תי המשפט

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  | | | |
| בית המשפט המחוזי בירושלים | | ת"פ 000223/03 | |
|  | |
| לפני: | כבוד השופט יעקב צמח - נשיא |  | 29/12/2003 |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| בעניין: | מדינת ישראל | |  |
|  |  |  | המאשימה |
|  | נ ג ד | |  |
|  | הייתם בן זיאד עליאן | |  |
|  |  |  | הנאשם |

|  |
| --- |
| למאשימה: עו"ד עדי דמתי  לנאשם: עו"ד נמיר אדלבי |

חקיקה שאוזכרה:

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [25](http://www.nevo.co.il/law/70301/25), [144](http://www.nevo.co.il/law/70301/144), [144(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.a), [144(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b), [144(ב2)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b2)

גזר דין

1. הנאשם, הייתם בן זיאד עליאן, תושב מחנה הפליטים שועפט, יליד שנת 1981, הורשע על פי הודאתו בהחזקת נשק - עבירה על [סעיף 144(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.a) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), התשל"ז-1977 (להלן: החוק); בנשיאת נשק - עבירה על [סעיף 144(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b) לחוק; במסחר בנשק - עבירה על [סעיף 144(ב2)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b2) לחוק; ובנסיון למסחר בנשק - עבירה על [סעיף 144(ב2)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b2) לחוק + [סעיף 25](http://www.nevo.co.il/law/70301/25) לחוק.

5129371

51293712. ואלה עובדות כתב האישום שבהן הודה הנאשם: במועד שאינו ידוע במדויק, במהלך שנת 1998, הגיעו לידי הנאשם שני כלי נשק - אקדח ועוזי עם שתי מחסניות. הנאשם החזיק באקדח, בעוזי ובמחסניות במשך 5 שנים.נ

במהלך חודש ספטמבר 2003 החליט הנאשם למכור את האקדח, את העוזי ואת המחסניות, משום שהיה זקוק לכסף מזומן. לשם כך פנה הנאשם לחברו, שאקר שוויקי, וביקש ממנו לסייע לו במכירת כלי הנשק תמורת חלוקת הרווח ביניהם. הנאשם ושאקר פנו למספר אנשים במחנה הפליטים שועפט, והציעו למכור להם את כלי הנשק, אך האנשים סירבו.ב

הנאשם ושאקר פנו לאחד, שעבאן אטרש שמו, שגר במחנה הפליטים שועפט והציעו למכור לו את כלי הנשק. לאחר שבדק את האקדח, וירה ממנו ירייה אחת באוויר בתוך ביתו, הסכים שעבאן לקנות את האקדח תמורת 5,000 ש"ח. במעמד הקניה נתן שעבאן לנאשם ולשאקר 900 ש"ח במזומן ולקח את האקדח. אחרי כן שילם סכומים נוספים. סמוך לאחר מכן פנו הנאשם ושאקר לשעבאן פעם נוספת והציעו למכור לו את העוזי ואת המחסניות. שעבאן ביקש לבדוק את העוזי, ולשם כך נסעו הנאשם, שאקר, שעבאן ושניים נוספים לאזור מבודד. תוך כדי הנסיעה, ניסה שעבאן לירות בעוזי דרך חלון המכונית, אך הנשק לא ירה. שעבאן הכניס את הנשק למכונית כדי לבדוק את סיבת הדבר, ופלט שלושה כדורים, שאחד מהם פגע ברגלו. עקב פליטת הכדורים החליט שעבאן שלא לקנות את העוזי, והנאשם ושאקר לקחו אותו כדי להחביאו.ו

3. לקולא - הודאת הנאשם ועברו הנקי. הנאשם רווק, מתגורר זה שנים לבדו במערה סביב מחנה הפליטים שועפאט. הוריו התגרשו בילדותו. אביו נשא אשה אחרת, ואמו נישאה לאיש אחר. על רקע התנכרות אמו החורגת אליו, נטש הנאשם את בית אביו, התגורר במערה ועבד בעבודות מזדמנות לפרנסתו. הנאשם למד לימוד חלקי בבית ספר יסודי, אך הוא עדיין חסר השכלה ואנאלפאבית.

שירות המבחן הגיש בעניין הנאשם תסקיר. בתסקיר מציין השירות כי חרף העזובה הקשה שבה גדל, אין הנאשם בעל ערכים עברייניים מגובשים, וכי יש לו רצון ושאיפה לנהל אורח חיים נורמטיבי ותקין. בענין כלי הנשק טען הנאשם באוזני שירות המבחן כי מצאם לפני שנים בסביבות מחנה הפליטים תוך כדי שוטטות, כי החזיקם ללא כוונה עבריינית, וכי ניסה למכרם עתה מחמת מצוקתו הכלכלית הקשה, בלא להבין לעומקה את משמעותו הפלילית של המעשה.נ

על כן, המליץ שירות המבחן על מאסר לתקופה קצרה, ואחריו - על מבחן לשנה נוספת, שבמהלכה יעזור שירות המבחן לנאשם לעצב לו מסגרת להתנהגות נורמטיבית, שתשלבו מחדש בחיים התקינים.ב

4. באת כח המדינה, עו"ד דמתי, טענה כי החומרה שבמעשי הנאשם היא במכירת האקדח ובנסיון למכור את העוזי ואת המחסניות. לטענתה, נשק שמועבר מיד ליד שלא בדרך חוקית מוצא עצמו מתגלגל לידיים עברייניות או לידיים טרוריסטיות. מי שמוכר נשק, חזקה עליו שהוא ער לכך שבמעשה זה מסכן הוא את הציבור, טענה.ו

לעומתה, ביקש עו"ד אדלבי להקל רבות בעונשו של הנאשם. ראשית, טען עו"ד אדלבי, אין ראייה לכך שהנשק הגיע לידי הנאשם בעבירה; הנאשם החזיק בנשק במשך חמש שנים ואין ראיה שירה בו או שעשה בו שימוש כלשהו אחר; אין ראיה לרקע עברייני למעשי הנאשם. שנית, טען עו"ד אדלבי, הנאשם שיתף פעולה עם המשטרה מתחילת החקירה: הוא הודה במעשיו ומסר גרסה מלאה שהיתה הבסיס לכתב האישום נגדו, וגם פירט במשטרה את הרקע למעשיו, כפי שתואר גם בתסקיר שירות המבחן. שלישית, טען עו"ד אדלבי, מדובר בנסיבות אישיות קשות של נערות טראגית, שבעטיה היה הנאשם במשך שנים חסר קורת גג והתגורר במערה, מחוץ ליישוב ומחוץ למסגרת משפחתית. רביעית, הפנה עו"ד אדלבי לממצאי שירות המבחן החיוביים ולהמלצתו.

5. הנאשם הביע חרטה הן באוזני שירות המבחן והן בבית המשפט. יצויין כי כבר בישיבה הראשונה, חרף עמדת סניגורו לדחות את מתן תשובת הנאשם לאישום כדי לבוא בדברים עם המאשימה בענין הסדר טיעון בעניינו, הנאשם ביקש במפגיע להודות לאלתר: "אני מבקש לתת לי את העונש. הודיתי ואני מודה", וכן היה. הנאשם הודה לאלתר והורשע על פי הודאתו.נ

6. צודקת באת כח המדינה שיש צורך להחמיר בעונשם של מי ששולחים ידם בנשק - אם בקניה, בסחר, במכירה, ואם בשימוש. סופו של נשק שמגיע הוא לידיים עברייניות או טרוריסטיות ועלול להיעשות בו שימוש שיסכן חיי אדם. חומרה זו רבה במיוחד בימים אלה של טרור.ב

7. עם זאת, אין להתעלם ממכלול הנסיבות המיוחדות שבמקרה זה, שנראות לבית המשפט חריגות. אין טענה ואין ראיה שהנשק הגיע לידי הנאשם בדרך עבריינית. טענת הנאשם שמצא את הנשק בסביבות המערה שבה התגורר במשך שנים לא נסתרה, והיא גם סבירה בנסיבות חייו של הנאשם. גם אין טענה ואין ראיה לכך שהנאשם החזיק בנשק למטרה עבריינית או שעשה בנשק שימוש כלשהו במהלך חמש השנים שבהן היה הנשק ברשותו.ו

צודק עו"ד אדלבי בטענתו כי בנסיבות רגילות יש לדרוש לחומרה את אורך התקופה שבה מחזיק עבריין בנשק, אך לא כן במקרה זה, שבו לא נעשה שימוש בנשק לאורך תקופה ארוכה. כך גם גרסת הנאשם כי עשה נסיונות למכור את הנשק נוכח מצוקה כלכלית קשה שנמצא בה עקב הזנחתו בידי הוריו. עובדה זו בעיקרה מתאשרת גם מהאמור בכתב האישום.

על כן, לא לחינם שמה באת כח המדינה את הדגש בטענותיה בחומרה שבהעברת הנשק ובנסיון העברתו לידיים אחרות, לא במה שקדם לכך. נסיבה מקלה נוספת - גילו הצעיר של הנאשם היום, והיותו נער לפני כחמש שנים, בעת הגעת הנשק לרשותו.

אין להתעלם גם מכך שאין הנאשם עבריין ואין לחובתו הרשעה פלילית כלשהי. מבאת כח המדינה אני למד כי העוזי והמחסניות שהוזכרו בכתב האישום נמסרו למשטרה.

עוד יש להתחשב בנסיבות האישיות הקשות והחריגות של הנאשם, בכללן - גירושי הוריו בילדותו, זניחתו בידי שני הוריו, מגוריו במערה במשך שנים בלא קורת גג ובלא פרנסה. לאלה יש להוסיף את הודאתו המיידית ואת חרטתו.

על כן, המליץ שירות המבחן להקל בעונשו של הנאשם. שירות המבחן רואה סיכוי לשיקומו ולבניית אורח חיים נורמטיבי בעזרת שירות המבחן. המלצה זו נראית סבירה לבית המשפט. עם זאת, להרתעת הרבים וגם להרתעת הנאשם, אין מנוס מלדון את הנאשם לתקופת מאסר ממשית, שתבהיר לכל כי בשום תנאי ובשום נסיבה אין לעבור עבירות בנשק, וכי העובר עבירות כאלה, דינו מאסר, אף נוכח נסיבות אישיות קשות.נ

8. לפיכך אני דן את הנאשם -

א. בגין העבירות של החזקת נשק, נשיאת נשק ומסחר בנשק - לשלושים חודשי מאסר, מתוכם ששה עשר חודשים בפועל מיום מעצרו - 29.9.2003, והיתרה על-תנאי שלא יעבור בתוך שלוש שנים מיום שחרורו ממאסרו עבירה כלשהי על סעיף [144](http://www.nevo.co.il/law/70301/144) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), התשל"ז-1977.ב

ב. בגין העבירה של נסיון למסחר בנשק - לשנת מבחן, מיום שחרורו ממאסרו.ו

9. המזכירות תמציא העתק מאושר מגזר הדין גם לשירות המבחן.נ

לנאשם הזכות לערער על פסק הדין לפני בית המשפט העליון בתוך 45 יום מהיום.ב

ניתן היום, ד' בטבת התשס"ד (29 בדצמבר 2003) במעמד המתייצבים.ו

|  |
| --- |
| יעקב צמח, נשיא |

נוסח זה כפוף לשינויי עריכה וניסוח