|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **בית המשפט המחוזי מרכז** | | |
| **ת"פ 24644-11-10 מדינת ישראל נ' מסארווה(עציר)** |  | **26 אפריל 2011** |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **לפני כב' השופטת רות לורך** |  |  |

|  |  |
| --- | --- |
| **המאשימה** | **מדינת ישראל** |
| **נגד** | |
| **הנאשם** | **דאוד מסארווה (עציר)** |

<#2#>

נוכחים:

עו"ד מיטל אילן ב"כ המאשימה

עו"ד אבי בניה ב"כ הנאשם

הנאשם הובא ע"י שב"ס

<#7#

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(ב2)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b2)

>

**גזר דין**

1. הנאשם הורשע על פי הודאתו בעובדות כתב האישום, בעבירה של סחר בנשק, לפי [סעיף 144(ב2)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b2) לחוק העונשין, התשל"ז – 1977.

על פי עובדות כתב האישום, בין החודשים ספטמבר- אוקטובר 2010, או בסמוך לכך, פנה הנאשם ליוסף סלמאן (שעניינו מתנהל בפני מותב אחר וטרם נגזר דינו) והציע לו לרכוש ממנו מטען צינור.

בסמוך לאחר מכן, הגיע סלמאן לביתו של הנאשם והנאשם מסר לו מטען צינור עם פתיל, בתמורה להבטחת תשלום בסך 100 ₪.

בהמשך, החביא סלמאן את מטען הצינור במטע זיתים מזרחית לעיר טייבה, הנאשם וסלמאן נפגשו והאחרון שילם לנאשם עבור מטען הצינור באופן שמכר לנאשם מכשיר נייד, תוך שהוא מפחית מסכום המכירה 100 ₪ תמורת מטען הצינור.

2. התביעה עותרת לגזור על הנאשם מאסר בפועל ממושך וקנס תוך שצויין:

עבירת הסחר בנשק במקרה דנן, מצויה ברף חמור ביותר; אין המדובר בסחר באקדח או באמצעי להגנה עצמית, אלא במטען חבלה אשר ייעודו הוא לפגוע. מי שסוחר במטען, ברור לו שיש לקונה כוונה להשתמש בו ולפגוע בחיי אדם; לנאשם שתי הרשעות קודמות בעבירות סמים והחזקת סכין ונידון לשתי תקופות מאסר בפועל, בני 6 חודשים ו-20 חודשים; האינטרס הציבורי מחייב ענישה מחמירה ומרתיעה, על מנת לגדוע את התופעה של שימוש באלימות בכלל ושימוש בנשק בפרט, וביתר שאת באיזור מגוריו של הנאשם.

ב"כ המאשימה תמך טיעוניו בפסיקה בה נדונו הנאשמים לתקופות מאסר בפועל בין שנתיים לחמש וחצי שנים.

3. ההגנה עותרת לגזור על הנאשם שנת מאסר בפועל תוך הדגשת הנסיבות לקולא:

מדובר במטען צינור שנטען כי הוא פח"עי או עברייני, אך המעורב הנוסף-סלמאן מסר בחקירתו שרצה את המטען כדי להתרברב בפני חבריו; אין אינדיקציה שהנאשם הציע את המטען לאדם אחר או שעשה עסקה קודמת או למעורבות פלילית שקושרת אותו למטענים; הנאשם לא הסביר לרוכש כיצד להשתמש במטען; מלבד עדותו של סלמאן, אין ראיה שקושרת את הנאשם למטען. למרות הקושי הראייתי, הודה הנאשם וקיבל אחריות; לא היה תחכום בעסקה, כאשר בדרך כלל מטענים נמכרים תמורת בצע כסף משמעותי או למטרת שימוש מסוימת. המטען נמכר תמורת 100 ₪, בדרך של הנחה במחיר שסלמאן מציע לרכישת מכשיר טלפון; ניתן להניח שאם המטען נמכר תמורת 100 ₪, האלמנט הפלילי או הפח"עי לא קיים כשסלמאן מסר שרצה את המטען לצרכים תמימים, הוא הטמינו ולא עשה בו שימוש; המדובר בנאשם צעיר יליד 1989 נעדר תמיכה משפחתית שגם אם גלום סיכון במעשיו, התוצאה בפועל לא הייתה מסוכנת.

ב"כ הנאשם תמך טיעוניו בפסיקה בה נדונו הנאשמים לתקופות מאסר בפועל בין ששה חודשים לריצוי בעבודת שירות לבין שלוש וחצי שנים, כשביקש לאבחן ענייננו לקולא.

4. הנאשם הביע צער על מעשיו, הסביר כי הרקע הינו התמכרותו לסמים וביקש להשתלב בטיפול מתאים בתקופת מאסרו.

5. לחומרא שקלתי לנאשם:

א. העבירה בה הורשע הנאשם הינה חמורה, כשהעונש המירבי הקבוע לצידה הינו 15 שנות מאסר.

ביהמ"ש העליון, ציין בשורה של פסקי דין את החומרה של עבירות בנשק:

"**בהימצא נשק שלא כדין בידיים הלא נכונות, מי ישור אחריתו - עד לנטילת חיי אדם, אם בידי עבריינים פליליים ואם בידי גורמי טרור, ורוב דברים אך למותר**" **(**[**ע"פ 3804/10 אמג'ד נעאמנה נ' מ"י**](http://www.nevo.co.il/case/5917274), ניתן ביום 26/12/10)**.**

וכן ר' דברי כב' השופט א.א. לוי ב[**ע"פ 5833/07 עלאא ח'ורי נ' מ"י**](http://www.nevo.co.il/case/6034921), ניתן ביום 18/11/07 לעניין סחר בנשק, מסוכנותו והענישה בגינו:

"**סחר בנשק הוא תופעה מסוכנת, במיוחד בימינו אלה. הניסיון מלמד שנשק אשר מקורו מפוקפק, לאחר שהוא יוצא מידי המחזיק בו, מוצא את דרכו לידיים עברייניות או למפגעים למיניהם, והרי אלה גם אלה כבר הוכיחו כי אין הם מהססים להשתמש בו גם במקומות סואנים, וגם כאשר ברור להם כי עלולים להיפגע מהירי אנשים תמימים שנקלעו לזירה בדרך מקרה. לפיכך, התרענו בעבר ונחזור ונתריע גם הפעם, כי כל החוטא בעבירות מסוג זה עלול להידרש לשלם מחיר יקר, ואף באובדן חירותו לתקופה ממושכת**"**.**

באשר לשיקולים שיש לשקול לענין העונש בגין עבירות הנשק, נקבע:

"**מידת העונש המוטל בגין עבירות המבוצעות בנשק, מושפעת מפוטנציאל הסיכון הרב הטמון בנשק המוחזק שלא כדין, ומהעברתו מיד ליד ללא פיקוח... בין היתר, ייתן בית המשפט דעתו על סוג הנשק המוחזק שלא כדין, על כמותו, על התכלית שלשמה הוא מוחזק ועל הסכנה המוחשית שיעשה בו שימוש...כאשר מדובר בנשק שעל- פי טיבו אינו מיועד להגנה עצמית, וכל כולו נשק התקפי רב עצמה אשר השימוש בו יכול להביא להרג ללא הבחנה, יש בעבירת ההחזקה והנשיאה של אותו נשק חומרה מיוחדת**" **(**[ע"פ 1332/04 פס ואח' נ' מ"י](http://www.nevo.co.il/case/5762686), פ"ד נח(5), 541)**.**

ב. נסיבות המקרה דנן, ממקמות אותו במקום גבוה ובחומרה לא מבוטלת של עבירות הנשק, לפי הקטגוריות שנקבעו ב[בש"פ 625/82 אבו מוך נ' מ"י](http://www.nevo.co.il/case/17929065), פ"ד לז(3)618. שכן, אין המדובר בנשק שיכול לשמש להגנה עצמית, אלא במטען צינור שהינו מטבעו כלי התקפי שעלול לגרום נזק רב. הנאשם גילה יחס של פזיזות לפגיעה שעלולה להיגרם לאדם כתוצאה מהשימוש במטען שמכר לסלמאן.

ג. לנאשם שתי הרשעות קודמות בעבירות סמים והחזקת סכין, בגינן ריצה שתי תקופות מאסר. חרף העובדה שריצה עונש מאסר ממושך בן 20 חודשים, המשיך הנאשם לבצע עבירות, כשהוא מסלים את חומרתן.

6. לקולא שקלתי לנאשם:

א. הנאשם הודה בביצוע העבירה בטרם החלה שמיעת הראיות ולמרות קיומו של קושי ראייתי מסוים. הנאשם הביע צער וחרטה וביקש עזרה וטיפול בבעיית הסמים. בהודאתו, חסך הנאשם זמן שיפוטי.

ב. נסיבותיו האישיות של הנאשם אינן קלות. הוא צעיר כבן 22, חסר תמיכה משפחתית כשגם לדיונים בבית המשפט לא הגיעה משפחתו. הנאשם גדל ללא דמות אב, בתנאים סוציו- אקונומיים דלים. לאחר שחרורו הקודם מהכלא, עבד בעבודות ניקיון עד למעצרו בגין המעשה הזה. מעצרו הנוכחי, טוען סנגורו, גדע ניסיון להשתלב בצורה תקינה בחברה. לנאשם אין הרשעות קודמות בסוג זה של עבירות.

ג. לפי הראיות, מטרת החזקת מטען הצינור, מצידו של סלמאן, היתה התרברבות בפני חבריו ולא למטרת שימוש. ואכן בפועל, אין ראיות כי נעשה שימוש כלשהו במטען. גם התמורה הנמוכה ביותר שניתנה בגין המטען, מתיישבת עם מטרת רכישתו.

7. לאחר ששקלתי את השיקולים השונים, שוכנעתי כי מטרות הענישה בענייננו, ובעיקר הצורך בענישה מרתיעה המבטאת את חומרת העבירה - מצדיקים הטלת מאסר בכליאה ארוך מהתקופה לה עותר ב"כ הנאשם.

עם זאת, יש בשיקולים לקולא שפורטו, ובעיקר הודאת הנאשם, גילו הצעיר ומטרת רכישת המטען- כדי למתן את העונש.

8. לפיכך אני גוזרת על הנאשם את העונשים הבאים:

א. 20 חודשים מאסר בפועל שתחילתו מיום מעצרו, 9.11.10.

ב. 12 חודשים מאסר על תנאי שלא יעבור תוך 3 שנים מיום שחרורו מהמאסר, עבירה מסוג פשע לפי [סעיף 144](http://www.nevo.co.il/law/70301/144) לחוק העונשין.

אני מפנה לשלטונות שב"ס את בקשת הנאשם להשתלב בהליך גמילה מסמים בתקופת מאסרו.

זכות ערעור תוך 45 יום לבית המשפט העליון.

<#4#>

5129371

רות לורך 54678313

54678313

|  |
| --- |
| **ניתנה והודעה היום כ"ב ניסן תשע"א, 26/04/2011 במעמד הנוכחים.** |
| **רות לורך, שופטת** |

הוקלד על ידי: גיטה גוטמן

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה

בעניין עריכה ושינויים במסמכי פסיקה, חקיקה ועוד באתר נבו – הקש כאן