

28 בפברואר 2014

לכבוד	לכבוד
תא"ל דני עפרוני	אל"מ גיל בן שאול
הפרקליט הצבאי הראשי	מפקד לשכת מיטב
הפרקליטות הצבאית	<b><u>באמצעות פקס: 03-7376033</u></b>
<b><u>באמצעות פקס: 03-5694526</u></b>	

שלום רב,

### **הנדון: מניעת ביקור עו"ד לכלוא בכלא 6**

הריני לפנות אליכם, בשם מרשתי עו"ד רואן אגבריה מעמותת פרופיל חדש, כדלקמן:

1. מרשתי הינה עורכת דין במקצועה אשר במסגרת עבודתה בעמותת פרופיל חדש, מייצגת את מר עומר סעד, וייצגה סרבנים ונמנעים משירות צבאי אחרים בעניין כליאתם מול רשויות הצבא ובמהלך עבודתה היא ביקרה בבתי הכליאה הצבאיים (בס"כ 394 ו-396) לפגישת האסירים.
2. ביום 21.1.2014, פנתה מרשתי לבס"כ 396 שליד עתלית, לביקור האסיר עומר סעד, אשר ריצה את תקופת כליאה שלישית של 20 יום.
3. לאחר תיאום הביקור מול החמ"ל באותו יום, פנתה מרשתי למשרד השלישות, כנדרש לקבלת אישור הביקור ומסירתו לפלוגה בה כלוא האסיר. בעת רישום פרטי הביקור, נשאלה מרשתי על ידי הקצינה אם הינה נושאת בידה "אישור לשמש סניגור בבתי הדין הצבאיים". מרשתי הבהירה כי אין בידה אותו אישור שכן אינה מייצגת בבתי הדין הצבאיים, מה גם שהאסיר אותו מבקרת איננו נמצא בהליך בבית הדין הצבאי, שכן נשפט על ידי קצין שיפוט, וכי ביקרה בעבר אסירים בכלא, ומעולם לא נדרש אותו אישור.
4. בהמשך השיחה, הקצינה העלתה את הטענה כי מדובר בנוהל חדש אשר חל מעתה על כל עורכי הדין המעוניינים לבקר בכלא, ומתנה את הביקור בנשיאת האישור כאמור בסעיף 317 לחוק השיפוט הצבאי התשטי"ו-1955. כעולה מדברי הקצינה, מדובר בהוראה מקצועית של קצין המשטרה הצבאית (קמצ"ר) שנמצא בשלבי תיקון, המורה על מניעת ביקורי עורכי דין בכלא הצבאי ללא האישור הנ"ל.

5. הוראת הקמצי"ר הנ"ל, פוגעת באופן חמור בזכותו של האסיר לפגישה עם עורך דין, במיוחד שמדובר בהוראה שטרם הותקנה כראוי ואשר משנה, בצורה דרסטית, את המצב הנוכחי, הקיים כבר שנים.
6. הלכה פסוקה היא שהזכות להיפגש עם עורך דין הינה אחת מעקרונות היסוד של המשפט הישראלי, והיא זכות חוקתית אשר נגזרת מזכותו של האדם לחירות אישית שמעוגנת בחוק יסוד: כבוד האדם וחירותו (להלן: "חוק היסוד") (ראה: בג"ץ 3412/91 סופיאן נ' מפקד כוחות צה"ל באזור חבל עזה ואח', פ"ד מז(2) 843, 847. ראה גם: בג"ץ 3239/02 מרעב נ' מפקד כוחות צה"ל באזור יהודה ושומרון, פ"ד נז(2) 349, (2003). בג"ץ 1437/02 האגודה לזכויות האזרח בישראל ואח' נ' השר לביטחון פנים ואח', פ"ד נח(2) 746, 754).
7. יוצא אפוא כי הוראת הקמצי"ר הנ"ל המורה על מניעת ביקורי עורכי דין בכלא הצבאי ללא אישור לשמש סניגור בבתי הדין הצבאיים אינה עומדת בתנאי פסקת ההגבלה, ומשכך דינה להתבטל.
8. התנאי הראשון לחוקתיות הוראה הפוגעת בזכות אדם המוגנת בחוק היסוד הינו כי הפגיעה היא "...בחוק... או לפי חוק כאמור מכוח הסמכה מפורשת בו". הוראות הקמצי"ר מוגדרות בתקנות השיפוט הצבאי (בתי סוהר צבאיים), התשמ"ז-1987 (להלן: "התקנות") כ"פקודות כלליות אחרות, כמשמעותן בסעיף 2(א)(ג) לחוק [השיפוט הצבאי], שהוצאו בידי קמצי"ר". פקודות כלליות אחרות לפי החוק, קובעים עקרונות הנוגעים, בין היתר, לארגון הצבא, למנהל ולהבטחת פעילותו התקינה. אין שום סמכות לקבוע באותן "פקודות כלליות אחרות" פגיעה בזכויות יסוד של אסירים, כגון הזכות להיפגש עם עורך דין. משום כך, הוראת הקמצי"ר אינה מתבססת על חקיקה ראשית וכן לא פורסמה כראוי ועל כן היא לא יכולה להגביל זכות חוקתית זו בהיעדר הסמכה מפורשת.

**אשר על כן, מסקנה מתבקשת היא כי ענייננו בהוראה הפוגעת בזכות חוקתית, שלא עומדת בתנאי פסקת ההגבלה שבחוק היסוד, ולנוכח האמור, ובייחוד על רקע מעמדה של הזכות של אסיר להיוועץ עם עורך דין, ולנוכח הפגיעה שהוראה זו מסיבה לזכות, הנך נדרש לבטלה.**

בכבוד רב,

נדים שחאדה, עו"ד

העתקים:

מפקד כלא 6

בס"כ 396

ד"צ 02507, צה"ל

פקס: 04-9510508

לשכת עורכי הדין בישראל

דורון ברזילי, עו"ד – ראש הלשכה

פקס: 03 - 6918696