

עמ"ת 17323/12/19 - מדינת ישראל נגד חסן שיח אחמד

בית המשפט המחוזי בחיפה

עמ"ת 17323-12-19 מדינת ישראל נ' שיח אחמד
תיק חיצוני: 14211708434

בפני	כבוד השופט ניצן סילמן
עוררים	מדינת ישראל
נגד	
משיבים	חסן שיח אחמד

החלטה

1. העוררת הגישה בקשה לפסילת המשיב עד תום ההליכים

2. לאחר דיון בבקשה, דחה בית המשפט קמא הבקשה, ביום 5/12/19, בעיקר עקב קשיים ראייתיים. החלטה זו היא ההחלטה ביסוד הערר.

3. העוררת סבורה כי אין כל קשיים ראייתיים לשלב זה, והיא מפנה לדוחות הפעולה, ולחומר המצוי בתיק; המשיב סומך יתדותיו בעיקר על החלטת בית המשפט קמא.

4. לאחר שבחנתי התיק, סבורני כי דין הערר להידחות.

5. ראשית- כפי שציינה השופטת קמא, כלל לא ברור אם מדובר בתיק "סירוב", בו נאשם מסרב לבצע בדיקה, או שמא מדובר בסירוב מכוח הכשלה.

6. אמנם, פלט הנשיפה מעיד כי מדובר, לכאורה, בסירוב מכוח הכשלה, אך עם זאת מדוח הפעולה של יוסף מאהר לא עולה זכר לביצוע הבדיקה עצמה בינשוף.

7. שנית- מדוח הפעולה של מאהר עולה כי הוסבר לנאשם כי הוא עלול להיחשב שיכור אך לא ראיתי המשך ההבהרה כי הוא עלול להיות צפוי לעונשים הקבועים בחוק.

8. שלישית- סעיף 8 בטופס תחקור החשוד לא מולא כדבעי (ודי במילוי תקין להקים תשתית ראייתית)- עת

סומנו בסעיף שני סעיפי המשנה (א-ב); זאת עוד- ממלא הטופס כלל לא רשם אם הנאשם מסכים או מסרב לבדיקה, כך שקשה לבסס הסבר של משמעות סירוב, אפילו ברמה לכאורית

9. לעניין מבחני הביצוע- (לגביהם גם נטען בדיון) אציין כי המשיב כשל אך במבחן העמידה, כאשר התנדנד; עם זאת ניתן לראות כי שובר הדף לא נתלש ונמסר למשיב, ובהתאם לדנ"פ 1668/13 **ארביב נ מ"י**, אפילו למבחן ביצוע זה קשה לתת משקל ראייתי

10. השווה גם עפ"ת (מר) 27570-111-10; עפ"ת (מר) 37606-11-10.

11. יוצא כי בדין סברה השופטת קמא כי קיימים קשיים ראיתיים, אשר בשלב זה מצדיקים להמנע מפסיקה עד תום.

12. בהערת אגב אציין כי איני מקבל נושא טענת הנאשם כי ביקש להמתין לאביו, כטעם שלא לבצע בדיקה; ברע"פ 2538/11 **בר נ' מ"י** קבע כב' בית המשפט העליון כי זמן ההמתנה והיוועצות העומד לחשוד הנו זמן ההכנות(התחממות וכיול מכשיר הינשוף); הנאשם יכול לנצל זמן זה לשיחת היוועצות, אך אין לאפשר המתנה שתפגום בתקינות בדיקה אף כדי הפגת רמת אלכוהול

13. זאת, כאמור, מעלה מן הצורך; הערר אפוא נדחה.

ניתנה היום, י"ז כסלו תש"פ, 15 דצמבר 2019, בהעדר הצדדים.