

תוכן עניינים

שער א': כללי	1
פרק א': מבוא	1
פרק ב': חוק הגנת הפרטיות וחוק חופש המידע - איזון ותכליות	5
פרק ג': חיסיון, סודיות וקבילות	9
1. כללי	9
2. חובת הסודיות	10
שער ב': חוק סדר הדין הפלילי (נוסח משולב), התשמ"ב-1982 -	
החקירה - חומרי החקירה והחיסיון	13
פרק א': חקירת משטרה - סעיף 59 לחוק	13
1. כללי	13
2. חובת הזהירות המוטלת על המשטרה	14
3. מטרתה של החקירה הפלילית	15
4. מה צריכה לכלול חקירה משטרתית	16
5. באילו תנאים קמה חובת המשטרה לקיים חקירה	17
6. חובת הזהירות החלה על המדינה	18
פרק ב': הליכי חקירה - מהו חומר חקירה	21
1. חומר רלוונטי	21
2. אי-הימצאותו של החומר המבוקש בתיק החקירה שהובילה להגשת	
כתב האישום	22
3. השימוש המיועד לחומר המבוקש ודיני הראיות הרלבנטיים	22
4. זכויותיהם של המתלונן ושל צדדים שלישיים	24
5. נפקותו של חוק המרשם	24
6. חומר חקירה שאיננו בידי רשויות החקירה והתביעה	28
7. בקשה במסגרת הליך אזרחי - למתן צו המורה למשטרת ישראל לאפשר	
למבקש לעיין בחומר החקירה	29
8. בעת דיון בבקשה להתיר להגנה לעיין בגיליונות הרישום הפלילי של עדי	
התביעה יש לערוך איזון בין זכותם של העדים לפרטיות לבין זכותו של	
נאשם למיצוי מקסימלי של הכלים העומדים לרשותו לצורך ניהול	
הגנתו	30
9. בקשה לקבל לעיון את החומר המצוי בידי ועדת המאויימים	30
10. חומרי חקירה הנוגעים לעד מדינה	31
11. בקשה לקבל החלטות לסגירת תיק שהתקבלו על-ידי התביעה בשלוש	
השנים האחרונות, בתיקים בהם החשד היה להטרדה באמצעות	
"פייסבוק" או דואר אלקטרוני, וכן כתבי אישום שהוגשו במהלך	
התקופה	32

12. בקשה לקבלת נתונים סטטיסטיים	33
13. כאשר עסקינן בתלונות הדדיות רבות בהקשר למערכת זוגית בין המבקש כנאשם למתלוננת, עשוי להימצא בחומר החקירה המבוקש פוטנציאל הגנתי רלוונטי כלשהוא לנאשם, הגובר על האינטרסים האחרים של המשיבה	33
14. האם "תיק סגור" הינו "חומר חקירה"	34
15. חומרים רפואיים וטיפולים הקשורים במתלוננת	34
16. ככל שהרלבנטיות של החומר מובהקת ומשמעותית יותר כך הדבר עשוי להצדיק חשיפת חומר למרות פגיעה בזכות הפרטיות של נפגעי עבירה ועדים, ולהיפך	36
17. ככל שקיימים שיקולים כלליים או פרטניים המצדיקים שלא לחשוף את המסמך להגנה, נדרש בית-המשפט להכריע בין השיקולים, ולשם כך הוא רשאי לעיין במסמך המבוקש בטרם יחליט האם יש הצדקה למסור אותו להגנה	36
18. הזכות לעיין בחומר חקירה אינה זכות מוחלטת ולא כל חומר המצוי בידי התביעה הינו חומר חקירה	38
19. השאלה אם חומר מסויים מהווה "חומר חקירה" הינה עניין להכרעה פרטנית בהתאם לטיב החומר המבוקש ולמידת הרלוונטיות שלו להליך בגדרו מבוקש החומר	40
20. חשש לפיו הנאשם יתפור את גרסתו בהתאם למידותיה של המסכת הראייתית שהתגבשה נגדו	41
21. ככל שהחומר המבוקש מרוחק מן העניין המתברר בפני בית-המשפט, כך קטנה הרלבנטיות שלו, לעיתים עד כדי הוצאתו ממסגרת המושג "חומר חקירה"	43
22. תכלית הגילוי לאחר הגשת כתב אישום היא להוציא את האמת לאור, לאפשר לנאשם לנהל משפט הוגן, להיערך כראוי למשפט, ולאזן את פער הכוחות בינו לבין רשות התביעה	44
23. חומר חקירה הנוגע לבדיקה, הכולל נהלי עבודה, הנחיות פנימיות ופרוטוקולים שהנחו את המעבדה לזיהוי פלילי עת היא ערכה בדיקות רלוונטיות לחקירת המקרה	45
24. חומר חקירה החוסה תחת "חסיון" - סעיף 78 לחוק	48
פרק ג': האזנת סתר	49
1. כללי	49
2. בקשה להסרת החיסיון מראיות הקשורות להאזנות סתר לתקשורת בין מחשבים	53
3. הפסיקה הוסיפה ועסקה בשיחות מואזנות שאחד מהצדדים להן הוא עורך-דין, כך שתכנן עשוי לחסות תחת חסיון עורך-דין-לקוח. שיחות חסויות מצויות ככלל מחוץ לגדרי ההיתר להאזנת סתר והאזנה להן דורשת אישור מיוחד	58

4.	כפוף להוכחת תנאי הקבילות הטכנית (העדת המשקלט, או הצהרה של הסנגור שהוא מוותר על כך), אין מדובר בעדות מפי השמועה, והדברים שהוחלפו בשיחה הם קבילים, והם ראיה טובה לעצם אמירת הדברים. אמיתות דבריהם של אותם בני שיח אינה מעלה ואינה מורידה..... 58
5.	האם ניתן היה להרשיע את המערער בעבירות מסוג עוון שבהן הורשע, על יסוד תוצרי האזנת הסתר, לנוכח העובדה שההיתר להאזנת סתר ניתן לגבי עבירות מסוג פשע, השונות במהותן מהעבירות שבהן הורשע..... 60
6.	אפילו הייתי צועדת כברת דרך עם עמדת המערער ואפילו היו נפתחים שערי ערעור המס בפני הגשת ראיות מסוג האזנות סתר, על-אף הוראת סעיף 13(ג) לחוק האזנת סתר, כי אז ברי כי הדבר היה מותנה בהגשת כלל האזנות הסתר שנקלטו כדין בהליך הפלילי ובצירוף הסכמת כל הצדדים לאותן האזנות סתר..... 69
7.	בקשה ל"לפסילת הקלטת חקירה משטרתית ולהוצאתה לרבות תמליל ההקלטה מתיק התובענה וכן מתן צו האוסר על שימוש או אזכור הקלטת החקירה או תוצריה במסגרת התובענה". לטענת המבקשת הקלטה זו עולה לגדר האזנת סתר..... 70
	שער ג': האזנת סתר - חומרי ראיה - קבילותו של סרט הקלטה במשפט הפלילי והאזרחי..... 71
	פרק א': סוגי ראיות..... 71
	פרק ב': דיני פסלות של הראיות החפציות..... 73
	פרק ג': קבילותו של סרט הקלטה..... 77
1.	תנאים מצטברים לקבילותו של סרט הקלטה כראיה, הטעונים הוכחה..... 77
2.	מגמה של גמישות בבחינת תנאי הקבילות..... 77
3.	תנאי הקבילות לא הוכחו..... 78
4.	סיכום - הערכה מחדש של תנאי הקבילות..... 78
5.	משפט משווה..... 79
5.1.	ארצות הברית..... 79
5.2.	אנגליה..... 79
5.3.	קנדה..... 80
5.4.	אוסטרליה..... 80
5.5.	סיכום..... 80
6.	ראיה משנית להקלטה - קבילותה..... 80
6.1.	"כלל הראיה הטובה ביותר" והראיה המשנית..... 80
6.2.	החריגים לכלל וקבילות ראיה משנית..... 81
7.	דוגמאות ותקדימים..... 82
7.1.	הקלטה, שהעד אינו מודע לה..... 82
7.2.	מודעות נותן האימרה שדבריו מוקלטים או נרשמים..... 83
7.3.	פרוטוקול של עדויות בבית-המשפט..... 84

85	7.4 הקלטת עימות
86	7.5 רישום בזמן אמירה
86	7.6 הקפאת הזיכרון
87	7.7 רענון זיכרון
87	7.8 תחבולה חקירתית לגיטימית
88	7.9 התנאים להגשת הקלטה כראיה
88	7.10 משקלן של ראיות
	7.11 המבחן ה"פורמלי", המכוון לבחון אם עומדת ההקלטה בתנאי
89	הקבילות של החוק
89	7.12 ביטול מתנה
90	7.13 הקלטה כעדות שמועה
90	7.14 תוכן הטלפון הנייד
91	7.15 בקשה לדחיית עיון במסמך
92	7.16 בחינת מכשיר ההקלטה ובחינת ההקלטה על-ידי מומחה
92	7.17 שימוש במערכת הטלפונים של שירות בתי הסוהר
93	7.18 צילומי מצלמת אבטחה
93	7.19 מבחני קבילות ראיה
94	7.20 איכונים וקבילותם
94	7.21 מצג שווא
95	7.22 תיעוד חזותי ללא שמע - אין מדובר ב"שיחה"
95	7.23 תקליטור - "ראיה משנית"
96	7.24 המבחן ה"טכני"
96	7.25 תיעוד מרפאה וטרינרית - מכרז שירותי עיקור/סירוס
	שער ד': חוק האזנת סתר, התשל"ט-1979 - דברי הסבר והלכה
99	הפסוקה
99	פרק א': הדין
111	פרק ב': הגדרות - סעיף 1 לחוק
111	1. כללי
112	2. היקף תחולתו של חוק האזנת סתר
112	3. תחולת חוק האזנת סתר
113	4. הקלטת סתר והדין משמעתי
114	5. האזנת סתר - חומר אקראי
115	6. מצלמות מעקב עם שמע
115	7. קלטת ערוכה ומגמתית
116	8. "בעל שיחה"
116	9. ראיות נוספות - שיקולים
116	10. פוליסת ביטוח נסיעות לחו"ל - דחיית בקשה לתביעה ייצוגית - האזנת
117	סתר למבוטחים

117.....	11. חקירה סמויה - היתר האזנה
118.....	12. האזנה - הסכמת אחד הצדדים
118.....	13. ראיות אלקטרוניות
119.....	14. עילת תביעה
119.....	15. מסמכים - "כתב אחר"
120.....	16. קבילות האזנת סתר בטלפון נייד
120.....	17. העתקת תכנים מתיבת דוא"ל
121.....	18. סכסוך עסקי - מצג שווא
122.....	19. חדירה לחומר מחשב שלא כדין
122.....	20. התנאים להגשת צילום חזותי
123.....	21. תיווך - הקלטת מהלך חתימת ההסכם
124.....	22. זהות המקליט
125.....	23. זהות מגיש ההקלטות
126.....	24. השעייה - דרך השגת הראיות
	פרק ג': האזנת סתר שלא כדין ושימוש שלא כדין בהאזנה - עבירה של חוקר פרטי - שימוש כדין בהאזנת סתר שלא כדין - סעיפים 2, 2א ו- 2ב לחוק
129.....	1. כללי
132.....	2. "בעל שיחה"
	3. בביצוע עבירות של הצבת מתקן או מכשיר למטרת האזנת סתר שלא כדין, לפי סעיף 2(ג) לחוק האזנת סתר - סיום ההליך באי-הרשעה
133.....	4. מעצר עד תום ההליכים - בפקוח אלקטרוני
134.....	5. חדירה לחומר מחשב שלא כדין
134.....	6. הסכמה להקלטה
135.....	7. הוספת עילה - פיצול הדיון
135.....	8. האזנות סתר על רקע סכסוך גירושין
136.....	9. הקלטות שנעשו בהסכמת אחד הצדדים לשיחה
136.....	10. קבלת הלוואה - הקלטות
137.....	11. פרסום הקלטות - לשון הרע
137.....	12. הקלטות של חוקר ביטוח
138.....	13. האזנות הסתר, קבילות ותוכן
138.....	14. פסילת ראיות בשל התנהגות פסולה
139.....	15. חדירה לטלפון ללא פעולה טכנולוגית
140.....	16. מחדל חקירתי בתפיסת קלטת
140.....	17. הצבת מכשיר למטרת האזנת סתר
141.....	פרק ד': האזנה למטרת עבירה או גרימת נזק - סעיף 3 לחוק
	פרק ה': האזנת סתר למטרת בטחון המדינה - האזנה לאיתור או מניעה של דליפת מידע ביטחוני - האזנת סתר במקרים דחופים סעיפים 4, 4א ו- 5 לחוק
143.....	

143.....	1. הדין
145.....	2. כללי
145.....	3. חשיפת מידע ביחס למקרים של האזנת סתר
145.....	4. משרד ראש הממשלה אינו חייב לחשוף נתונים אודות היתרים לביצוע
147.....	האזנות סתר ביטחוניות
151.....	5. רשויות חקירה - נתוני תקשורת
153.....	פרק ו': האזנת סתר למניעת עבירות - סעיף 6 לחוק
153.....	1. כללי
154.....	2. צו חיפוש - מחשבים
154.....	3. הגנה מן הצדק - בבקשות של הרשות החוקרת לביצוע האזנות
154.....	סתר
154.....	4. נוסח הבקשה למתן היתר האזנה
155.....	5. האם האזנת סתר, כשלעצמה, יכולה לחסות בצל החסינות
156.....	6. תקיפת קטיין בידי אחראי - התרת השימוש כראיה רק בקטע הקצר
156.....	בהקלטה שבו תועד האירוע נשוא כתב האישום
157.....	7. היתר הרחבה
157.....	8. ערעור פסלות על רקע הוצאת צווי האזנת סתר
158.....	9. השחרת חלק מתעודת החיסיון
158.....	10. צו למסירת חפץ
159.....	11. ביטול קביעת מבקר המדינה
159.....	12. היתר בית-משפט - האזנה לשיחות עם הסנגור
160.....	13. חומר חקירה - שיחות עם מדובב
160.....	14. ראיון עד ותיעודו בטרם עדותו בבית-המשפט
169.....	פרק ז': האזנת סתר במקרים דחופים - שיחות חסויות שנקלטו בדרך אגב
169.....	- סעיפים 7 ו-7א לחוק
171.....	פרק ח': האזנות סתר שאינן טעונות היתר - סעיף 8 לחוק
171.....	1. כללי
172.....	2. תרגיל חקירה - קביל כראיה בהליך הפלילי נגד הנאשמים
172.....	3. הקלטת תרגיל חקירה
173.....	4. "רשות הרבים"
173.....	5. האזנות שאינן טעונות היתר
174.....	6. צילום ברשות הרבים
174.....	7. הודאת הנאשם בדרך למעצר
175.....	8. "דואר זבל"
177.....	פרק ט': האזנות אסורות - האזנה לשיחות חסויות - מחיקה וביעור של
177.....	חומר האזנה - הפקת נתוני תקשורת - סעיפים 9 עד 9ג לחוק
177.....	1. הדין
179.....	2. עדות עורך-דין
179.....	2.1 כללי

186.....	2.2 דוגמאות ותקדימים
186.....	2.2.1 חסיון הסכם שכר-טרחה בין עורך-דין והלקוח
187.....	2.2.2 הסכם שכר-טרחה וחשבוניות
214.....	2.2.3 ככלל, סעיף 48(א) לפקודת הראיות, קובע כי החסיון יחול על "דברים ומסמכים" שהוחלפו בין עורך-הדין ללקוח "ויש להם קשר ענייני לשירות המקצועי שניתן על-ידי עורך-הדין ללקוח", ולכן, ברגיל "מקובל לחשוב כי החסיון איננו חל על שמו של הלקוח" וכי "החסיון אינו חל על שמו, זהותו וכתובתו של הלקוח".....
191.....	2.2.4 עורכי-דין - אתיקה מקצועית - סמכות ועדות האתיקה
191.....	2.2.5 האזנת סתר פסולה תוך פגיעה בחיסיון עורך-דין לקוח
192.....	2.2.6 פסלות דו"ח חוקר
192.....	2.2.7 ראיות - חיסיון - בין לקוח לעורך-דינו ועובדיו
193.....	3. עדות רופא
193.....	3.1 כללי
195.....	3.2 דוגמאות ותקדימים
198.....	4. עדות פסיכולוג
198.....	4.1 הדין
198.....	4.2 הלכה למעשה
199.....	5. עדות עובד סוציאלי
199.....	5.1 כללי
200.....	5.2 דוגמאות ותקדימים
201.....	6. עדות כהן דת
201.....	6.1 הדין
201.....	6.2 הלכה למעשה
201.....	7. האזנת סתר - האזנה לשיחות חסויות
	פרק י': חילוט - סמכויות עזר - מכשירי האזנה - מניעת הליכים נגד היתר כדין - ראיות - סעיפים 10 עד 13 לחוק
203.....	1. הדין
204.....	2. כללי
205.....	2.1 הזכות להליך הוגן
205.....	2.2 אי-קבילות ראיה
206.....	2.3 התמלילים - פרי האזנת סתר
206.....	2.4 מצלמה נסתרת
206.....	2.5 עיון בחומר שבפרסומו מעוניין הנתבע
207.....	2.6 יש להבחין בין האזנת סתר או סרטון בין עד ובין נאשם/ת, מצד אחד, ובין האזנת סתר או סרטון שהנאשם/ת אינו/ה צד להם, מן הצד האחר
207.....	2.7 תחולת חוק האזנת סתר

2.8	בקשת סילוק - מוגבל למצבים קיצוניים, בהם הפגם בו מדובר יורד לשורש בקשת האישור	208
2.9	קבילותו של מסרון שנשלף ללא צו של בית-משפט	208
3.	סעיף 13(א)(1) לחוק	209
3.1	עיון בחומר חקירה	209
3.2	היתר האזנה	209
3.3	צו חיפוש	210
3.4	החזקת סמים - קבילותה של ההודאה	210
4.	סעיף 13(א)(2) לחוק	211
4.1	הגנת הפרטיות	211
4.2	ראיה שהושגה באמצעים פסולים	212
5.	סעיף 13(ג) לחוק	212
5.1	כללי	212
5.2	הרחבת צו האזנות סתר	213
5.3	ערעור מס - האזנת סתר וקבילותה	213
5.4	ביצוע חקירות סמויות אחר נבדקים המתדיינים בפני ועדות רפואיות	214
5.5	פרסום תמליל האזנת סתר	214
5.6	פרקטיקת "צו ההרחבה"	215
5.7	חדירה מרחוק למחשב	216
6.	עסקת ייבוא - מעורבות הנתבע	216
7.	הקלטת שיחה של צד לשיחה	216
8.	הקלטה בלשכת הרמטכ"ל	217
9.	הקלטה במקום העבודה	217
10.	עסק מתחרה	218
11.	פסילת ראיות בדמות תכתובת דואר אלקטרוני	218
12.	המבקש חדר פעם אחר פעם לתיבת הדואר של המתלוננת ללא רשות, קרא את דברי הדואר ואף העביר את חלקם לאחרים - הערעור נדחה	220
13.	ענישה פלילית לעניין פגיעה בפרטיות	221
14.	האם תכתובות אישיות שהועתקו מתיבת דואר אלקטרוני הן ראיות קבילות במשפט	222
15.	חלופות מעצר לעוררים שהואשמו בעבירות פליליות הקשורות לשימוש בתוכנת מחשב, ופגעו בפרטיות הקורבנות - הערר התקבל - סעיפים 2, 5 ו-1	223
31	לחוק הגנת הפרטיות	223
16.	על-אף שחוק נתוני תקשורת, פוגע בזכות החוקתית לפרטיות, הוא חוקתי - העתירות נדחו	224

17.	עוולה אזרחית בגין העתקת מידע אישי-פרטי תוסדר באמצעות חוק הגנת הפרטיות, ואילו עוולה אזרחית בגין העתקת מידע שהוא בגדר סוד מסחרי תוסדר באמצעות חוקים אחרים - סעיפים 2, 3, 4, 26 ו-29 לחוק הגנת הפרטיות.....	225
18.	שימוש בחומר פסול שהושג תוך פגיעה בפרטיות.....	227
	פרק י"א: האזנת סתר ביחסי עובד-מעביד.....	233
1.	צילום והאזנה לעובדים.....	233
2.	מעקב אחר עובד.....	238
3.	קבילות תמליל.....	238
4.	תמלול - "מחטף פסולי".....	239
5.	תמלול - פגמים טכניים.....	239
6.	האם ההקלטה משקפת נאמנה את האירוע.....	240
7.	בקשה להשגת ראיה.....	240
8.	הקלטת גורמים בחברה.....	240
9.	לשון הרע - הקלטה.....	241
10.	תמלול לא מקצועי.....	241
11.	חשד סביר - פיטורין.....	242
12.	פיטורין - אנשי חינוך.....	243
13.	הוצאת ראיה.....	243
14.	פסילת תמלול כראיה.....	243
15.	שותף להקלטה.....	244
16.	בקשה לפסילת ראיות ומוצגים.....	244
17.	ראיה - "דרך המלך" להגשתה.....	245
18.	תמלילי שיחות - משקל ראיתי.....	246
19.	התנאים לקבלת הקלטה או תמלול הקלטה כראיה בתיק.....	247
20.	התנאים הטכניים הבוחנים את אמינות ומהימנות סרט ההקלטה.....	247
21.	הוצאת קלטת ותמלול.....	250
22.	תמליל מלא של כל ההקלטות.....	250
23.	הקלטה חלקית של שיחה - קבילות.....	251
24.	פיטורים עקב הריון - הקלטה.....	251
25.	משקלם של התמלילים שצורפו לתצהירי הנתבעת.....	251
26.	שיחה עו"ד-לקוח.....	252
27.	תמלילים פסולים מלשמש ראיות.....	252
28.	הקלטת ועדת המכרזים.....	253
29.	תמלול מקצועי.....	253
30.	הוכחת מעשי גניבה.....	253
31.	החיסיון החל על עו"ד.....	254
32.	קלטת - חוות-דעת מומחה.....	254

255.....	33. תיעוד בעבודה
256.....	34. הקלטת ראיון
256.....	35. מערכת בחירות - הקלטות
256.....	36. מבחן הקבילות - קלטת באיכות ירודה
257.....	37. פסילת קלטות
258.....	38. פלישה לתחום הפרטיות
258.....	39. מהימנות ואמינות סרט ההקלטה
258.....	40. רציפות ההקלטה
259.....	41. התנגדות להגשת ראיה
259.....	42. השעייה - כתב אישום
260.....	43. "הראיה המהימנה" לצורך הטלת עיקול זמני
260.....	44. איסור הקלטת דיונים
261.....	45. הוצאת חומר הקלטה שהיא בבחינת האזנת סתר
262.....	46. סיווג ההקלטות לשתי קבוצות
267.....	47. נוכח מגמת הפסיקה לפיה יש לעבור מקבילות למשקל, אין לחייב את הנתבעת למסור לנתבעת את מכשיר ההקלטה שבו הוקלטו השיחות. התובעת תוכל לטעון למשקל ההקלטות, במסגרת סיכומיה, ככל שתראה לנכון. בנסיבות אלה, הבקשה בעניין מכשיר ההקלטה נדחית
267.....	48. ברי איפוא, כי לא ניתן לסמוך ממצא כלשהו בהסתמך על תמליל השיחה, מבלי שהתובע הגיש את השיחה המוקלטת, וזאת על-מנת לבדוק שאמנם היתה שיחה כזו בין התובע לבין עמית, ועל-מנת לבדוק שהתמליל משקף נאמנה את תוכנה של השיחה והדברים שנאמרו בה, על-אחת-כמה-וכמה שעה שעמית לא זומן לעדות ולא ניתן היה לשמוע את גרסתו בנוגע לשיחה המוקלטת
267.....	49. התקנת מצלמות
270.....	50. אף אם נמצא כי הראיות הושגו תוך פגיעה בפרטיות לפי חוק הגנת הפרטיות, יש לבחון האם ראיות אלה אינן קבילות בהתאם לחלופות השונות שבסעיף 32 לחוק הגנת הפרטיות. לצורך כך יש לבחון את נסיבות הפגיעה בפרטיות והאם יש בה כדי לבסס הגנה לפוגע, בנימוק שפעל כדי להגן על עניין אישי וכשר שלו
271.....	פרק י"ב: האזנת סתר בענייני משפחה
271.....	1. האזנות סתר על רקע סכסוך גירושין
271.....	2. הקלטות שנעשו בהסכמת אחד הצדדים לשיחה
272.....	3. סכסוך גירושין - פסלות המותב
272.....	4. התנאים להגשת הקלטה כראיה
273.....	5. הסכמה להקלטה
273.....	6. מצלמות מעקב עם שמע
274.....	7. קלטת ערוכה ומגמתית
274.....	8. חינוכו של קטין

9. משקלן של ראיות.....	275
10. המבחן ה"פורמלי", המכוון לבחון אם עומדת ההקלטה בתנאי הקבילות של החוק.....	275
11. ביטול מתנה.....	276
12. התמלילים - פרי האזנת סתר.....	276
13. מצלמה נסתרת.....	277
14. עיון בחומר שבפרסומו מעוניין הנתבע.....	277
15. פיצויים בגין התקנת מצלמות - 100,000 ש"ח.....	277
16. הקלטת שיחת גישור - ראיה בלתי-חוקית.....	279
פרק י"ג: עניינים שונים	285
1. המגמה בפסיקה ברורה כך שעל-מנת שתתרחש האזנת סתר, האזנה או הקלטה של שיחה/תשדורת צריכה להתבצע בו זמנית עם קיום השיחה וכן באמצעות "מכשיר" שאם-לא-כן אינה בגדר האזנת סתר.....	285
2. בנסיבות המקרה, הצדק עם הנתבעת כי ההקלטה עומדת בסתירה לחוק האזנת סתר והוגשה שלא כדין.....	285
3. האם צווים שיפוטיים - כגון צו האזנת סתר, צו איתור וצו חיפוש - הם בגדר "חומר מודיעין" המוחרג מהכלל הרגיל של מתן זכות עיון בחומרי חקירה?.....	286
4. לא מן הנמנע כי במצב מסויים הצבת מצלמה המקליטה גם שמע ברשות הרבים תיצור הפרה של האיסורים המוטלים על-פי חוק האזנת סתר, אך אין מדובר בכל מצב.....	292
5. אופן הגשת הקלטה והאזנת סתר.....	293
6. האזנתו לתא הקולי לא בוצעה באמצעות מכשור אלקטרוני אלא האזנה ככל בר הרשאה. משהעיד הנתבע כי קיבל את המספר והקוד מבעלי הרשאה שונים ומשלא עלה בידי התובע לסתור עדות זו ולהוכיח כי האזנה בוצעה באמצעות מכשיר הרי שלא הוכח רכיב "האזנה" הנדרש בחוק האזנת סתר.....	297
7. באשר למסמכים הנוגעים לשיחות טלפוניות בין התובעת לפרודת הנתבע ותכתובות ווטסאפ ודוא"ל ביניהן, כמו גם ציטוטים מהם בתצהיר הנתבע - הצדדים חלוקים באשר לשאלה, האם המסמכים הושגו בהאזנת סתר והאופן בו נחשף אליהם הנתבע. משעה שהעובדות טרם התבררו לאשורן, מוקדם לקבוע האם מדובר בראיות שהושגו באופן פסול ויש לאסור הצגתן כראיות במשפט. מדובר במחלקות המערבת שאלות שבעובדה, שתתבררנה במשפט, בצד שאלות משפטיות. העניין יוכרע בפסק-הדין. במידה ויוכח כי הראיות הושגו שלא כדין וכי לא קיימת סיבה לאשר שימוש בהן, יתעלם בית-המשפט מאותן ראיות.....	297

8. התנאים לקבילות הקלטה הוגמשו בפסיקה לאור ההתפתחויות הטכנולוגיות, ונקבע שיש לעמוד על קיומם של שני תנאים מרכזיים: הוכחת מהימנותה של ההקלטה, כמשקפת את שנאמר בין הצדדים לשיחה במועד ההקלטה, וזיהוי כהלכה של הדוברים באותה שיחה - בעניין זה, נוכח המעבר מכללי קבילות לכללי משקל, ומשעה שההקלטה מצויה בתיק בית-המשפט, הרי שטענות הנתבעות שמורות להן, ועניין זה ייבחן במסגרת פסק-הדין, לאחר שתשמענה הראיות 297.
9. הדרך לבחינת וקביעת משקלן של ההקלטות בין אם מותרות או אסורות, תיעשה באמצעות בחינת קיומה של "הסכמה" או היעדרה - בענייננו, לא ניתן לברר זאת באמצעות המנוחה ז"ל נוכח פטירתה. משכך, נדרש בירור עובדתי שיעשה באמצעות שמיעת עדויות וראיות מטעם גורמים חיצוניים שהיו בסביבתה של המנוחה. על-כן, בשלב זה הנני מאשר את הגשת התמלולים וההקלטות, ומשקלן של אלה תיבחן בסוף ההליך 298.
10. אשר לטענה בדבר האזנת סתר - סעיף 1 לחוק האזנת סתר קובע כי האזנת סתר הינה "האזנה ללא הסכמה של אף אחד מבעלי השיחה" - במקרה דנן אין חולק כי נציגי התובעת היו צד לשיחות שנוהלו עם הנתבעת ועל-כן איננו מקבלים את טענת הנתבעת שלפיה המדובר בהקלטת סתר אסורה 298.
11. אשר לשאלת הקבילות, ככלל ניתן להגיש את הסרטון כראיה, ובלבד שאיננו מנוגד להוראות חוק האזנת סתר ובכפוף לבחינת אמינות ההקלטה וקבילות תוכנה 298.
12. סעיף 1 לחוק האזנת סתר קובע כי "האזנת סתר" היא "האזנה ללא הסכמה של אף אחד מבעלי השיחה". פיקסלר, שהיה אחד מבעלי השיחה, העיד במפורש שההקלטות במשרדו נעשו בידיעתו המלאה ולרצונו. לכן, אין מדובר בהאזנת סתר. וראו הגדרת "בעל שיחה" בסעיף 1 לחוק האזנת סתר ככוללת את "המדבר" ואת "מי שהשיחה מיועדת אליו". פיקסלר אף העיד שהעביר לכהן את ההקלטות שהוקלטו במשרדו, וכהן העיד שההקלטות שמסר לו פיקסלר הן אלו שנמסרו לתמלול והוגשו לתיק. לא הוצגה כל ראיה לסתור את דברי פיקסלר וכהן בעניין זה - מכאן שהתקיימו בענייננו התנאים לקבילותן של ההקלטות 299.
13. על בעל הדין המבקש להגיש את ההקלטה כראיה להוכיח, בין השאר, כי ההקלטה עומדת בתנאי הקבילות של חוק האזנת סתר 299.

14. בקשת נאשם למסור לידי חומר שהושג מהטלפון הנייד שלו, חלקו לכאורה ללא סמכות חוקית, באמצעות "מערכת טכנולוגית" שהחזירה לתוכו המשטרה כחלק מצו האזנת סתר שניתן, וזאת שעה שקיימת תעודת חיסיון שנטען כי חוסה גם את החומר האמור. פרשנות ההגנה, לפיה תעודת החיסיון אוסרת רק את מסירתו/קבלתו של החומר החסוי כראיה בבית-המשפט, אך לא ניתן מכוחה למנוע את מסירתה לאחרים שלא בהליך בבית-המשפט, קרי כי כוחה של תעודת החיסיון מוגבל רק לכותלי בית-המשפט בהליך שמיעת הראיות - הינה פרשנות שגויה.....299

15. כללי פסילתן של ראיות בשיטת משפטנו עברו מכללים נוקשים המעוגנים עלי דין, לרוב ביחס לראיות קומוניקטיביות, כך למשל סעיף 12 לפקודת הראיות, סעיף 13 לחוק האזנת סתר וסעיף 32 לחוק הגנת הפרטיות.....300