|  |  |
| --- | --- |
| **בית המשפט המחוזי בחיפה** | |
| ת"פ 3001-05-10 מדינת ישראל נ' נפאע(עציר) | 09 פברואר 2011 |

;

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  | |  |
| בפני | **כב' השופטת חני הורוביץ** | |
| בעניין: | מדינת ישראל |  |
|  |  | המאשימה |
|  | **נגד** | |
|  | ג'מאל אל דין נפאע (עציר) |  |
|  |  | הנאשם |

להחלטה במחוזי (13-01-2011): [תפ 3001-05-10 מאשימה נ' ג'מאל אל דין נפאע (עציר)](http://www.nevo.co.il/Psika_word/mechozi/ME-10-05-3001-96.doc) שופטים: חני הורוביץ, עו"ד: בויראת, גב' ברזני אפרת, עאדל בויראת, גב' מאיסה בויראת

להחלטה במחוזי (17-01-2011): [תפ 3001-05-10 מדינת ישראל נ' ג'מאל אל דין נפאע (עציר)](http://www.nevo.co.il/Psika_word/mechozi/ME-10-05-3001-12.doc) שופטים: חני הורוביץ, עו"ד: בויראת, גב' ברזני אפרת, עאדל בויראת, גב' מאיסה בויראת

ל במחוזי (29-03-2011): [תפ 3001-05-10 מדינת ישראל נ' ג'מאל אל דין נפאע](http://www.nevo.co.il/Psika_word/mechozi/ME-10-05-3001-518.doc) שופטים: חני הורוביץ, עו"ד: בויראת, גב' ברזני אפרת, עאדל בויראת, גב' מאיסה בויראת

להחלטה בעליון (26-10-2011): [עפ 2251/11 גמאל נפאע נ' מדינת ישראל](http://www.nevo.co.il/Psika_word/elyon/11022510-v01.doc) שופטים: א' חיות, ח' מלצר, י' עמית, עו"ד: יעל שרף, עאדל בויראת

להחלטה במחוזי (13-01-2011): [תפ 3001-05-10 מאשימה נ' ג'מאל אל דין נפאע (עציר)](http://www.nevo.co.il/Psika_word/mechozi/ME-10-05-3001-96.doc) שופטים: חני הורוביץ, עו"ד: בויראת, גב' ברזני אפרת, עאדל בויראת, גב' מאיסה בויראת

להחלטה במחוזי (17-01-2011): [תפ 3001-05-10 מדינת ישראל נ' ג'מאל אל דין נפאע (עציר)](http://www.nevo.co.il/Psika_word/mechozi/ME-10-05-3001-12.doc) שופטים: חני הורוביץ, עו"ד: בויראת, גב' ברזני אפרת, עאדל בויראת, גב' מאיסה בויראת

ל במחוזי (29-03-2011): [תפ 3001-05-10 מדינת ישראל נ' ג'מאל אל דין נפאע](http://www.nevo.co.il/Psika_word/mechozi/ME-10-05-3001-518.doc) שופטים: חני הורוביץ, עו"ד: בויראת, גב' ברזני אפרת, עאדל בויראת, גב' מאיסה בויראת

להחלטה בעליון (26-10-2011): [עפ 2251/11 גמאל נפאע נ' מדינת ישראל](http://www.nevo.co.il/Psika_word/elyon/11022510-v01.doc) שופטים: א' חיות, ח' מלצר, י' עמית, עו"ד: יעל שרף, עאדל בויראת

לפסק-דין בעליון (04-12-2011): [עפ 2251/11 ג'מאל נפאע נ' מדינת ישראל](http://www.nevo.co.il/Psika_word/elyon/11023680-v02.doc) שופטים: א' חיות, ח' מלצר, י' עמית, עו"ד: בע"פ 2251/11 בע"פ 2368/11 יעל שרף, בע"פ 2251/11 ו בע"פ 2368/11 עאדל בויראת, שירות המבחן למבוגרים גב' שושנה אלימלך

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

**מבוא**

הנאשם הודה במסגרת הסדר טיעון בכתב אישום מתוקן והורשע בביצוע העבירות: **נשיאת והובלת נשק שלא כדין**, לפי סעיפים 144(ב) רישא + (ג) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law_html/law01/073_002.htm), תשל"ז-1977 [להלן: חוק העונשין]**; סחר בנשק שלא כדין**, לפי סעיפים 144 (ב2) + (ג) לחוק העונשין.

הסדר הטיעון לא כלל הסכמה בדבר העונש.

הנאשם יליד 1964. לכאורה, אין חובה בחוק לקבל תסקיר של שירות המבחן בעניינו. ברם, בשים לב שלגבי אחרים המעורבים בפרשה נתבקש תסקיר, נעתרתי לבקשת סנגורו והוריתי על קבלת תסקיר גם בעניינו.

**כתב האישום המתוקן**

באישום הראשון, מתואר כי עובר לתאריך 11.8.09 נדבר הנאשם עם מי שכונה רחיב חיגאזי, אשר פעל כסוכן בשליחות המשטרה [להלן: הסוכן] והשניים סיכמו ביניהם כי הסוכן ירכוש מהנאשם אקדח בקוטר 9 מ"מ.

ב-11.8.09 בסביבות השעה 21:30 הם נפגשו בשפרעם. הנאשם הגיע למקום המפגש ברכב מסוג מזדה 6 [להלן: המזדה]. הסוכן עלה למזדה ובסמוך לבית הנאשם, מסר לו סך של 9,000 ₪. בהמשך, השניים נסעו ברחובות העיר שפרעם, כאשר הנאשם נושא במזדה אקדח מסוג ברטה בקוטר 7.65 מ"מ שמספרו הסידורי הוא B58401W [להלן: האקדח] ובו מחסנית ריקה. הנאשם מסר לסוכן את האקדח והמחסנית.

באישום השני, מתואר כי עובר לתאריך 6.12.09, סיכמו הנאשם והסוכן כי האחרון ירכוש מהנאשם אקדח בקוטר 9 מ"מ תמורת 12,000 ₪.

ב-6.12.09 בסביבות השעה 20:00 השניים נפגשו בקיוסק "24 שעות" בשפרעם. בתוך רכב מסוג דיהטסו [להלן: הדיהטסו] מסר הסוכן לנאשם 12,000 ₪ והנאשם ביקש מהסוכן לחכות לו כמחצית השעה והוא ישוב ויספק לו את האקדח. הנאשם נסע מהמקום בדיהטסו. אחר, הנאשם התקשר לסוכן ומסר לו כי איננו יכול לספק אקדח, אלא רובה 26 כדורים, במחיר 13,500 ₪. הסוכן הסכים להצעה ולאחר כשעה הנאשם הגיע לקיוסק כשהוא נושא תת מקלע מתוצרת ברזיל, 2 מחסניות ו- 2 כדורים בקוטר 9 מ"מ. הנאשם מסר לסוכן את תת המקלע, המחסניות והכדורים וקיבל בתמורה עוד 1,500 ₪, נוסף על הסכום שכבר קיבל.

**תסקיר**

הנאשם כבן 46, נשוי ואב ל-4 ילדים בגילאי 21-2 שנים. הנאשם שולל קשיים במערכת הזוגית והמשפחתית, למעט מצוקה כלכלית וניכר כי הוא חש אשמה כלפי משפחתו ובנו הבגיר, הנאלץ לפרנס במקומו את המשפחה במקום להתחיל ללמוד.

הנאשם נשר מלימודים לאחר 7 כיתות. עבד לפרקים במקצועו, פחח רכב. לדבריו, בשנת 2005 פוטר מעבודתו ומאז התקשה למצוא עבודה קבועה. הוא התקיים מקצבאות ומעבודות מזדמנות, במוסכים במקום מגוריו.

הנאשם בא ממשפחה גדולה. יש לו 10 אחים ואחיות. אביו נפטר בגיל 64, כשהיה בן 12 ואימו נפטרה לפני כעשור, בגיל 60.

בהתייחסו לעבירות דנן, בלטה אצל הנאשם נטייה להמעיט במעשים וליתן לכך הסברים ולגיטימציה על רקע מצב כלכלי קשה. הוא שלל מעורבות בפלילים. לדבריו, את הנשק שמכר לסוכן מצא בחורשה הסמוכה לביתו.

לדעת שירות המבחן, מדובר באדם בעל נטייה מניפוליטיבית להשיג את צרכיו, תוך טשטוש גבולות והתעלמות מהחוק. הנאשם מתקשה לבחון את חומרת התנהגותו וניכר אצלו רצון להמעיט בחלקו ולהשליך מעשיו על נסיבות וגורמים חיצוניים. הוא אינו רואה צורך ממשי בטיפול ושירות המבחן גם לא התרשם כי לנאשם נכונות כלשהי לשנות את דפוסי חייו. לפיכך, סבור קצין המבחן כי לא יהא ערך להתערבות טיפולית-שיקומית. כמו כן בשל גישתו המקלה למעשיו, הדפוסים העבריינים של התנהגותו והעדר מוטיבציה לשנות את דרכיו, נראה שקיימת אפשרות רבה להישנות מעשים דומים בעתיד.

לנוכח כל האמור ובשים לב לחומרת העבירות, ממליץ שירות המבחן להטיל על הנאשם עונש מאסר בפועל, שיציב לו גבולות ברורים. אך יחד עם זאת, בשל מצוקת משפחתו, ההמלצה היא להימנע מהטלת עונש קנס ותחת זאת, לגזור עליו התחייבות כספית גבוהה לתקופה ממושכת, להימנע מביצוע עבירות דומות.

**טיעון לעונש**

ב"כ המאשימה הצביעה על עברו הפלילי העשיר והעובדה כי כבר ריצה בעבר עונשי מאסר בפועל. לטענתה מהעובדה שמדובר ב-2 מקרים במועדים שונים, יש ללמוד כי לנאשם נגישות לאמצעי לחימה בניגוד לחוק וכי עסק בסחר בנשק כמקצוע לכל דבר. הפרקליטה הפנתה לעונש שקבע המחוקק, 15 שנות מאסר בגין סחר בנשק ו- 10 שנות מאסר, בגין נשיאה והובלת נשק.

עוד הדגישה את התדירות של ביצוע עבירות בנשק בלתי חוקי וטענה כי עברייני הסחר בנשק הם חלק בלתי נפרד מתופעה זו. לכן יש צורך להחמיר בענישה.

במסגרת פעילות הסוכן הופללו 24 נאשמים, הוגשו 11 כתבי אישום בגין 36 עיסקאות נשק.

ב"כ המדינה הפנתה להמלצת שירות המבחן להטיל על הנאשם ענישה ממשית.

היא הפנתה לפס"ד של בתי המשפט המחוזיים שהטילו תקופות מאסר ממושכות ולעונשי מאסר שהוטלו על נאשמים במסגרת הפרשיה שבפנינו.

ב"כ המאשימה ביקשה להשית על הנאשם עונש מאסר בפועל לתקופה משמעותית, מע"ת וקנס, לפחות בגובה הסכומים שקיבל עבור הנשק.

הסנגור ביקש לא למצות את הדין עם הנאשם. הוא הפנה לנסיבות האישיות הקשות של הנאשם, כעולה מתסקיר שירות המבחן. הנאשם נשוי ולו 6 ילדים בגילאים שבין שנתיים ל- 21. המשפחה במצב סוציואקונומי קשה מאד.

ב"כ הנאשם ביקש להתחשב בהודאת הנאשם בשלב מוקדם ובכך שחסך מזמנו של ביהמ"ש ושל עדי התביעה הרבים, לרבות הסוכן הסמוי.

הוא לא המעיט בחומרת העבירות אך טען כי כל מקרה ונסיבותיו. מהאישום השני ניתן ללמוד שלא הנאשם היה הבעלים של הנשק, הוא היה מתווך בלבד.

באישום הראשון מדובר באקדח שאינו תקין, הנוקר פגום ולא ניתן לבצע ירי במצב בו התקבל, כפי שעולה מחווה"ד שבתיק. הוא הדין לגבי תת המקלע. נקבע שאינו תקין, הניצרה הידנית לא פועלת, בוצעו בו שינויים ואלתורים.

עוד טען כי עברו הפלילי של הנאשם איננו מכביד, שכן הרשעתו האחרונה בוצעה לפני כ- 11 שנים ואין לייחס לכך משקל רב.

הסנגור ביקש לאבחן את הפסיקה שהגישה המאשימה ולהתייחס לנסיבות העבירה והנאשם דנן.

הוא הפנה לשורה של פס"ד מקלים. וביקש לא להחמיר עם הנאשם, גם לא להטיל עליו קנס ולקחת בחשבון את תקופת המעצר.

הנאשם ב"דברו האחרון" הביע צער וטען כי לא יחזור על טעותו בחיים. הוא ציין כי ילדיו סובלים את מחיר מעצרו. יש לו תינוקת שלא מכירה אותו, חתונת בתו הבגירה נדחתה ובנו יצא לעבוד במקום להמשיך בלימודים. הוא ביקש רחמים ושתקופת מאסרו בפועל תהיה קצרה.

**דיון**

עבירה של סחר בנשק טומנת בחובה סכנה רבה, סכנת חיים. כל סוחר נשק אמור להבין כי נשק המוחזק ומועבר בצורה בלתי חוקית מגיע לידי ידיים עברייניות וכי כתוצאה מכך נשקפת סכנה ממשית לשלום הציבור.

גם מי שרק מתווך בנשק, משמש חוליה מהותית בלעדיה אין, בשרשרת המעשים המסוכנים המבוצעים בידי עברייני שימוש בנשק.

בתי המשפט הביעו לא אחת את הצורך להילחם בתופעה המסוכנת של העברת נשק לידי בלתי מורשים.

**"מכירתו של נשק זה, יש בהן כדי להצביע על סכנה רבה, ואלמלא סוכלה פעולת המכירה עת נתפס הנשק ע"י סוכן, עלול היה הנשק להגיע לידיהם של אנשים המסכנים את בטחון הציבור, בין על דרך של פעולות חבלניות, או על דרך של מעשים פליליים המסכנים חיי אדם. בבואו להעניש על ביצוע עבירות מסוג זה, על בית המשפט לתת משקל הולם לאינטרס הציבור בהרתעה גם אל מול הנסיבות האישיות של העבריין**" ([ע"פ 6941/01](http://www.nevo.co.il/links/psika/?link=עפ%206941/01) **מדינת ישראל נ' פינטו** (לא פורסם, 18.3.02))

ב[ע"פ 9543/09](http://www.nevo.co.il/links/psika/?link=עפ%209543/09) **בילאל רחאל נגד מדינת ישראל** אמר השופט רובינשטיין:

"**אין צורך להכביר מלים על הקלות הבלתי נסבלת שבה סובב נשק חם או קר על נגזרותיו בידיים עברייניות. פעמים שהנשק נוטל חיי אדם, פעמים הוא פוגע בגוף האדם, ופעמים מתמזל המזל ובסייעתא דשמיא, אין פגיעה גופנית. הצד השוה הוא תדיר הפוטנציאל ההרסני, והבעתה האוחזת את הקרבנות**".

ב[ע"פ 5833/07](http://www.nevo.co.il/links/psika/?link=עפ%205833/07) **עלאא ח'ורי נ' מדינת ישראל** אמר השופט לוי:

"**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**".

מעובדות כתב האישום עולה כי הנאשם עסק בסחר בנשק באופן שיטתי, היו לו מקורות להשיג כלי נשק וטענתו כאילו מצא את הנשק בחורשה (כפי שטען בפני שירות המבחן), אינה סבירה ואף אינה מתיישבת עם התיאור בכתב האישום, בפרט באישום השני.

אומנם האקדח במצב בו נמכר לא היה תקין, אך ניתן היה להשמישו, כפי שבוצע במעבדת המשטרה, כפי שהבהירה התובעת. כמו כן, בתת המקלע ניתן היה לבצע ירי, על אף השינויים המאולתרים שבוצעו בו. כל אלו לא מפחיתים באופן ממשית את מידת המסוכנות שבעבירות בהן הורשע הנאשם, אם כי שקלתי אף זאת בגוזרי את הדין.

כל מקרה ונסיבותיו. לא דומה עניינו של צעיר ללא עבר פלילי, לנאשם בוגר שלחובתו עבר פלילי עשיר ואשר אף ריצה בעבר עונשי מאסר בפועל ואין מדובר במקרה ראשון. לא התעלמתי מכך שהעבירות האחרונות בהן הורשע בוצעו בעבר הרחוק.

הנאשם אדם בוגר, שבחר לעסוק בסחר שלא כדין בנשק. גם אם הנאשם פעל ממניעים כלכליים, בצע כסף וללא כוונה ישירה לפגוע באחר, אין בכך כדי להפחית מהחומרה והצורך בהרתעה. צורך שהתגבר, נוכח גל האלימות תוך שימוש בכלי נשק, הגואה בשנים האחרונות.

רשויות אכיפת החוק משקיעות מאמצים ומשאבים רבים לתפוס את סוחרי הנשק, שכן אלמלא כן, וודאי שעבריין הקונה ומחזיק שלא כדין נשק, לא יסגיר את סוחר הנשק. שומה על ביהמ"ש לסייע במלחמה בתופעה הקשה של נשק המסתובב בידיים בלתי מורשות ומסכן את הציבור כולו, לרבות עוברי אורח תמימים. לא בכדי קבע המחוקק בגין עבירת הסחר בנשק, עונש מרבי של 15 שנות מאסר.

לזכותו של הנאשם הודאתו בעובדות כתב האישום וחיסכון בזמן שיפוטי, חרטתו, מצבו המשפחתי ונסיבות חייו כעולה מהתסקיר, העובדה כי חלף זמן ניכר מאז העבירות האחרונות בהן הורשע,

אולם, מנגד עומדים שיקולי ההרתעה של הנאשם עצמו לגביו נקבע בתסקיר שירות המבחן כי

קיימת אפשרות רבה להישנות מעשים דומים בעתיד.

אלמלא הודאת הנאשם בשלב המקדמי, הודאה שמלמדת גם על חרטה כנה, היה מקום להחמיר בהרבה בעונשו.

הנני גוזרת על הנאשם את העונשים הבאים:

48 חודשי מאסר, מתוכם 38 חודשים לריצוי בפועל והיתר על תנאי, לבל יעבור בתוך שלוש שנים

עבירה בנשק לפי סעיף 144 ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law_html/law01/073_002.htm). תקופת המאסר בפועל תימנה מיום מעצרו 22.4.10.

בעבירות שמטרתן עשיית רווח קל ובצע כסף, יש מקום להטיל גם קנס. לפחות בגובה הסכום שקיבל הנאשם בפועל מהסוכן המשטרתי. אלמלא מצבו הכלכלי של הנאשם ומשפחתו, היה מקום ליתן קנס גבוה בהרבה. בתקופת המאסר בפועל שנגזרת על הנאשם, התחשבתי גם בקנס המוטל.

הנאשם ישלם קנס בסך 22,500 ₪ או 4 חודשי מאסר תמורתו.

הקנס ישולם ב- 20 תשלומים חודשיים שווים, החל מיום 1.3.11. אי תשלום אחד התשלומים, או יותר, במועד, יעמיד את מלוא יתרת הקנס לפירעון מיידי.

זכות ערעור לבית המשפט העליון בתוך 45 ימים.

ניתן היום, ה' אדר א תשע"א, 09 פברואר 2011, בהעדר הצדדים.

5129371

54678313

5129371

54678313

חני הורוביץ 54678313-/

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה

[בעניין עריכה ושינויים במסמכי פסיקה, חקיקה ועוד באתר נבו – הקש כאן](http://www.nevo.co.il/advertisements/nevo-100.doc)