

ק"פ 32231/06/17 - בנימין סעדון נגד יעקב אילוז

בית משפט השלום באשקלון

ק"פ 32231-06-17 סעדון נ' אילוז
תיק חיצוני: מספר תיק חיצוני

בפני	כבוד השופטת טל לחיאני שהם
קובלים	בנימין סעדון
נגד	
נאשמים	יעקב אילוז

החלטה

כללי:

1. ביום 12/06/17 הוגש כנגד הנאשם קובלנה פלילית בה יוחסה לו עבירה של פרסום לשון הרע, עבירה לפי סעיף 1 ביחד עם סעיפים 2 ו- 6 לחוק איסור לשון הרע, תשכ"ה-1965.

בקובלנה נטען כי ביום 06/06/17 שלח הנאשם מייל אל מר טורן, מנכ"ל עיירת שדרות ובו הוציא דיבה רעה על הקובל באומרו:

"המנכ"ל והיועץ המשפטי **"תופרים"** בצורה גסה ועל חשבון כספי הציבור והקופה הציבורית סכום של כרבע מיליון ₪ ללא כל נוהל ובטענה הזויה כי אף משרד אחר לא מוכן לתת הצעה רק משרדו של גדעון פישר אינה מחזיקה מים".

להודעת המייל היו מכותבים מר אלון דוידי, ראש העיר, מר שמעון בן נעים החשב המלווה של העירייה, גב' מרב לוי ממשרד מבקר העירייה, נציב תלונות הציבור ממשרד מבקר המדינה, עו"ד אייל נון ועו"ד חגי ממשרדו עו"ד נון.

לקובלנה צורפו עותקים כתובים של המייל נשוא הקובלנה וכן דרישת הקובל מהנאשם להתנצלות.

2. בתאריך 25/09/17 התקיים דיון מענה ראשוני במעמד הצדדים בו ביקש ב"כ הנאשם, לדחות הדיון שכן על אף פנייתו אל הקובל, זה לא העביר לו רשימת חומר חקירה כנדרש.

במעמד הדיון, הצהיר הקובל כי החומר שצורף לקובלנה הוא החומר היחיד הקיים.

הדין נדחה על מנת לאפשר להגנה להיערך למענה מסודר ולהגיש בקשות ו/או טענות מקדמיות בכתב.

3. ביום 27/09/17 הגיש ב"כ הנאשם בקשה להורות לקובל להמציא את עדותיהם של עדי התביעה המצויים בכתב הקובלנה הפלילית.

4. ביום 28/09/17 הגיש ב"כ הנאשם, בקשה לפי **סעיף 108 לחוק סדר הדין הפלילי [נוסח משולב], תשמ"ב 1982-** (להלן: "**חסד"פ**") בה ביקש שהקובל ימציא לידיו את כל החומר אשר מצוי בידיו באשר להתקשרויות של עיריית שדרות עם כל תאגיד עירוני הקשור אליה לבין משרד עורכי הדין גדעון, פישר ושות'.

5. ביום 03/10/17 הגיש הקובל הודעה לפיה יעביר לב"כ הנאשם את כל חומר החקירה ותצהירי העדים המצויים בידיו.

6. ב"כ הנאשם הגיב להודעה זו ביום 15/10/17 ובה ביקש שלא להתיר לקובל לחזור בו מהצהרתו כי אין באמתחתו חומר חקירה נוסף. לחילופין, טען ב"כ הנאשם כי על הקובל למחוק את הקובלנה ובמידה ויחפוץ בכך, יגישה פעם נוספת עם מלוא החומר.

בתגובה זו אף עתר ב"כ הנאשם להטיל על הקובל הוצאות משפט בגין דיון יום 25/9/17 שלמעשה היה דיון סרק לאור התנהלות הקובל.

7. ביום 17/10/17 הגיש הקובל הודעה על תיקון כתב האישום אליה צירף כתב אישום מתוקן הכולל השמטת עד תביעה 3 לכתב האישום והוספת שני עדי תביעה נוספים בהם הקובל עצמו.

המסגרת הנורמטיבית

8. **סעיף 74 לחסד"פ** שכותרתו "**עיון בחומר חקירה**", קובע כי משהוגש כתב אישום רשאי הנאשם לעיין בחומר החקירה הנוגע אל האישום. זכות זו הינה בעלת חשיבות רבה וזכות זאת נגזרת מזכות יסוד של הנאשם לניהול הליך משפטי הוגן.

למונח "חומר חקירה" אין פירוש מוגדר בחוק אך על-פי הפסיקה ניתן ללמוד כי כל חומר רלוונטי לאישום אשר יש בו בכדי לתרום לבירור האשמה של הנאשם נכנס בגדר המונח חומר חקירה וכי עצם העובדה שחומר איננו מצוי בידו המאשימה, אין בה כדי להוכיח שלא מדובר בחומר חקירה רלבנטי.

ראה: בג"ץ 233/85 אל הוזייל נ' משטרת ישראל פד"י ל"ט(4), עמוד 124.

9. **סעיף 77 לחסד"פ** שכותרתו "**סייג להבאת ראיות**" קובע איסור הגשת חומר והשמעת עדות אם לנאשם לא ניתנה הזדמנות סבירה לעיין בראיה או בהודעת העד.

סעיף 79 לחסד"פ שכותרתו "**המצאת ראיות שבידי קובל**" קובע כי קובל לא יגיש לבית המשפט ראיה בכתב שהייתה בידיו אלא אם המציא אותה לידי הנאשם.

סעיף 70 לחסד"פ קובע כי הוראות החוק הנוגעות לקיומו של הליך פלילי יחולו אף על קובלנה בשינויים המתאימים לפי העניין.

בבש"פ 3503/91, אבא שוברט נ' שאול צפירי, פד מו(4), 136 קבע בית המשפט העליון כי אין להידרש ל**סעיף 77 לחסד"פ** במסגרת קובלנה פלילית, בהיות **סעיף 79 לחסד"פ** הסדר ספציפי.

בעוד בהליך פלילי "רגיל", טרם הגשת כתב האישום מבוצעת חקירה משטרית וקיים חומר חקירה שמועבר לעיון תובע ולאחר הגשת כתב האישום, לנאשם ובית המשפט, בהליך קובלנה אין לקובל סמכויות חקירה ואיסוף ראיות ועל כן נקבעה חובתו ב**סעיף 79 לחסד"פ**.

יחד עם זאת, בשל אופיו של הליך הקובלנה שבסופו, ככל שהנאשם יורשע, תוצאות מרחיקות לכת על הנאשם, ישנה מגמה להשוות בין חובת הקובל בהצגת חומר החקירה שברשותו לזו החלה על התביעה.

ראה: ע"פ (חיפה) **3773/03 דיוקמן נגד סי.אמ.טי טכנולוגיות רפואיות בע"מ (פורסם בנבו 03/09/04)**

10. בע"ח (חיפה) **27559-02-12 דנה אסייג נגד מתתיהו אסייג (פורסם בנבו 12/4/16)** קבע בית המשפט המחוזי כי תמצית עדויות בלבד אין בהם די כדי לאפשר לנאשם להתגונן ולממש את זכותו לניהול הליך הוגם.

יחד עם זאת, אבחן בית המשפט בין עדים שבשליטת הקובל לעדים שאינם בשליטתו והורה לקובל כי "**ככל שמדובר בעדים אשר בשליטת המשיבים ובכלל זה הקובלים (המשיבים) יוכנו תצהירי עדות ראשית מפורטים או הודעות מפורטות בחתימתם. לגבי שאר העדים אשר אינם בשליטת המשיבים, ייתנו המשיבים, פרטים, כפי המבוקש על ידי העוררת, ככל שהפרטים בידיהם**".

מן הכלל אל הפרט

11. מהמפורט לעיל עולה כי הודעת הקובל ולפיה הוא מבקש לצרף תצהירי עדות ראשית של עדי התביעה נבעה בראש

ובראשונה מבקשת ב"כ הנאשם לקבל תצהירי עדות ראשית של עדי התביעה (**סעיף 8 בבקשתו מיום 27/9/17**).

12. זאת ועוד, הפסיקה המתפתחת בשנים האחרונות כפי שפירטתי לעיל, אף היא מטילה על הקובל חובה לצרף תצהירי עדות ראשית של עדים אשר נמצאים בשליטתו.

13. אומנם השלב הנכון לאיסוף חומר ראיות הוא טרם פתיחת ההליך בבית המשפט. יחד עם זאת, כיוון שאנו מצויים ממש בתחילתו של ההליך ואין בדבר כדי לפגוע בהגנתו של הנאשם, בשים לב להלכה הפסוקה ולבקשתו של ב"כ הנאשם (הגם שמאוחר יותר התנגד ב"כ הנאשם להגשת תצהירים אלה בתגובתו מיום 15/10/17), הנני מתירה הוספת חומרי חקירה בדמות תצהירי עדות ראשית והעברתם לידי ב"כ הנאשם.

14. הדברים יפים אף לעניין צירוף חומרי רקע בדמות התכתבויות בין הקובל למשרד עורכי דין רלבנטי שצוין בבקשת ב"כ הנאשם מיום 28/9/17. גם בעניין זה, החומר התבקש על ידי ב"כ הנאשם והקובל לא התנגד להעברת החומר לידי ב"כ הנאשם.

15. אי לכך ובהתאם לכל הנאמר לעיל, הנני מורה לקובל להעביר לב"כ הנאשם את כל חומר החקירה המצוי בידי עד יום 22/10/17.

16. כפי שציינתי לעיל, ביום 17/10/17 הגיש הקובל הודעה על תיקון כתב האישום.

בהתאם להוראת **סעיפים 91 ו- 92 לחסד"פ**, משהחל המשפט, על התובע להגיש **בקשה** לתיקון כתב האישום והדבר איננו יכול להיעשות בהודעה בלבד.

בעניינו אומנם טרם ניתן מענה לכתב האישום אך המשפט החל בהגשת בקשות מטעם ההגנה ועל כן היה על הקובל להגיש בקשה מתאימה לתיקון כתב האישום.

17. על אף שלא פעל הקובל בהתאם לסדרי הדין באופן דווקני, בשים לב להלכה הפסוקה הנוגעת לתיקון כתבי אישום, לאור השלב הראשוני בו אנו מצויים בהליך והצהרת הקובל כי כל החומר שבידו יועבר לידי ב"כ הנאשם, הנני מתירה תיקון כתב האישום.

18. כתב הקובלנה הפלילית המתוקן ייסרק לתיקיית חוות דעת.

19. בשולי הדברים אפנה את תשומת ליבו של ב"כ הנאשם למצוין בבקשת הקובל מיום ה-03/10/17 ובו מודיע כי יסכים לחזור מקובלנה זאת במידה והנאשם יתנצל על פרסום זה.

20. אינני מוצאת מקום להטיל הוצאות משפט כבר בשלב זה על הקובל.

21. משאפשרתי תיקון הקובלנה והעברת חומרי חקירה לידי ב"כ הנאשם, הנני נאלצת לדחות דיון המענה הנוסף על מנת לאפשר לנאשם לגבש קו ההגנה לאחר קבלת כל החומר הרלבנטי.

משכך, הנני דוחה דיון המענה ליום 27/12/17 שעה 11:30 עד 12:30.

22. להודיע ההחלטה לצדדים.

ניתנה היום, כ"ח תשרי תשע"ח, 18 אוקטובר 2017, בהעדר הצדדים.