danidin211@gmail.com

itzik\_amir23@hotmail.com

**שיעור 1, 21.10.2020**

**משפט פלילי הלכה למעשה**

1. **דרישות הקורס:** 100% מבחן. נוכחות חובה ומצלמות.

**נושא 1 לסילבוס: מערך התביעה המשטרתית - מבנה אתוס וחזון (עו"ד רקפת גלעד, ראש יחידת תביעות להב)**

1. **עיסוקי חטיבת התביעות**: יחידה ארצית אופרטיבית הנושאת באחריות פיקודית ומקצועית להפעלת המערך הפלילי והתעבורה.
2. **מבנה חטיבת התביעות:** שני מחלקות: מחלקת התביעות הפליליות הכוללת שבע יחידות מבוזרות לפי מחוות טריטוריאליים, ועוד שני יחידות ארציות. ראש יחידות לה"ב (יחידת מטה ארצית, סמכות לטפל בעבירות מיוחדות, ולה"ב של אגף תביעות הסביבה, ההתעללות בכלב למשל). יחידת מטה מיוחדת נוספת היא הסדר מותנה\*. מחלקה נוספת היא מחלקת תביעות תעבורה שמחולקת גם היא בשש יחידות מבוזרות. סה"כ 46 שלוחות ליחידת תביעות. בנוסף יש שלושה מדורי מטה: מדור שיקום, מדור הנחיה וחקיקה (מקביל בחלקו לפרקליטות המדינה) ומדור בקרה ופיקוח על יחידות התביעה.
3. **נפח פעילות:** 90% מכתבי האישום מוגשים ע"י התביעה המשטרתית; 70 אלף תיקים מועברים לתביעה המשטרתית, מתוכם מוגשים 35 כתבי אישום - כמחצית. ומה קורה עם שאר התיקים, כמעט מחצית? 50% מכתבי האישום מוגשים כאשר לצידם בקשות מעצר עד תום ההליכים - מה שאומר שמדובר גם בתיקיםלא פשוטים ומשמעותיים.
4. **פילוח עבירות בתיקי בגירים בהם הוגש כתב אישום במהלך 2019:** כמעט 14%: עבירות רכוש; כמעט 14% עבירות סמים מסוג פשע: הספקה, מסחר, מכירות טלגראס; 11% תיקי שב"ח; תיקי אלימות במשפחה, אלימות ואיומים: כמעט 20% יחד. מהווים חלק מהתביעה הכללית של התביעה בישראל. התביעה המשטרתית כפופה להנחיות פרקליט המדינה, והיא חלק ממנה.
5. **תיקי נוער:** גישה שיקומית במטרה לשקם את הנער, להגיע לבית המשפט ולהגיש כתב אישום, לשקם את הנער קודם, ולאחר מכן לנסות לתת מענה בדרכים אחרות. נפח העשייה: רוב העבירות של קטינים הם עבירות רכוש ואלימות וכן עבירות סמים מסוג פשע. קיימים תובעי נוער ואף שלוחות נוער - דורש התייחסות וגישה אחרת. הרבה מאוד עשייה בתחום הזה.
6. אם עיקר התיק הוא תחת האחריות של התביעה המשטרתית, אפשר לכרוך את התיק אל המשטרה.
* **יחידת הסדר מותנה -** מימוש דרך חלופית להעמדת החשוד לדין בבית משפט. יעדי היחידה הם הימנעות מהטלת כתם פלילי תוך הטלת סנקציה הולמת (תיקי סכסוכי שכנים, גניבת פריטים בכמות קטנה מסופר פארם) הסדר רלוונטי לאנשים נורמטיבים עם עבירות עוון ללא עבר פלילי. מאפשרים לאותו אחד לסגור את התיק בעילה של הסדר מותנה ולהטיל סנקציות: פיצוי לנפגע, גישור בין שכנים וכו'. אם הוא מסרב, זכותו להשפט בהליך רגיל אחרי הגשת כתב אישום.
1. **בית משפט קהילתי:** סיום ההליך הפלילי בהליך שיקומי. בחירת התיקים המתאימים: סמים, רכוש, לאחר בחינת הנסיבות של העבירה ושל האדם. למצוא את האנשים המתאימים שמתאימים לשיקום ורוצים שיקום. גמישות בהגדרת מאפייני התיקים המתאימים. כרגע כפיילוט ובהמשך בחקיקה.
2. **מתחילת החקירה ועד קבלת החלטה סופית בתביעה:**



**שיעור 2, 28.10.2020**

**נושא 2 לסילבוס: דיני חקירה ואיסוף ראיות (סנ"צ זיו שגיב) ראש מדור חקירות משטרת ישראל**

1. **משטרה פותחת חקירה לפי ס' 58-59 לחסד"פ**. חוקר, ככל שהוא קצועי בתפקיד יודע לשלב את מגוון הכלים שברשותו בשביל להפוך חקירה לטובה יותר: חקירה טובה היא לאסוף את מירב הראיות בשביל להביא כמה שיותר ראיות טובהות לתובע. לפיו, מה שלא הצליח לעשות החוקר, לתובע יהיה הרבה יותר קשה בבית משפט. העוגה שאופה החוקר, הוא העוגה שמגישים לבית המשפט לשופט. לא יהיה איסוף טוב של ראיות, לא יהיה תיק חקירה מוצלח - ואז התובע יסגור את התיק. תסכול כלל מערכתי, גם כלפי הנפגע.
2. הציפייה מהחוקר היא התמודדות עם **עבודת חקירות מורכבת**:
3. **חקירות פורנזיות:** החקירות הפורנזיות היום הן הרבה יותר משמעותיות. לפני עשור שרידים מזירת אונס לא הייתה את היכולת הפורנזית לתרגם שרידי זרע ושרידי דם לד.נ.א ולהוביל לחשוד. היום מאגרי הד.נ.א גדלו, והיכולת לקחת שרידי ד.נ.א. ולהפיק מהם תועלת - השתפרו משמעותית. היום במאגר יש באזור 3 מיליון דגימות = 3 מיליון אנשים. היום יכולים להגיע ליכולות מורחבות יותר ומסווגות כמובן.
4. **יכולות סיגניט וסייבר -** רה"מ חשף את יכולות השב"כ באיכון אנשים. יכולות הסיגינט היום מרחיקות לכת הרבה יותר מלפני עשור.
5. **יכולות מודיעין מתקדמות -** חטיבת המודיעין עוסקת בעיקר באיסוף יומינטי. כיום בכל תחנת משטרה יש קצין אח"מ במשטרה, מתחתיו יש קצין חקירות, שאחריאי על חקירות, קצין מודיעין שאחראי על רכזי מודיעין שאוספים באיסוף מודיעין: פגישות עם מקורות אנושיים כמו עבריין בעל אינטרס לשתף פעולה עם המשטרה. דוגמאות קלאסיות: עבריין שמקבל דו"ח על אור אדום או דו"ח קורונה. לא מעוניין לשלם או שייקחו לו את הרישיון. מגיע אליו רכז המודיעין ומבקש מידע: יודע על מישהו שמגדל בבית מריחואנה. מבקש ממנו להביא מידע על זה - האינטרס של המשטרה היא שיתוף מידע על פני תשלום הדו"ח.

אי אפשר לעשות עבודת חקירות טובה בלי מודיעין. רכז מודיעין עובד עם קצין המודיעין ועובד עם צוות בילוש. מוציאים צווי חיפוש לפי ס' 25 לפסד"פ- אם אחת החלופות מתקיימות, נכנס לבית גם בלי צו חיפוש. מתי יש בעיה: שעון בית המשפט אינו חופף לשעון העבריינים. רכז מודיעין שפוגש בשבע בערב מקור, יש שופט תורן, אבל לא בכל זמן נתון. נוסעים לבתים של שופטים באמצע הלילה - שחותמים על צו חיפוש בבתים שלהם באמצע הליל. צו להאזנת סתר: מאשר קצין משטרה - קצין בדרגת צו ניצב - תלוי איפה התיק. נניח יש מידע על מישהו שעומד לבצע רצח. רוצים להאזין לו ונפקח עליו - בשביל לעקוב אחריו ולהביא ראיות על ניסיון. רוצים להאזין לו ולהאזין לקורבן: צריך ללכת למחוזי באמצע הלילה. באשר לצו חיפוש אצל שופט שלום: אותו סיפור.

הפעלת סוכן - האתגר הכי גדול. ני סוגים של סוכנים: סוכן שהוא עבריין, מפתחים אצלו מניע (יודע שהולך לשבת בכלא - יכול להיות שיסכים להיות סוכן ולהפיל את החברים שלו). במסגרת הפעלת סוכן, סוכן עלול גם להירצח כשמשכנעים אותו לחצות את הקווים. בעקבות הפללה על ארגון פשיעה יכולים גם לרצוח אותו. יש סוכנים מסוגים שונים: הפעלת סוכן בבית אבות נגד תופעת ההתעללות של חסרי ישע וזקנים. אורך החים של סוכן הוא קצוב, יודעים מלכתחילה מה יום סים ההפעלה, שיכול תמיד להקדים - במידה והוא נשרף.

ההבדל בין סוכן לעד מדינה - את הסוכן מפעילים לביצוע עבירות, בשונה מעד מדינה.

1. **בחזרה לתפקיד החוקר**: תיק החקירה שמכיל הרבה ראיות, קצין החקירות מחליט אם התיק בשל להגשת כתב האישום, או שהתיק עדיין לא הבשיל, או שבנסיבות מסוימות בהן הוא יכול, לסגור את התיק. החוקר בודק האם בתיק יש מספיק ראיות והאם הוא מגלה עניין לציבור. אם הוא עונה על שתי התשובות האלה - הוא מעביר אותו לתובע. התובע בודק גם האם התיק מצדיק הגשת כתב אישום.
2. **בחקירה של עצור:** שעון החול אוזל במשך 30 יום. בית משפט השלום יוכל להאריך את המעצר בשלושים יום. בתום התוספת הזו, החוקר צריך להגיע לתובע ובתומם יגיש כתב אישום. עברו 30 הימים, פרקליטות המדינה צריכה לתת אישור בשביל לגשת לבית המשפט ולהגיש בקשה נוספת. אפשר בהארכות (במחברתשל סד"פ) להארכות מעצר של 75 יום ועד 90 (יועמ"ש ובית משפט עליון). באשר לסוגי הראיות: אף פעם לא יהיה אפשר להגיע לתיק המושלם: כמות הראיות שרוצם לאסוף בתיק: חקירה פורנזית, חקירות פיזיות - בעולם המציאותי שעון החול דופק, אחרי שלושים יום צריך לטפל בהרבה תיקים במקביל. עשרות תיקים בכל רגע נתון. חוקר טוב יכול לתת תשומת לב טובה ל-35 תיקים, למעלה מזה צריך להתחיל לסגור תיקים.
3. **איך מתעדפים תיקים:** זהות החשוד, חומרת העבירה ו-\_\_\_\_\_. רצח למשל יטופל במחוז. תעדוף התיקים בין היחידות - המחוזי והמרחבי, נעשה על ידי מפקד המחוז. מגיעים לזירת רצח: מפקד המחוז,מפקד המרחב ומפקד התחנה, מפקד הימ"ר המחוזי וקצין הימ"ר המרחבי - מחכים שקצין המחוז יחליט מי יטפל ברצח. בינתיים אנשי איסוף הראיות - טכנולוגי ופורנזי - אוספים ראיות. מצד אחד, מפקד הימ"ר לא רוצה התפרצויות ושאזרחים יוכלו לישון בלילה. יש תעדוף גם בסוג העבירות: בתוך עבירות רכוש, בתוך עבירות כלפי קיטנים ונוער, הונאה, המתה, אלימות במשפחה. כל קצין חקירות לא ישן בלילה אם יש חשוד שלא נעצר בעבירת אלימות במשפחה. כל קצין אח"מ יש שליטה על סטטוס תיק החקירה, כל פעולת התחקור שנעשית.
4. **בפן האישי -** עבודת המשטרה מתנקזת לקין החקירות. ימי חופש מצטברים ושעות עודפות שאין עליהם תוספת משכורת. בזמן נתון יש בתחנת משטרה בין 7-15 עצורים ביום.
5. עלות חקירה של תיק רצח ממוצע הוא 5 מיליון ₪ בערך. ימ"ר מרכז - 40 תיקי רצח בשנה.
6. **תיקי סטסטושן -** לרוב נסגרים כי לרוב הסחטנים (מצמים וסוחטים) לא מצאים בארץ. היום איפה שיש אינטרנט יש עבריינים, בלי גבולות. עבריין ישראלי יכול לשבת במדינה שאין איתה הסכמים. או הפוך - מישהו מהוויפי של ארומה עושה עבירות סקסטורשן מבלי להשאיר טביעות אצבע. מאתר קורבן מפיל אותו בפח וסוחט אותו. קורבנות לסחיטה מינית מתאבדים, משלמים ונסחטים.

**שיעור 3, 11.11.2020**

**נושא 3 לסילבוס: שיחה עם סנ"צ - חטיפת ורצח דנה בנט**

**שיעור 4, 11.11.2020**

**נושא 4 לסילבוס: תפקידי התובע, שיקולי התביעה בהעמדה לדין\גניזת תיק**

**קריאה:**

* **הנחיית פרקליט המדינה 1.1:** אי פתיחה בחקירה או סגירת תיק בעילת נסיבות העניין בכללותן אינן מתאימות לפתיחה בחקירה/העמדה לדין". - מטרת הנחיית הפרקליט היא להתוות את מדיניות גופי החקירה והתביעה מתי סלסוגר תיק כאשר נסיבות העניין אינן מתאימות: קובע מבחנים. את ההחלטה לא לפתוח בחקירה/ לסגור את התיק צריך לבסס על השיקולים הבאים:
	+ **מידת חומרת העבירה ונסיבות ביצועה -** חומרת המעשה עצמו ונסיבות ביצועו, היקף הנזק שנגרם מביצוע מעשה העבירה, שכיחות ההתנהגות העבריינית (ראוי לבסס טענה כזו של מכת מדינה" על נתונים אובייקטיביים, אבל אפשר גם על ידיעה סובייקטיבית של התביעה) , האם מדובר בעבירה מתמשכת, משך הזמן בו בוצעה ההתנהגות העברינית - ארוך יותר - כך ייגבר האינטרס. חלוף הזמן מאז ביצוע העבירה
	+ **נסיבות אישיות של החשוד:** גיל או מצב בריאותי של החשוד; עבר פלילי; תיקים שנסגרו בעבר נגד החשוד; מסוכנות, סיכויי שיקום והשלכות צפויות של ההליך הפלילי; מידת שיתוף פעולה של החשוד עם רשויות החקירה; הליכים משפטיים מקבילים בגין אותו מעשה עבירה (כמו הליך משמעתי); מידת נכונות החשוד לפצות את נפגע העבירה;
	+ **נסיבות הקשורות בנפגע העבירה** - מידת הפגיעה בנפגע העבירה; עמדה סלחנית של נפגע העבירה כלפי החשוד או הסדר שהושג בין הצדדים; פגיעה באמון המתלונן, נפגע העבירה או הציבור במערכת אכיפת החוק; נזק העלול להיגרם לנפגע העבירה אם ייאלץ להעיד במשפט - רלוונטי במקרים חריגים.
	+ **מדיניות אכיפה -** אינטרסים חיוניים של המדינה; שיקולים מוסדיים;

**תרחישים לבחינה:**

1. זריקת רימון עשן במגרש כדורגל ליציע היריבה: - איציק, אוהד מכבי ת"א מושבע וקצת שובב, הגיע למשחק כדורגל בין מכבי ת"א להפועל ת"א. איציק החליט להקניט את אוהדי הפועל תל אביב, הסליק במכנסיו רימון עשן צהוב, קנה כרטיס ליציע של הפועל (לבש גם חולצה לבנה שלא מסגירה אהדתו למכבי ת"א), השליך את הרימון ביציע של הפועל והלך מן המקום. התנצל על מעשיו, ללא עבר פלילי.
2. התזת גז פלפל לכיוון מפגין - ללא עבר פלילי. נעשה אחר ויכוח מילולי בעת שנהג ברכבו ועמד בצומת של הפגנה על יוק המחייה. ללא עבר פלילי,
3. גניבת פלאפון נייד - שיקולים: מכת מדינה?
4. התעללות בבעל חיים - נזק גבוה,
5. **מקור הסמכות -** התביעה המשטרתית מהווה חלק ממערך אכיפת החוק ומאבק הפשיעה בישראל. סמכויות התביעה המשטרתית ומעמדה בתחום הפלילי קבועים בחוק סדר הדין הפלילי (נוסח משולב) התשמ"ב- 1982. ע"פ חוק זה, לתבעיעה סמכויות סייצוג מדינה בפני ערכאות השיפוט הפלילית נשאבות מסמכויות היועץ המשפטי לממשלה העומד בראש התביעה הכללית. לפי ס' 12 לחסד"פ - שוטר שהתקיימו בו תנאי הכשירות שקבע שר המשפטים בהתייעצות עם שר הפנים ונתמנה להיות תובע בידי המפקח הכללי של המשטרה - נחשב לתובע.
6. **תפקיד התובע -** מופקד על גילוי האמת, וכמי שאין לו עניין מיוחד בהרשעה דווקא, אלא בהרשעת האשם, ובטיהור החף. הציפייה מן התובע להוות גוף מפקח ומבקר על התנהלות החקירה וזכויות החשוד ברגע ותיק החקירה מגיע לידיו (העובדה שישנה הפרדת רשויות כך ע"פ הנחיית פרקליט המדינה אמורה לסייע לעניין הפיקוח והבקרה של הרשות התביעה על החוקרת). על התובע לפעול באופן ישר ובהגינות מוחלטת - זוהי גם הציפייה הלגיטימית של הציבור ממשרתיה. סטייה מנורמה זו עלולה להביא לפגיעה במידת האמון של הציבור במערכת המשפט כולה.
7. **סמכויות התובע המשטרתי -** תובע מוסמך להנחות את המשטרה לפתוח בחקירה או להימנע מכך. התובע אמון על ההחלטה האם להגיש כתב אישום או לאו - באיזו עילת גניזה לסגור התיק ובאיזו הוראת חיקוק (ומסכת עובדתית) להעמיד לדין. התובע מחליט אילו ראיות יוגשו מטעמו לבית המשפט וברוב המקרים אף מציב את תקרת העונש אליו חשוף הנאשם. תובע מוסמך לגבש הסדרי טיעון בכל שלב ושלב בהליך המשפטי. תפקידו של התובע הוא מורכב וקשה בכל שיטת משפט – במיוחד בשיטת המשפט בישראל – השיטה האדוורסרית. מקובל לראות את התובע כמי שמייצג את האינטרס הציבורי במובנו האמיתי והכולל : בירור האמת, תוך שמירת זכויות החשוד, הנאשם והציבור.
8. **חלוקת העבודה והסמכויות בין התביעה המשטרתית לפרקליטות - תיקון 62 לחסד"פ מסדיר את חלוקת העבודה באופן ברור בין התביעה המשטרתית לפרקליטות:**
	* + סעיף 60 (ב) לחסד"פ - חומר שהושג בחקירה בעבירת פשע למעט עבירות כאמור בסעיפים קטנים (ג) ו-(ד), או בעבירת עוון המנויה בחלק א' לתוספת הראשונה א', תעבירו המשטרה לפרקליט מחוז, לטיפולו של פרקליט.
		+ סעיף (ג)(1) חומר שהושג בחקירה בעבירה שאינה פשע ואינה עבירה המנויה בחלק א' לתוספת ראשונה א', תעבירו המשטרה לטיפולו של תובע משטרתי.
		+ (2)חומר שהושג בחקירה בעבירת פשע המנויה בחלק ב' לתוספת ראשונה א', תעבירו המשטרה לראש יחידת תביעות לטיפולו של תובע משטרתי שהוא עורך דין המשרת ביחידת התביעות.
9. **האצלת סמכות:** ס' 60(ד) לחסד"פ-חומר שהושג בחקירה בעבירה המנויה בחלק ג' לתוספת ראשונה א', תעביר המשטרה לפרקליט מחוז, לטיפולו של פרקליט, אלא אם כן החליט פרקליט המחוז, בתיק מסוים, כי בשל העדר חומרה יתרה בנסיבות ביצוע העבירה ואי-מורכבות הראיות, מוצדק להעביר את התיק לטיפולו של תובע משטרתי שהוא עורך דין המשרת ביחידת התביעות.
10. **ניתוב תיק שבסמכות הפרקליטות לטיפול ע"י התביעה המשטרתית** לפרקליט מחוז יש סמכות להעביר תיק שבסמכות הפרקליטות לטיפול ע"י התביעה המשטרתית במקרים הבאים:

1. עבירת נשק לפי סעיף 144(א) רישא לחוק העונשין - רשאי פרקליט המחוז להעבירה לטיפול התביעות בשל העדר חומרה בנסיבות ביצוע העבירה ואי מורכבות הראיות. תיק שנפתח בעבירות שבסמכות הפרקליטות, יועבר לטיפול התביעה רק לאחר שפרקליט מחוז בחן את התיק, קבע כי העבירה אינה בסמכותו הייחודית של בימ"ש מחוזי, והורה בכתב כי התיק יועבר לטיפול תובע וזאת בהתקיים התנאי הבסיסי הדורש היעדר חומרה יתרה בנסיבות ביצוע העבירה ואי מורכבות העבירה וכן 3 תנאים מצטברים :

**א. העבירה נחקרה יחד עם עבירה שבטיפול התביעה המשטרתית.**

**ב. העבירות כרוכות זו בזו.**

**ג. פרקליט המחוז מצא כי העבירה שבטיפול התביעה המשטרתית היא המרכזית.**

**7. סעיף 60 (ו)** טיפול בחומר חקירה בידי פרקליט או בידי תובע משטרתי שלא על פי חלוקת הטיפול הקבועה בסעיף זה, אין בו כשלעצמו כדי לפסול הליך פלילי, ובלבד שלא נגרם לנאשם אי-צדק. מלשונו של סעיף 60(ו) למדים כי אין להורות על בטלותו של הליך פלילי אך בשל העובדה כי חומר חקירה בתיק מסוים טופל על ידי מי שאינו מוסמך לעשות כן.

* **העניין נדון בבש"פ 9195-10, עופר קובר נ' מדינת ישראל -** שם קבע כב' השופט הנדל כי מן המילים "אין בו לכשעצמו כדי לפסול הליך פלילי" יש ללמוד כי " . . . הפגם בזיהויו של מגיש כתב האישום אינו מביא מכוחו הוא לפסילת ההליך". ביחס לתכלית החוק קבע כב' השופט הנדל כי: " . . . אי הקפדה בחלוקה אינה מביאה לפסילת ההליך וכי החלוקה בין הגופים הינה עניין פנימי - מנהלי וארגוני."

**העמדה לדין וסגירת תיק**

**ס' 62(א) לחסד"פ -** ראה תובע שהועבר אליו חומר החקירה שהראיות מספיקות לאישום אדם פלוני, יעמידו לדין, זולת אם סבר שנסיבות העניין בכללותן אינן מתאימות לפתיחה בחקירה\העמדה לדין

**יידוע שימוע**ס' 60א' לחוק סדר הדין הפלילי והנחיית היועמ"ש 4.3001

(א)"רשות התביעה שאליה הועבר חומר החקירה הנוגע לעבירת פשע תשלח לחשוד הודעה על כך, לפי הכתובת הידועה לה, אלא אם כן החליט פרקליט המחוז או ראש יח' התביעות , לפי העניין כי קיימת מניעה מכך".

(ד) חשוד רשאי בתוך 30 ימים להגיב.

(ז) הוראות ס' א לא יחולו על מי שבעת הגשת כתב האישום שוהה במעצר.

שימוע יכול להיערך בע"פ או בכתב ע"פ הנחיותיה הפנימיות של היחידה, ובלבד שניתנה לחשוד הזדמנות הוגנת להציג את טיעוניו. לחשוד וב"כ יתאפשר עיון בעיקר חומר הראיות ע"פ שק"ד של התביעה ככל שזו תסבור כי הדבר לא עלול לפגוע בעניינם של מעורבים אחרים, פרטיות צדדי ג', הכנות למשפט או נזק אחר. (חריג שימוע בעבירות אלימות במשפחה!)

* **בג"צ 5577/13 לחיאני נ' היועץ המשפטי לממשלה ואח'** - אופיו ומהותו של הליך השימוע. מטרת הליך השימוע היא - "לאפשר לחשוד להציג טענותיו ולשכנע, כי חומר הראיות בעניינו או אינטרס הציבור אינם מצדיקים הגשת כתב אישום נגדו. במסגרת הליך זה ניתנת לחשוד ההזדמנות להעמיד את התביעה על טעותה, בין אם מדובר בטעות משפטית או טעות ראייתית". חשוב לשמוע טיעוני ההגנה בנפש חפצה ובלב (ובעיקר בראש) פתוח. המבחן להעמדה לדין: "סיכוי סביר להרשעה"
* **בג"צ 2534-97 יונה יהב נ' פרקליט המדינה** הכלל העולה מסעיף 62 לחוק סדר הדין הפלילי {נוסח משולב}תשמ"ב-1982 הוא, שעל התובע להגיש כתב-אישום מקום שקיימות "ראיות מספיקות לאישום". המחוקק לא פירש אימתי יש לומר שהראיות אכן מספיקות לאישום . המבחן שראוי שהתובע ינקוט אותו הוא "האפשרות הסבירה להרשעה". היתרון העיקרי של שיטה זו הוא בהקטנת מספר אישומי השווא, תוך הבאה בחשבון של ההשלכות הקשות של הגשת כתב-אישום נגד אדם אשר עשוי לצאת זכאי בדינו הסתברות להרשעה אין פירושה רק הסתברות סבירה כי על-פי חומר הראיות אכן ביצע הנאשם את העבירה המיוחסת לו, אלא הסתברות סבירה שבית-המשפט יפסוק שאין כל ספק סביר שהנאשם אשם בביצוע העבירה

על התובע להפעיל את שיקול-דעתו ולהגיש כתב-אישום רק באותם מקרים שבהם הוא משוכנע כי קיים סיכוי סביר להרשעה. בכך מתקיים איזון ראוי בין הערכים שביסוד מטרותיו של המשפט הפלילי לבין הערך של מניעת פגיעה שאינה הכרחית בחשוד ובמשפחתו.

לפיכך, אם סבר תובע כי מתקיים "סיכוי סביר " להרשעה, עליו להגיש כתב אישום(כפוף לבחינת העניין הציבורי), אם לא נתקיים תנאי זה, חלה על התובע החובה להימנע מהעמדה לדין ועליו לסגור התיק כנגד החשוד.

**מתחם שיקול הדעת המנהלי בהעמדה לדין**

* **בג"ץ 5699/07 פלונית (א') נ היועץ המשפטי לממשלה -** "מתחם שיקול הדעת הנתון ליועץ המשפטי ולגורמי הפרקליטות בעניין העמדה לדין פלילי של נאשם הוא רחב ביותר ... פועל יוצא מכך הוא, כי נתון לתביעה מנעד רחב של אפשרויות פעולה בתחום ההעמדה לדין, שנקיטה בכל אחת מהן, אפילו הן שונות זו מזו, עשויה לעמוד במבחן הסבירות. בגדר מתחם שיקול דעת נרחב, נתונה בידי הגורם המחליט היכולת לבחור בין אופציות פעולה שונות, אפשריות, שכל אחת עשויה לקדם בדרכה את המטרות הטמונות בתכלית הפעולה. במצב כזה, נתון בידי הגורם המחליט מרחב תמרון רחב באשר לדרך השקלול בין הגורמים הרלבנטיים השונים. כרוחב היקפו של כוח זה, כן קטן היקפה של עילת אי-הסבירות, ומצטמצם כוח התערבותה של הביקורת השיפוטית" .

**העמדה לדין וסגירת תיק**

ס' 62(א) לחסד"פ - "ראה תובע שהועבר אליו חומר החקירה שהראיות מספיקות לאישום אדם פלוני, יעמידו לדין, זולת אם היה סבור שנסיבות העניין בכללותן אינן מתאימות לפתיחה בחקירה\העמדה לדין.

ס' 62(ב) לחסד"פ - על החלטה שלא להעמיד לדין תימסר לחשוד הודעה בכתב ללא ציון עילת סגירת התיק ואולם, יצוין בה כי החשוד רשאי לברר את עילת סגירת התיק באמצעות הגעה לתחנת משטרה וכן באחת הדרכים שנקבעו ע"י משטרת ישראל ופורטו בהודעה.

לחשוד בעבירות מין או אלימות תימסר הודעה בכתב על ההחלטה שלא להעמיד לדין בציון עילת סגירת התיק.

בעת מסירת העילה לסגירת התיק החשוד יהיה רשאי לפנות לתובע שסגר התיק בבקשה מנומקת לשינוי עילת הסגירה (תיק שנסגר מחוסר אשמה יימחק מרישומי המשטרה).

**ערר מתלונן על סגירת תיק**

ס' 64 לחסד"פ - על החלטה שלא לחקור או שלא להעמיד לדין משום שנסיבות העניין בכללותן אינן מתאימות לפתיחה בחקירה\העמדה לדין, שלא נמצאו ראיות מספיקות, או שנקבע שאין אשמה - רשאי המתלונן לערור.

ס' 65 לחסד"פ - מועד הגשת הערר תוך 30 ימים לאחר שנמסרה למתלונן הודעת הרשות.

**3 עילות הגניזה**

1. **חוסר ראיות מספיקות**
2. **היעדר אשמה**
3. **נסיבות העניין בכללותן אינן מתאימות לפתיחה בחקירה**

ס' 67 ו' לחסד"פ מוסיף עילת סגירה נוספת של "סגירה בהסדר" , זאת כאשר התיק הפלילי הופנה לאכיפה מנהלית באמצעות הסדר מותנה. עילות סגירה נוספות ופחות שכיחות - עבריין לא נודע, רשות אחרת מוסמכת לחקור, אי שפיות הדעת, מות החשוד או הנאשם, התיישנות העבירה והיות מבצע העבירה מי שאינו בגיל האחריות הפלילית.

**הנחיית פרקליט המדינה 1.3**

**סגירת תיקים בעילת "חוסר ראיות" ובעילת "העדר אשמה"**

כאשר סבור התובע שאליו הועבר חומר החקירה (פרקליט מחוז או תובע משטרתי) כי קיימות בתיק ראיות קבילות המעוררות חשד לביצוע עבירה על ידי פלוני, אלא שחומר הראיות איננו מספיק להוכחת אשמתו של החשוד, וממילא איננו מספיק להעמדתו לדין, ייסגר התיק לגבי אותו חשוד בעילה של "חוסר ראיות" וכך גם תנומק החלטת הסגירה.

**כיצד נבחן קיומן של ראיות מספיקות להעמדה לדין ?**

בראש ובראשונה על התובע לשקול אם יש בתיק ראיות קבילות, אשר יש בהן כדי לבסס לכאורה את כל יסודות העבירה המיוחסת לחשוד. על התובע לשקול במידת האפשר גם את שאלת משקלן הלכאורי של הראיות שבתיק ואת מידת המהימנות שעשוי בית המשפט לייחס לראיות אלה. המבחן שעל התובע להפעיל בטרם הגשת כתב אישום הנו האם כתב האישום מבסס סיכוי סביר להרשעה. שאלה זו צריכה להיבחן על רקע כלל הראיות שבתיק, כולל גרסת הנאשם והראיות התומכות בגרסה זו, והסיכוי שגרסה זו תאומץ על ידי בית המשפט, להערכת התובע. ( *בג"צ 935/89 גנור נגד היועץ המשפטי לממשלה)*

**כל תיק ייבחן ע"פ נסיבותיו**

בין היתר יש לבחון קיומו של מניע, הקלטת משל"ט, אופן הגשת התלונה, ירידה לרזולוציות ופרטים, סדר הגיוני של הדברים, שיהוי, אותנטיות התיאור, ההתרשמות הבלתי אמצעית, ר.פ, התנהלות בעימות, העצמה, השחרה, הגזמה, עקביות בגרסה ועוד.

**מהן הנסיבות בהן ייסגר תיק מהעדר אשמה?**

על התובע לבחון את מידת הסבירות שהחשוד ביצע את העבירה המיוחסת לו. ככל שהסיכוי שהחשוד ביצע את העבירה – כעולה מהראיות שנאספו בתיק- נמוך, הרי שעילת הסגירה הראויה הינה "העדר אשמה".

**ככל שהסיכוי שהחשוד ביצע את העבירה הוא גבוה יותר, יש לסגור את התיק בעילה של "חוסר ראיות"**

ראו מבחן "עוצמת הראיות" בהנחיית הפרקליט המצביע על מדרג בין 1-10 כאשר '5' הוא סיכוי זהה שהחשוד ביצע העבירה אל מול הסיכוי שלא ביצע. על סקאלה זו, בתיק בו עוצמת הראיות הינה 2 ומטה- התיק ייסגר

**עילת הסגירה של עדר אשמה נועדה לתיקים בהם התשתית הראייתית חסרה מאוד. על כן, ראוי שחשד זה יימחק מרישומי המשטרה הפנימיים- כך למשל יהיה במקרים הבאים:**

בתיקים בהם אין ראיה המבססת חשד סביר כנגד החשוד. בתיקים בהם גרסה מול גרסה יחד עם ספק ממשי לגבי מהימנות גרסת המתלונן עילת הגניזה שעניינה נסיבות העניין בכללותן אינן מתאימות לפתיחה בחקירה\העמדה לדין

**הלכת בהמ"ש העליון המנחה- בג"צ 935-89 גנור נגד היועץ המשפטי לממשלה**

"משמעותו של העניין לציבור היא הכרעה ערכית באשר לתועלת שתצמח לקיום המסגרת החברתית ע"י העמדה לדין לעומת הנזק שייגרם למסגרת זו ע"י העמדה לדין ולתועלת שתצמח לה באי העמדה לדין. עניין לנו בחשבון "רווח והפסד" הנעשה ע"י התובע" בפסק הדין קבע כבוד השופט ברק: "נקודת המוצא העקרונית הינה, כי משקבע המחוקק כי התנהגות פלונית פלילית היא, הרי שיש אינטרס ציבורי כי החשוד בעבירה יועמד לדין..רק כאשר העניין הציבורי באי העמדה לדין עולה על זה שבהעמדה לדין, רשאי תובע להגיע למסקנה כי קיים עניין לציבור באי העמדה לדין"; . זאת למשל, במקרים שבהם העמדה לדין גוררת פגיעה קשה באינטרסים ובערכים חברתיים, פגיעה שאינה שקולה מול הפגיעה הנוצרת עקב אי העמדה לדין.

**הנחיית פרקליט המדינה 1.1**

החלטה שלא להעמיד לדין מן העילה כי נסיבות העניין בכללותן אינן מתאימות לפתיחה בחקירה\העמדה לדין יש לבסס בין היתר על השיקולים הבאים:

**מידת חומרת העבירה ונסיבות ביצועה**

(היקף הנזק שנגרם מביצוע העבירה, שכיחות ההתנהגות העבריינית, האם מדובר בעבירה מתמשכת, משך הזמן בו בוצעה העבירה, חלוף הזמן מאז ביצוע העבירה)

**נסיבות אישיות של החשוד**

גילו או מצבו הבריאותי של החשוד, עבר פלילי, תיקים שנסגרו בעבר כנגד החשוד באותה העילה, מסוכנות, סיכויי שיקום, השפעה פוט' של ההליך הפלילי על החשוד, מידת שת"פ של החשוד עם הרשות החוקרת, תיקים פתוחים נוספים כנגדו, מידת הנכונות לפצות קורבן העבירה.

**נסיבות הקשורות בנפגע העבירה**

מידת הפגיעה בנפגע, עמדה סלחנית של הנפגע או הסדר שהושג בין הצדדים, פגיעה באמון המתלונן, נפגע העבירה או הציבור במערכת אכיפת החוק, נזק העלול להיגרם לנפגע העבירה אם יידרש להעיד בהליך המשפטי

שיקולים נוספים : מדיניות אכיפה, אינטרסים חיוניים של המדינה, שיקולים מוסדיים

**שיעור 5, 18.11.2020**

**נושא 5 לסילבוס: סגירת תיק בהסדר מותנה (הרצאה של עדי קרן)**

קריאה: הנחיית היועמ"ש הרלוונטית שמסכמת את עיקרי הדברים ואף מעבר.

הסדר מותנה זה אחד מהמהפכות שנכנסו למשפט הפלילי.

**מהו הליך הסדר מותנה**

תיקון 66 ותיקון 68 לחסד"פ - כל התורה נמצאת בס' 67 לחסד"פ. כן, הנחיית היועמ"ש (4.3042 - מפרטת יותר את האמור בסעיף 67). שני המקורות מסדירים כל מה שצריך לדעת על הסדר מותנה.

הסדר מותנה זו הזדמנות שהמדינה מעניקה לאדם שעבר על החוק וביצע מעשה פלילי. אבל - המדינה מחליטה לתת לו הזדמנות - מתי למי ובאיזה עבירות - בהמשך. במקום לקחת את כתב האישום שגובש כנגדו ולהגיש אותו לבית המשפט, פונים לנתיב אחר שאינ ההליך המסורתי, אלא לנתיב של הסדר מותנה. אומרים לנאשם שיש נגדו כתב אישןם, אבל בגלל שהוא עומד בקריטריונים מסוימים, הוא יכול לחתום על הסכם מל המדינה. הוא מודה בעבירות, מתחייב לקחת אחריות, מתחייב למספר תנאים משתנים - ובסוף התקופה במידה ועמד בתנאים, המדינה תסגור את התיק, ולא יהיה לו עבר פלילי בגין האירוע הפלילי שהיה מעורב בו. לפני התיקון - היה אפשר להגיש כתב אישום או לסגור את התיק. לאחר שנכנס מסלול הסדר מותנה - יש ראיות ועניין ציבורי, אבל המדינה מחליטה לתת הזדמנות לחשוד ולא להכתים אותו במשפט פלילי על מעשה שחרג פעם אחת.

**גיליון פלילי: מורכב משלושה חלקים**: עבר פלילי, החלק השני של גיליון הרישום הפלילי: מב"דים - תיקים תלויים ועומדים - תיקים פתוחים ויש מקומות שמבקשים לדעת גם על קיומם של תיקים פתוחים. החלק האחרון - רשימת התיקים הסגורים - ברשימה זו נמצאים כל התיקים שנסגרו כנגד אותו אדם - בעילה של חוסר ראיות, עילה של חוסר עניין לציבור ואם זה בעילה של הסדר מותנה. בחלק השלישי רואים התיק נסגר, ולמה הוא נסגר(לא מחוסר אשמה). מי שרשאי יכול לראות את התיק הפלילי קבועות בחוק: שב"כ, מוסד, משטרה, רשות המיסים ועכו'. אם מעסיק שואל ומחליט לבקש נתונים (למרות שלמעסיק יש איסור לדרוש את המידע הזה). תיק של הסדר מותנה לא מנוקה לגמרי כמו מישהו שכאי מחוסר אשמה וזוכה בבית משפט - כן רואים שנסגר תיק בהסדר מותנה.

**יחידת הסדר מותנה נתונים, עשייה**

יעדי היחידה

* + - הימנעות מהטלת כתם או הרשעה בפלילים למישהו שחצה את הכללים בפעם הראשונה (בפעם הראשונה בכל חמש שנים) - הזדמנות ניתנת אחת ל-5-6 שנים. הימנעות מהטלת כתם של דין או הרשעה פליליים על עוברי וק תוך הטלת סנקציה הולמת לעבירה ולמבצעיה.
		- יעד נוסף: הרחבת האכיפה על תיקים פליליים שנסגרו מעילה הישנה של חוסר עניין לציבור במקרים המתאימים
		- הפחתת העומס מבתי המשפט ומיחידות התביעה ומיקוד מותאם (זו הייתה המטרה הראשונית) עם הזמן המטרות הנלוות הפכו למרכזיות יותר - חוסר רצון להטיל כתם פלילי במקרים מסוימים.

התנאים לעריכת הסדר מותנה

1. **לחשוד אין עבר פלילי בחמש השנים שלפני ביצוע העבירה** - המועד הקובע הוא יום ביצוע העבירה. אין עבר פלילי = אין רישום בבית משפט. אם נפתחו לי תיקים - זה לא פוסל אותו.
2. לחשוד אין חקירות או משפטים פליליים תלויים ועומדים
3. לא נערך הסדר מותנה עם החשוד בחמש השנים שלפני ביצוע העבירה
4. קיומן של ראיות מספיקות לאישום בעבירה
5. העונש המתאים, לדעת התובע, אינו כולל מאסר בפועל או ע"ש - אלה ינותבו להגשה לבית משפט.

במידה ושני תנאים אלה מתקיימים - היא כותבת כתב אישום - ומציגה לנאשם. יש צורך בראיות למקרים שהתיק יחזור לבית משפט (לא ירצה, לא יעמוד בתנאים) לכן חייבים שיהיו ראיות מספיקות למקרה והתיק בכל זאת כן ילך לבית משפט.

1. הוחרגו - קטינים - כי להליכים יש הליכים ייעודים מסוימים מאוד ייעודיים מאוד טיפוליים. ההליך של הסדר מותנה הוא סוג של שדרוג הליכי הקטינים ביחס למבוגרים. לקטינים יש מסלולים קלים יותר.

תנאי ההסדר המותנה

באחרי שהציגו את כתב האישום ראו שהוא מתאים, מציעים לו תנאים מתוך רשימה **סגורה**, שבתום התקופה ייסגר התיק.

* + - **קנס ו/או פיצוי עד לגובה של 29,200** - פר אדם. אפשר לתת גם קנס, גם פיצוי לנפגע הראשון וגם פיצוי לנפגע השני - כל אחד מהם יכול להיות עד לגובה המקסימלי. קנסות זה שכיח בתיקים של הסדר מותנה וגם פיצוי במקרים של נפגעים.
		- **התחייבות להימנע מעבירה - מכל** עבירה. לרוב מחתימים על תקופה של חצי שנה - לפעמים יותר לפעמים פחות. התחייבות לא לבצע עבירות בכלל, בזמן הזה בודקים.
		- **פסילת רישיון נהיגה -** הפסילה היא פסילה בפועל שמתבצעת מול משרד הרישוי - לרוב בתיקים שיש בהם מעורבות של סמים. בתיקי הסדר מותנה זה רק בתיקים של החזקת סם לצריכה עצמית, החזקה שלא לצריכה עצמית - אלה עבירות פשע וחמורות יותר, והן בבית משפט.
		- **הפקדת כלי ירייה -** לרוב אנשים שביצעו עבירת רשלנות של הזנחת השמירה. למשל: קצין מוערך בצה"ל שיצא לשנייה מהאוטו, השאיר את האקדח מתחת לכיסא של הנהג כשהאוטו נעול - זה הפקרת כלי ירייה. אבל, אנשים סופר נורמטיביים עוברים עבירות כאלה. עבירות רשלנות - חריגה מסטנדרט הזהירות המצופה מהם. לכן הפעם הראשונה כשזה קורה יש את האפשרות של הסדר מותנה. אולם, כשיש פגיעה בעבודה של המקרים האלה, ולא להגנה עצמית - זה צריך להיות מידתי ולתקופה לא ארוכה, כי זה פוגע בפרנסה שלהם.
		- **התחייבות להימנע מכניסה למקום או להיות בקשר עם אדם** - סכסוכי חברים, סכסוכי שכנים, סכסוכים על רקע רומנטי. עושים שימוש גם בתיקי אלימות נגד צוותים רפואיים.
		- **תיקון הנזק והחזרת המצב לקדמותו** - כשאדם ביצע נזק לאדם אחר
		- **עמידה בתכנית שיקום וטיפול לרבות של"צ** - שירות מבחן ספציפי להדר מותנה. כמו שיש קציני מבחן לנוער ולמבוגרים, יש גם להסדר מותנה. מנים לאנשים שצריכים לקבל טיפול באלימות, דחיית סיפוקים, שליטה בכעסים. או אנשים שצריכים לעשות של"צ = התנדבות בקהילה.

**מגמות ונתונים בעשייה של היחידה**

* + - ההסדר מותנה נכנס ב-1 באפריל 2016, מאז נסגרו 15 אלף תיקים בהסדר מותנה. לקראת הכניסה להליך של הסדר מותנה, המשטרה הקימה מערכת ייחודית: מערכת שמיד בתום החקירה מקפיצה התראה שהתיק מתאים להסדר מותנה. החוקר לא יכול להעביר את התיק ליחידה אחרת מלבד ליחידת הסדר מותנה. מעל 95% מהתיקים מסומנים אוטומטית, ה-5% הנותרים מסוננים על ידי התובעים.

המטרה: מימוש דרך חלופית להעמדת החשוד לדין פלילי בבית המשפט

* + - **אכיפה מהירה ומידתית -** הליך שנועד בין היתר להעביר מבית המשפט לתביעה, בגלל שתיאורטית לתביעה יש פחות עומס. בשנת 2019 השלמת המאגר האכיפתי מיום ביצוע העבירה ועד לחתימה של הדר מותנה הממוצע היה 81 ימים - סופר מהיר. 31 יום מהתחנה ועד לתום החקירה - והעברה ליחידת הדר מותנה. נובע מזה שאלה תיקים קלים יותר שקל לקדם. 31 יום מקליה בשלוחה ועד מכתב הצעה ועוד 19 יום ממשלוח מכתב הצעה עד חתימה על חוזה. עדיין מדובר באכיפה מאוד מהירה ומאוד מידתית. יש חשיבות לזמנים ולמענה המהיר (יש משהו צורם במישהו שנתפס הולך בלי כומתה למשל - ורק שנה אח"כ שופטים אותו). אלה עבירות קלות שלזמנים יש חשיבות.
		- **הלימה -** אמנם הנאשם עבר וביצע עבירה פלילית, ולכן מי שעובר את הדין הפלילי מואשם על ידי המדינה בכתב אישום. למל: הסרטון של האדם שתקף וגרם לחבלה בשווארמה. אבל, מישהו שלא תכנן, התעצבן, תקופה לא טובה בחיים, איבד לרגע ותקף בן אדם. המינה רוצה להטיל סנקציה פלילית, אבל מפה ועד להגשת כתב אישום שימנע ממנו ספציפית לעבוד כנהג משאית שנכנס לנמל - יש פער. צריך שתהיה הלימה בין הנסיבות והעבירה לבין העונש שניתן.
		- **הגברת ההרתעה -** יש עבירות שהמדינה רוצה לגרום לכך שאנשים ירתעו מלעשות אותם. דוגמא: מכירת משקה משכר לקטין: תיקים שמנותבים לרוב להליכי הסדר מותנה.אבל, עדיין רוצים את הגברת ההרתעה.במסגרת הליך של הסדר מותנה הם משלמים קנס כספי נכבד, מתחייבים לשים שלטים בעסק, לא לעשות עבירות ומתחייבים לבדוק תעודת זהות לכל קטין. לכן, המטרה היא גם להגביר את ההרתעה, ומצליחים לעשות בהסדר מותנה מבלי שייפגע מזה בצורה לא פרופורציונאלית.
		- **מניעה -** למשל, חקלאים שביקשו סיוע מהמשטרה מניעה תוצרת חקלאית שלהם. בשבילנו זה שני שקים של תפוזים, בשבילם זה הרבה עבודה קשה. למשל גניבה של שקי עלי גפן.
		- **צדק תהליכי**
		- **חיזוק אמון הציבור**

**מתווה הפעילות**

סגירת התיק נעשית רק בסוף התקופה בה האדם עמד בתנאים.

* + - קליטת תיקים מיחידות החקירה.
		- העברת תיקים מיחידות התביעה
		- ליחת מכתב הצעה
		- מעקב אחר ביצוע ועמידה בתנאי ההסדר
		- מעמד נפגע העבירה - כיום אין עבירות בהדר מותנה שמחוייבים לקבל את עמדתם של נפגע העבירה וגם לא חייבים לקבל את עמדתם לעניין העונש. אבל, מאוד משתדלים לעשות את זה, כי זה נותן הרגשה לאזרח שהתייחסו אליו ולמה שבוצע כלפיו ונתנו לו מענה. לכן מקבלים עמדות של נפגעי עבירה, גם בתיקי אלימות, נזק ברכוש לאנשים.
		- פרסום באינטרנט - ביום שנסגר התיק האירוע מתפרסם באינטרנט (הדר מותנה - משטרת ישראל) רק כאלה שנסתיימו מפורסמים. אפשר לראות את המקרה, האירוע, למה הסתפקו בהסדר מותנה, ומה התנאים שנקבעו. אותו דבר גם באתר של הפרקליטות - פרסום ללא פרסום פרטים אישיים.

ההליך מתקיים בכל רשויות התביעה: צה"ל, פצ"ר, מח"ש, עבירות תכנון ובנייה, עבירות נגד איכות התביעה - לכל רשויות התביעה יש אפשרות לעשות הסדר מותנה - כמובן שגם לפרקליטות.

ההבדל בין הסדר מותנה לבית משפט קהילתי -

1. לבית משפט קהילתי כולם זכאים ולא לפי התנאים
2. לבית משפט קהילתי מגיעים דרך בית משפט - השופט מחליט. הליך הסדר מותנה הוא מחוץ לבית משפט, ומתקיים לפני מתוך מטרה שלא יוגש כתב האישום לבית המשפט
3. העבירות של בית משט קהילתי יכולות להיות רבות ומגוונות.

בשורה התחתונה היא שבהסדר מותנה אתה יוצא בלי עבר פלילי - בבית משפט קהילתי זה נגמר ברישום פלילי בבית משפט.

רשאים להיות בהליך של הסדר מותנה עם סנגור כמובן להליך. כן

**שיעור 6, 25.11.2020**

**דוחות קורונה** - עו"ד נעמה ניר

**שיעור 7, 02.12.2020**

**נושא 7 לסילבוס: ניסוח כתב אישום**

1. סרטון: אירוע אלימות רב משתפים. מי יוזם? מי בא להגן? איך מנסחים כתב אישום על אירוע כזה?
2. מבנה כתב האישום: ז'רגון ענייני
	1. **חלק א' -** העובדות
	2. **חלק ב' -** הוראות החיקוק
	3. **חלק ג'** - עדי התביעה
3. בהגשת כתב אישום נדרשים לקחת אירוע שקרה במציאות, על כל המורכבויות האנושיות והרגשיות, להפוך למסמך ענייני מסודר וכרונולוגי על מנת להעיר לבית המשפט בשאלה למה אנחנו חושבים שמה שקרה מוגדר כאירוע עברייני.
4. כתב אישום הוא יריית הפתיחה של ההליך הפלילי. התביעה היא היוזמת שמתניעה את הליך. ברוב המקרים (לא קובלנה) ההליך הפלילי מותנע על ידי התביעה. ברגע שהתביעה מגישה את כתב האישום, היא מתחילה את ההליך. אנחנו רגילים להתייחס אל בתי המשפט כערכאה המכובדת הגבוהה המחליטה בהליך הפלילי, אולם התביעה על שלוחותיה היא זו שיורה את יריית הפתיחה. יתרה מכך, כתב האישום הוא המסגרת שתחום את ההליך הפלילי: הנפשות הפועלות, התאריכים והזמנים, העבירות וכו'. יתרה מהמסגרת, הוא גם המהות - הסיפור שיסופר זו המהות של כתב האישום. הליך פלילי יכול לקחת גם שנים, לכן צריך לראות בראש גם את הסיום של ההליך. תובע לא יכול לחרוג בטיעונים לעונש מתוך המסגרת שהותוותה בכתב האישום. לכן ניסוח כתב האישום ילווה את ההליך לאור ההליך שבו הוא יתנהל.
5. הגורמים המשופעים מניסוחו של כתב האישום:
	1. **בית המשפט** מוגבל לרוב למסגרת של כתב האישום. אמנם ניתן לשנות אותו במהלך ההליך - אבל זה לא אוטומטי. גם יש גבול לכמה פעמים אפשר לתקן את כתב האישום (גם הנאשם קובע את ההגנה שלו בהתאם לכתב האישום) כך הוא מנהל את קו ההגנה שלו. לכן תיקונים על תיקונים של הגשת כתב האישום הוא בעייתי. לכן לא נכון להסתמך על האפשרות הזו. המדינה לא יכולה להראות כמות של תיקונים, צריך להגיש כתב אישום שעומדים מאחוריו ולשאוף לתקן אותו כמה שפחות אם בכלל. מכל מקום, לביתה משפט יש בהתחלה רק כתב אישום - בלי ראיות, או מוצגים, אלא רק הידוע מכתב האישום. השופט מושפע מן האמור בכתב האישום.
	2. **הנאשם -** משנה סטטוס. לא פעם יש פשיעה שנובעת מיחסים משפחתיים עכורים או ממצב כלכלי רעוע - כך, לעיתים מדובר באנשים נורמטיביים שסטו מהמסלול - רגע אחד שה ולא פשוט שבעקבותיו הם עשו מעשה שאינו נורמטיבי, אבל זה לא הופך אותם לאנשים רעים או לעבריינים.
	3. **התביעה -** תהיה כבולה לרוב לנוסח של כתב האישום לאורך ההליך. לרוב התיק יעבור בין תובעים ואם כתב האישום לא יוקפד בכתיבתו, התובע שיבוא לאחר מכן ישלם את המיר בזמן, עצבים, שאלות משפטיות ונזק לתיק.
	4. **נפגע העבירה -** כתב האישום מגדר את זכויותיו
	5. **העדים** - חייבים להגיע לעדות, פרטיהם נחשפים. רשימה של אנשים
	6. **אוצר המדינה/קרן החילוט** - כפוף להודעת חילוט והחלטת בית המשפט. בתיקי סמים פקודת הסמים מאפשר כמעט בכל עבירה (חוץ מאחזקה לצריכתסמים) חזקה שכל רכוש שיש לי בשמונה השנים האחרונות - הושג הרכוש כתוצאה מסחר בסמים. חזקה שהוא יכול להפריך אותה במסגרת הליך אחר. במידה והתובע הצליח להוכיח שניתן לחלט את הכסף על פי חוק, אני יכולה לקחת כסף, אותו, חשבון בנק, אוטו, דירה, כמעט כל רכוש שרשום על שמו, ולקחת את הכסף לקרן של האפוטרופוס הכללי, ולקחת את הכסף וליישם אותו למטרות חברתיות טובות. מאוד משמעותי - יש אנשים שמוכנים לשבת בכלא ובלבד שלא יקחו להם את הג'יפ. זה משפיע על כולנו - זו תודעה שקיימת כשכותבים את התיק.
6. כל זה ברור, אבל:
	1. לשון תקנית, ללא שגיאות כתיב
	2. הקפדה על ניסוח נכון, פיסוק ומספור
	3. ללא ביטויי סלנג
	4. עובדות, לא ראיות
	5. ניסוח ענייני, ללא הבעת דעה או פרשנות
	6. אין לכתוב בכתב האישום שום פרט אשר לא ניתון להוכיח בראיות קבילות וגלויות
	7. בלי טריקים ובלי שטיקים, לא לשכוח את הגנת הנאשם - נציין את האירוע כמו שהוא, ללא נקיטת עמדה. לא משחירים את הנאשם, לא כותבים דעה, אלא מביאים לבית המשפט את האירוע כמו שהוא.
7. דוגמא -כתב אישום על עבירות נגד קשישים, כתב אישום ארוך מאוד, אבל כלל הרבה מאוד שגיאות כתיב, פיסוק ושגיאות כאלה ואחרות. בית המשפט אומר שאלה לא רק שגיאות הגהה ופיסוק, אלא שגיאות מהותיות שהנאשמת הורשעה שבע התפרצויות, למרות שהראיות מצביעות על שמונה פריצות. (ת"פ 4215-03015 שלום ת"א).

החלק הראשון של כתב האישום:

1. כותרת כתב האישום (לרוב תכתב במערכת טכנית כדי למנוע שגיאות):
	1. מספר תיק הפלא
	2. שם בית המשפט , מיקומו, המותב
	3. התביעה - מי היא?
	4. הנאשם: מי הוא? פרטיו? כתובתו הרלוונטית ומספר הטלפון שלו
	5. האם קטין/בגיר? פרטי ההורים
	6. מספר נאשמים? מה סדרם? האם כל הנאשמים בכתב אישום אחד? סרטון הקטטה למשל - האם מאשימים כל אדם בכתב אישום נפרד או שמאשימים כמה נאשמים בכתב אישום אחד. למה זה חשו? אולי מצד אחד שכל אדם יקבל את יומו בבית המשפט. שאלה שתמיד תהיה תלויית תיק. ראשי תיבות של **פל"א: פלילי לאדם.** מב"ד : מתין לבירור דינו, תיק שיש בו חשודים ועדיין לא התקבלה בו החלטה.
2. החלק השני של כתב האישום: פרק א' העובדות
	1. ספרו את הסיפור - זהו הנרטיב שישלוט בכל ההליך.

חלק כללי: מטרתו, תחילת סיפור המעשה. מניעת חזרות. בדרך כלל, נסיבות הרלוונטיות לכל האישומים: רקע לאירוע, סכסוך קודם, היכרות בין הדמויות, תיאור מקום התרחשות האירוע, תחימת תקופה, ביאור מושגים רלוונטיים, תיאור פעילות משטרתית רלוונטית, תיאור אירועים קודמים, מאפיינים רלוונטיים של הנאשם, מאפיינים מיוחדים של זמן או מקום. **החלק הכללי הינו חלק בלתי נפרד מכל אישום ואישם גם אותו יש להוכיח.**

* 1. לא יותר מדי ולא פחות מדי, לפרט בדיוק מה שצריך. צריך להיות מפוקסים לנקודת האיזון
	2. אין להשחיר את הנאשם - לא כותבים שום דבר על הסתבכויות קודמות אם קיימות/בגידה באישה/מעשיו/פרטים שיכולים או אפילו אם יש להם פוטנציאל לגרום לבית המשפט להתייחס לנאשם בצורה כזו או אחרת. העובדה היחידה הרלוונטית היא שהנאשם עבר עבירה פלילית.
	3. יש לשמו על זכויות נפגעים ועדים. ללא כתיבת שם של קטין אלא ראשי תיבות, אם יש מישהו שלא נוח לו להופיע בכתב האישום, יופיעו ראשי התיבות שלו. (למשל: אנשים שהפיצו כדורי ויאגרה מזויפים, אבל אנשים מן השורה שניסו לכתוב ויאגרה בצורה מסודרת, וביקשו לכתוב אותם בכתב האישום כעדי תביעה, אבל יש אנשים שלא רוצים שהשם שלהם יופיע ברשימת העדי כמי שקנה כדורי ויאגרה).
	4. ניסוח עובדות - חייב להיות אל מול הוראות החיקוק הרלוונטיות. תמיד צריך להסתכל בהוראות החוק לבדוק את האלמנטים. הוראת החיקוק חייבת להיות מול העיניים.

צירוף נאשמים: ס' 87 לחסד"פ - מה הקשר ביניהם? צדדים לעבירה, נאשמים בפרשה אחת, שיקולי זמן ויעילות, מצב הראיות, האם מפלילים אחת את השני? במקרה כזה נביא בחשבון שיקולים כאלה, אולי לא יהיה נכון להעמיד אותם יחד לדין. קטין + בוגר.

חלוקה לאישומים - תיק אחד:

* + - מהו אירוע? עדיף אישומים שונים לאירועים שונים. (לכתוב שאישה עברה אלימות יום יומית , אול להפריד אירועים שונים (בעיטה, איום) בכל אישום. גנב שפרץ בלילה לבניין - פריצה לכל דירה, או בלילה הזה. **לא מדובר בכמה כתבי אישום, אלא בכתב אישום אחד שיש בו ישה אישומים. כתב אישום אחד שיהיה מחולק לאירועים. מצב שכיח בו אדם לוקח אלה ודופק רכבים באלה. כתב אישום של חברה במזיד ברכב. האם גם פה היינו עושים מספר אישומים? תלוי תיק. שאלה של שאלות מהותיות שמנסות לזהות את האינטרס המוגן. נוטים לליחד אישום לכל אירוע בעבירות אלימות - ולא אישום כללי. אבל ככל שמרגישים שחוזירים שוב ושוב באותו מדרג של עבירות בעבירות קלות או רכוש, אולי נבחר לכתוב אישום אחד שיש בו ריבוי של עבירות. המבחן אם להפריד נקבע בפס"ד ג'אבר - אם יש רצף פעולות שלא ניתנות להפרדה, אזי זה יהיה אירוע אחד ולא אירועים נפרדים. מבחן הקשר ההדוק - השופטת פס"ד ג'אבר.**
		- מבחן צורני - עובדתי: ככל שניתן להפריד בין האירועים (זמן, מקום, קורבן)
		- מבחן מוסרי - מהותי - זיהוי האינטרס המוגן. ככל שהעבירות חמורות יותר - נטיה להפריד.
	+ **צירוף אישומים** - מספר תיקים
	+ - ס' 86 לחסד"פ - פרשיה אחת. עובדות דומות, סדרת מעשים קשורים (לדוגמא - עבירות רכוש וסמים) - אחרת היינו גורמים נזק לנאשם, כי אולי שופט שרואה נאשם אלים שמבצע גם עבירות רכוש, בעייתי לנאשם. מתי יהיה צירוף? רכוש וסמים - אם עבירות הרכוש נעשות על רקע עבירות הסמים, אולי יש ביניהם קשר, אבל הן לא מאותו הסוג. שאלה שאין לאה תשובה. מה שבטוח - צריך שהצירוף יהיה בסמכות שלום, לא יכולים לצרף תיקים שיהיו במסכות המחוזי. (תביעה משטרתית)
	+ סמכות שלום.
1. **האישום עצמו**
	1. **ציון זמן** - מפורט עד כמה שניתן (תאריך ושעה, טווח תאריכים, תחימת תקופה) למניעת טענת התיישנות
	2. **ציון מקום** - מפורט עד כמה שניתן (כתובת מדויקת עיר, נ"צ, סמוך ל-) - לשם הקניית סמכות מקומית
	3. רקע, נסבות, זירה
	4. **הנפשות הפועלות** - הנאשם, הקורבן/ מתלונם - כולל נסיבות רלוונטיות להם
	5. **תיאור האירוע** - תוך פירוט שלביו בסדר כרונולוגי
	6. תיאור תוצאות נזקים או חבלות
	7. סעיף מסכם - בהתאם לעבירות המיוחסות.

דגשים:

* + - במידה ויש מספר נאשמים - מה חלקו של כל אחד? האם בצוותא או מסייע?
		- הגנה על מתלוננים ונפגעים - שימוש בראשי תיבות ולא מפרטים יותר מדי בפרטים מסהים, הגנה על טינים
		- לא מציינים עבר פלילי של נאשם, לא תיקים פתוחים או סגורים ולא שום פרט לגבי מעורבות פלילית קודמת של הנאשם. החריג - כאשר הדבר נדרש לשם גיבוש רכיבי העבירה או בנסבה הרלוונטית (הפרת הוראה חוקית, ביצוע עבירה ממתקן כליאה) נדרש אישור ראש יחידת תביעות. (אסיר שמאיים על אשתו מתוך הכלא שיושב שם כשהוא פגע בה - אולי תטען בטיעון לעונש, אבל לא תטען בכתב האישום)
1. פרק ג' - רשימת עדים

עד התביעה יהיו רק כאלה שעדותיהם קבילות:

 יכולים להעיד על מה שקלטו בחושיהם: ראו, שמעו, עשו, הריחו, חשו

עדות שמיעה - חריגים. האם עדות לעצם אמירת הדברים?

חריגים בפק"ר - בני זוג, הורים/ילגים (חריגים - בעבירות שבתוספ, אם הם עצמם הגישו התלונה. )

חתימת כתב האישום

 על ידי תובע מוסמך בלבד

בצירוך שמו, תיאור תפקידו

תאריך עברי ולועזי של חתימת כתב האישום

**שיעור 8, 09.12.2020**

**נושא 8 לסילבוס: הליכי מעצר, השיקולים בהגשת מעצר עד תום ההליכים ובחינת חלופות - הרצאה של דניאל**

כתבי אישום שמוגשים לצד בקשה לתום ההליכים כיוון שחושבים שהאדם החשוד מסוכן, ולכן הוא צריך לשהות במעצר עד תום ההליכים.

מהמחברת של אופיר:

**שיקול הדעת של התביעה בתיקי מעצר - חשוב למבחן!**

רפ"ק טוביה.

**המסגרת הנורמטיבית:** חסד"פ (סמכויות אכיפה - מעצרים), תשנ"ו-1996.

**מגלם את האיזון בין הזכות לחירות לבין אינטרס ההגנה על ביטחון הציבור מפני עבריינים.**

4 מצבים הנוגעים להליך של מעצר בהליך פלילי:

1. **מעצר בסמכות שוטר עד 24 שעות.**
2. **מעצר לצורך חקירה = "מעצר ימים".** אפשר עד 15 יום. צריך שזו תהא עבירה בת מעצר, עבירה חמורה (למשל: גנב לחם, אין צורך להמשיך עצור). כמו כן צריך להוכיח מסוכנות או חשש להימלטות וכן שקיים הצורך לחקור.
3. **הצהרת תובע.** מבקשים מהתובע ליתן הצהרת תובע. הוא אמור לעבור על התיק והראיות לאחר שהחקירה הסתיימה. אך אין לו זמן לעבוד על התיק הזה ולהכין כתב אישום, ובקשת מעצר עד תום ההליכים. גם לא תמיד צריך את זה, ולכן הוא מבקש יום-יומיים.
4. **מעצר עד תום ההליכים.**

מעצר ימים (ס' 12(א)+(ב) לחוק המעצרים)

מעצר ימים - מעצר החשוד עובר להגשת כת"א (כתב אישום נגדו).

**הצהרת תובע (ס' 17(ד) לחוק המעצרים):**

* הסעיף דן במעצר בשלב שבין תום החקירה ועד הגשת כתב אישום - "מעצר מגשר".
* התנאי להארכת המעצר - מתן הצהרה מאת התובע על כך שעומדים להגיש כתב אישום נגד העציר.
* השופט רשאי להאריך את המעצר עד 5 ימים.

מהו הנוסח הנדרש בהצהרת תובע?

**בש"פ בדווי** - האם יש לפרשה כהצהרה חד משמעית על כך שיוגש כתב אישום או שיש לפרשה כהצהרה לכאורית בלבד בדבר כוונה לכאורה להגיש כתב אישום.

**כוונה לכאורית להגיש כתב אישום, תוך בקרה של ביהמ"ש על היות ההצהרה מבוססת וכי ישנה הצדקת עילה להמשך המעצר.**

**כיום צריך להגיש משהו כללי/נוסח אחיד שאומר שיש די ראיות ועומדים להגיש כתב אישום** (בעבר צריך היה לפרט).

הנחיית פרקליט המדינה 5.1.

השלמת חקירה לאחר הצהרת תובע

**ההנחה הבסיסית** - תקופת זו ע"פ ס' 17(ד) לחוק המעצרים לא נועדה לשמש כמסווה לקבלת ימי חקירה נוספים, שהתביעה לא קיבלה בדרך המלך במסגרת ימי המעצר ע"פ ס' 13.

**הסייגים** (**בש"פ ששון**)**:** **השלמות חקירה טכניות - אפשרי**; **השלמות חקירה מהותיות** - כאלו המשליכות על תוכן כתב האישום או על שאלת מעורבות החשוד במיוחס לו. **במקרה זה תתקיים "חזרה לאחור" ותוגש בקשה לפי ס' 13.**

מעצר עד תום ההליכים

התנאי הבסיסי - הוגש כתב אישום נגד הנאשם.

הפרוצדורה - התביעה פונה לביהמ"ש בבקשה להאריך את מעצרו של הנאשם עד לתום בירור ההליכים המשפטיים כנגדו.

המותב - שופט שאינו עתיד לדון התיק העיקרי.

המשמעות - פגיעה חמורה וממושכת בזכות ביסוד של האדם לחירות. בעוד חזקת החפות עומדת לנאשם, ובטרם הורשע בדין, הוא מוחזק בתנאי מעצר עד תום בירור ההליך לפלילי אשר נפתח נגדו (**בש"פ גנימאת**).

לכן, החוק קובע תנאים מחמירים, אשר חייבים להתקיים בטרם יחליט ביהמ"ש להורות על מעצרו של אדם עד לתום ההליכים נגדו.

תקופת המעצר עד תום ההליכים

מעצר תום הליכים - הנאשם נתון במעצר עד תום בירור אשמתו בפלילית.

תקופת המעצר - 9 חודשים לבגיר; 6 חודשים לקטין.

ארכת התקופה מעבר ל-9 חודשים - הגשת בקשה לביהמ"ש העליון, אשר רשאי להאריך את המעצר בכל פעם לתקופה בת 3 חודשים נוספים.

**התנאים למעצר תום הליכים**

**ראיות לכאורה** - הוכחת קיומו של "סיכוי סביר להרשעה". התביעה נדרשת להציג בפני ביהמ"ש בסיס עובדתי וראיות לכאורה להוכחת האשמה ולהרשעתו של הנאשם.

**עילת מעצר** - ביהמ"ש יצווה על מעצר עד תום ההליכים רק אם מתקיימת אחת מהעילות המנויות בס' 21 לחסד"פ מעצרים. קיימות עבירות אשר מקימות עילת מעצר סטטוטורית.

**בחינת אפשרות לשחרור לחלופת מעצר** - מניעה או הקטנת הפגיעה בחירותו של אדם. החוק מחייב את ביהמ"ש לחייב, בכל מקרה, אפשרות שחרור הנאשם לחלופת מעצר שיש בה לאיין מסוכנותו.

ראיות לכאורה (**בש"פ זאדה**)

ס' 21א(ב) לחסד"פ מעצרים - ביהמ"ש רשאי להורות על מעצרו של נאשם עד תום ההליכים אם נוכח לדעת "שיש ראיות לכאורה להוכחת האשמה".

* הבחינה היא של חומר ראייתי גולמי טרם עבר את העיבוד של ההליך הפלילי, ובטרם נקבע מהימנות העדים ומשקלן של הראיות. בשלב זה אף טרם הוצגה עמדת ההגנה באמצעות עדיה וראיותיה.
* השאלה המרכזית - האם בחומר החקירה שבידי התביעה מצוי פוטנציאל ראייתי הוכחתי אשר בסיום המשפט יהא בכוחו להוכיח את אשמת הנאשם בפלילים?
* האם טיבה של הראיה - על רקע מכלול הראיות כולן - הוא כזה שקיים סיכוי סביר לכך שאותה ראיה תהפוך בסוף ההליך הפלילי לראיה רגילה אשר על פיה, היא לבדה או בהצטרפה לראיות פוטנציאליות אחרות, ניתן יהיה לקבוע כנדרש את אשמתו של הנאשם.

פרוצדורת בחינת קיומן של ראיות לכאורה

* החלטת השופט מבוססת בעיקרה על חומר החקירה המצוי בתיק המשטרה, ואשר נתון לעיון הנאשם ובאי כוחו.
* השופט יעיין בחומר החקירה כולו, לרבות חומר התומך בעמדת הנאשם, ובמסגרת זו יבחן את מהותן הפנימית והגיונן של הגרסאות ומידת הסתירות הפנימיות המצויות בהן; מידת הפירוט או ההכללה שבהם; קיומן של נקודות אחיזה; השתלבותן של הראיות זו בזו.

**כך יצר לעצמו ביהמ"ש תמונה כוללת באשר לפוטנציאל הראייתי הטמון בחומר החקירה - האם קיים סיכוי סביר שמחומר החקירה תצמחנה בסוף המשפט ראיות אשר תבססנה את אשמת הנאשם.**

**בשלב זה אין השופט קובע ממצאים בטוחים. כל שבידו אינו אלא הערכת קיומו של סיכוי סביר.**

תוצאות הבחינה הראייתית הלכאורית

* **אם ע"פ הראיות אין סיכוי סביר** להוכחת אשמת הנאשם בתום המשפט, או שניכר קיומו של כרסום ממשי בראיות התביעה, הרי **שאין מקום לעצור את הנאשם** ולשלול ממנו את חירותו.
* **אם ייקבע כי הראיות שבחומר החקירה בעלות פוטנציאל ממשי להוכחת האשמה** בתום ההליך, **הרי שקיימות ראיות לכאורה, וכעת תבחן שאלת קיומה של עילת מעצר**.

עילות מעצר (ס' 21 לחסד"פ מעצרים)

* חשש משיבוש הליכי משפט או התחמקות מהליכי שפיטה.

ס"ק (א) -

* מסוכנות לציבור או לביטחון המדינה.

ס"ק (ב) -

* חזקת מסוכנות סטטוטורית.
* הפרת תנאי ערובה.

עילת מעצר בעבירות רכוש

**בש"פ רוסלן פרנקל:**

* מעשים שנועדו לפגוע ברכוש ולשלול רכוש פוגעים בסדרי החברה ובזכויותיהם היסודיות של יחידיה, ובנסיבות מסוימות יש בהם כדי לסכן את ביטחונה של החברה. **עבירות רכוש טומנות בחובן סיכון טבוע כי בתנאים מסוימים הן יבוצעו באלימות ותוך סיכון חיי אדם או שלמות גופו - אם לצורך השגת רכוש, אם לשם שמירה עליו, ואם לצורך הימלטות המבצעים מעונש.**
* עבירות רכוש **המבוצעות באורח שיטתי, או בהיקף ניכר, או תוך התארגנות של עבריינים מספר, או תוך שימוש באמצעים מיוחדים ומתוחכמים**, עלולות לפי מהותן ונסיבות ביצוען לסכן את ביטחון האדם ואת ביטחון הציבור - (**בש"פ רחלין).**

**המסקנה: אין לשלול קיומה של עילת מעצר בכל מקרה של עבירות המבוצעות נגד הרכוש, ויש לבחון את מכלול הנסיבות כדי לקבוע אם התקיימה עילת מעצר, זאת בראי השאלה - האם נשקף מן העבריין סיכון לביטחון הציבור.**

דילמות התביעה בשאלת התגבשות עילת המעצר

* **רף חומרת המעשה הוא נמוך, אולם המסוכנות גבוהה** - דוגמאות מהפרקטיקה.
* **היעדר עבר פלילי קודם** - לא הוכיח בעבר מסוגלות אלימה.
* **נסיבות חיים מצערות, חריגות וקשות מאוד, אשר הובילו את מבצע העבירה למעשים מסכנים**. הבחינה נדרשת להיות "קרה" במובן של הגנה על שלום הציבור.
* **רף חומרה נמוך, אך רצידיביזם משפטי ומתמשך בתחום זה** - למשל, עשרות מעשי גניבה חוזרים ונשנים מבתי עסק/בתי אבות/בתי חולים - נעצרו עד תום ההליכים.

סוגים שונים של חלופות מעצר

* מעצר בית מלא.
* מעצר בית חלקי (יציאה לעבודה, חלונות התאווררות).
* מעצר באיזוק אלקטרוני.
* חלופה טיפולית - גמילה במעצר (**בש"פ סויסה).**

\*\*\* **שירות המבחן** - קיימים מקרים בהם ביהמ"ש יבקש תסקיר של שירות המבחן על מנת לבחון את הנאשם ואת החלופה המוצעת למעצר. קצין המבחן יגיש את התסקיר לביהמ"ש עם המלצותיו, אך ביהמ"ש אינו מחויב לקבל המלצה זו.

חלופה טיפולית - השיקולים הרלוונטיים

* עברו הפלילי של הנאשם - קשור בשאלה האם ניתן להקהות המסוכנות וליתן בו אמון.
* השלב בו נמצא התיק העיקרי והזמן שנותר עד לסיומו.
* גזר הדין הצפוי לנאשם אם יורשע.
* נכונות מוסד מתאים לקלוט את הנאשם - למשל אם מוסד לא מוכן לקבל חולי נפש אז אין רלוונטיות.

**משקלם של השיקולים שנסקרו לעיל אינו זהה, והם אינם מהווים רשימה סגורה. כל מקרה נבחן בנסיבותיו הקונקרטיות. שליחתו של נאשם למוסד גמילה צריכה להיעשות בדרך של העברה מ"דלת לדלת".**

**שיעור 9, 23.12.2020**

**נושא 9 לסילבוס: ניהול ההליך הפלילי בבית המשפט - כבוד השופט ד"ר זיאד פלאח, שופט בית משפט השלום בחיפה**

בגדול שיעור שלא צריך לסכם - אבל יש סיכום מאופיר:

שוטר לא יכול לעצור אדם בלי צו אלא אם הוא ראה את המעשה בעצמו "זה מקרוב".

כשעוצרים אדם, צריך להביא אותו בפני שופט עד 24 שעות.

אם רוצים להאריך את מעצר החשוד- צריך לפנות לשופט.

השופט חייב חשד סביר ובשביל זה יש **צורך בראיות** - מה הן ראיות לעניין זה? כל דבר, אפילו ראיות לא קבילות- גם אם יש הלשנה של מקור - אפשר לעצור על סמך הדבר הזה כי זה חשד סביר שמספיק למעצר ימים אך אסורה למעצר לצורך כתב אישום. וכמובן שבהמשך הראיה הזו לא תהיה קבילה.

השופט בודק את **עילת המעצר** - למשל סחר בסמים, שוד של חנות תכשיטים.

לאחר מכן בודקים את השלב השלישי - **חלופת מעצר** - האם יש אופציה שפחות פוגעת בנאשם?

למשל אם יש ילד בן 16 שגנב פלאפון - יש ראיות, יש עילה למעצר אבל במקרה שלו אפשר להשתמש בחלופת מעצר כמו מעצר בית מלא.

**אם מסתיים מעצר ימים המשטרה סיימה את החקירה** - המשטרה צריכה להחליט אם להגיש כתב אישום או לא.

אם המשטרה לא מספיקה להחליט - הם יכולים לבקש **הצהרת תובע** - עד 5 ימים כדי להכין את כתב האישום. זהו מצב בו שוללים חירות מאדם לא כי הוא מסוכן לציבור ולא כי יש חשש שיברח אלא **כדי לאפשר לתובעים להכין במשרד כתב אישום עד 5 ימים.**

במקרה זה השופט יבדוק כבר יותר לעומק- האם יש סיכוי באמת סביר שיוגש כנגד אדם כתב אישום. אם השופט רואה שגם אם הגישו כתב אישום ובקשת מעצר, הסיכוי שביהמ"ש יעצור אותו עד תום ההליכים הוא קטן - ישחררו אותו כבר מראש.

**תיקון כתב אישום** - נניח הוגש כתב אישום בחלוף הימים שניתנו ולאחר מכן רוצים לתקן אותו - למשל המאשימה (מדינת ישראל) השמיטה דברים מהותיים בכתב האישום ß יש מועד אחד שהוא קובע- האם בוצעה הקראה בתיק (בוצע דיון, הגיע הנאשם, שואלים אותו אם הוא מבין) או לא? **אם טרם בוצעה הקראה- אז ניתן לתקן את כתב האישום על דעת התובע ולשלוח לביהמ"ש**. אם **בוצעה הקראה אז התובע לא יכול לתקן על דעת עצמו את כתב האישום והוא חייב את רשות ביהמ"ש** (בדר"כ יתנו לתקן כל עוד מדובר בשלבים מוקדמים).

**מחיקת כתב אישום**- אם התובע רוצה לחזור בו מכתב האישום- **כל עוד לא ניתנה תשובת הנאשם לכתב האישום אפשר למחוק - וזה לא נחשב מעשה בית דין**. אבל **אם ניתנה תשובת הנאשם זה כבר נחשב מעשה בית דין**. גם אם הוא כפר- המשפט התחיל. לכן במצב כזה אם התביעה רוצה לבטל את כתב האישום - **המשמעות היא זיכוי, אלא אם כן החזרה מכתב האישום היא בהסכמה**.

אם יש זיכוי- אז אי אפשר יותר להגיש כתב אישום בגין אותו תיק.

אם החזרה היא בהסכמה- יהיה אפשר בעתיד להגיש כתב אישום בגין אותו תיק ואותו אישום.

חובה להציג לאדם את זכותו לעורך דין.

**חקירות המשטרה**

**חובת יידוע** - חייבים ליידע את החשוד שהתיק בעניינו עבר מהחקירות אל הפרקליטות או התביעה - שמגישים נגדו כתב אישום. מיידעים אותו מבחינה טכנית.

**שימוע** - זהו עניין מהותי- הפרקליטות/ התביעה שולחת לאדם מכתב שזכותו להגיש טיעונים בכתב תוך 30 יום ולתרץ למה לא יוגש כתב אישום. אפשר גם לעשות שימוע בע"פ - מעלים את הטיעונים ואז בודקים אם הפרקליטות או התביעה משתכנעים לא להגיש או שהם מגישים או מתקנים את כתב האישום ויכולים להקל איתו.

**מעצר עד תום ההליכים** - כתב אישום מנותב לשופט אחד ובפרקטיקה מעצר עד תום ההליכים מנותב לשופט אחר - כדי שהשופט שיעסוק בכתב האישום לא ייחשף לעבר הפלילי של הנאשם. השופט הדיוני לא יכול לראות כלום חוץ מאשר את כתב האישום כדי שלא יושפע מהעבר כשהוא כותב את כתב האישום.

**עיון חוזר על החלטה** -

יכול להינתן ב-3 מצבים:

· שינוי בעובדות

· שינוי חשוב בנסיבות

· חלוף זמן ניכר

אם השופט עצר עד תום ההליכים - ניתן להגיש ערר עד 30 יום לערכאה מעל.

נניח השלום חיפה עצר עד תום ההליכים, הגישו ערר למחוזי שדחה את הערר ואז הגישו בקשת רשות ערעור לעליון שקיבל את הערר ושחרר את החשוד למעצר בית מלא.

אם רוצים לבקש שינוי העונש או עיון חוזר תמיד יוגש בפני הערכאה הראשונה של התיק (במקרה זה - שלום).

נניח במקרה זה אם העליון החליט שהאדם יהיה במעצר בית שנה, ורוצים אחרי חצי שנה לבקש לשנות את התנאים ולתת לאדם לצאת לעבוד- הבקשה הזו צריכה להיות מוגשת בפני ביהמ"ש השלום למרות את ההחלטה על מעצר בית מלא נתן העליון.

**שלב ההקראה**

כתב האישום מוגש לנאשם- הוא יכול להודות, לכפור או להודות חלקית.

אם עוה"ד מגלה שהשופט מכיר את הנאשם - אפשר להגיש בקשה לפסול שופט. המבחן יהיה "חשש ממשי למשוא פנים". (למשל קרבת משפחה).

ערעור על החלטה אם לפסול או לא לפסול שופט - מגיע מיידית לביהמ"ש העליון.

2 המקרים היחידים בניהול משפט פלילי שאפשר להגיש בהם ערר זה או סעיף 74 או פסלות שופט. בכל השאר זה יכול להעלות רק בסוף המשפט!

את טענת הפסלות צריך להעלות בישיבה הראשונה.

**שלב ההוכחות**

החוק אומר שהמשפט צריך להתנהל יום אחר יום (בפועל זה מעולם לא קורה)

**סדר חקירת עדים**

**חקירה ראשית**- אסור לשאול שאלה מדריכה "האם נכון שהצבע של החולצה של החשוד היה ירוק"?

אסור לשאול שאלות כאלו היא התשובה נמצאת כבר בתוך השאלה.

**חקירה נגדית**- מותר הכל.

**בחקירה החוזרת**- חוזרים למי שחקר את החקירה הראשית אז אסור לשאול שאלות מדריכות.

**ßאם החשוד שותק ולא רוצה להעיד**- חייבים להסביר לו גם מה תהיה התוצאה של כך – שזה מחזק את הראיות נגדו.

===

גיל האחריות הפלילית היא 12. מתחת לזה - לא קורה לנאשם כלום.

עד גיל 14 אי אפשר להכניס לכלא.

**שיעור 10, 30.12.2020**

הסדרי טיעון - הנחיה 81 שמתווה עקרונות להסדרי טיעון - מתי עושים ומתי לא. מקרה האישה הקבועה.

דיון מקדמי

**נושא 10 לסילבוס: ניהול הליך הוכחות ' ההלכה למעשה'**

לכל עד מראים רק את העדויות שלו ואת המסמכים הקשורים בו - הפרדה בין עד לעד. כדי להזכיר את מה שהעד עצמו אמר במשטרה, ולא לזהם ולשבש בראיות אחרות.

השלב הראשון בשמיעת ראיות זו פרשת התביעה - התובע מעיד את העדים שהוא ביקש לחקור, או הגשת המסמכים שלהם בהסכמה לשופט. השופט לא יודע מה העדים אמרו בתחנת המשטרה, אלא רק מה שהוא מוכיח בהליך ההוכחות. הדבר היחיד שהוא ראה זה את כתב האישום. כל ה שהוא מוכיח לו זה מה שהוצג בנייר ומה שהעדים מדברים.

שאלות בחקירה ראשית: שאלות פתוחות של "ספרי לי מה היה" - בלי להכניס מילים לפה, תספר מה ראתה, מתי ראתה - לא ינחה את העדה ולא ידריך אותה. לא להכניס לעד את התשובה לפה. איך יודעים ששאלה בחקירה ראשית נשאלת כו שצריך? אי אפשר לענות עליה בכן ולא. אם תובע שואל שאלה של כן ולא - הופא פוגע במשקל התשובה.

חקירה נגדית כסנגור - ערעור המהימנות והעדות של העד.

אחרי שהתביעה סיימה היא מכריזה אלו עדי. בסיטואציה מסוימת, אם הסנגור חוש שהתובע לא הוכיח את האשמה ול לכאורה בשלב הזה, זאת אומרת שגם אם ינתן מלוא המשקל לעדים, עדיין לא הוכיח את העבירה, ה וא יכול לטעון את טענת אין להשיב לאשמה. שהוא אפילו לא הרים את הנטל המינימלי שצריך, והוא בכלל לא צריך להגיב, כי הוא מלכתחילה לא הגיע לרמה הנדרשת להוכחה.

השופט נותן החלטה - אם במקרה הזה יש להשיב לאשמה או אין להשיב לאשמה, יכול לזכות אותו מבלי שהוא בכלל העיד. ברוב המקרים זה לא קורה, ומשם ממשיכים לפרשת הגנה:

בפרשת הגנה הנאשם מעיד, והיא חוקרת אותו בחקירה ראשית - הסנגור עושה את אותו תהליך של חקירה ראשית. אחר כך התובע עושה חקירה נגדית לעדים של ההגנה.

לראות אם יש מה להשלים מהשיעור הזה

**שיעור 11, 06.01.2020 - מהמחברת של אופיר נגר והשלמות**

**הרצאה בעניין טיפול התביעה בעבירות תעבורה - עו"ד עדי נויפלד**

החל מלפני שנה וחצי תביעות תעבורה הצטרפו לחטיבת התביעות) - תביעות תעבורה מטפלים בכל תביעות התעבורה שלא מסתימות במוות. תאונות דרכים, נהיגה תחת השפעת אלכוהול ונהיגה תחת סמים.

**נושאיי ההרצאה:**

* + - תאונות דרכים - גורמים ומשמעויות
		- עבירות - סוגי עבירות
		- נהיגה תחת השפעת אלכוהול
		- נהיגה תחת השפעת סמים

**תאונות דרכים גורמים ומשמעויות**

נכון לדצמבר 2020 34, 295 בני אדם שנהרגו בתאונות דרכים (מתוכם למעלה מ-5000 ילדים ובני נוער) - לעומת 23 אלף חללי מערכות ישראל.

**עלות נפגע תאונת דרכים למשק:**

* עלות **הרוג** למשק נאמדת בכ-7.2 מיליון ₪.
* עלות **פצוע קשה מאוד** נאמדת בכ-4.8 מיליון ₪.
* פצוע **קשה** בכ-2 מיליון ₪.
* פצוע **קל בינוני** נאמדת בכ-160,000 ₪ עד 1.2 מיליון ₪.

**מערך תביעות התעבורה:**

* מערך תביעות התעבורה הינו חלק מחטיבת התביעות במשטרת ישראל. המערך מונה כ- 120 תובעים ו- 50 מש"קים משפטיים פרוסים ביחידות בכל הארץ - מצפת ועד אילת.
* משטרת ישראל מטפלת בכ- 90% מתיקי התעבורה שנפתחים מדי שנה. 10% מהתיקים מטופלים על ידי הפרקליטות בתיקי תאונות דרכים קטלניות, סיכון חיי אדם בנתיב תחבורה, פגע וברח והפקרה.
* שאר התיקים מטופלים על ידי משטרת ישראל לרבות נהיגה בזמן פסילה, תאונות דרכים, נהיגה בשכרות, תחת השפעת סמים ועוד.

**מהותן של עבירות התעבורה:**

* הדין המנחה: הדין המנחה הוא פקודת התעבורה, התשכ"א – 1969 ותקנות התעבורה, התשכ"א- 1969.
* דיני התעבורה כפופים לדין הפלילי לכל דבר ועניין. **מדובר בהליך פלילי. מתנהל מרשם תעבורתי נפרד עם תיעוד הרשעות קודמות, תיקים פתוחים ותיקים סגורים. עבירות התעבורה הן עבירות קפידה. די להוכיח את היסוד העובדתי ואין צורך להוכיח יסוד נפשי (די שהוא מחזיק את הטלפון ביד, ואין צורך להוכיח מה התכוון לעשות בו וכו'). למה? להרשיע בפלילים - מלחמה נגד מכת מדינה. משהוכח יסוד עובדתי חזקה עליו שעבר את העבירה.**
* בדומה למרשם פלילי, מתנהל מרשם תעבורתי נפרד ובו מתועדות הרשעות קודמות, תיקים פתוחים ותיקים סגורים.

אחריות קפידה

* **רוב עבירות התעבורה הן עבירות מסוג אחריות קפידה (ס' 22 לחוק העונשין). המשמעות היא שדי להוכיח את היסוד העובדתי ואין צורך להוכיח יסוד נפשי של מחשבה פלילית או רשלנות.**
* **היינו, משהוכח שאדם ביצע את מעשה העבירה, חזקה עליו שעבר עבירה פלילית והתביעה אינה צריכה להוכיח שהיה מודע לקיום נסיבות העבירה או התרשל במעשיו.**

**סוגי תיקים:**

1. **ישנן עבירות בהן יש ברירת משפט**: אדם נדרש לשלם את הקנס או לבקש להישפט.
2. **הזמנה לדין**: עבירות חמורות, בהן לא ניתנת לנאשם ברירה אם להישפט אם לאו, אלא הוא מוזמן לביהמ"ש וביהמ"ש יכריע בעניינו.
3. **תיקי תאונות דרכים**: למעט תאונות קטלניות התביעה מטפלת, בתוכם גם תיקי נ"ב=נזק בלבד - למעשה רכוש, שייתכנו עבירות נלוות נוספות.
4. **תיקי פ"ל - עבירות חמורות**: נהיגה בפסילה בפעם השלישית, נהיגה בשכרות חוזרות. אלו תיקים בהם הנאשם ייחקר תחת אזהרה. תיקים של עבריינים רצידיביסטיים.

**שימוש בטלפון סלולרי**: תקנה 28(ב) לתקנות התעבורה; עבירת קפידה. עבירה מסוג ברירת משפט, אחד הגורמים המרכזיים לתאונות דרכים

**נהיגה בזמן פסילה**: ס' 67 לפקודת התעבורה; זו לא עבירה של אחריות קפידה; על התובע להוכיח את הידיעה על הפסילה (נוכחות בדיון, הפקדת רישיון הנהיגה); העונשים נעים בין מאסר על תנאי למאסר בפועל; ע"פ שק"ד תוגש בקשה למעצר עד תום ההליכים יחד עם הגשת כתב האישום. הדופי כפול - א. זלזול בהחלטה שיפוטית. ב. הסיכון הוא לכלל משתמשי הדרך. אחת העבירות החמורות בפקודת התעבורה.

* סעיף 67 לפקודת התעבורה.
* אחת העבירות החמורות בפקודת התעבורה.
* העונשים על נהיגה בזמן פסילה נעים בין מאסר על תנאי למאסר בפועל ועונשים נלווים נוספים.
* התביעה נדרשת להוכיח ידיעה על הפסילה כדי להביא להרשעה בתיק של נהיגה בזמן פסילה.
* על פי שיקול דעת תוגש בקשה למעצר עד תום ההליכים ביחד עם הגשת כתב האישום.

**תאונות דרכים**

1. הטיפול שונה מהטיפול בתיקי תעבורה אחרים בכמה מישורים:
2. נפגע העבירה.
3. עדות מומחה - בוחן תאונות דרכים.
4. מתחם הענישה משתנה בהתאם לתוצאות התאונה. (תאונה קלה - מאסר על תנאי וקנס. תאונה חמורה - מאסר בפועל. זה הטווח).

פסילה משמעותה שעל המורשע להפקיד רישיון או תצהיר חלף רישיון נהיגה. אם לא יעשה כן. הפסילה עדיין בתוקף אך זה לא יימנה לו.

נהג חדש ללא מלווה - 3 חודשים זה המינימום בפסילה.

**נהיגה תחת השפעת אלכוהול** -

עבירה לפי ס' 62(3), 64ב לפקודת התעבורה ותקנה 169א לתקנות התעבורה.

בשנים האחרונות חלה עלייה בתאונות הדרכים בהן הייתה מעורבות של אלכוהול (זהו גורם סיכון עיקרי לתאונת דרכים). לפי נתוני הרשות הלאומית לבטיחות בדרכים, הסיכוי של נהג שיכור להיות מעורב בתאונה קטלנית גבוה פי 17 בהשוואה לנהג שאינו תחת השפעת אלכוהול.

* רע"פ 4766/19 **מוחמד יחיה נ' מדינת ישראל** (15.7.29): זאת ועוד **נהיגה בשכרות הפכה בשנים האחרונות ל"מכת מדינה" אשר מעמידה בסיכון את שלום הציבור ואת ביטחונו.** משכך, על ביהמ"ש מוטלת האחריות להרחיק נהגים פורעי חוק מהכביש ולהחמיר ולנקוט ביד קשה כלפי אלו הנוהגים תחת השפעת משקאות משכרים".

**בדיקת השכרות:** הבדיקה הנפוצה היא בדיקת נשיפה. לרוב נהג יתבקש לנשוף בנשיפון, הנותן אינדיקציה לכך שהנהג נוהג בשכרות, לאחר מכן ובהתאם לתוצאות בדיקת הנשיפון , יועבר החשוד לבדיקת נשיפה במכשיר ה"ינשוף".

שוטר יכול לדרוש מכל נהג או ממונה על רכב להיבדק בבדיקת ינשוף, אדם המסרב לביצוע בדיקה כאמור ייחשב כשיכור ע"פ החוק (ס' 64ד לפקודת התעבורה).

שוטר יכול לדרוש בדיקת דם לאיתור אלכוהול אם יש לו יסוד סביר להניח לחשד או במקרה של תאונת דרכים. בנוסף לבדיקת הנשיפה תבוצע גם "בדיקת מאפיינים".

**הכמות המותרת בחוק:** עד 240 מיקרוגרם לליטר אוויר נשוף - תקנה 169א לתקנות התעבורה; באשר לנהגים המשתייכים ל"אוכלוסייה המיוחדת" הכמות המותרת הינה 50 מיקרוגרם בלבד - ס' 64ב(א)(3א) לפקודת התעבורה.

אוכלוסייה מיוחדת: נהג חדש, נהג מתחת לגיל 24, נהג רכב כבד, נהג רכב ציבורי.

**סנקציות ועונשים על הנוהג בשכרות:**

1. השבתה מנהלית של הרכב ע"י קצין משטרה, למשך 30 ימים.
2. בין: מאסר על תנאי - מאסר מאחורי סוגר ובריח.
3. פסילה מנהלית של רישיון הנהיגה ע"י קצין משטרה, למשך 30 ימים.
4. פסילת מינימום של 24 חודשים (ס' 39א לפקודת התעבורה).

**נהיגה תחת השפעת סמים מסוכנים**

* סם מסוכן - כהגדרתו בפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], התשל"ג-1973.
* קוקאים, הרואין, קנאביס, אופיום - הינם חלק מהסמים המנויים ברשימת הסמים המסוכנים ע"פ פקודת הסמים במסוכנים.
* פקודת התעבורה מגדירה הן נהג הנוהג תחת השפעת אלכוהול והן נהג הנוהג תחת השפעת סם כשיכור, ע"פ אותו סעיף אישום - ס' 64ב לפקודת התעבורה.

שימוש בסמים מסוכנים - קנאביס

* ע"פ נתוני הרשות למלחמה בסמים, ישנה עלייה חדה במשתמשים בקנאביס בשנים האחרונות. **קנאביס הפך להיות אחד החומרים הפסיכו-אקטיביים הבולטים בקרב מטופלים במרכזי גמילה של משרד הבריאות. ב-2018 הוא היה במקום השני אחרי אופיאטים עם 748 מקרים - יותר מאלכוהול, קוקאין וסמי פיצוציות.**
* **הסיבות המרכזיות לעלייה בשימוש בקנאביס:**
1. מדיקליזציה של הקנאביס - שימוש הולך וגדל בקנאביס רפואי.
2. ניסיונות לגליזציה.

נהיגה תחת השפעת קנאביס רפואי

* פקודת התעבורה ותקנות התעבורה אינן מבחינות בין מי שצרך את הסם לפי אישור רפואי לבין מי שצרך אותו באופן לא חוקי.
* בשנים האחרונות נעשו מספר ניסיונות להתקין תקנות אשר יקבעו ספי אכיפה לצרכני קנאביס רפואי.
* ניסיונות אלו עלו בתוהו בשל חילוקי דעות בין המומים ביחס לספי האכיפה.

רע"פ 2908/19 **מדינת ישראל נ' אילן שכטר**

אילן שכטר הוא נכה בן 61 צורך קנאביס רפואי באישור. בגופו נמצאו הן החומר הפעיל והן תוצר חילוף חומרי הסם (אגב עם מתן רישיון השימוש הרפואי, מותנה איסור הנהיגה). הוא טען להגנה מן הצדק - מחיקת כתב אישום- 1. המדינה נותנת לי רישיון לעשן ולא אוסרת את הסם. ולכן יש טעות במצב דברים והיה מותר לי לנהוג. 2. אכיפה בררנית - ערך השוואה בין צרכני קנאביס לצרכני מטאדון (סם סינטטי שניתן במהלך גמילה מסמים). אך ההשוואה הזו לא במקום. ביהמ"ש השלום קיבל טענתו להגנה מן הצדק - המשמעות היא ביטול כתב האישום. ערעור המדינה למחוזי נדחה. בקשת רשות ערעור לעליון הוגשה והיא צפויה להתברר במותב של שלושה.

**שיעור 12, 13.01.2021**

**הרצאה של עדי מאיר - ראש תביעות דרום**

הסדר טיעון פתוח - ללא עונש

הסדר טיעון סגור - כולל עונש

בית המשפט לא מחוייב להסדר הטיעון, צריך להגיד לצדדים שהוא לא חלק מההסדר הטיעון, והוא רשאי לסטות ממנו ולא מחוייב לכבד אותו. אם בית המשפט סוטה מההסדר, אז מה האינטרס בהסדרי טיעון? האם אנחנו צריכים את הסדרי הטיעון הללו? כאשר המדינה מגיעה להסדרי טיעון היא מסכימה לענישה יותר מקלה. במקום לנהל את התיק היא מסיימת אותו בעונש נמוך יותר.

מה זכותו של מתלנ להביע עמדה על הסדר טיעון (ס' 17 ו-20 לחוק זכויות נפגעי עבירה) - פירוט שלהם. למתלונן אין זכות וטו, והזכות להביע עמדה לעניין חנינה.

המקרה של שחר גרינשפן - לא שמעו על הסדר הטיעון

**שיעור 13, 20.01.21**

**בתי משפט קהילתיים**

דפנה ינוביץ דוד - מחלקת שיקום במדור תביעות

סיון צדיק - תובעת מיחידת תביעות מרכז

**בתי משפט קהילתיים**

משקפים הליך שיקום הכי טוב שקיים כיום במערכת המשפט לאנשים שנמצאו מתאימים משיקום.

הליך שיקומי שלא כולל רק טיפול בבעיות טריוויאליות כמו סמים או אלימות - אלא טיפול בילד או באישה, סידור בית, מציאת חברים, טיפולי שיניים - מנסים לשקם את הנאשמים בכל תחומי החיים.

כמו כן, השפה היא אחרת - לא נאשמים אלא משתתפים.

**הרקע לצמחית בתי המשפט הקהילתיים (ובכלל אלטרנטיבות להליך הפלילי הקיים)**

* + - **תופעת הרצדיביזם** - דלת מסתובבת. תוך 5 שנים 70% חוזרים לבתי הכלא - בולט יותר אצל קטינים, נכון גם למבוגרים שחוזרים לדפוסי ההתנהגות המוכרים העבריינים. בכך זה מהווה הכרה שהדרכים שיש לנו לפתרון בעיית העבריינות לא נותנים מענה מספק לבעיית הרצדיביזם.
		- **עלות** - הוצאות ישירות על ידי שירות בתי הסוהר (ללא בעיות עקיפות) - אסיר עולה 10,000 בחודש. האם אין דרכים טובות יותר לעשות עם הכסף שלנו למען האינטרס הציבורי? גם בהיבט בכלכלי - האם זהו הדרך הנכונה להשתמש במשאבים?
		- **מכיוון הנאשם** - הליכים ארוכים, עינוי דין, מתמשכים מעבר למה שדרוש, פעמים רבות אין הלימה בין חומרת המעשה שנאשם נידון עליו בין ההליך המשפטי, העונש שמקבל, התיוג בעקבות ההליך הפלילי - עצירת החיים לכן, מבקשים ליצור הלימות נוספות ומענים נוספים שלא יתייגו ולא יהוו עינוי דין - סל כלים הרבה יותר משוכלל כדי לתת את המענה הנכון בכל מקרה ומקרה.( כמו למשל, הליכי הסדר מותנה 0 שצמח בעקבות הביקורת על ההליכים הפליליים המסורתיים). תוך 3 חודשים אדם עומד לדין מנהלי, מקבל עונש - בהסדר מותנה - בהסתכלות לאחר - מאוד יעיל.
		- **קורבנות העבירה** - מרגישים שלא מספיק נותנים להם מקום, הליך פטרנליסטי, ללא הכרה בפסיעה, ללא פיצוי, נעשים על ידי רשויות האכיפה - מאמצים לתת יותר מקום לנפגע העבירה. גם חוק זכויות נפגעי עבירה מעגן את הזכויות שלהם - בבתי משפט קהילתיים רוצים לשמוע את המתלוננים כמה שרק יכולים - ולוקחים את זה כחלק ממגוון השיקולים. אם כך, גם מנפגעי העבירה עולה ביקורת על ההליך הפלילי המסורתי
		- **ביקורת על אפקטיביות ההרתעה**. עבריינים עם בעיות עומק קשות (עוני, חובות, ילדים שעזבו את הבית ללא דמות הורית מציבות גבולות ומעורבת), בעיות רפואיות ונפשיות לא מטופלות, התמכרות, בדידות (שרה באנגליה לענייני בדידות), היעדר כישורי חיים (איסוף וחתימה על מסמכים למשל).
			1. בתי המשפט הקהילתיים מבקשים לתת מענה לבעיות עומק, להסתכל על העתיד ולא על העבר: הם כבר עברו עבירה, אבל כרגע חושבים על ההמשך, מה יהיה כשיצאו מהכלא, לאן הם הולכים. בתי המשפט לפתרון בעיות מסתכלים על העתיד, ההשתלבות בחברה ותפקיד הקהילה בשילוב העבריינים.
			2. בישראל, כשהאזור הטריטוריאלי קטן אין מקום להרבה סוגי בתי משפט כמו בארה"ב (אלימות במשפחה, התמודדויות נפש וכו') - לכן המודל הוא בית המשפט אחד שייתן מענה לכמה שיותר בעיות עומק שיופנו אליו

פיילוט בתי המשפט הקהילתיים בישראל

6 בתי משפט קהילתיים בישראל: 2014 - ב"ש, רמלה, 2015, ת"א, 2016, נצרת (2018, ירושלים וחיפה (2019) - אחד בכל מחוז, אולם בינתיים בתי המשפט הקהילתי נותנים מענה לטריטוריה שלהם - כך לא כולם יכולים לקבל את המענה. אם אדם גר בנתניה, הוא לא יוכל להשתקם ברמלה. בעתיד, השאיפה היא שלא תהיה אפלייה בין נאשמים, כרגע זו תקופה של פיילוט נסיונית בגלל מורכבות הפרוייקט וגודלו.

הפרוייקט מנוהל ע"י הבת של בייניש, שהתמחתה בבתי משפט קהילתיים בארה"ב על ידי ארגון ג'וינט ישראל אשלים. צוות היגוי בין משרדים בהובלת הג'וינט ובשיתוף פרקליטות המדינה, חטיבת התביעות במשטרת ישראל הסניגוריה הציבורית, שירות המבחן תוך תיאום עם הנהלת בתי המשפט.

השאיפה היא לתת פתרון לכל נאשם - בדידות: יצירת קשר, בריאות: יצירת קשר עם רופאים שיוכלו לסייע בהליך השיקום. קשרים עם עמותות - בתי המשפט הקהילתיים חייבים שיהיה להם קשר ברשות המקומית מול כל בעלי התפקידים שיכולים לסייע. ביתה משפט הקהילתי חובר לרשות המקומית, ממונה עו"ס קהילתית שאחראית על הקשר בים בית המשפט לבין הרשות המקומית.

**דין:** ההתבססות היא על סדר הדין הפלילי הקיים והסכמת הצדדים. אין חוק מיוחד, יש נוהל שהתקבל בהסכמה על י כל המשתתפים: כרגע יש הצעת חוק לתיקון חוק סדר הדין הפלילי. כיום הוא מתקיים על בסיס הסכמה של כל הצדדים.

תיק שנמצא מתאים לביתה משפט הקהילתי (נדבר על פרמטרים) הוא מופנה על ידי השופט שקיבל אותו תיק, מופנה אל השופט הקהילתי אם הוא קיים באותו האזור ומרגע זה הוא מתנהל באולם המשפט של השופט הקהילתי.

**מבחינה משפטית**

* + - **דו"ח דורנר** - אוקטובר 2011 מקימה הממשלה וועדה ציבורית לבחינת מדיניות הענישה - וועדת דורנר, מקבלת דו"ח על מדיניות הענישה ועל הדרך הנכונה לפעול בנושא הזה. הדו"ח הוגש לממשלת ישראל בשנת 2015, בשנת 2014 כבר מוקם בית ה משפט הקהילתי הראשון בבאר שבע - לא היה קשור לדו"ח והוא לא תולדה שלא, אלא לביקורת הציבורית הכללית - דו"ח דורנר נתן בוסט: הוא בוחן את מדיניות הענישה נגד עבריינים ומגיעה למסקנה שבמקרים של מאסרים קצרים, הכלא זה לא תמיד הפתרון הנכון - גם כשמגיע לאדם מבחינה עונשית כלא, זה לא תמיד משיג את היעד שלו (גמול, שיקום, הרחקה מהחברה למניעת מסוכנות, הרתעה ספציפית וכללית) - במקרים בהם אפשר להסתפק בעונש שאיננו מאסר בפועל (מאסרים קצרים) מבקש הדו"ח לבחון עונש אחר. לכן דו"ח דורנר אוהב את המודל של בתי המשפט הקהילתיים - שיכול להוות חלופה עונשית במקרה של מאסרים קצרים בפועל, במידה והוא לא מסוכן לחברה ובמידה שהוא לא מחויב במאסר בפועל.
		- אוגוסט 2016, מאמצת הממשלה את דוח דורנר
		- אוגוסט 2017 - בג"צ שטח המחייה, רובינשטיין קובע שהשטח לאסיר צריך להיות גדול יותר, נותן צווים שיפוטיים שיהיה יותר שטח לאסיר. המשמעות: שחרור המון אסירים בכל פעימה. גם הבג"ץ הזה שהגיע לפני, משתלב באג'נדה החדשה של מערכת אכיפת החוק למצוא פתרונות אחרים למאסרים קצרים.
		- נובמבר 2020 - צוות המליץ שבתי המשפט הקהילתיים ינוהלו בהנהלת בתי המשפט, הנהלת בתי המשפט אימצה את הדוח של הצוות הבינמשרדי, ועד ספטמבר 2022 יעבור הניהול להנהלת בתי המשפט
		- בנוסף, שולחת מכתב לשר המשפטים כדי לקדם את הצעת חוק בתי המשפט הקהילתיים.
		- סוגי התיקים המנותבים משופטים רגילים לבית המשפט הקהילתי:
			1. תיקי שלום/תעבורה
			2. בגירים
			3. נאשמים שמוכנים להודות במה שמיוחס להם, כלומר ללא ניהול הוכחות - אין דיונים על טענות משפטיות בבית משפט קהילתי.
			4. מקום מגורי הנאשם - אם הוא גר במקום בו בית משפט קהילתי פועל =- מסנן שלא יהיה בעתיד
			5. גמישות בהגדרת מאפייני התיקים המתאימים - אין קביעות נחרצות בעניין. יחד עם זאת מדובר על תיקים של מאסר קצר בפועל. תיק שמעל ראשו חרב של מאסר - תיק שממילא בסופו יהיה מאסר על תנאי וקנס, זה לא תיק שמתאים לבית המשפט הקהילתי, כי זהו הליך קשה מאוד בו אדם צריך לעבור הליך שיקום משמעותי, הוא צריך שתהיה מעליו חרב מאסר. כן, מחפשים בית משפט שיטפל בעבריינים רצידיוויסטים פעמים רבות, שהעונש הצפוי הוא עד שנתיים מאסר בפועל, לרבות אנשים שכבר התחילו הליך של מעצר.
			6. אנשים עם בעיות עומק לא מטופלות, בלעדיהן - הולכים להליך פלילי רגיל ויהיה בקשר עם שירות המבחן. כאן זה הליך שיקום דה לוקס שדורש בעיות עומק מורכבות ורבות.
			7. בהצעת חוק בתי המשפט הקהילתי: אם עד היום התביעה הייתה צריכה להסכים להכניס נאשמים לתוך ההליך הקהילתי, הצעת החוק קבעה שמי שיחליט סופית אם לקבל נאשם לבית המשפט הקהילתי, זה בית המשפט. בחודש האחרון יש כבר פסיקה מהמחוזי והשלום בחיפה בהן בית המשפט קובע שהוא זה שמחליט אם נאשם יתקבל לבית המשפט הקהילתי. לשלבים הראשונים של הפיילוט זה היה טוב עניין ההסכמה, היום זה כבר לא רלוונטי - בית המשפט נוטל את המושכות לידיו, גם במקרים בהם התביעה התנגדה להכניס לבית המשפט קהילתי - אמנם יהיה לעמדת התביעה משקל רב, אך עדיין עשויים להיות מקרים בהם בית המשפט נכנס שלא בהסכמת התביעה.

**פרקטיקה**

**כיצד מנותב תיק פלילי לבית המשפט הקהילתי**

1. כתב אישום -
2. הפנייה בכל שלב - ראשית, בכל שלב ניתן להפנות לבית משפט קהילתי. גם אם נאשם באמצע הליך הוכחות מודה באשמה, רוצה ללכת לבית משפט קהילתי, זה אפשרי.

להבדיל מהליך פלילי רגיל זה הליך שנשמך בין שנה לבין שלוש שנים - פוגש את שירות המבחן כל שבוע, לוקח חלק מטיפול גמילה- דברים שמשולבים בסדר היום שלו, לכן ההליך הוא אינטנסיבי.

1. תסקיר התאמה של שירות מבחן - כדי לבדוק אם אדם מתאים, מקבלים הפנייה משירות המבחן
2. הסכמה של התביעה
3. כניסה לבית משפט קהילתי - כל הדיונים יתנהלו שם, בתנאי שזה בהסכמת התביעה (בכפוף לחריג האחרון של בית המשפט).

יש צדדים, אבל העבודה היא עבודה צוותית: עו"ס בית משפט קהילתי, שופט, תביעה, הגנה, קצינת מבחן וצוות נוסף. עושים תסקיר עומק ודיון על כל נאשם. באי הסכמות בין הצדדים, טעונים הצדדים והושפטת תחליט לבסוף.

ביום הדיונים קצין המבחן נוכח והדגש הוא על הנאשם עצמו. השופטת פונה קודם כל לנאשם - שלומו, איך עברו השבועיים האחרונים, איך מתקדמים הליכים מסוימים, לאחר מכן שירות המבחן פורש את מה שנאמר בישיבה בבוקר, וכל אחד טוען.

**התוכנית מחולקת לחמישה שלבים:**

1. **שלב ראשון** - שלב ההיכרות עם הנאשם, בית ה משפט לומד להכיר אותו ולהתוות לו תוכנית טיפולית בהתאם לצרכים שלו. מסתיים בתסקיר עומק של שירות המבחן ומתווה תוכנית טיפולית להבך הדרך.
2. אוטומטית מגיעים **לשלב השני** - תוך 45 יום צריכים להגיש לבית המשפט הסדר טיעון. מרגע שהייתה הסכמה לכניסה לבית ה משפט הקהילתי - יש כאן ויתור של מאסר- אלא רק פיצוי, קנס, של"ב, ולא מאסר אלא במקרים מאוד חריגים. כשמקבלים נאשם לבית משפט קהילתי, יוצרים קשר עם כל אחת מהשלוחות האחרות, מבקשים לקבל אישור לקבל את כל התיקים שלו לבית המשפט הקהילתי - ניקוי שולחן ליציאת דרך חדשה.

ההסדר הוא מותה, במקרה של הצלחה הצדדים ייקבעו לעונש, מאסר מותנה, ובמקרה של אי הצלחה הצדדים יטענו פתוח - אם הנאשם לא צלח את התהליך השופטת הופכת לשופטת רגילה וגוזרת עונש שהיא מוצאת לנכון כמו כל שופט.

1. **שלב שלוש ושלב ארבע** - תחילת התוכנית הטיפולית, מהשלב השני ואילך, כדי להתקדם בתוכנית הנאשם צריך להגיש בקשה לעלות לשלב הבא. התביעה יכולה להתנגד לעליית שלב, אבל ידברו על זה בישיבת בוקר. השלב השלישי והשלב הרביעי מקדמים את התוכנית הטיפולית - תוכנית מאוד דינאמית ומשתנה. אם נאשם לא צלח, יחפשו פתרונות, וגם אם נפתחים תיקים חדשים בדרך - בית המשפט הקהילתי נותן מספר הזדמנויות, בכפוף לשיקול דעת של בית המשפט הקהילתי.
2. **שלב חמישי ואחרון** - שלב הסיום והפרידה - שירות המבחן מכין את הנאשם ביציאה לדרך עצמאית, מלווה את הנאשמים בכל שלב בחיים שהם בבית משפט קהילתי: על כל תחום ותחום, קריאת קרוא וכתוב, לימודים, עבודה, שהמערכת בעיריות ובביטוח הלאומי, ברווחה, אין להם אמון במערכות האלה והמטרה לש שירות המבחן זה ללמד אותם יד ביד להתמודד מול הגופים האלה, מתן מסגרות, בניית אמון (עו"ס קציני מבחן שבו הוא מגיע לביקור בבית הנאשם - מקרה שהיה שאישה חששה שקצינת המבחן באה לקחת אותם - מחוסר אמון עמוק במערכת, למרות שהוסבר לה שתפקידה לעזור לה). אישה שעסקה בזנות, התחילה אחרי שנתיים נגמלה בסמים, החלה לעבוד במוקד טלפוני, וביום טקס הסיום הודיעו לה שהחליטו להחזיר לה את הילדים לחזקתה, אנשים שמעולם לא סיימו כלום.

אחרי שמסתיים ההליך בבית המשפט הקהילתי, יש מעקב של עוד שנה לפחות אחרי הנאשמים, לבדוק אם הם צריכים סיוע ואם הם ממשיכים בדרך שקיבלו בבית המשפט הקהילתי.

מיקוד למבחן - במודל, מבחן עם חומר פתוח, מבחן אמריקאי עם 20-25 שאלות אמריקאיות. יחלוש על כל החומר שיש במיקוד, על כל החומר המקצועי. חלקן שאלות קצרות, חלקן שאלות קייס קצרות. יהיה תאריך על מומעד ב' שנופל על הבחירות.