

ת"פ 24704/09 - מדינת ישראל נגד יאסר אבו סולב, מהדי הוואשלה

בית המשפט המחוזי בבאר שבע

ת"פ 15-09-2014 מדינת ישראל נ' אבו סולב(אסיר) ו Ach'
תיק חיזוני: 388503/15

בפני כבוד השופט אהרון מנויות
מדינת ישראל

נאשימים

נגד

1. יאסר אבו סולב ע"י ב"כ עו"ד שADI נת.or
2. מהדי הוואשלה ע"י ב"כ עו"ד חיים אליה

החלטה

בפני בקשה המאשימה לתקן את כתוב האישום על-ידי הוספת עד, מר יוסי ויסברג, עורך הרשותה המוסדית של מחקר התקשרות מטעם חברות "פרטנר". הבקשה הועלתה במהלך הדיון האחרון, בעקבות העירה של בית המשפט, כאשר ב"כ המאשימה ביקשה להציג את מחקרי התקשרות שקיימים בחומר החקירה. לדבריה שמו של העד נשמט בטיעות מרשותת העדמים, ומדובר בטיעות טכנית, מפני שמחקרי התקשרות עצם עמדו לעיון הגנה. ב"כ המאשימה טוענת עוד כי למרות שכבר נשמו מכמה עדויות, מדובר בעדויות שאין להן קשר למחקרי התקשרות ולaicונים, וכן אין בהוספותו של העד המבוקש לכתב האישום כדי לפגוע בהגנת הנאשם.

לעומת זאת, ב"כ הנאים מטענים בבקשתה וטענים, כי התנהלותה של המאשימה עולה לכדי חוסר תום לב, וכי היא מבקשת למעשה לעורן מקצה שיפורים, לאחר שמיית חלק מקו ההגנה. עוד טוענים ב"כ הנאים, כי כתוב האישום הוגש לפני שנה ויתר, ביום 20.9.15, אף שהתקיימו בין הצדדים מספר פגישות, באף אחת מהן לא הועלה הצורך תיקון כתוב האישום כאמור.

ב"כ הנאים מוסיפים וטענים כי המאשימה לא סיפקה הסבר מניח את הדעת, לצורך שיש לצורך עד התביעה אשר באמצעותו יגשו הפליטים, למרות שמי שחתום על כל אותם פליטים הינו מר מלול. עם זאת, הם מאישרים כי אכן הווערנו הפליטים לעיון הגנה, אך לא נמסר דבר וחצי דבר אודוטו של מר ויסברג. הנושא של תיקון כתוב אישום לאחר תחילת המשפט מוסדר בסעיף 92(א) לחוק סדר הדין הפלילי [נוסח משולב], התשמ"ב - 1982, אשר קובע כי **"בית המשפט רשאי, בכל עת שלאחר תחילת המשפט, לבקש בעל דין, לתקן כתוב אישום, להוסיף לעלו ולגרוע ממנו, ובלבד שניתנה לנאים הזדמנות סבירה להטగון..."**. המבחן הוא אפוא קיומה של הזדמנות סבירה להטగון.

התנאי של "הздמנות סבירה להטగון" פורש בפסיקה ככולל שני יסודות: היסוד האחד טכני, ועוניו באפשרות הסבירה של הנאשם לחזור עדים רלבנטיים או להביא ראיות מטעמו, והיסוד השני מهوות יתר, ועוניו באפשרות הסבירה של הנאשם לקבוע לעצמו קו הגנה אפקטיבי, שיכל להתמודד עם הראיות בתיק (ראו ע"פ 63/79 **עוור נ' מדינת ישראל**, פ"ד לג(3) 606 (1979), צוטט בהסכמה בע"פ 5019/09 **דביר חילווה נ' מדינת ישראל**, פורסם בבלו, 20.8.2013, פסקה 25).

על רקע האמור, נבחן את הנסיבות שלפנינו. בעת שב"כ המאשימה בקשה לתקן את כתוב האישום, העידו כבר שני עדי תביעה, ואולם מדובר בשטרים שנייהו את המרדף אחרי הנאשם, ועדותם קשורה לפרט האישום הראשון. אין להם קשר לכואורה לנושא מחקרי התקשרות, שקשרו ליתר פרטיו האישום, אשר בגללו בקשה ב"כ המאשימה להוסיף עד לרישימת עדי התביעה. מדובר אפוא בשלב מוקדם יחסית של פרשת התביעה, כאשר המענה של הנאים לכתב האישום, אשר ניתן בישיבת בית המשפט מיום 20.3.2016, אינו כולל טענת אלibi, וכאשר העדים שהודיעו לא התייחסו במפורש לטענה מסוג זה.

לא לモותר לציין בהקשר זה כי כאשר יש כוונה להעלות טענת אלibi, יש לעשות זאת בהזדמנות ראשונה, עם מתן המענה לכתב האישום, כעהלה מסעיף 152(ג) לחוק סדר הדין הפלילי, וכךאת כאמור לא געשה על ידי הנאשם דן. במצב זה, נקבע בחוק בסעיף קטן ג, כי "משלא טען הנאשם מידי במקומות אחר היתי", או שטען ולא ציין את המקום الآخر, לא יהיה רשאי להביא ראיות - בין עדות עצמו ובין ראיות אחרות - כדי להוכיח טענה כאמור אלא ברשות בית המשפט".

בנסיבות אלה, ב"כ המאשימה הייתה רשאית להניח כי אין בכונת ב"כ הנאים להעלות טענה כזו במהלך המשפט, והוא נהגה בצדקה סבירה כאשר ביררה עם ב"כ הנאים אם יסכלו להגשת מחקרי התקשרות. זאת ועוד, מפרטוקול הדיון ביום 10.10.2016 עולה כי פלטי המחשב שכוללים את מחקרי התקשרות, ככלים בחומר החקירה שהועמד לעיון הסגנורים עם הגשת כתב האישום. נראה כי ב"כ המאשימה כלל לא הייתה מודעת לכך שרשימת עדי התביעה אינה כוללת עד שיכל להתייחס למחקרי התקשרות, והוא התייחס לנושא זה רק בעקבות הערת בית המשפט. בנסיבות אלה, כאשר פלטי המחשב עצם הוועמדו זה מכבר לעיון ב"כ הנאים, קשה להבין על מה יצא קצפם ומדובר טענו כי התנהלותה של ב"כ המאשימה פוגעת אונשות בזכות מרשם להליר הוגן.

וכoch כל האמור לעיל,abis לשלב המוקדם יחסית והנסיבות שהבן הועלתה בקשה ב"כ המאשימה, משלא הועלתה עד כה טענת אלibi מצד ב"כ הנאים, ובשים לב לכך שהעד המבוקש אמרו להעיד על מסמכים שהועמדו זה מכבר לעיוןם של ב"כ הנאים, לא שוכנעתי כי היעתרות לבקשת המאשימה לעת זאת, להוסיף את העד המבוקש לרישימת עד התביעה, תגרום לכך שלא תינטע לנאים הזדמנות סבירה להטగון מפני הczpi בעודותו של העד הנוסף.

בנסיבות אלה, אני נערת לבקשתה, ומאפשר למאשימה לתקן את כתוב האישום על ידי הוספה שמו של מר יוסי ויסברג לרישמת עדי התביעה. המזיכירות תודיע לבוד' ב"כ הצדדים.

ניתנה היום, ו' כסלו תשע"ז, 06 דצמבר 2016, בהעדך

הצדדים.