

## תת"ע 7482/02/21 - אור אפרתי נגד מדינת ישראל

בית משפט השלום לתעבורה בירושלים

תת"ע 7482-02-21 מדינת ישראל נ' אפרתי  
תיק חיצוני: 95500674122

בפני כבוד השופט שרת זוכוביצקי-אור  
מבחן אור אפרתי  
נגד מדינת ישראל  
משיבה

### החלטה

1. בפני בקשה לביטול פסק דין שניית ביום 15.03.21 בהיעדר התויזבות המבחן.
2. כנגד המבחן הוגש כתב אישום המיחס לו עבירה מיום 19.07.20 של עקיפת הרכב אחר כשהדרך לא פניה במרחך מספיק כדי לאפשר ביצוע העקיפה בבטחה, ובכך גרם לסייעו של הרכב אחר, בנגד לתקנה 47(ה)(5) לתקנות התעבורה, תשכ"א-1961.
3. ביום הדיון לא התויזב המבחן בבית המשפט, ומשכן נשפט בהעדתו ונגזרו עליו העונשים הבאים: פסילה מלאחזיק או לקבל רישיון נהיגה לתקופה של 21 ימים; פסילה מלאחזיק או מקבל רישיון נהיגה למשך 3 חודשים וזאת על תנאי למשך 3 שנים; קנס בסך 1,000 ₪.

### טענות הצדדים

#### טענות המבחן

4. טענת המבחן הזמנתה לדין נשלחה לכתובה של אמו, בה אינה מתגורר. לטענתה גם אם אימו קיבלה את ההזמנה לדין היא לא יודעת אותו על אף בירור שערך ביום 30.06.21 במציאות בית המשפט, לא נמצא אישור מסירה בתיק בית המשפט.
5. לטענת המבחן, במועד ביצוע העבירה היה הרכב בחזקתו של נר אבנर גל, שאף נוג בז בעת ביצוע העבירה. לתמיכה בטענות אלה צרע המבחן תצהיר חתום על ידו וכן תצהיר חתום על ידי מר גל.
6. בתגובה לתגובה המשיבה הוסיף המבחן כי על אף שהמשיבה התיחסה ללשון סעיף 130(ח) לחוק סדר הדין הפלילי התשמ"ב - 1982 היא לא התיחסה לחולופה לפיה ניתן לבטל פסק דין כדי למנוע עיוות דין. לטענת המבחן כי לאחר נוג ברכב, יגרם לו עיוות דין אם הוא יורשע בעבירה שלא ביצע.

#### טענות המשיבה

עמוד 1

7. לטענת המשיבה יש לדוחות הבקשה כיוון שההודעה בדבר מועד הדיון נשלחה לכתובתו הרשומה של המבקש, שלא הוכחה על ידו והוחזרה בציון ההערה "לא נדרש" ומשכך, בוצעה מסירה כדין ו המבקש לא הציג סיבה מוצדקת לאי התיצבותו.

### דין והכרעה

8. סעיף 126 לחוק סדר הדין הפלילי [נוסח משולב], תשמ"ב-1982 (להלן: "**החסד" פ'**) קובע כי באין הוראה אחרת בחוק, דרך המלך בהלכים פליליים מורה על קיום דין בעניינו של הנאשם. דברי כב' השופט שהם בע"פ 1903/1993 **חסין נ' מדינת ישראל** מיום 7.4.2008:

"העיקרון המנחה בהלכים פליליים- אשר יש הסברים כי ניתן לו אף מעמד חוקתי- הוא כי דין יתקיים בנסיבות הנאשם, וזאת לצורך לשם קיומו התקין של המשפט כמו גם לשם מראית פuni הצדקה והבטחת אמון הציבור בהגינות ההליך הפלילי".

9. בכלל זה קיימים מספר חריגים שאחד מהם מעוגן בסעיף 240(א) לחסד"פ הקובע כי בעיריות הקלות המוגדרות בו, ניתן לדון את הנאשם שלא בפניו, ככל שבית המשפט סבור כי לא יגרם לו בכר עיוות דין. כאשר הנאשם הזמין לדין כדין ואיינו מתייצב רואים אותו כਮודה בעבודות הנטענות בכתב האישום.

10. סעיף 130 (ח) לחסד"פ קובע, כי הנאשם שאינו מתייצב למשפטו ונדון בהעדרו רשאי לבקש ביטול פסק דין, אולם יהיה עליו להוכיח אחד ממשני תנאים חלופיים. תנאי אחד הוא כי הייתה סיבה מוצדקת לאי התיצבותו וה תנאי השני הוא כי ביטול פסק הדין דרוש כדי למנוע עיוות דין.

ולעניין זה ראו רע"פ 9811/09 **סמיימי נ' מדינת ישראל** (29.12.09) בו נקבע כי:

"כל אדם הזכות ליום בבית המשפט, ואולם זכות זו אינה מוחלטת ואין לאפשר ניצולה לרעה. היעדר התיצבות של אדם מדין אליו זומן דין עלולה להוביל לתוצאה כי יושע בדיון ודינו ייגזר, כשם שארע בענייננו. משכך היה, הנטול הוא על המבקש לבטל את פסק הדין להראות כי הייתה סיבה מוצדקת לאי התיצבותו או כי הביטול דרש כדי למנוע עיוות דין כשם שמורה סעיף 130 (ח) לחוק סדר הדין הפלילי [נוסח משולב], התשמ"ב-1982".

### קיומה של סיבה מוצדקת לאי התיצבות המבקש בדיון

11. בעיריות קלות, קובעת תקנה 44א לתקנות סדר הדין הפלילי, תשל"ד-1974:

"בעיריות תעבורה שעליהן חל סעיף 239א לחוק ובעיריות קנס רואים את ההודעה על ביצוע העבירה, ההודעה לתשולם קנס או הזמןנה למשפט לעניין עבירת קנס כאילו הומצאה דין גם ללא חתימה על אישור המסירה, אם החלפו חמישה עשר ימים מיום שנשלחה בדואר רשום, זולת אם הוכיח הנמען שלא קיבל את ההודעה או את הזמןנה מסיבות שאין תלויות בו ולא עקב הימנעותו מלקיים".

משהוכח כי נשלח דואר רשום אף בהעדר אישור מסירה או אישור שאינו ממולא דין, רואים אותו כמי שהגיע

למענו תוך 15 ימים שנשלח (עפ"ת (ב"ש) 47513-02-17 בולני נ' מדינת ישראל, מיום 21.5.17, עפ"ת (ח"י) 67571-03-18, אפסטיין נ' מדינת ישראל, מיום 25.4.18, רע"פ 106/15 עו"ד קרייב נ' מדינת ישראל, מיום (20.1.15).

גם בעפ"ת 19-02-2019 62391 סוטי נ' מדינת ישראל מיום 16.5.2019 (לא פורסם) קבע כי השופט כדורי כי לשם ביסוס חקמת המסייעת, די למאשימה להראות שהזמןה לדין נשלחה לנמען הזמנה בדואר רשום.

זהינו אם הוכחה המשיבה, כי שלחה את הודעה בדואר רשום כדין חזקה שההודעה נשלחה כדין ועל המבחן מוטל הנטול להפריך חזקה זו.

13. על-פי אישורי המסייעת, שצורפו לתגובה המשיבה, הזמןה לדין נשלחה למבחן פעמיים, באמצעות דואר רשום לכתובתו הרשומה "מוסקוביץ 18/13 רחובות 7647305". חרף הדואר, דבר הדואר לא נדרש על ידי המבחן והוחזר לשולח בציון "לא נדרש".

14. אם דבר הדואר "לא נדרש" על ידי המבחן זהינו, הודעה לסניף הדואר ליטול את דבר הדואר נשלחה בכתבתו של המבחן אך הוא לא הגיע לקבללה, יחשב המבחן כמו שה הודעה הומצאה לו כדין ועליו הנטול להוכיח כי לא קיבל את דבר הדואר מסיבות שאין תלויות בו. (עפ"ת (ח"י) 20229-12-17 חזן נ' מדינת ישראל, מיום 18.2.1.18 ורע"פ 3698/17 יוספוב נ' מדינת ישראל, מיום 7.5.17).

15. בחוק עדכון כתובות, תשס"ה-2005, נקבע :

"(א) 2(א) חל שינוי בכתבות לשלוח דואר של תושב, חייב הוא למסור לפקיד הרישום הודעה על כך בהתאם למימים מיום השינוי"

(ב) תושב שלא מסר לפקיד הרישום הודעה על כתובות לשלוח דואר, יראו את המعن שונרשם במרשם האוכלוסין בכתבתו לשלוח דואר".

בעת שלוחה הזמנה לדין הייתה כתובתו הרשומה של המבחן רחוב מוסקוביץ 18/13 רחובות. אם המבחן לא התגורר שם לטענות ולא קיים את החובה המוטלת עליו בחוק עדכון כתובות, לעדכן את כתבתו, אין לו להלן אלא על עצמו.

16. בנסיבות אלה טענתו של המבחן לפיה זהה כתובתה של אימו והוא אינו מתגורר בה או לחלוין אימו לא עדכנה אותו על דבר הדואר, אינה עומדת בנטול ההוכחה הדרוש להוכיח כי הוא לא קיבל את דבר הדואר מסיבות שאין תלויות בו. סתריתה של חזקה המסייעת טוענה ראייה ותימוכין ולא תעשה על-ידי העലאת טענה בעלמא כי המבחן לא קיבל את דבר הדואר לידי (19/1771 ליאור עובדי נ' מדינת ישראל מיום 11.7.2019, רע"פ 8427/17 מדינת ישראל נ' אמן סאלם, 25.3.2018).

17. בנסיבות אלה אני קובעת כי הזמנה לדין נמסרה למבחן כדין ולא הוכחה סיבה מוצדקת לאי התיעצבותו בדין.

### חשש לעיונות דין

18. גם במצב בו לא קיימת סיבה מוצדקת לאי התיעצבותו של המבחן ניתן לבטל את פסק הדין שניתן בהיעדרו

ובלבד שהדבר דרוש לשם מניעת עיות דין (רע"פ 6165/17 סעדא נ' מדינת ישראל (24.4.2018)).

19. כלל, ביטול פסק דין שנית בדיון בהיעדרו של הנאשם בשל החשש לעיות דין יעשה לאחר שהצבע על שיקולים כבדי משקל העשויים להביא לשינוי תוצאות פסק דין (רע"פ 18/1911 עמיד גש נגד מדינת ישראל מיום (27.5.2018).

#### אחר נהג הרכב

20. המבקש טען כי במועד ביצוע העבירה הרכב לא היה ברשותו אלא בחזקתו של אחר, אשר נהג הרכב.

ההלכה היא כי עליה זו אינה מצדיקה את ביטול פסק הדין.

ברע"פ 13/7709 **שמעון סאסי נ' מדינת ישראל**(פורסם בנבז 13.11.28) קבע בית המשפט העליון כי:  
"...טעןתו לפיה הוא עצמו לא נהג הרכב, איננה מבוססת חשש לעיות דין כלפיו".

וכן ברע"פ 14/7018 **MICHAEL TITLBAUM נ' מדינת ישראל**(פורסם בנבז 14.10.30) נקבע כי:

"גם טענתו של המבקש, לפיה ההארכה נדרשת לשם הסבת הדו"חות על שם של נהגים אחרים שהשתמשו ברכב, אין בכוחה להוועיל למבקש, בנסיבות העניין (ראו: רע"פ 14/1446 ריאד נ' מדינת ישראל(פורסם בנבז 14.03.26); רע"פ 11/9580 יוסף נ' מדינת ישראל(פורסם בנבז 11.12.27))."

21. טענה זו נבחנה מספר רב של פעמים בערכאות השונות אשר קבעו בהחלטותיהם כי טענת "אחר נהג הרכב" אינה מבוססת חשש לעיות דין וכי אין לראות בטענה זו כ"nimok miyud", בהתאם לסעיף 230 לחסד"פ אוقطענה שמקימה חשש לעיות דין.

22. גם במקרים בהם קיימת תשתיית ראייתית מוצקה לפיה אדם אחר ביצע את העבירה ולא הנאשם עצמו, זאת בהסתמך על תצהיריו של אחר המודה בנהיגת הרכב בזמן ביצוע העבירה שהינה ראייה מוצקה ובעלת משקל, אין קבלת הבקשה בדבר ביטול פסק הדין מוצדקת (רע"פ 7839/08 **שמעון קורנפלד נ' מדינת ישראל**(פורסם בנבז 10.11.08); רע"פ 9540/08 **עופר מוסברג נ' מדינת ישראל**(פורסם בנבז 09.01.08); רע"פ 222/13 **מחמוד נ' מדינת ישראל** (פורסם בנבז 13.01.17)).

23. גם אם הייתה מוכחת טענת המבקש כי הדו"ח ניתן במהלך שימושו של אחר, אין בכך ממשום עיות דין המצדיק קבלת הבקשה.

24. יתרה מכך גם אם היה המבקש מעלה טענות של ממש להגנתו מוטלת על בית המשפט חובה לבחון אותן בזיהירות של ממש. קבלת טענה זו משמעו שהיא יכול לשאל להופיע לדין שנקבע בעניינו ולאחר הרשותו וגישה דין יוכל לגרום לביטולו של גזר הדין (ע"פ 2119/02 כהן עופר נ' מדינת ישראל(פורסם בנבז 14.04.02), רע"פ 1773/04 **אלעוברה אסמייל נ' מדינת ישראל** (פורסם בנבז 04.02.23)).

משכך, אני קובעת כי טענת המבקש לפיה אחר נהג הרכב ביום ובשעת ביצוע העבירה אינה מהווה עיות דין המצדיק את ביטול פסק הדין.

.25.

לפייך אני קובעת כי או ביטול פסק הדין לא יגרום לחשש לעיוות דין.

.26.

לנוכח האמור ומכוח עקרון סופיות הדיון הבקשה נדחתת.

**מצרחות תשלח החלטה לצדדים.**

ניתנה היום, ח' אב תשפ"א, 17 יולי 2021, בהעדר הצדדים.