|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| בבית המשפט המחוזי בירושלים | | **ת"פ 003206/02** | |
|  | |
| **לפני** | **כבוד השופט צבי זילברטל** |  | **08/08/2003** |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **בעניין:** | **מדינת ישראל**  ע"י עו"ד יצחק, פרקליטות מחוז ירושלים | |  |
|  |  |  | המאשימה |
|  | **- נ ג ד -** | |  |
|  | **ג'אבר מעאד (בן סלאח)**  ע"י עו"ד מארון | |  |
|  |  |  | **הנאשם** |

חקיקה שאוזכרה:

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [144](http://www.nevo.co.il/law/70301/144), [144(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b), [192](http://www.nevo.co.il/law/70301/192)

**גזר דין**

1. הנאשם הורשע על פי הודאתו בעבירות של נשיאת נשק שלא ברשות על-פי דין ([סעיף 144(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b) לחוק העונשין, תשל"ז-1977) ושל איומים ([סעיף 192](http://www.nevo.co.il/law/70301/192) לחוק הנ"ל).

על פי כתב האישום המתוקן, ביום 14.12.02 בסמוך לשעה 10:00, באזור בית הדין השארעי ברחוב סאלח אדין בירושלים, התפתחה קטטה המונית ואלימה בין בני משפחתו של הנאשם (משפחת ג'אבר) לבין בני משפחת עבאסי על רקע של סכסוך גירושין בין אחיו של הנאשם לבין רעייתו. הנאשם, שלא היה במקום בעת שהקטטה התפתחה, הוזעק על ידי בני משפחתו. הנאשם הגיע ובידו אקדח אותו נשא ללא רשות, וכן מחסנית ובה 13 כדורים. במהלך האירוע שלף הנאשם את האקדח והחזיקו בגלוי בידו. לפיכך הואשם הנאשם בעבירות המפורטות לעיל.

5129371

51293712. על פי הסדר הטיעון בין הצדדים, הגבילה עצמה המאשימה לעונש מאסר בפועל שלא יעלה על 12 חודשים, מאסר על תנאי וקנס. הנאשם היה חופשי בטיעוניו.

3. הנאשם, יליד 1973, נשוי ואב לשלושה, הורשע בעבר, בהיותו קטין, בעבירה של יידוי אבנים ועניינו נדון בבית המשפט הצבאי ברמאללה, אשר גזר עליו עונש מאסר בפועל. פרט לכך אין לנאשם הרשעות קודמות.

שירות המבחן התרשם, כי מאז הרשעתו הקודמת מנהל הנאשם אורח חיים נורמטיבי. על-פי הערכת קצינת המבחן מעורבותו של הנאשם בביצוע העבירה נבעה מסערת רגשות ומהעובדה שאחיו הבכור נפצע באירוע. הנאשם חש במצוקה ולכן איבד שליטה.

לאחר סיום לימודיו התיכוניים החל הנאשם לעבוד בעבודות מזדמנות, כשמדי פעם הוא מוצא עצמו מובטל. עובר לביצוע העבירה עבד הנאשם בבניין.

הנאשם היה עצור למשך ששה ימים מיום 14.12.03 ועד ליום 19.12.03. לאחר שחרורו ממעצרו ועד היום היה הנאשם נתון במעצר בית מלא.

4. ב"כ הנאשם טען כי יש לקחת בחשבון את העובדה שהנאשם הוא היחיד מבין כל המעורבים בקטטה אשר הועמד לדין. לדברי ב"כ הנאשם, שנאמרו בהתבסס על חומר החקירה שנאסף על ידי משטרת ישראל, מעורבים אחרים באירוע החזיקו בידם סכינים, שרשראות ואלות, ואף הודו בכך, אך איש מהם לא הועמד לדין. לגרסת ההגנה, ההחלטה שלא לנקוט בהליכים משפטיים נגד אחרים נבעה מכך שבין המשפחות היריבות הושגה סולחה, בחסות המשטרה. על רקע האמור לעיל חש הנאשם עצמו מקופח ומופלה לרעה ונטען כי הנתונים הנ"ל צריכים להשקל לזכותו. יצויין כי ב"כ המאשימה לא הגיב על דבריו הנ"ל של הסניגור.

5. אין ספק כי העבירה של נשיאת נשק היא עבירה חמורה כשלעצמה, והמחוקק ביטא עמדה זו בכך שקצב לצידה עונש מירבי של 10 שנות מאסר. מעבר לכך, במקרה דנן נסיבות ביצוע העבירה חמורות במיוחד. כאשר הנאשם הוזעק על ידי בני משפחתו למקום הקטטה, הוא ראה לנכון להגיע למקום ובידו אקדח וכן מחסנית ובה תחמושת. לא זו בלבד, אלא שהנאשם מצא לנכון לשלוף את האקדח ולהחזיקו בגלוי.

מבחינה זו חמור המקרה דנן ממקרים של החזקת נשק גרידא, שגם בהם נגזרים על נאשמים עונשי מאסר בפועל. אין מדובר אך בהחזקת נשק, אלא בנשיאתו, ולא רק בנשיאתו בעלמא, אלא בשליפתו ובניפנוף בו, כשכל אלה נעשים במהלך קטטה, כאשר הרוחות לוהטות, ונקל לשער את גודל האסון שהיה יכול להגרם אילו היה נעשה שימוש בנשק, ואפילו אם היה נפלט כדור מתוך שגגה. חומרה נוספת נובעת מכך שהנאשם הגיע למקום ביודעו כי מתחוללת מהומה קשה, ובחר לשאת עמו נשק. התנהגות כזו כמוה ככניסת אדם לחדר אפוף אדי חומר דליק, כשבידו מצית מוכנה להפעלה.נ

6. ב[ע"פ 2486/02 עודתללה נ' מדינת ישראל](http://www.nevo.co.il/case/5835892), דינים-עליון, כרך סב, 355, נדחה ערעורו של מי שהורשע בנשיאת נשק ונגזרו עליו 12 חודשי מאסר בפועל, מאסר על תנאי, קנס כספי ופסילת רשיון נהיגה. המערער בעניין הנ"ל נשא אקדח, מחסנית ו-4 כדורים. בדחותו את הערעור פסק בית המשפט העליון: **"העבירה של נשיאת נשק ללא רשות חמורה היא, במיוחד על רקע סכסוך הדמים שהיה קיים בין החמולות ששני האחים השתייכו לאחת מהן. העונש של 12 חודשי מאסר בפועל בגין עבירה כזו בכלל, ובנסיבות האמורות בפרט, נוטה לקולא ולא לחומרה, גם אם לוקחים בחשבון את נסיבותיו האישיות של המערער; העדר הרשעות קודמות והיותו מטופל במשפחה"**.

ב[ע"פ 8540/02 זטאם נ' מדינת ישראל](http://www.nevo.co.il/case/6131808), דינים-עליון, כרך סג, 101, נדון עניינו של מי שהורשע בנשיאת אקדח ללא היתר. העונש שנגזר על המערער בעניין הנ"ל עמד על 15 חודשי מאסר בפועל. שותפו של אותו מערער נדון ל-7 חודשי מאסר בפועל. בית המשפט העליון דחה את הערעור על חומרת העונש בציינו כי המערער נושא על גבו עבר פלילי מכביד, בניגוד לשותפו.

גם כאשר היה מדובר בנאשם קטין שהחזיק נשק שלא כדין, לא נמנע בית המשפט מלהטיל עליו עונש מאסר בפועל (ראו ת"פ (מחוזי-י-ם) 316/98 מדינת ישראל נ' פלוני, בו נדון קטין שהחזיק נשק ל-5 חודשי מאסר בפועל).ב

מנגד, ניתן למצוא גם מקרים בהם נגזרו על נאשמים עונשים שלא כללו מאסר בפועל, וזאת כאשר היה מדובר בנשק שהוחזק לרקע של חשש אמיתי מפני גורמים עוינים ([ע"פ (מחוזי-י-ם) 2129/01 מדינת ישראל נ' אבו דוויח](http://www.nevo.co.il/case/227055); [ת"פ (מחוזי-י-ם) 1251/01 מדינת ישראל נ' בדרין](http://www.nevo.co.il/case/223737)), או כאשר לא הייתה ראיה שהנשק הוחזק למטרות פליליות (ת"פ (מחוזי-ת"א) 10287/98 מדינת ישראל נ' אבוקסיס, דינים-מחוזי, ל"ב(4) 391).

גם כאשר השימוש שנעשה בנשק היה לצורך "יריות שמחה" במהלך חתונה, על-פי המינהג המקומי, לא ראה בית המשפט לנכון להימנע מהטלת עונש מאסר בפועל על העבריין. ב[ע"פ 1568/90 נעמה נ' מדינת ישראל](http://www.nevo.co.il/case/17912399), דינים-עליון, כרך יז, 193, נדון עניינו של מערער שהורשע בעבירות של נשיאת נשק ויריות באוויר בזמן חתונה בכפר מגוריו. המערער נדון ל-9 חודשי מאסר בפועל, לקנס ולמאסר על תנאי. באותו עניין הודגש, כי האקדח שהוחזק לא נועד למטרות פליליות או עויינות וכי המערער הוא בן למשפחה חיובית. בית המשפט העליון ראה לנכון להקל עם המערער הנ"ל והעמיד את תקופת המאסר לריצוי בפועל על 6 חודשים, ללא ניכוי ימי המעצר (44 יום). אכן, במקרה הנ"ל היה מדובר בירי ממש, שלא כמו במקרה דנן, אלא שבמקרה הנדון הנסיבות בהן הוחזק האקדח, והשימוש בו כאיום, הן נסיבות חמורות בהרבה מנסיבות החזקת הנשק במהלך חתונה.

7. בית המשפט העליון עמד על החומרה שבעבירת החזקת נשק, קל וחומר כשהדברים נוגעים לעבירה של נשיאת נשק שלא כדין ובמיוחד בימים אלה, כאשר קיים תמיד חשש שהנשק יגיע, בדרך כלשהי, לידי גורמים עוינים. כפי שנפסק ב[ע"פ 910/85, 972/85 קונדוס ואח' נ' מדינת ישראל](http://www.nevo.co.il/case/21479667), דינים-עליון, כרך ב, 807: **"אין אנו יכולים להתעלם מהעובדה, שהחזקת נשק שלא כדין הינה עבירה נפוצה, אשר מסכנת את בטחון הציבור במידה רצינית, והדברים ידועים. חשוב שתחדור לתודעת כל תושבי המדינה הידיעה, שמי שביודעין מקבל לרשותו כלי נשק שלא כדין, צפוי בגין עבירה זו לעונש מכאיב, אפילו אין הוא מתכוון אישית לבצע פשע מסוים ומוגדר בעזרת הנשק האמור".**

8. כנגד כל האמור לעיל לא ניתן להתעלם מהעובדה שמדובר באדם שמנהל בדרך כלל אורח חיים נורמטיבי, שהעבירה בוצעה לרקע סערת רגשות וחשש לפגיעה גופנית בבני משפחתו של הנאשם, מהודאתו של הנאשם ומהעובדה שמעורבים אחרים בקטטה, שלכאורה אחזו בידיהם נשק קר, לא הועמדו לדין. עוד אתחשב בתקופה המשמעותית בה היה הנאשם נתון במעצר בית מלא ובמצבו האישי והמשפחתי. לרקע עניין זה, כאשר פרנסת הנאשם כבר נפגעה לא מעט עקב מעצר הבית, אינני סבור שמן הראוי להטיל על הנאשם עונש כספי.

נמצא, כי לזכות הנאשם עומדים שיקולים לא מבוטלים לקולא. האיזון הראוי שבין השיקולים הנוגדים צריך למצוא ביטוי באורך תקופת המאסר, אך לא ראיתי לנכון להימנע מלגזור על הנאשם עונש של מאסר בפועל, כעונש היחיד שיש בו כדי להלום את חומרת העבירה ונסיבות ביצועה.ו

9. על יסוד כל האמור לעיל אני דן את הנאשם כדלהלן:

א. לחמישה חודשי מאסר בפועל, בניכוי שישה ימים בהם היה נתון במעצר. הנאשם יתייצב לריצוי עונשו בתחנת המשטרה במגרש הרוסים בירושלים ביום ה-24.8.03 עד לשעה 09:00.נ

ב. לעשרה חודשי מאסר על תנאי, לתקופה של שלוש שנים מיום שחרורו ממאסרו שלא יעבור עבירה לפי [סעיף 144](http://www.nevo.co.il/law/70301/144) לחוק העונשין, תשל"ז-1977.

**הודע על זכות ערעור לבית המשפט העליון תוך 45 יום מהיום.**

ניתן היום, י' באב התשס"ג (8.8.03), במעמד ב"כ המאשימה, ב"כ הנאשם, הנאשם ומתורגמן בית המשפט.

|  |
| --- |
| **צבי זילברטל, שופט** |

**ב"כ הנאשם:** אני מבקש עיכוב ביצוע העונש כדי לשקול הגשת ערעור.ב

**ב"כ המאשימה**: בגזר דינו ביהמ"ש כבר עיכב את הביצוע עד ליום 24.8 ואינני רואה מקום לעיכוב נוסף.ו

# החלטה

אני מעכב את ביצוע העונש עד ליום 23.9.03, דהיינו למשך 45 יום מהיום, כדי לאפשר לנאשם להגיש ערעור. אם לא תינתן החלטה אחרת, יתייצב הנאשם לריצוי עונשו ביום 24.9.03 עד לשעה 09:00 בתחנת המשטרה במגרש הרוסים בירושלים.נ

כל עוד לא התייצב הנאשם לריצוי עונשו, יעמוד תנאי השחרור בערובה על כנם.ב

**ניתנה היום, י' באב תשס"ג (8 באוגוסט 2003), במעמד הצדדים.ו**

|  |
| --- |
| **צבי זילברטל, שופט** |

נוסח זה כפוף לשינויי עריכה וניסוח