב באמרתו, המדובר במעידה חד פעמית, שנמשכה ימים מספר. בית הדין קמא סבור היה כי מתקיימת עילת מעצר, נוכח כמות הסם שהוחזק, יוזמת המשיב לרכוש את הסם, עובדת השימוש בסם והיותו של המשיב לוחם ותיק. עם זאת, סבור היה בית הדין קמא כי "בהתאם להלכה הפסוקה... ניתן להלום את עילות המעצר בתנאי מעצר פתוח". בית הדין קמא נסמך בעניין זה על ע"מ/22/07 התובע הצבאי הראשי נגד סמל היימן וע"מ/21/02 סמ"ר דהן נגד התובע הצבאי הראשי.

8. התביעה הצבאית השיגה על החלטה זו. להשקפתה, רכישה והחזקה של כמות כה משמעותית מן הסם, בהעדר הסבר מניח את הדעת, מלמד על כוונה לעשות מעשי שימוש נוספים ומוציא את המקרה מגדר המקרים שעניינם אפיזודה חד פעמית של שימוש והחזקת סמים. התביעה ביקשה לאבחן בין הנסיבות שבענייננו לנסיבות שעמדו ברקע ע"מ/22/07 הנ"ל. שם, כזכור, עתירת התביעה הייתה, לכתחילה, למעצר פתוח.

9. בחנתי את טיעוני התביעה בהקשר זה ולא מצאתי כי ישנו שוני מהותי בין הנסיבות שבעניין היימן הנ"ל לענייננו. המדובר בהחזקה של כמות דומה מאותו סוג של סם מסוכן, על רקע דומה. על כן, ראה בית הדין קמא לנהוג בעניינו של המשיב ברוח ההחלטה בעניין היימן.

10. משכך, לא מצאתי לשנות מעיקרה של החלטת בית הדין המחוזי. בשים לב לאופי העבירה, לתפקידו הצבאי של המשיב ולאופייה של יחידתו, הוריתי כי המשיב ישהה במעצר הפתוח במפקדה הממונה על יחידתו, ולא יועסק בתפקידי לחימה (השוו לעניין דהן הנ"ל).

ניתנו היום, כ"ג בכסלו התשס"ח, 03/12/2007, בלשכה ויועברו לצדדים על ידי קצינת בית הדין הצבאי לערעורים.