**דיני ביטחון**

**חוק יסוד הממשלה**- מסמיך את הכנסת/הממשלה להתקין **תקנות שע"ח**, להכריז על **מצב חירום**. תקנות שעת חירום כוחן יפה **לשנות כל חוק**, להפקיע זמנית את תוקפו או לקבוע בו תנאים, וכן להטיל או **להגדיל מסים** או תשלומי חובה אחרים. אך להן 2 סייגים: אין בכוחן למנוע **פניה לערכאות**, לקבוע **ענישה למפרע** או להתיר **פגיעה בכבוד האדם**. **הן ל-3 חודשים עם אפשרות הארכה.** בג"ץ הוא זה שבוחן את חוקיותן של תקנות. **תקנות לשע"ח בדבר סמכויות מיוחדות**- מתחדשות מעת לעת (תקנות המגירה) כשיש סימנים שעומדת לפרוץ מלחמה מחתימים את שר הביטחון ומפעילים אותן.

**הפקודה למניעת טרור**- מסמיכה את הממשלה לבצע פעולות נגד טרור. **ארגון טרור** פירושו חבר אנשים המשתמש בפעולותיו במעשי אלימות העלולים לגרום למותו של אדם או לחבלתו, או באיומים במעשי אלימות כאלה. בדרך כלל הכוונה היא פוליטית. **פעילות בארגון** טרוריסטי- צפויה לעונש **מאסר עד עשרים שנה**. מספיק שאדם נואם כדי להעמידו לדין. העונש על **חברות בארגון** טרור- עד **חמש שנים מאסר**. **תמיכה בארגון** טרוריסטי- היא עבירה וצפוי ל**קנס** או **מאסר עד 3 שנים**. הפקודה מאפשרת להחרים רכוש של ארגון טרור.

**תקנות ההגנה לשע"ח- 1945**- תקנות אלה מאפשרות לנו, יותר מכל דבר אחר, מלחמה בטרור. אלו מהוות היום דבר **חקיקה ראשית**, ולכן קיימות בישראל כל הזמן ו**אין צורך להכריז על מצב של שע"ח** כדי להשתמש בהן. אם רוצים לשנותן יש להעביר זאת ב-3 קריאות. התקנות מאפשרות גירוש, החרמת בתים, פיצוץ בתים, סגירת חנויות, מעצרים מנהליים, ריתוק אדם למקום מסוים, חיוב אדם לגור במקום אחר ועוד. הכנסת אינה המחוקקת ביהודה ושומרון. הרשות המחוקקת והמבצעת בשטח כבוש/מוחזק היא המפקד העליון של צה"ל באותו אזור. התיקון של תקנות ההגנה חל אך ורק בשטח מדינת ישראל. בתקנות ההגנה הוא **שרוב הסמכויות נתונות למפקד צבאי** שמתמנה לעניין תקנות ההגנה, זה לא כולל בתימ"ש צבאיים ועניין של עבירות, אך כאשר יש סמכות לסגור שטח, לגרש, להחרים בית ולפוצץ אותו זה נתון לסמכות המפקד הצבאי. תקנות אלה חלות על כל שטח מ"י ועל יו"ש ועזה, הרמטכ"ל אמון גם על כל שטח זה. ישראל חולקה ל-3 פיקודים: צפון, מרכז ודרום, ולכל מחוז נתמנה אלוף פיקוד שהוסמך להפעיל כל אחת מהתקנות בשטחו. ובעצם ניתן לתת מעמד של מפקד צבאי, באישור משרד הביטחון, לכל קצין. בתי משפט צבאיים **ניתנים להקמה** ע"י תקנות אלה, ישנו בימ"ש שדן יחיד ( או בשלושה) בהתאם לתקנות. יכול לתת כל עונש מאסר, לרבות עונש מוות. כאשר מדובר בעונש מוות לפי תקנות ההגנה. ס' 57-58 לתקנות ההגנה מורות שהריגה בירי של בן אדם גוררת עונש מוות בתלייה. בשנת 1963 יזם הפצ"ר **הקמת ערכאת ערעור לבתי המשפט הצבאיים** (בתי דין צבאיים= בתי דין בהם שופטים חיילים בלבד- בין אם הם במיל' ובין אם בסדיר/קבע. לעומת זאת, בימ"ש צבאיים אלה בימ"ש ששופטים אזרחים בחירום). בית הדין הצבאי לערעורים ידון בערעורי פסקי דין של ביהמ"ש הצבאיים. ביה"ד הצבאי לערעורים יושב בקריה, בראשו עומד אלוף. זוהי יחידה עצמאית שאינה כפופה לפרקליטות הצבאית הראשית. בית הדין הצבאי לערעורים מהווה ערכאת ערעור על:

* **כל בתי הדין המחוזיים**
* **בית הדין הצבאי המיוחד**- בי"ד שמוסמך לשפוט סא"ל ומעלה ואף טוראי במידה שצפוי לעונש מוות (בגידה)
* **בית דין שדה**
* **בית דין ימי**
* **בימ"ש לפי תקנות שע"ח**

הרשעה בבימ"ש צבאי חייבת להיות לפי פס"ד של שלושת השופטים **פה אחד**. עבירות ביחס **לחומרי נפץ, רכוש** וכו'- גוררת אחריה עונש מוות בתליה למי שהורשע בה. **עונש מוות הוא העונש המקסימאלי, ולא עונש בלעדי (לא חובה לתת). סמכות קונקורנטית**- סמכות **מקבילה**, סמכות שיש לבתי המשפט **האזרחיים** לדון בה לצד ביהמ"ש הצבאיים שהוקמו ע"י תקנות ההגנה. ליועמ"ש יש את הסמכות לקבוע איזה תיק יידון באיזה בימ"ש. **הצנזורה** למיניה קמה בתקנות ההגנה, בעלת המון סמכויות, הצנזור מתמנה ע"י שר הביטחון.

בעת מעצר מנהלי בשטחים הכבושים יש להביא את העצור **לבימ"ש צבאי** בשטח מוחזק שתפקידו לדון בהארכת מעצר מנהלי, הערעור בשטחים נעשה **בבימ"ש צבאי לערעורים**. כל הסמכויות שהיו בידי הנציב העליון עצמו, **הועברו לידי שר הביטחון,** כל מה שהיה בידי מפקדים צבאיים בריטיים לענייני התקנות **הועבר לידי מפקדים צבאיים ישראלים** לעניין התקנות.

**תקנה 108-** תקנה זו היא **תנאי מוקדם** להפעלת הסמכות המאפשרת להשתמש באמצעים קיצוניים כמו גירוש, אין כניסה, ריתוק, הגליה וכד'.

**תקנה 110-** השגחת משטרה

**תקנה 120-** לשר הביטחון יש סמכות להורות בצו על החרמת רכוש של הפרט.

**תקנה 121-**חילות המשטרה/ הצבא יכלו להיכנס לבתים של אזרחים, לאכול, לישון לשתות וכד'. האיש שלא מבצע יחול ס' 121 (2)

**תקנה 122א'-** סמכויותיו של המפקח הכללי של משטרת ישראל בדבר תעבורה.

**תקנה 123-** הסרת מחסומים מדרכים- כל חייל יכול להורות לתושבים מקומיים להזיז מחסומים, קיים בישראל ובשטחים כאחד.

**תקנה 124-** עוצר

**תקנה 125-** צווי סגירה, ברגע שמטילים על אזור צו סגירה, לא ניתן להיכנס אליו ולצאת ממנו ללא אישור של המפקד הצבאי..

**תקנה 133-** חקירת מקרי מוות

**תקנה 143א-** בריחה ממשמורת

**תקנה 142ב'-** זיהוי – מפורטות פעולות שניתן לבצע באדם שמסרב להזדהות

**תקנה 148-** החלת חלק ט"ו- שטחים נתונים בשליטה/ מצב צבאי, הממשלה יכולה להכריז על מצב כזה שתוצאתו שליטה של צבא על אזור, במצב שכזה בתימ"ש מפסיקים לעבוד, בנקים וכד'.

**תקנה 155-** הפסקת שירותי טלפון לפלוני.

**תיקונים בחוק-**

* ביטול אזכור האצ"ל והלח"י כארגונים בלתי חוקיים.
* שינוי כללי המעצר המנהלי בחוק הישראלי.
* ביטול סמכות הגירוש ואי כניסה.
* הקמת ערכאת ערעור על בית המשפט הצבאי- בית הדין הצבאי לערעורים.
* הקמת ערכאת ערעור בשטחים- בימ"ש הצבאי לערעורים.

**חוק השב"כ (שירות ביטחון כללי) (2002)**- עד 2002 השב"כ פעל מאז הקמת המדינה **ללא הגדרת חוק**, אלא על סמך **החלטות הממשלה** שרובן היו סודיות. ל"מוסד" אין חוק עד היום. התוקף לפעולות השב"כ בעבר ופעולות המוסד עד עתה: **ס' 23** לחו"י הממשלה- לפי יש סמכות שיורית- לממשלה סמכות לעשות כל פעולה עפ"י דין, שלא נתייחדה בחוק אחר. **ראש השירות** מתמנה על ידי ראש הממשלה לתקופה של **כ-5 שנים** והממשלה רשאית להאריך את תקופת השירות שלו בשנה אחת. השירות נתון למרות הממשלה וראש הממשלה ממונה על השירות מטעם הממשלה- הסמכות מוקנית לו בחוק. ישנה חובה למנות מבקר לשב"כ וחובת פיקוח מכח הממשלה. לשב"כ סמכויות נרחבות מאוד.

**חוק למניעת הסתננות**- יש בחוק זה מחשבה פלילית והיא "ביודעין ושלא כדין". יש מסתננן החוצה ויש מסתנן פנימה, לתוך ארץ אויב. **המסתנן פנימה** דינו- 5 שנים, **המסתננן החוצה** דינו- 4 שנים, **המסתנן לאחר שגורש** דינו- 7 שנים. **העונש על הסתננות חמושה הוא מאסר עולם! משתף פעולה עם מסתנן**- דינו כמסתנן.**חזקה ראיתית:** לפיה אותו אדם ידע שהוא מסתנן ולא צריך להוכיח זאת.בעבר היו בתי דין למניעת הסתננות. היום זה בוטל, אבל עדיין אפשר להקים בתי דין של דן יחיד, או שלושה. היום הכל הולך למחוזי. ניתן לגרש מסתנן מחוץ למדינה גם ללא משפט. **הפקודה למניעת טרור והחוק למניעת הסתננות תקפים רק במצב חרום.**

**חוק סמכויות שעת-חירום (מעצרים), תשל"ט-1979**- המעצר המנהלי במ"י בוטל בתקנות הגנה אבל חודש בחוק זה. מעצר מינהלי הוא **מעצר מניעתי** עוצרים אדם כשיש ידיעות מודיעיניות, שאם האיש ימשיך להיות חופשי, הוא **מסכן את בטחון המדינה.** מאסר שיפוטי- הוא על דבר שנעשה בעבר. החוק מסמיך את שר הביטחון לתת מעצר מנהלי לתקופה **שלא תעלה על חצי שנה**, בהתאם לאמת זנבה בדבר הגנת אזרחים בימי מלחמה. לרמטכ"ל בשעת הדחק סמכות **לעצור מינהלית** ל-**48 שעות** בלבד. מעצר מנהלי מחייב בדיקת שופט האם יש מספיק סיבות להמשיך להחזיק בעציר. המעצר המנהלי יבוטל באם לא הובא העציר בפני שופט תוך 48 שעות, אלא אם יש עילה אחרת למעצרו. הדיון במעצר **בדלתיים סגורות**.

**מינויים**- בהעתק מחוק השיפוט הצבאי, הרמטכ"ל ממונה ע"י הממשלה ע"פ המלצת שר הביטחון. ראש השב"כ/מוסד ממונה ע"י הממשלה בהמלצת ראש הממשלה. המפכ"ל ממונה ע"י הממשלה ע"פ המלצת השר לביטחון פנים.

**מנשרים**- **מנשר1**- הפרקליטות הצבאית הכינה את עצמה מראש לאפשרות של כיבושים ע"פ חזונו של שמגר (ליישם בשטח כבוש את עקרונות דיני המלחמה, עקרונות אמנת ג'נבה הרביעית, קיום ההוראות ההומניטאריות שבאמנה). לשם כך הוכנו עותקים של מנשר1 בחתימת מפקד האזור- מנשר זה הוא הודעה לציבור שישראל כובשת את השטח- הודעה על כוונות, נטילת השלטון. **מנשר2**- הינו תעתיק לס' 11 לפקודת סדרי השלטון- לפיו המשפט שהיה קיים וימשיך לעמוד בתוקפו. כל הסמכויות שהיו נתונות לממשל הקודם עוברות למפקד האזור. **מנשר3**- נוגע לכניסה לתוקפו של צו בדבר הוראות ביטחון.

**דיני מלחמה**

מקורות דיני הלחימה

* המקרא- לפני שצרים על עיר יש לאפשר לה להיכנע, ולא לפעול נ' מטרה אזרחית בלא התראה.
* חז"ל- הרמב"ם בהלכות מלכים.
* המנהג- המשפט הבינלאומי, החל מהמחצית השניה של המאה ה19 'נולדו' האמנות של האו"ם. ביהמ"ש טען שאמנות ג'נבה הם בגדר מנהג ולכן אם סותרות את המשפט המקומי יש להעדיף את המקומי. רוב אמנות ג'נבה מעוגנות בחוק. **מטרת דינים אלה היא מניעת סבל מיותר.**

**האמנות הבינלאומיות:**

1. **אמנת ז'נבה ה-1:** בשנת **1864** מתקבלת אמנה ז'נבה הראשונה בקשר למתן **שירותים רפואיים** לחיילים בשדה הקרב.
2. **אמנת האג-** ב-**1899** מתקבלת, ונחתמת רק ב- **1907**, שעוסקת **בדיניה ומנהגיה של המלחמה ביבשה**. ס' 42-56 ביחד עם אמנת ז'נבה ה-4 לגבי **הגנת אזרחים בימי מלחמה** משנת **1949**, שתיהן יחד מהוות מעין חוקה ליועץ המשפטי בשטח כבוש.
3. **אמנת ז'נבה ה-2: ב-1906** הורחבה כך שתחיל את גם את **הפצועים והחולים בים**.
4. **טיוטת האמנה בדבר לחימה באוויר**- מתקבלת **1923** - טיוטה זו עד היום מקובלת כנורמה למדינות שיש להם חילות אוויר.
5. **פרוטוקול ז'נבה בדבר איסור שימוש בגזים-** מתקבל בשנת **1925** . השימוש בגזים שהיה עד אז מאד נפוץ במלחמת העולם הראשונה.ישראל הצטרפה לאמנה זו רק לפני 14 שנים, ביחד עם ארה"ב אולם צירפנו סייג והודענו שאנו לא נהיה ראשונים שנפתח במלחמת גזים, אבל אם אחת מהמדינות העוינות לנו תפתח במלחמה כזו נראה אותנו כפטורים מעונש הקבוע באמנה.
6. **אמנת ז'נבה ה-3:** ב-**1929** בעקבות מלחמת העולם הראשונה,אנו מוצאים לראשונה גם ביטוי שמתייחס ליחס **לשבויי מלחמה.**
7. **אמנת ז'נבה ה-4:** ב- **1949** התמקדה בעיקר בהגדרת **ההגנה ההומניטארית על אזרחים בשטח** קרב **ואסרה על מלחמה כוללת.**
8. **האמנה על הגנת נכסי תרבות בשעת סיכסוך חמוש-** בשנת **1954** נכתבת אמנה בחסות ארגון אונסקו**.**
9. **אמנה לאיסור שימוש בנשק בקטריולוגי/ביולוגי-** התקבלה ב **1972**. גם כאן הצטרפנו אך עם הסתייגות.
10. **2 פרוטוקולים הנספחים לאמנת ז'נבה הרביעית-** מתקבלים בשנת **1977** בחנו את כל 4 האמנות להגנת קורבנות המלחמה, ובפרו' אלו הוסיפו ותיקנו כל מיני סעיפים באמנות מ-49', **ישראל וארה"ב לא הצטרפו**, בגלל **הכרה** **במעמד ארגוני טרור** **והפחתת דרישות מהם כדי לזכות במעמד של שבויי מלחמה**- מספיק שיש להם מפקד ושהם מכבדים את חוקי המלחמה. כמו כן הם מחדדים את איסור ההתנחלויות. קובע כי אזרחים מאבדים את החסינות שלהם מרגע שהם נוטלים חלק פעיל בסכסוך. הפרוטוקול אוסר גירוש והעברת אוכלוסין- בג"ץ נתן לכך פרשנות של 'וחי בהם' ולפיו המתנחלים לא הועברו בכפייה לכן זה בסדר.
11. **אמנת ג'נבה בדבר איסור השימוש בנשק קונבנציונלי מסוגים מסוימים**- לדו' פצצות תבערה ומלכודות נחתם ב-**1980**.
12. **אמנה בדבר איסור שימוש בנשק כימי-** מתקבלת בשנת **1993.**
13. **פרוטוקול משלים לאמנה משנת 80 האוסר על שימוש בקרני לייזר העלולים לגרום לעוורון-** נחתם ב **1996**
14. **אמנת רומא בדבר הקמת בית הדין הפלילי הבינלאומי הקבוע לפשעי מלחמה משנת 1998** (נכנס לתוקף ב 1 ביולי **2002**) .

האמנות הבינלאומיות נחשבות כ**משפט הבינלאומי המחוקק**. אמנות בד"כ מתקבלות בועדות בינלאומיות של כמה מדינות. מדובר בנורמה שמחייבת בד"כ את המדינות ולא את הפרטים בכל מדינה ומדינה. לפי ס' 2(8) למגילת האו"ם (שנחתמה והתקבלה ב-**1946**) למדינה **זכות להגנה עצמית**, ולכן מכוח ס' זה אנו מביעים **לגיטימיות ללוחמה בטרור.** העיקרון המרכזי בדיני המלחמה זה **הפרדה והבחנה בין לוחמים לאזרחים**. ההפגזה של החמאס על היישובים זוהי הפרה מוחלטת של העיקרון המרכזי הזה. במגדלי התאומים למשל היו רק אזרחים.הפרה כזו מאפשרת למדינה להגן על אזרחיה, שום דבר לא ימנע ממדינה ריבונית להשתמש בכוח להגנה עצמית- לפי **מגילת האו"ם.**

**יש 4 אמנות ז'נבה לקורבנות המלחמה:**

* הטבת מצבם של פצועים וחולים ביבשה
* הטבת מצבם של פצועים וחולים ונטרפי אוניות בים
* היחס כלפי שבויי מלחמה
* הגנה על אזרחים בימי מלחמה (לרבות אזרחים שמצאו את עצמם במצב של כיבוש, ועניין השטחים הכבושים).

שבוי מלחמה משתייך לצד לסכסוך כאשר יש לו מפקד האחראי לפיקודו, יש לו סמל שניתן להבחנה מרחוק, הוא נושא את נשקו בגלוי, הוא ויחידתו מכבדים את חוקי המלחמה. **המשפט הבינלאומי עוסק בנורמות בין מדינות, בדיני המלחמה אולם יש אחריות כפולה: הן על המדינה והן על האינדיבידואל. אם תופסים אדם שבאופן אישי הורה לאנוס/להרוג, ניתן להגיש תביעה כנגדו (הפרט) מלבד מתביעה כנגד המדינה.** ביהמ"ש הפלילי הבינלאומי בהאג התחיל לתפקד ב-**2002**, לפי אמנת רומא שהורתה להקימו ב-1998. כאשר כבשנו את הגדה המערבית ב-67' **מחליטים להותיר את המשפט שהיה שם על כנו עד כמה שאין בו משום סתירה לכינונו של שלטון צבאי של ישראל** (כמו גם שהיה בארץ עם הקמת המדינה- משאירים את המשפט הבריטי עם השינויים המחויבים). עניין זה כתוב במנשר מס' 2- כל חוק/צו ירדני שלא יעלה בקנה אחד עם כינונו של משטר צבאי של ישראל (אנטי ישראלי) יימצא בלתי תקף. כמו כן, במנשר זה נאמר כי היועמ"ש הוא שקובע שם את הכל. **היועמ"ש נוטל לעצמו את כל הסמכויות שהיו בידי כל בעל שררה בפירמידה (מלך, ממשלה וכד'),** אך הדעת נותנת שלא יוכל להפעיל את כל הסמכויות הללו בעצמו. ולכן עליו לפזר את הסמכויות ולמנות אנשים שיפעלו בשם השלטון הצבאי. הסמכויות של בימ"ש לקסציה, עברו לבימ"ש לערעורים ברמאללה. זה קיבל שתי סמכויות: להוות בימ"ש עליון (לקסציה) וכן בימ"ש לערעורים של תושבי הגדה המערבית. בנוסף קיימים בגדה בתי משפט מחוזיים ומקומיים. **מפקד האזור** נחשב בתורת המשפט כדמות המאחדת בידיה את סמכות החקיקה, ביצוע, מינוי והסמכה. כלומר בידי אישיות אחת נמצאות כל הסמכויות. אין ליועמ"ש חירות לחוקק כל מה שרוצה, מוגבל מכוח הדין הבינלאומי. מפקד צבאי באזור הוא בעל סייג, אין הוא יכול לחוקק לטובת המדינה הכובשת, אלא אם זה מועיל לרווחת התושבים או לסדר ציבורי לטובת האזור שנכבש. עקרונות דיני המלחמה:

* **עיקרון ההדדיות-** מייצג אינטרס של המדינות שרצו להבטיח שגם אליהם יתנהגו באותה מידה. ישנה הבנה שאם יגרמו סבל מיותר במלחמה יגרם להם נזק, אין מלחמה ללא סבל בכלל.
* **עיקרון המידתיות-** אין להביא לחיסול של אויב רב מידי.
* **עיקרון ההבחנה-** אסור לפגוע באזרחים שלא לקחו חלק פעיל בסכסוך. ההבחנה בין מטרות אזרחיות לצבאיות (מחייב גם ארגוני טרור).
* **עקרון האבירות-** לנהוג באבירות מסויימת לאויב, אינו קיים עוד אך משמש בסיס לדיני המלחמה.

**השטחים- עמדת ישראל היא שאמנת ז'נבה ה-4 איננה חלה על השטחים (שמגר החיל עמדה זו).**

**עזה- המצב שלנו בעזה הוא מיוחד במינו**, יש תערובת של כמה דברים: מצד אחד הוצאנו את הכוחות, אך לא שינינו את הפיקוח- אחראים על המעברים, שולטים בים וביבשה, אחראים על האספקה לעזה: דלק, תרופות ומזון. ולכן לתושבים בעזה אין ריבונות על גורלם. ולכן רוב המשפטנים בדיני המלחמה קובעים כי ישראל עדיין אחראית לגורלם של אזרחי עזה.

**מ"י פועלת לפי שיטה לפיה כל נורמה במשפט הבינלאומי שאין לה אח במשפט הישראלי, גובר עליה המשפט הישראלי.**

דיני המלחמה הם חלק מהמשפט הבינלאומי ולא המוניציפאלי של המדינה, ניתן למצוא לו אח ורע בדין הישראלי.

אזרח ישראלי שגר בגדה עובר עבירה ניתן יהיה לשפוט אותו בכל בימ"ש שקרוב אליו באותו רגע.

**אמנת האג**- עוסקת בסמכויות צבא בשטח כבוש. שטח נחשב לכבוש כשהוא נמצא פיזית תחת שלטון צבא האויב- הכיבוש משתרע רק על שטח שבו הוקם שלטון שבו הוא ניתן להפעלה. לפי אמנת האג על הכובש לנקוט בכל האמצעים על מנת להשיב את הסדר ציבורי ולהבטיח את החיים הציבוריים, עד כמה שאפשר תוך כיבוד החוקים הנוהגים במדינה. אסור לכובש להכריח את האוכלוסייה הנכבשת להישבע אמונים למעצמה הכובשת, לספק ידיעות צבאיות, לשלם מס שאינו לצרכי צבא או מינהל של השטח הנידון. בנוסף אין להטיל על האוכלוסייה עונש קיבוצי, כספי או אחר בשל מעשיהם של בודדים. אין להפקיע דברים שבעין או לכפות על הרשויות המקומיות שירותים אלא לצרכי צבא הכיבוש, בפרופורציה למקורות הארץ, ויש לשם בעד טובין שהופקעו. ניתן לתפוס בעלות רק על רכוש המדינה ולגבי רכושם של אנשים פרטיים יש להחזירם לבעליהם לאחר כריתת השלום או לשלם בעדם פיצויים. המדינה הכובשת תחשב נאמן ונהנה של נכסי המדינה ועליה לשמור עליהם מכח זאת.

**המלחמה בטרור במאה ה-21**- על **הפצ"ר** מופקדות **שתי סמכויות עיקריות**- החלטה את מי להעמיד לדין וייעוץ משפטי

לשאלה אם מגדירים מצב נתון כמצב מלחמה יש הרבה נפקויות משפטיות. החל מסוף 2000 הגדירו את המצב כעימות מזוין- מצב של מלחמה בטרור. **הנפקויות המשפטיות להגדרת עימות כמצב מלחמה:**

1. **חוק הנזיקין האזרחיים אחריות המדינה-** ס' 5 מדבר על פטור בנזיקין מפעולות מסוימות במצב של מלחמה. כשבסופו של דבר תוקן החוק- "חוק האינתיפאדה". **פס"ד עודה נ' משטרת ישראל,** סוקר את המצב המשפטי של תביעות בזמן מלחמה- ברק עושה את ההבחנה בין פעולות שיטוריות (עליהן לא יהיה פטור) לפעולות מלחמתיות (עליהן יהיה פטור).
2. **כללי פתיחה באש-** אין הם צריכים להיות דומים, דברים המותרים במלחמה, אסורים בשגרה.
3. **סיכול ממוקד-** הבג"ץ בו אהרון ברק דן הוא **הוועד הציבורי נ' עינויים**. ברק אומר כי **סיכול ממוקד מותר** רק כאשר זו האפשרות האחרונה. אם ניתן לעשות זאת בדרך מעצר- עדיף שכך. ברק מציג את **ס' 51** של הגנה בזמן מלחמה מהפרוטוקול הראשון של אמנת ג'נבה הרביעית לפיו אפשר לפגוע באזרח כאשר הוא מאפשר שיכניסו חומרי לחימה ליד ביתו, אז הוא מאבד את ה**חסינות** מפגיעה.
4. **שפיטות-** פינקלשטיין טען כי הזמנים השתנו- השטחים כבר לא בחזקת הצבא, מדובר בפעולות אופרטיביות של הצבא, כשלא בטוח שזה שפיט. עמדה זו התקבלה אף ע"י היועמ"ש. ב-2001, זה נטען בעליון, והעליון קיבל זאת. **בג"ץ בארכה נ' ראש הממשלה** הטענה הייתה כנגד סיכול ממוקד, השופטים לאחר שמיעת הטענות אמרו כי זה לא שפיט. הרבה פעמים ביהמ"ש טען כי הנושא לא שפיט, אך עם זאת אמר כי אכן המדינה נהגה כראוי- ועם זה יש בעייתיות, שכן ברגע שביהמ"ש מחליט שזה לא שפיט, הוא צריך למשוך את ידיו מהעניין ולא להביע את שיקול דעתו ומה נעשה. **ברק הפך זאת באפריל 2002**, כאשר החל מבצע "חומת מגן. בג"ץ החל לנקוט בפעולות מעשיות: כגון הורה על פינוי גופות וכד'. **פסה"ד בארכה השני**, כאשר נכנסת לתמונה הפילוסופיה של ברק, תפיסתו היא שאין מצב של וואקום משפטי, ישנם דינים משפטיים שחלים על סיטואציה, ולכן אם יש דין אז יש דיין, ואם יש דיין אז זה ביהמ"ש. ברק כותב זאת במהרה **בפס"ד אלמדני,** כאשר המדינה שוב טוענת כי זה לא שפיט (מצור על כנסיה בבית לחם). החל מ-2002, ביהמ"ש משנה את דרכו וקובע כי הוא מתערב הלכה למעשה ושומע טענות משפטיות. נכון שחלק גדול מהעתירות הללו נדחה, והצבא זוכה, אך זה לא מובטח. **נוהל שכן-** **פס"ד עדאלה**- ביהמ"ש העליון פוסל את הנוהל החדש שניסחו בפרקליטות מכיוון שאינו עולה בקנה אחד עם הדין הבינלאומי, הוא משאיר מקום לכך שחיילים לא באמת יאפשרו לאותם שכנים לבחור אלא יכריחו אותם. **גדר ההפרדה-** **פס"ד בית סוריק-** ביהמ"ש העליון פוסל קטעים מגדר ההפרדה, בטענה כי זה לא מידתי. לימים היה פס"ד בהאג על חוקיות גדר ההפרדה שם נאמר כי זה לא חוקי, ואז העליון חזר לזה **ב-2005** **בפס"ד מרעבה** תוך שהוא מאזכר ומעביר ביקורת על ביהמ"ש בהאג**. פס"ד עג'ורי-** רצון כוחות הביטחון להעביר קרובי משפחה של מחבלים מיו"ש לעזה. היה זה בג"ץ של 9 שופטים, בו לראשונה התקבלה חוו"ד הצבא, אמרו כי רואים את פעולת צה"ל בשטחים כמצב של לחימה ולא כפעולות שיטוריות. מאפשרים העברת אנשים רק כאשר יש משהו אישי כנגדם, כך שלא מאפשרים את העברת קרובי המשפחה של המחבלים אוטומטית. **בג"ץ רופאים לזכויות אדם נ' מפקד כוחות צה"ל בעזה**- העתירה הייתה כנגד בעיות הומניטאריות שקשורות לקבורה, ירי, קשר עם משרד הבריאות וכיוצ"ב. משרד המשפטים מבקש תשובה מהצדדים באותו רגע. העתירה מוגשת בחמישי, ובשישי שואלים אל"מ שאחראי על התיאום ההומניטארי (ממשרד התיאום והקישור), כשהתברר שיש תשובות לכל הנושאים. האם הגיוני שתוך יום ביהמ"ש יידון בנושאים שכאלה, כשהצבא עוד נמצא בתנאי לחימה? ביהמ"ש העליון יודע כי משהו מיוחד הולך כאן, אומר כי בדר"כ פועל בדיעבד, אך עתה הביקורת השיפוטית היא מראש, דבר שמטיל מגבלות על ביהמ"ש. אומר כי כל עוד חיי החיילים בסכנה **ההכרעות תעשנה ע"י המפקדים**. ברק אומר כי הביקורת השיפוטית לא בוחנת את תבונתה של הפעולה אלא חוקיותה של הפעילות הצבאית. בייניש שהייתה ערה אף היא לדברים המתרחשים, אפילו מקצינה לעומת ברק, אומרת כי אי קיום החובות ההומניטאריות פוגעות בנפגעים, ולכן השערים נפתחים- משמע שפיטות.

**הסרבנות לשירות-** פס"ד זונשיין ובג"ץ ליאורה מילוא, במרכז פסקי הדין **הבחנה בין סרבנות סלקטיבית לסרבנות מלאה**.
סרבנות מלאה- מטעמי מצפון חייל מסרב לשרת בצבא באשר צבא, מטעמים פילוסופיים ופציפיסטים או מטעמים דתיים. סרבנות סלקטיבית- מכירים בעובדת הצורך לשרת בצבא, אך לא מוכנים לשרת בצבא הישראלי כי הוא כובש, או לא מוכנים לשרת בשכם בשל פעילות לא הומניטארית שם. לגבי פציפיסטיים, בארץ יש וועדה בוחנת, אם מתרשמים שזה אמיתי פוטרים את האנשים הללו משירות. ביהמ"ש העליון אישר לפטור פציפיסטים משירות צבאי. לגבי הסרבנות הסלקטיבית, ביהמ"ש העליון לא אישר. את המילואימניקים היו מעמידים לדין כל פעם שסירבו. לגבי הסדירים- החליטו להעמידם לבית דין צבאי, יש לו סמכות להוצאת עונשים גדולים יותר.

**ICJ בית הדין הבינלאומי לצדק - (International Court of Justice )** יושב ב[האג](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%94%D7%90%D7%92) שב[הולנד](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%94%D7%95%D7%9C%D7%A0%D7%93), הוא המוסד המשפטי העיקרי של [האומות המאוחדות](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%94%D7%90%D7%95%D7%9E%D7%95%D7%AA_%D7%94%D7%9E%D7%90%D7%95%D7%97%D7%93%D7%95%D7%AA), והוא הוקם ביוני.[1945](http://he.wikipedia.org/wiki/1945) בית הדין פוסק לפי [המשפט הבינלאומי](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%9E%D7%A9%D7%A4%D7%98_%D7%91%D7%99%D7%A0%D7%9C%D7%90%D7%95%D7%9E%D7%99_%D7%A4%D7%95%D7%9E%D7%91%D7%99). **פעילותו כוללת שתי קטגוריות:**

* פסקי דין בסכסוכים בין מדינות על מים ומשאבים נוספים.
* מתן חוות דעת בסוגיות משפטיות שמופנות אליו על ידי העצרת הכללית של האו"ם או [מועצת הביטחון](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%9E%D7%95%D7%A2%D7%A6%D7%AA_%D7%94%D7%91%D7%99%D7%98%D7%97%D7%95%D7%9F).

**ICC בית הדין הפלילי הבינלאומי הפועל בהאג (International Criminal Court)** - בית משפט בינלאומי היושב ב[האג](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%94%D7%90%D7%92) ופועל, החל מ-2002, מתוקף [אמנת רומא](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%90%D7%9E%D7%A0%D7%AA_%D7%A8%D7%95%D7%9E%D7%90). סעיפי אמנת רומא השונים קובעים את סמכויותיו של בית המשפט הבינלאומי הפלילי וסוגי הפשעים שיידונו בפניו. אלו כוללים **4 סוגי פשעים**: פשעי [השמדת עם](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%94%D7%A9%D7%9E%D7%93%D7%AA_%D7%A2%D7%9D), [פשעים נגד האנושות](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%A4%D7%A9%D7%A2%D7%99%D7%9D_%D7%A0%D7%92%D7%93_%D7%94%D7%90%D7%A0%D7%95%D7%A9%D7%95%D7%AA), [פשעי מלחמה](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%A4%D7%A9%D7%A2%D7%99_%D7%9E%D7%9C%D7%97%D7%9E%D7%94) ופשע התוקפנות.

**דיני צבא**

**פקודת סדרי השלטון**- עוד במעמד הקראת [מגילת העצמאות](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%9E%D7%92%D7%99%D7%9C%D7%AA_%D7%94%D7%A2%D7%A6%D7%9E%D7%90%D7%95%D7%AA), ב-[14 במאי](http://he.wikipedia.org/wiki/14_%D7%91%D7%9E%D7%90%D7%99) [1948](http://he.wikipedia.org/wiki/1948) פורסם **"מנשר"** שנועד לקבוע **את ההסדרים הבסיסיים** ביותר בנוגע לחקיקה, מנשר אשר קבע שלושה הסדרים: [**מועצת המדינה הזמנית**](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%9E%D7%95%D7%A2%D7%A6%D7%AA_%D7%94%D7%9E%D7%93%D7%99%D7%A0%D7%94_%D7%94%D7%96%D7%9E%D7%A0%D7%99%D7%AA)**היא הרשות המחוקקת**. הוראות **החוק המנדטורי** נותרות בתוקפן. הוראות החוק המפלות לרעת יהודים, הנובעות מ[הספר הלבן](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%94%D7%A1%D7%A4%D7%A8_%D7%94%D7%9C%D7%91%D7%9F_%281939%29) מבוטלות באופן רטרואקטיבי. ארבעה ימים לאחר פרסום המנשר, פרסמה מועצת המדינה הזמנית את דבר החקיקה הראשון שלה - חוק בשם **"פקודת סדרי השלטון והמשפט",** ובו הוסדרו החוקים במדינה החדשה. עיקרו של החוק היה קבלת עיקר גופם של החוקים והתקנות הבריטיים שנחקקו בשנות המנדט, ברוח המנשר, וקביעת ההסדרים הקונסטיטוציוניים הבסיסיים של המדינה החדשה - רשויותיה וסמכויותיהן. **ס' 18, כוחות מזויינים**- הממשלה הזמנית רשאית להקים כוחות מזויינים ביבשה, בים ובאויר, אשר יהיו מורשים לעשות את כל הפעולות הדרושות והחוקיות לשם הגנת המדינה ולשם השגת יעדיה הבטחוניים-לאומיים.

**חו"י הצבא**- החוק מטפל ביחסים הקונסטיטוציוניים שבין הממשלה, שר הביטחון, הרמטכ"ל והצבא, השאלה באיזו מידה כפוף הדרג הצבאי לדרג המדינה, מה מותר ומה אסור לדרג הצבאי לעומת הדרג המדיני. הצבא הוא **צבאה של העם**, לא של הממשלה, לא של שר הביטחון. **כפיפות למרות האזרחית**- הצבא נתון למרות הממשלה, והשר הממונה על כך הוא שר הביטחון, אך הוא נתון למרות הממשלה. הדרג הפיקודי העליון בצבא הוא ראש המטה הכללי (הרמטכ"ל). שר הביטחון איננו נמנה עם הדרג הפיקודי העליון בצבא. **שר הביטחון** אחראי על צה"ל ועל משרד הביטחון. כל שר הביטחון מתמנה ע"י הממשלה ועפ"י המלצת רה"מ. ראש השב"כ מתמנה עפ"י המלצת רוהמ"ש ובאישור הממשלה. **בין מרות לכפיפות?** מרות נעלה על כפיפות, ואם יש סתירה בין הוראה שהרמטכ"ל מקבל מהממשלה לבין הוראה שהוא מקבל משר הביטחון, נמצא פיתרון **בס' (3(ב)),** הוא יפנה לעבר הגוף שהוא נתון **למרותו- הממשלה** לעומת **שר הביטחון** אליו הוא רק **כפוף**. **חובת שירות וגיוס:** החובה לשרת בצבא והגיוס לצבא יהיו כפי שנקבע בחוק או מכוחו. בן גוריון בתחילה הוציא הוראות על פי דעתו אך לאחר מכן אישר אותן ע"י הממשלה. הסמכות להוציא **הוראות ופקודות המחייבות בצבא** תיקבע בחוק או מכוחו. חש"ץ ציית לחוק זה וקבע מה היחס בין הוראות הפיקוד העליון לבין הוראות המטה הכללי. **הוראות הפיקוד העליון שונות מפקודות המטה הכללי, בכך שהראשונות עוסקות בעקרונות, והשניות עוסקות בפרטים, והן מבחינת המדרג שלהן.** והן מחייבות כל אדם שכפוף לחש"ץ. אין להקים או לקיים כוח מזויין מחוץ לצבא-הגנה-לישראל אלא על פי חוק.

**חוק למניעת הסתננות-** החוק מגדיר עבירות הסתננות ללא חימוש ועם חימוש לישראל מארצות אויב, וכן מישראל לארצות אויב ללא היתר. חשוב לזכור כי אין יותר בימ"ש צבאי, אך ניתן יהיה להפעיל אותו במידת הצורך.

**חוק שירות ביטחון-** מסדיר את ההוראות בדבר [גיוס לצה"ל](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%92%D7%99%D7%95%D7%A1_%D7%9C%D7%A6%D7%94%22%D7%9C). עם חקיקתו של [חוק שירות המילואים](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%97%D7%95%D7%A7_%D7%A9%D7%99%D7%A8%D7%95%D7%AA_%D7%94%D7%9E%D7%99%D7%9C%D7%95%D7%90%D7%99%D7%9D) בשנת [2008](http://he.wikipedia.org/wiki/2008), עברו אליו מרבית ההוראות העוסקות ב[שירות המילואים](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%A9%D7%99%D7%A8%D7%95%D7%AA_%D7%94%D7%9E%D7%99%D7%9C%D7%95%D7%90%D7%99%D7%9D_%D7%91%D7%99%D7%A9%D7%A8%D7%90%D7%9C), ואילו בחוק שירות ביטחון נותרו הוראות העוסקות ב[שירות סדיר](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%A9%D7%99%D7%A8%D7%95%D7%AA_%D7%A1%D7%93%D7%99%D7%A8) והוראות כלליות שרלוונטיות לשני סוגי השירותים. הגדרה **"מיועד לשירות ביטחון"** מתייחסת לכל [אזרח](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%90%D7%96%D7%A8%D7%97%D7%95%D7%AA) או [תושב קבע](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%AA%D7%95%D7%A9%D7%91_%D7%A7%D7%91%D7%A2) שטרם התייצב לשירות סדיר או שירות מילואים. המדובר בגברים ובנשים בני 16 וחצי ומעלה, שטרם התייצבו לשירות ביטחון, ולא קיבלו [פטור משירות ביטחון מחמת גיל](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%97%D7%95%D7%A7_%D7%A9%D7%99%D7%A8%D7%95%D7%AA_%D7%91%D7%99%D7%98%D7%97%D7%95%D7%9F#.D7.A4.D7.98.D7.95.D7.A8_.D7.9E.D7.97.D7.9E.D7.AA_.D7.92.D7.99.D7.9C). אזרחים ותושבים אלה הם האנשים שניתן לקרוא להם לרישום ולבדיקה לפני גיוס לצה"ל. ההגדרה **"יוצא צבא"** מתייחסת לכל מי שניתן לקרוא לו לגיוס לצה"ל, בין אם לשירות סדיר ובין אם לשירות מילואים. מדובר בגברים ובנשים בני 18 ומעלה, שלא קיבלו פטור משירות ביטחון מחמת גיל. ניתן לקרוא **למיועדים לשירות ביטחון** לשם רישום ב[לשכות הגיוס](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%9C%D7%A9%D7%9B%D7%AA_%D7%92%D7%99%D7%95%D7%A1), ולשם בדיקות רפואיות. בסיומה של הבדיקה הרפואית, נקבע האם המיועד לשירות ביטחון כשיר לשירות, בלתי כשיר באופן קבוע לשירות, בלתי כשיר ארעית לשירות, או כשיר לשירות בתנאים מיוחדים. רק מיועד לשירות ביטחון שנמצא כשיר לשירות (כולל בתנאים מיוחדים) יזומן לגיוס. החוק מאפשר גם לחייב את המועמד בקבלת [חיסון](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%97%D7%99%D7%A1%D7%95%D7%9F) נגד [מחלות](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%9E%D7%97%D7%9C%D7%94) שונות. מי שנפגע כתוצאה מהחיסון, יוכר כ[נכה צה"ל](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%A0%D7%9B%D7%94_%D7%A6%D7%94%22%D7%9C). החוק מסמיך לקרוא לשירות סדיר גברים מגיל 18 עד גיל 29 ונשים מגיל 18 עד 26, וכן [**רופאים**](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%A8%D7%95%D7%A4%D7%90)**ו**[**רופאי שיניים**](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%A8%D7%95%D7%A4%D7%90_%D7%A9%D7%99%D7%A0%D7%99%D7%99%D7%9D) מגיל 30 עד 38 **ורופאות ורופאות שיניים** מגיל 27 עד 38. בפועל, רוב המתגייסים הם בגילאי 19-18. החוק מאפשר גם **גיוס מגיל 17**, אם המתגייס עצמו וכן הוריו או ה[אפוטרופוס](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%90%D7%A4%D7%95%D7%98%D7%A8%D7%95%D7%A4%D7%95%D7%A1) שלו הסכימו לכך. משך השירות לגבר עומד על 36 חודשים, מי שגילו מעל 27, או שהוא רופא עד גיל 34, לשר הביטחון ניתנה הסמכות לקרוא לו לשירות של שנתיים. סעיף 18 לחוק קובע כי אם חייל נכלא במהלך שירותו או נפקד משירות לא תחושב תקופת הכליאה או הנפקדות במשך השירות שלו. למעשה, שירותו הסדיר של אותו חייל יוארך בתקופה בה נכלא (**דפוק**). סעיף 16 לחוק קובע כי **תקופת השירות לנשים** תעמוד על שנתיים, ולגבי רופאות מעל גיל 35 נקבעה התקופה המרבית על שנה. שר הביטחון רשאי לקבוע גם תקופות קצרות יותר. סעיף 16, עוסק **ב**[**שוויון**](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%A9%D7%95%D7%95%D7%99%D7%95%D7%9F)**בשירות** בעקבות פרשת [אליס מילר](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%90%D7%9C%D7%99%D7%A1_%D7%9E%D7%99%D7%9C%D7%A8), והוא קובע את העיקרון לפיו לכל אישה יש זכות שווה לזכותו של גבר למלא תפקיד כלשהו בשירות הצבאי, אלא אם כן הדבר מתחייב ממהותו ומאופיו של התפקיד. לתפקידים הדורשים תקופת הכשרה ממושכת, יוכלו נשים להתנדב לתקופה של 3 שנים. סעיף 21 מאפשר להקצות שנה משירותו הצבאי של חייל לשם הכשרה [חקלאית](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%97%D7%A7%D7%9C%D7%90%D7%95%D7%AA), וסעיף 22 מסדיר שמירה על גרעינים התיישבותיים. מכוחם של סעיפים אלה מוסדר השירות ב[נח"ל](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%A0%D7%97%22%D7%9C). בחוק יש הסדרים לגבי שירות של חיילים במג"ב, משטרת ישראל ושב"ס, משרד רוה"מ, משהב"ט. **פטורים משירות ביטחון**- סעיף 36 לחוק שירות ביטחון הוא **סעיף סל**, המאפשר לשר הביטחון לפטור אזרחים ותושבים "**מטעמים הקשורים בהיקף הכוחות הסדירים או כוחות המילואים של צבא-הגנה לישראל, או מטעמים הקשורים בצרכי החינוך, ההתיישבות הביטחונית או המשק הלאומי, או מטעמי משפחה או מטעמים אחרים"** משירות סדיר או משירות מילואים, או לדחות את התייצבותם או שירותם. סעיף 36א הוא סעיף שקובע את **גיל הפטור משירות ביטחון**. גיל הפטור הוא 40 לחייל, 45 ל[קצין](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%A7%D7%A6%D7%99%D7%9F), ובמקצועות ובתפקידים מסוימים שקבע שר הביטחון באישור ועדת החוץ והביטחון של הכנסת 49.

**נשים**- ס' 39 מקנה פטור משירות ביטחון לאמהות ולנשים הרות. נשים נשואות פטורות משירות סדיר, אך לא משירות מילואים. ס' 40 לחוק פוטר משירות ביטחון **מיועדות** לשירות ביטחון שהגישו לשופט או לדיין ב[בית דין רבני](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%91%D7%99%D7%AA_%D7%93%D7%99%D7%9F_%D7%A8%D7%91%D7%A0%D7%99) [**תצהיר**](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%AA%D7%A6%D7%94%D7%99%D7%A8) ובו העידו כי **טעמים שבהכרה דתית** מונעים אותן מלשרת שירות ביטחון, כי הן **שומרות על**[**כשרות**](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%9B%D7%A9%D7%A8%D7%95%D7%AA) וכי היא **אינן נוסעות ב**[**שבת**](http://he.wikipedia.org/wiki/%D7%A9%D7%91%D7%AA). פטור מטעמי הכרה דתית ניתן לביטול רק אם מקבלת הפטור הורשעה בכך שהשיגה את הפטור באמצעות **תצהיר כוזב.**

**חוק השיפוט הצבאי-חש"ץ**- חוק זה אינו חל על כל אזרחי מ"י/כולי עלמא, אלא רק על אותן קטגוריות של אוכלוסיות שהחוק קובע תכולתו עליהן. **חייל-** אדם הנמנה עם הכוחות הסדירים של הצבא (חוק שירות הביטחון) או עם כוחות המילואים של הצבא (חוק שירות המילואים). חש"ץ יכול לחול גם על איש מילואים שאיננו נמצא בשירות, במובנים מסוימים. **מפקד**- לגבי כל מי שחוק זה חל עליו - הגבוה ממנו בדרגה, לרבות מי שלפי פקודות הצבא או לפי הנוהג בצבא רשאי לתת לו פקודה אף אם איננו גבוה ממנו בדרגה. **רכוש צבאי**- לרבות רכוש הנמצא בשימושו או בחזקתו של הצבא. ששימוש ברכוש הצבא שלא למטרות הצבא, עבירה לפי ס' 79 לחש"ץ. גם כאשר זה נמצא בשימוש או בחזקה של הצבא, ולא רק בעלות של הצבא

**פירמידת הנורמות:**

1. **חו"י הצבא-** סמכות בג"ץ לפסול חוק שאינו מתיישב עם חקיקת יסוד.
2. **חש"ץ-** כחקיקה ראשית
3. **הוראות פיקוד עליון (הפ"ע)**
4. **פק' מטכ"ל (פ"מ)**
5. **פק' קבע**- מתחלק ל-2: **אגפיות-** מטה, לוגיסטיקה, מודיעין, תקשוב וכד', וכן פק' קבע של **קציני חייל ראשיים**.
6. **פקודות שגרה**

לעולם נורמה שפחה לא תסתור נורמה גבירה- נורמה נמוכה איננה יכולה לסתור נורמה הגבוהה ממנה (ס' 3ב לחש"ץ). **הוראות פיקוד העליון** מגיעות מחו"י הצבא, אלה הוראות שיפרסם הרמטכ"ל מזמן לזמן באישור שר הביטחון, והן תעסוקנה בעקרונות של הצבא. **פקודות מטכ"ל** הן פק' והוראות שמוציא הרמטכ"ל, לא יכולות לסתור את הוראות הפיקוד העליון. הרמטכ"ל יכול לבטל או לאשר פק' כאלה. **תחולת החוק**- חש"ץ יחול על כל חיל, חיל מילואים, "מי שדימו בתו"ל"- כלומר אם מישהו רימה כדי להתגייס ובצה"ל אכן קיבלו אותו בתו"ל חש"ץ יכול עליו גם. החוק לא חל כל החיים, אלא 180 יום עד שיוגש/לא הוגש כתב אישום לבי"ד צבאי, זולת אם מתקיימים הסייגים, ואז החוק יחול תמיד. איש מיל', אם חלפה שנה מיום שעבר את העבירה (מהעבירות המנויות), החוק מפסיק לחול עליו. די שאחד המעורבים הוא חייל שעשה. תחולת החוק היא **"אקסטרא טריטוריאלית"-** החוק חל גם כאשר איש המילואים נמצא בחו"ל**ס' 12, 13**. בתחולת החוק הצבאי ישנם מקרים בהם החוק חל **באופן טוטאלי,** וישנם מקרים בהם החוק חל **באופן סלקטיבי** (כלומר המחוקק לא מחיל את כל החוק על האדם, אלא את חלקו). **החוק חל באופן טוטאלי, מלא ללא סייג:**

* חייל או באיש מילואים בשירות.
* בני אדם הנתונים כדין במשמורת הצבא.
* העובדים בשירות הצבא.
* עובדים בשליחות הצבא.

**החוק חל באופן סלקטיבי, חלקי ולא מלא:**

* מי שנמסר לו נשק מטעם הצבא- ניתן להעמידו לדין, ויחול עליו חש"ץ באופן חלקי.
* אזרח עובד צה"ל- החוק לא חל בתחולה מלאה, משטרה אזרחית היא המטפלת בו.
* אנשי מילואים **שאינם בשירות**.
* שבוי מלחמה- יש תחולה **כמעט טוטאלית.**

**תחולת החוק על איש מילואים- ס' 11**- אם איש מילואים עבר את אחת העבירות המנויות להלן, יחול עליו החש"ץ. מכאן שמדובר בתחולה **סלקטיבית ולא טוטאלית**.לבית הדין סמכות לשפוט גם בגין **עבירות שאינן צבאיות**, בית הדין יכול לבחור פרטי אישום מהחוק האזרחי ומהחוק הצבאי ולהכניסם לאותו כתב אישום של החייל. היועמ"ש יכול להתערב ולקבוע באיזה בימ"ש יישפט החייל. בי"ד מוסמך לדון גם עובדים ושליחים במסגרת הצבא בעבירות אזרחיות. עקרונות דיני העונשין חלים גם בצבא**.**

**ס' 7**- מי שנמסר לו נשק מהצבא- **התחולה מלאה** על חייל בסדיר ומילואים, לעומת זאת **התחולה חלקית** על אזרח עובד צבא. לעומת זאת ב**ס' 13**- **בזמן מלחמה התחולה מתרחבת**. על שבוי מלחמה היקף התחולה מלא.

מיום 6.1.1977

**תיקון מס' 9**

[ס"ח תשל"ז מס' 837](http://www.nevo.co.il/Law_word/law14/law-0837.pdf) מיום 6.1.1977 עמ' 43 ([ה"ח 1241](http://www.nevo.co.il/Law_word/law17/PROP-1241.pdf))

**ביטול פסקה 17(13)**

הנוסח הקודם:

~~(13) סעיף 21 – (לא תחול פעמיים אחריות פלילית על אדם מחמת אותה עבירה);~~

מיום 5.8.1987

**תיקון מס' 19**

[ס"ח תשמ"ז מס' 1222](http://www.nevo.co.il/Law_word/law14/law-1222.pdf) מיום 5.8.1987 עמ' 152 ([ה"ח 1821](http://www.nevo.co.il/Law_word/law17/PROP-1821.pdf))

**החלפת סעיף 17**

הנוסח הקודם:

~~תחולת פקודת החוק הפלילי, 1936~~

~~17. הוראות הסעיפים של פקודת החוק הפלילי, 1936, המנויים להלן יחולו לגבי עבירות צבאיות, בתיאומים המחוייבים לפי הענין, ואלה הסעיפים:~~

~~(1) סעיף 8 – (אי ידיעת החוק);~~

~~(2) סעיף 10 – (תביעת זכות בתום לב);~~

~~(3) סעיף 11 – (כוונה, מניע);~~

~~(4) סעיף 12 – (טעות בעובדה);~~

~~(5) סעיף 13 – (הנחה של צלילות דעת);~~

~~(6) סעיף 14 – (טירוף דעת);~~

~~(7) סעיף 15 – (שכרות);~~

~~(8) סעיף 16 – (הגנה לפקידי המשפט);~~

~~(9) סעיף 17 – (הכרח);~~

~~(10) סעיף 18 – (צורך);~~

~~(11) סעיף 19 – (צידוק);~~

~~(12) סעיף 20 – (כפיה על ידי הבעל);~~

~~(13) (בוטל).~~

~~(14) סעיף 23 – (עבריינים עיקריים);~~

~~(15) סעיף 24 – (עבירות שנעשו לשם השגת מטרה משותפת);~~

~~(16) סעיף 25 – (אופן ההוצאה לפועל אינו חשוב);~~

~~(17) סעיף 26 – (שותפים לאחר מעשה);~~

~~(18) סעיף 27 – (הבאה לדין של שותף לאחר מעשה);~~

~~(19) סעיף 29 – (נסיונות);~~

~~(20) סעיף 30 – (הגדרת נסיון).~~

מיום 5.3.1998

**תיקון מס' 34**

[ס"ח תשנ"ח מס' 1657](http://www.nevo.co.il/Law_word/law14/law-1657.pdf) מיום 5.3.1998 עמ' 144 ([ה"ח 2608](http://www.nevo.co.il/Law_word/law17/PROP-2608.pdf))

**החלפת סעיף 17**

הנוסח הקודם:

~~17. הוראות הסעיפים בחוק העונשין, התשל"ז-1977, המנויים להלן, יחולו לגבי עבירות צבאיות, בתיאומים המחוייבים לפי הענין:~~

~~סעיף 12 (אי ידיעת הדין);~~

~~סעיף 14 (תביעת זכות בתום לב);~~

~~סעיף 15 (כוונה);~~

~~סעיף 16 (מניע);~~

~~סעיף 17 (טעות בעובדה);~~

~~סעיף 18 (חזקת שפיות);~~

~~סעיף 19 (אי שפיות);~~

~~סעיף 20 (שכרות);~~

~~סעיף 21 (כורח);~~

~~סעיף 22 (צורך);~~

~~סעיף 23 (הגנה על רשות שופטת);~~

~~סעיף 24 (צידוק);~~

~~סעיף 26 (עוברי העבירה);~~

~~סעיף 28 (עבירה במהלך השגת מטרה משותפת);~~

~~סעיף 29 (היקף האחריות של היועץ);~~

~~סעיף 32 (דין המנסה);~~

~~סעיף 33 (נסיון – מהו);~~

מיום 5.3.1998

**תיקון מס' 34**

[ס"ח תשנ"ח מס' 1657](http://www.nevo.co.il/Law_word/law14/law-1657.pdf) מיום 5.3.1998 עמ' 144 ([ה"ח 2608](http://www.nevo.co.il/Law_word/law17/PROP-2608.pdf))

**ביטול סעיף 18**

הנוסח הקודם:

~~שידול, הדחה והסתה~~

~~18. חייל שניסה לשדל או להדיח או להסית חייל אחר לעבור עבירה צבאית, דינו כאילו ניסה הוא עצמו לעבור אותה עבירה.~~**ס' 19-** המחוקק אומר לחיילים לשכוח מהגנת הצורך (של חוק העונשין), עליהם להקריב את חייהם (בהתאם לשבועת צה"ל) אם לא הקריב את חייו ועבר עבירה כיוון שחשש שאם לא יעבור אותה זה יגרום למותו, אין לחייל הגנה.

**ס' 20-** במידה ויש חיילים שהמפקד אומר להם להסתער אך הם "קפואים", הוא יכול לעשות צעדים כדי לעוררם (לירות וכד') ופעולותיו צריכות להיות לפי עיקרון ה**מידתיות**.

**השוואה בין ס' 19 ל-20:**

ס' 19 מדבר על סייג לצידוק להגן על חיי החייל, הוא צריך להקריב את חייו ולא לעסוק בהגנה על חייו- צריך היה להסתער. במקרה של ס' 20, המפקד מקבל הגנה אם הפעיל כוח כנגד חיילים על מנת שיפעלו.

**ס' 20א: טיפול רפואי בחייל**, אין צורך בהסכמה כמו בחוק זכויות החולה האזרחי, ההנחיות שונות.

**עונשי בית דין צבאי** בגין עבירה צבאית עונשים משמעתיים-אתראה, ריתוק למחנה או לאניה, נזיפה ונזיפה חמורה. **ס' 21** מכיל את הענשים שבית דין צבאי רשאי להטיל בגבולות סמכותו על עבירה צבאית וסדרם מן הקל אל החמור:

* כל עונש מן הענשים המשמעתיים המנויים בסעיף 22.
* קנס.
* מחבוש.
* הורדה בדרגה.
* מאסר לתקופה קצובה.
* מאסר עולם.
* עונש מוות- יידון בבית דין צבאי מיוחד בגין עבירה של בגידה בזמן מלחמה, כאשר באופן אוטומטי יגיע לערעור בבית הדין לערעורים.

**עונש על עבירה שאיננה צבאית- ס' 25**- כשבית הדין הצבאי דין בעבירה אזרחית (כמו נהיגה), בכתב אישום שהוגש ע"י התובע הצבאי, ויכול להטיל עונשים לפי ס' 21 לחש"ץ, כלומר עונשים צבאיים ולא חייבים להטיל את העונש האזרחי. אם נקבע לעבירת תעבורה עונש חובה, חלה חובה על בית הדין הצבאי לתת את העונש לפי אותה עבירה. הוא יכול בנוסף לתת עונשים נוספים, אך לא להפחית מהעונש הקבוע בחוקים התחבורתיים.

**ס' 26-** **סמכות הורדה בדרגה**

**ס' 27-** **גירוש מהצבא**

**העבירות הצבאיות-** מפורטות בס' 43 עד 135 לחש"ץ.

**ס' 43** **דן בבגידה**, ישנם 8 מקרים שמפורטים:

* באופן מחפיר, מסר לאויב מקום שהגנתו הופקדה בידו או נטשו נוכח האויב;
* ביודעין, סייע לאויב בנשק, בציוד, באספקה או בכיוצא באלה;
* ביודעין, נתן מחסה לאויב שאינו שבוי או חיפה עליו או עשה מעשה אחר כדי למנוע את לקיחתו בשבי;
* בהיותו בשבי האויב, שירת מרצונו בכוחות המזויינים של האויב או מרצונו סייע בידם;
* בבוגדין נתן אות כניעה לאויב או עזב את המערכה;
* בבוגדין בא בדברים עם האויב;
* ביודעין, מסר לאויב או בשביל האויב כתב סתרים, סיסמה, סימן היכר, או ידיעות על מספרם של כוחות הצבא, עמדותיהם, מקום הימצאם, אספקתם או מתקניהם, או על הכנות או על פקודות בנוגע לפעולותיהם או לתנועותיהם, או כל פרט אחר בעל חשיבות ביחס לצבא;
* מתוך כוונה לעזור לאויב או לסכן פעולה צבאית נגד האויב או פעולות כוחות מזויינים הפועלים נגד האויב בשיתוף עם הצבא, עשה מעשה העשוי להביא לתוצאה האמורה בפסקה זו דינו מוות, אולם לא יטיל בית דין צבאי עונש מוות אלא אם נעברה העבירה בתקופת לחימה.

כל הוואריאציות המפורטות דינן מוות, ובגין עבירות אלה יידונו אף טוראי בבית הדין המיוחד.

**ס' 45-** **התנהגות מחפירה.**

אפילו מסירת נשק, (אילו יכול היה להתגונן ואף להקריב את חייו, כפי שנשבע כשהתגייס הדין מחייב זאת) אילו יוכיחו זאת, אז הוא עובר עבירה שדינה 15 שנות מאסר.

**ס' 46- מרידה**, בשגרה עונש מאסר עד 15 שנה, בזמן לחימה עונש מאסר עולם.

**ס' 48-** כאשר מדובר על הוראה מחייבת בצבא המשמעות היא שמדובר בהוראה כתובה.

**ס' 51-** **זריעת בהלה או ייאוש בין חיילים:** חייל הממציא על כניסת דיביזיה לפני פעולה צבאית או בשעתה, שיש בה כדי לעורר בקרב חיילים בהלה או ייאוש שעלולה לפגוע בהצלחת הפעולה- דינו מאסר שבע שנים. ישנה חזקה ראייתית המגנה על התביעה- אם מוצאים אצל חייל יותר ממסמך אחד הקשור לתעמולה, חזקה עליו שהתכוון להפיץ.

**ס' 56**- **עבירות הקשורות לשבי.**

**ס' 57- גילוי ידיעות-** העונש המרבי על העבירה הוא 5 שנות מאסר. חייל המפר פק' מטכ"ל מעמידים לדין בעבירת "אי קיום הוראות בכתב המחייבות בצבא", לפי ס' 133 לחש"ץ. (זוהי עבירת סל).

**ס' 58- נטישת משמרת**, אם הנטישה היא נוכח אויב-7 שנות מאסר. (אחרת 3 שנים).

**ס' 59- אלימות כלפי מפקד-** עונש של שנתיים מאסר, ואם עשה זאת שעה שהמפקד שימש בתפקידו, העונש הוא 5 שנים.

**ס' 62- איום ועלבונות כלפי מפקד-** מאסר שנה, אם כשהמפקד היה בתפקיד- 3 שנות מאסר.

**ס' 65- התעללות,** אחת העבירות הנפוצות בצבא. חייל שהיכה חייל הנמוך ממנו בדרגה או שהיכה אדם הנמצא במשמורת שהחייל מופקד עליה, או שהתעלל בהם אחרת (3 שנים). חייל שהתעלל בחייל אחר (שנתיים). בנסיבות מחמירות, דין המתעלל מאסר שבע שנים (יעמוד לדין בבית דין צבאי, לא ניתן להביא אותו לדין משמעתי. **התעללות** איננה חייבת להיות מלווה בהכאה, למשל טרטור לריצות הלוך ושוב, עלבונות וכד'. התעללות יכולה להיות גם מילולית, הכאה היא פיזית בלבד.

**ס' 74- ביזה:** חייל שבז ביזה, או שפרץ לבית או למקום אחר כדי לבוז ביזה, דינו- מאסר עשר שנים.יש הקבלה לסיפור תנ"כי- ראה אדרת שני וחמד אותה, דינו היה מוות בסקילה שלו ושל כל משפחתו.

**ס' 75- אינוס:** חייל שעבר עבירה על סעיף 345 לחוק העונשין, תשל"ז–1977, דינו מאסר עשרים שנה; היו שלושה חיילים או יותר שותפים לעבירה כזו, וכל אחד מהם עשה את מעשה העבירה, יהיה דינו של כל עושה המעשה מאסר עולם.העונש הצבאי יותר גבוה מאשר בהיבט האזרחי, משום שבצבא ההזדמנות לבצע דברים שכאלה היא הרבה יותר קלה.

**ס' 76- השמדת רכוש:** יכול להיות סתם רכוש, נשק, כלי טייס, ובהתאם לכך העונש, תלוי בנסיבות.

**ס' 77- הוצאת רכוש מרשות הצבא-** לא כתוב גניבה, אלא הוצאת רכוש. גם אם חייל מוציא מרשות הצבא חפץ **מן המקום המיועד לו** (מעביר ג'יפ צבאי ממקום אחד למקום אחר בתוך הבסיס, העברת נשק מהכן של הרובים והשמתו במקום אחר למשל מתחת למזרן)- מספיק בכך שעבר את העבירה.

**ס' 78- הוצאת נשק מרשות הצבא-** 15 שנים מאסר. נושא זה חייב החמרה, בשל התופעה הרווחת של הוצאת נשק מהצבא.

**ס' 80- אי שמירה של רכוש צבאי**- רשלנות. מאבדים דבר וכד', ולכן יש חזקה של רשלנות לפי ס' 81,וניתן לסתורה.

**ס' 81- ס' 56**, **חזקת הרשלנות** זוהי חזקה הניתנת לסתירה, חזקה מותנית.מיום 5.8.1987

**תיקון מס' 19**

[ס"ח תשמ"ז מס' 1222](http://www.nevo.co.il/Law_word/law14/law-1222.pdf) מיום 5.8.1987 עמ' 153 ([ה"ח 1821](http://www.nevo.co.il/Law_word/law17/PROP-1821.pdf))

**החלפת סעיף 80**

הנוסח הקודם:

~~80. (א) חייל שלא נקט במועד הנכון בכל האמצעים הסבירים כדי לשמור מנזק, מקלקול או מאבדן כל רכוש צבאי שהגיע לידו או לרשותו, או שהוא אחראי לשלמותו, בין אם ניזוק הרכוש או נתקלקל או אבד ובין אם לאו, דינו – מאסר ששה חודשים; ואם היה הרכוש נשק, כלי טיס, כלי שיט או כלי תחבורה אחר, דינו – מאסר שנתיים.~~

 ~~(ב) היה החייל כאמור בסעיף קטן (א) מופקד על שמירת הרכוש, הרי –~~

~~(1) אם אבד הרכוש, דינו – מאסר שלוש שנים; כשהרכוש הוא נשק, כלי טיס, כלי שיט או כלי תחבורה אחר – מאסר שבע שנים;~~

**ס' 85- שימוש בלתי חוקי בנשק**, בשל הפעלה בלתי זהירה בנשק, מוטל עונש מאסר. עניין זה נפוץ בצבא, יש רבים שנהרגו בשל שימוש לא זהיר של הנשק, ובשל כך ההחמרה והעונש מאסר, כדי שימנעו מכך.

**ס' 92- עריקה מהצבא-** העדר מן השירות בצבא **מתוך כוונה שלא לחזור לצבא.**

**ס' 93- חזקת כונה שלא לחזור-** חייל שלא הגיע לצבא יותר מ-21 יום רואים אותו כי התכוון לא לחזור. חייל שנמצא בלב אונייה 30 יום ומופיע ברשומות כי הוא נעדר רק יומיים, לא נחכה עוד 20 יום שייעדר מהשירות ויהיה עריק מכיוון שיש את ס' 92, הוא **נעדר מן השירות מתוך כוונה שלא לחזור**.

**ס' 94- היעדר מן השירות שלא ברשות-** גם אם לפי הלו"ז החייל היה צריך להיות במקום מסוים ולא היה- נפקד.

**ס' 94א- איבוד קשר עם היחידה (מילואים)** המאסר של חצי שנה, ניתן לשפוט בגין עבירה זו בדין משמעתי. חיל מילואים מחוייב לעדכן את יחידתו בפרטיו אחת לשישה חודשים.מיום 9.2.2004

**תיקון מס' 45**

[ס"ח תשס"ד מס' 1924](http://www.nevo.co.il/Law_word/law14/law-1924.pdf) מיום 9.2.2004 עמ' 290 ([ה"ח 3100](http://www.nevo.co.il/Law_word/law17/PROP-3100.pdf))

**הוספת סעיף 94א**

מיום 1.8.2008

**תיקון מס' 58**

[ס"ח תשס"ח מס' 2152](http://www.nevo.co.il/Law_word/law14/law-2152.pdf) מיום 16.4.2008 עמ' 513 ([ה"ח 295](http://web1.nevo.co.il/Law_word/law15/memshala-295.pdf))

94א. איש מילואים אשר לא יצר קשר עם יחידתו, בהתאם להוראות שקבע שר הביטחון, לפי ~~סעיף 33 לחוק שירות ביטחון [נוסח משולב], התשמ"ו-1986~~ סעיף 24 לחוק שירות המילואים, התשס"ח-2008, דינו – מאסר שישה חודשים.**ס' 100- הטלת מום כדי להשתמט מהצבא**.

**ס' 121- בריחה ממשמורת** - יש לבדוק אם היה אישור לצאת או לא.

**ס' 122- סירוב לקיים פקודה-** סירוב לבצע פקודה שניתנה בעל פה.

**ס' 123- אי קיום פקודה**. **ההבדל בין ס' 122 לס' 123:** בס' 122 החייל לא מבצע את ההוראה במזיד, בכוונה, ותוך כדי מילוי התפקיד שלו הוא אומר למפקד שאינו מתכוון לבצע את הוראתו. כלומר המפקד יודע שההוראה שאמר איננה הולכת להתבצע. לעומת זאת, בס' 123, גילו שההוראה שניתנה ע"י המפקד איננה קוימה, החייל לא התריע לפני שאין הוא הולך לבצע זאת.

**ס' 133- ס' האוטובוס- אי קיום הוראות המחייבות בצבא**- למעשה כל פקודה בכתב שמופרת.

**ס' 127א- סירוב להיבדק לשם גילוי שימוש בסמים מסוכנים. בס' 250-** כאשר מורים לחייל להיבדק (שוטר צבאי)- כגון בדיקת שתן, הוא חייב לציית. בדר"כ לא קובעים בדין חובה על אדם שיהיה בו כדי להפליל את עצמו. מאפשרים בדין החדש לנאשם לא לדבר כדי לא להפליל את עצמו, ובחש"ץ, יש חובה מהדין להיבדק, ואם לא נבדק, נשפט על סירוב. כלומר זוהי הפללה אישית עצמית.

**ס' 132- אי קיום הוראות המחייבות בצבא-** זוהי עבירה קטנה, המכסה פקודות רבות. בדר"כ שופטים בגין עבירה זו גם על סירוב של הוראות שניתנו בע"פ.

**המוסדות המשפטיים (חלק ד' של החוק)-** הפצ"ר מתמנה ע"י שר הביטחון על פי המלצת הרמטכ"ל. הוא רשאי להעמיד לדין חיילים עד רמת אלוף. ניסיונו חייב להיות 7 שנים (גם של סגנו). הפצ"ר הוא יועצו של הרמטכ"ל ושל שאר שלטונות הצבא. הואמפקח על השלטת המשפט בצבא ועל הדין המשמעתי (אינו אחראי על בי"ד צבאיים).הוא רשאי לצוות על עריכת חקירה מוקדמת כשנעברה עברה(שהיא בסמכות בי"ד הצבאי), תוך כדי שהוא נעזר בפרקליט הצבאי, בתובע הצבאי ובסניגור הצבאי.

**בתי הדין הצבאיים**

* בתי הדין של ערכאה ראשונה.
* בית דין צבאי מחוזי.
* בית דין צבאי ימי- בי"ד שמוקם על ספינה כאשר ספינה יוצאת למשימה של מעל ל-21 יום מחוץ למים הטריטוריאליים של המדינה.
* בית דין צבאי מיוחד- מוסמך לדון כל חייל על עונש מוות וכל קצין בדרגת סא"ל ומעלה.
* בית דין שדה.
* בית דין צבאי לתעבורה- מורכב מקצין אחד בדר"כ.
* בית הדין הצבאי לערעורים- בי"ד זה נמצא מעל כל בתי הדין שפורטו לעיל, בראש היחידה עומד נשיא בית הדין הצבאי לערעורים, הוא בדרגת אלוף. ערעור על כל בתי הדין שלמעלה נעשים בבית הדין לערעורים.

**אפשר להגיד ערעור על פס"ד של בי"ד הצבאי לערעור לבהמ"ש העליון כאשר מדובר בשאלה מחמת חשיבותה, קשיותה, חידושה של סוגיה.**

**ס' 184- אי תלות של שופטים:** לגבי הפצ"ר אין ס' כזה של עצמאות הפצ"ר, הוא עצמאי מכוח הנוהג ולא מכוח החוק.

**שלוש סוגי פק' שיכולות להינתן לחייל:**

* **פק' חוקית-** פק' רגילה שניתנת ע"י המפקד בתוך ד' אמות סמכותו, ועל פניה לא ניכר חוסר סמכות.
* **פק' בלתי חוקית-** יכולה להינתן ע"י מפקד (כפי שמוגדר בחש"ץ- בס' 1) ולהיות בניגוד לפק' מטכ"ל. פק' כזו חובה לקיים.
* **פק' בלתי חוקית בעליל-** פק' כזו חובה לסרב, אין כלל שיקול דעת לחייל. "פק' שהדגל השחור מתנוסס מעליה, ואם ליבו של האדם אינו אבן הוא מתקומם כנגדה". **פרשת כפר קאסם-** נחתנה פקודה בלתי חוקית בעליל לירות בתושבים שחזרו מהשדה ולא ידעו על העוצר.

**מינוי שופטים צבאיים-** השופטים הצבאיים ימונו כמו שופטים אזרחיים**- באמצעות וועדה** בה חברים: הרמטכ"ל, ראש אכ"א, נשיא בית הדין הצבאי לערעורים, שופט בית הדין הצבאי לערעורים, נציג לשכת עוה"ד.. ועוד (ס' 187 לחש"ץ). סה"כ 9 חברים. כל שופט מתמנה בטקס ע"י נשיא המדינה כמו שופט אזרחי, מה שנותן להם מעמד. אך הפגיעה במעמדם באה לידי ביטוי בכך שהם מתמנים לתק' מוגבלת, שאיננה לכל החיים.נשיא בית הדין הצבאי לערעורים (שהוא משפטן) יכול להתמנות לשתי תק' שכל אחת מהן היא קדנציה של 5 שנים. אולם אם הוא מגיע לגיל 55, הקדנציה שלו נפסקת. בבית דין צבאי לערעורים הרוב מבין הקצינים צריך להיות משפטנים. לעומת זאת בערכאות הנמכות, בין דין צבאי רגיל, אין חובת רוב של משפטנים, מספיק רוב של קצינים. מצוין בס' 200 ו-200א.

**ס' 225**- **תלונה.** התהליך מתחיל בצורה של ס' 225, אך אין ביטחון כי התהליך ייגמר בפני קצין שיפוט. החייל יכול לבקש להעביר לבית דין צבאי, וכן ייתכן כי קצין השיפוט יעביר את זה לבית דין צבאי בשל חומרת העניין.

**ס' 228-** אף חייל יכול לעצור חייל שנמוך ממנו בדרגה.

**ס' 229-** קצין יכול לעצור חייל או אפילו קצין שגבוה ממנו בדרגה ללא פק' מעצר, למשל סג"מ יכול לעצור סא"ל. **ס' 230**- חייל שעוצר צריך להמציא פק' מעצר חתומה בדרגת סא"ל.

**ס' 232**- שוטר צבאי שעוצר אזרח חייב להמציא אותו לרשות אזרחית תוך 12 שעות.

**ס' 245ב'-** הכשרה לעריכת חיפוש בגוף חייל- רק קצין של מ"צ מדרגת רס"ן, אלא אם אחר קיבל הכשרה.

**ס' 248, 248א-** יש סמכויות לחפש אצל עצירים, ויש חובה כי 2 עדים יהיו נוכחים.

**ס' 241- 282: בדיקה-** חובה לעשות בדיקה של העבירה לפני העמדה לדין בבי"ד, מסכמים את התיק ומעבירים אותו לפרקליטות אליה שייכת יחידת החייל.

**ס' 252- מיהו קצין הבודק:**

* קצין שיפוט בכיר שקיבל תלונה על עבירה.
* קצין שנתמנה בכתב על ידי קצין שיפוט בכיר כאמור לערוך בדיקה באותה עבירה.
* שוטר צבאי שהפרקליט הצבאי הראשי הסמיכו בכתב, דרך כלל או למקרה מסויים, לערוך בדיקה.

כאשר הקצין הבודק גובה עדות מחשוד יש להזהירו על כך. חשוד המוסר הודאה לא נחקר ע"י קצין בודק אלא ישאל רק שאלות הבהרה. הקצין אינו כפוף לדיני הראיות הנהוגים בבי"ד הצבאיים.

**ס' 269- 282-** אם גבו מאדם עדות כעד, אך עתה יש חשד כי הוא הנאשם, יגבו ממנו **עדות באזהרה**. ניתן להגיש כתב אישום גם אם התהליך לא החל עם תלונה, אך יש סמכות לפרקליטים להורות על תלונה. יש סמכות לפרקליטים להורות על חקירה מוקדמת, וכתוצאה מכך יכולים להעמיד לדין את אלה שניכר כי עברו עבירה על סמך חקירה המוקדמת. אולם לא ניתן להעמיד לדין מבלי שנעשתה בדיקה ונאסף חומר. כל שוטר צבאי שעבר קורס חוקרים בוחנים וקיבל הסמכה, נחשב לחוקר מוסמך.