



18/07/2024

077-5006206

052-6885006

## בש"פ 7917/19 - בית המשפט העליון קבע מבחנים לבדיקת חוקיות צווי חיפוש במחשב או בטלפון נייד

בית המשפט העליון קיבל היום (25.12.19) באופן חלקי בקשת רשות לערור על החלטה למתן צווי חיפוש במכשירי הטלפון הניידים של ארבעה חשודים במעורבות בביצוע עבירת הטרדת עד כלפי אדם שעתיד להעיד במסגרת פרשה המכונה "פרשת 4000".

כב' השופט יוסף אלרון קבע בבש"פ 7917/19 יונתן אוריך נגד מדינת ישראל, כי התיק יוחזר לבית משפט השלום בתל אביב לבחינת השאלה האם צווי החיפוש המבוקשים מבוססים על מידע שהושג מחיפוש שבוצע שלא כדין במכשירי הטלפון הניידים של הארבעה, וכי אם ימצא שהמידע שעל בסיסו התבקשו הצוויים הושג מחיפוש קודם שבוצע שלא כדין במכשיריהם - צווי החיפוש יבוטלו.

במהלך החקירה של הארבעה, המשטרה ביצעה חיפושים במכשירי הטלפון הניידים שלהם ללא צו שיפוטי כדין, ומבלי שהובהר להם שבאפשרותם לסרב לחיפוש והדבר לא ייזקף לחובתם. רק בשלב מאוחר יותר, הגישה המשטרה בקשה למתן צו חיפוש במכשירי הטלפון הניידים.

### המבחנים שנקבעו בהחלטה

בית המשפט העליון קבע שבמקרים שבהם לבקשה למתן צו חיפוש במחשב או בטלפון נייד קדם חיפוש שבוצע שלא כדין, על בית המשפט לבחון את מידת ההשפעה של החיפוש המוקדם באמצעות **מבחן דו-שלבי**:

**בשלב ראשון** האם הצו המבוקש מבוסס על מידע שהושג בדרך של חיפוש שלא כדין במכשיר. לשם בחינת הזיקה בין ממצאי החיפוש שבוצע שלא כדין לבין הצו המבוקש ניתן להיעזר במידע שעל בסיסו נומק הצורך בצו החיפוש. ככל שהבקשה מבוססת על מידע אשר הושג בחיפוש שבוצע שלא כדין - כך הזיקה בין ממצאי החיפוש לבין הצו המבוקש הולכת ומתהדקת.

אם התשובה לשאלה זו חיובית, על בית המשפט להמשיך ולבחון **בשלב שני** האם קיימים שיקולים מיוחדים המצדיקים את מתן צו החיפוש חרף הפגיעה החמורה בפרטיותו של הנחקר. כאמור, אף אם קיימת זיקה הדוקה בין החיפוש המוקדם והלא חוקי לבין הבקשה למתן צו החיפוש, אין משמעות הדבר בהכרח כי אין להיעתר לבקשה. את הפגיעה בפרטיותו של בעל המכשיר כתוצאה ממתן הצו יש לאזן עם האינטרס הציבורי שבמיצוי החקירה הפלילית. בכלל זה, יש לשקול את חומרת הפגם שבאופן ביצוע החיפוש המוקדם; את חומרת החשדות בגינם הוגשה הבקשה למתן צו החיפוש; את נחיצות צו החיפוש להמשך החקירה; וכן את זיקתו של בעל המחשב או בעל הטלפון הנייד לחשדות אלו.

יחד עם זאת, הטענה לפיה אין לאפשר לרשויות לבצע צו חיפוש לאחר שהפרו את הזכות לפרטיות של החשוד - נדחתה על ידי בית המשפט בקובעו כי ניתן לבקש צו חיפוש ובלבד שהרשויות לא מסתמכות על מידע שהושג תוך



18/07/2024

077-5006206

052-6885006

הפרת הזכות לפרטיות.

## התיק הוחזר לבחינת חוקיות החיפוש במכשירי הטלפון הניידים לבית משפט השלום

במקרה של ארבעת החשודים, בית המשפט קבע כי הזיקה בין המידע שהושג בחיפוש המוקדם במכשיריהם לבין הראיות לכאורה לנחיצות הצווים טרם הובהרה דיה ומשכך החזיר את התיק לבית משפט השלום בתל אביב על מנת שיקבע ממצאים באשר לשאלה זו. עוד נקבע, כי על רקע חומרת הפגיעה בפרטיותם של הארבעה, על המדינה לבחון לעומק את הנסיבות שהביאו לפגיעה בזכויותיהם, להפיק את לקחיה ולמצות את הדין עם האחראים לכך.

## אל לחוקרי המשטרה להניח שכל פעולותיהם יזכו להכשר מצד בתי המשפט


כב' השופט אלרון הדגיש כי חיפוש במכשיר טלפון נייד של נחקר שלא כדין מהווה פגיעה חמורה בזכותו לפרטיות תוך הפרה בוטה של הדין - וכי אל לחוקרי המשטרה להניח כי כל פעולותיהם יזכו להכשר מצד בתי המשפט. על רשויות החקירה להקפיד הקפד היטב על הוראות החוק ונהלי החקירה, ולהוות דוגמה לכל אזרח להתנהגות נאותה. משכך, אין להשלים שדווקא רשויות החקירה פועלות בניגוד לדין במסגרת מאמציהן למיגור הפשיעה.

בנוסף, נקבע כי על בית המשפט מוטלת החובה לדקדק בזכויותיהם של נחקרים ולהבטיח כי בקשות המונחות בפניהם, אשר עלולות לפגוע בזכויותיהם של נחקרים מעבר לנדרש, אינן נענות כלאחר יד.

כב' השופט אלרון הוסיף כי דווקא דחיית דוקטרינת פירות העץ המורעל וסבלנותו של המשפט הישראלי לראיות שהושגו שלא כדין, מחייבת הקפדה על זכויותיהם של נחקרים בשלבי החקירה המוקדמים. הליכי חקירה בלתי תקינים עלולים להוביל בסופו של יום לחוסר אמון בתוצאות החקירה - הן מצד בית המשפט, והן מצד הציבור.

## המשטרה ביצעה חיפוש בלתי חוקי במכשירי הטלפון הנייד שלך ופגעה בפרטיותך?

צוות עורכי הדין שלנו, ביניהם גם יוצאי הפרקליטות השונות ורשויות האכיפה, פועל במקצועיות ומסירות שנים רבות על מנת ולהגן על זכויות נחקרים ונאשמים בפלילים. המשרד מונה צוות אנשים מוכשר וייחודי המתורגל בחשיבה "מחוץ לקופסה" למציאת פתרונות מקוריים ופועל תמיד למען לקוחותיו ללא מורא ובנאמנות, תוך לחימה עיקשת, רציפה ובלתי מתפשרת במנגנונים השונים עד לכיבוש היעד לשביעות רצון המטופל. במידה והמשטרה ביצעה חיפוש בלתי חוקי במכשירי הטלפון הנייד שברשותך, פנה ללא דיחוי להתייעצות עימנו בטלפון **052-6885006** או השאר פרטים ונשמח לסייע ולהציע לך מענה ופתרונות מקצועיים בהתאמה אישית. הפניה



18/07/2024  
077-5006206  
052-6885006

אינה כרוכה בהתחייבות כל שהיא מצדך. סודיות מלאה מובטחת.