|  |  |
| --- | --- |
| **בית המשפט המחוזי בתל אביב - יפו** | |
| ת"פ 31918-04-11 מדינת ישראל נ' קלטשי(עציר) | 13 נובמבר 2011 |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| בפני | **כב' השופטת יהודית אמסטרדם** | |
| בעניין: | מדינת ישראל  ע"י ב"כ עו"ד גלית אפרתי |  |
|  |  | המאשימה |
|  | **נגד** | |
|  | מאיר קלטשי  ע"י ב"כ עו"ד תמיר סננס |  |
|  |  | הנאשם |

חקיקה שאוזכרה:

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [29](http://www.nevo.co.il/law/70301/29), [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)

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

א. **פתח דבר**

1. הנאשם הורשע עפ"י הודאתו, במסגרת הסדר טיעון, בביצוע עבירות של החזקת נשק שלא כדין ונשיאת נשק שלא כדין בצוותא – עבירות לפי [סעיפים 144(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.a) רישא ו -[144(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b) רישא ביחד עם [סעיף 29](http://www.nevo.co.il/law/70301/29) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301) התשל"ז-1977 (להלן: "**חוק העונשין**").

2. עפ"י עובדות כתב האישום המתוקן בו הודה הנאשם, נגנב אקדח מגני תקווה בין התאריך 06.10.2009 ל- 08.10.2009, ומהמועד הנ"ל ועד לתאריך שקדם ל- 27.08.2010, עת עבר האקדח לרחמין בורוכוב – חברו של הנאשם (להלן: "**בורוכוב**") על מנת שיישא אותו, החזיק הנאשם באקדח זה שלא כדין.

3. בתאריך 27.08.2010 סמוך לשעה 02:50 נעצר בורוכוב בעת שנהג בקטנוע של הנאשם, וזאת לאחר שנמלט מזירת פשע בה נפגע מירי אוראל אוחנה עמו היה בורוכוב מסוכסך.

בעת מעצרו נשא בורוכוב את האקדח ביחד עם כדור בקנה האקדח ומשתיק קול, וכן מחסנית ובתוכה שבעה כדורי 9 מ"מ.

ב. **הסדר הטיעון**

4. במסגרת הסדר טיעון בין ב"כ המאשימה לנאשם ובא-כוחו, נמחקה עבירת קשירת קשר לביצוע פשע שיוחסה לנאשם בכתב האישום המקורי, והוסכם בין הצדדים כי המאשימה תעתור לביהמ"ש להטיל על הנאשם 24 חודשי מאסר בפועל.

להגנה נשמרה הזכות לטעון באופן חופשי.

עוד הוסכם בין הצדדים, כי יעתרו במשותף להטלת עונש מאסר על-תנאי מרתיע.

ג. **עברו הפלילי של הנאשם**

5. לנאשם עבר פלילי הכולל שבע הרשעות: תחילתו ברישום ללא הרשעה משנת 1999 של בית משפט לנוער בארבעה תיקי משטרה שעניינם גניבות רכבים ונהיגה ללא רישיון וללא ביטוח.

המשכו – באוקטובר 2002 עת נדון הנאשם ל-24 חודשי מאסר בפועל, בצד מאסר על-תנאי, תשלום פיצוי ופיקוח שירות המבחן, וזאת בגין גרימת חבלה כשהעבריין מזויין, גרימת חבלה חמורה, איומים והיזק לרכוש בזדון.

בדצמבר 2002 נדון הנאשם ל-3 חודשי מאסר בפועל ו-4 חודשי מאסר על-תנאי בגין התחזות לאחר במטרה להונות, הפרעה לשוטר במילוי תפקידו והפרת הוראה חוקית.

ביולי 2006 נדון הנאשם ל-5 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות, מאסרים מותנים וקנס בסך 1,000 ₪ בגין עבירות רכוש.

ביולי 2007 נדון הנאשם ל-3 חודשי מאסר, וכן מאסר על-תנאי וקנס בגין עבירת קשירת קשר לביצוע פשע.

בדצמבר 2008 נדון הנאשם למאסר על-תנאי וקנס בגין הפרעה לשוטר במילוי תפקידו ושיבוש הליכי משפט, וביוני 2009 נדון הנאשם ל-9 חודשי מאסר על-תנאי וקנס בגין עבירות איומים והעלבת עובד ציבור.

בפברואר 2010 נדון הנאשם ל-4 חודשי מאסר על-תנאי ופיקוח שירות המבחן למשך שנה בגין עבירת פציעה.

ד. **טיעוני ב"כ המאשימה**

6. במסגרת הסדר הטיעון עתרה ב"כ המאשימה כאמור, לבית המשפט להשית על הנאשם 24 חודשי מאסר בפועל ומאסר על-תנאי, בציינה, כי מדובר בעבירות חמורות של החזקה ונשיאת נשק ללא רישיון, ובהיות הנשק – גנוב.

לטענתה, לא בכדי נקבע ע"י המחוקק עונש חמור של 7 ו- 10 שנות מאסר בגין עבירות הקשורות לנשק, וזאת עקב פוטנציאל הסיכון הרב הקיים בעבירות אלה.

ב"כ המאשימה ציינה את עברו הפלילי של הנאשם הכולל ריצוי עונשי מאסר מאחורי סורג ובריח, והדגישה כי הנאשם לא סיפק הסבר להימצאות הנשק בחזקתו.

7. בהתייחסה להסדר הטיעון עם האחר – בורוכוב, ציינה, כי שני הצדדים עתרו להטלת עונש של 24 חודשי מאסר על בורוכוב מאחר והלה היה מעורב באירוע הירי כלפי אחר, ובנוסף, בחזקתו נתפס גם משתיק קול ותחמושת ביחד עם האקדח שהכיל כדור בקנה.

8. ב"כ המאשימה הפנתה ל[ת"פ 5187-07-10](http://www.nevo.co.il/case/5073763) **מדינת ישראל נ' חמד ותד** (פורסם בנבו, 09.11.10), שם הורשע נאשם באחזקת ונשיאת אקדח, מחסנית ובה 12 כדורי אקדח ו-63 כדורי אקדח נוספים, ונגזרו עליו 50 חודשי מאסר לריצוי בפועל, ו-12 חודשי מאסר על-תנאי.

ב[ע"פ 2839/05](http://www.nevo.co.il/case/5859902) **ראיד עבד אל קאדר נ' מדינת ישראל** (פורסם בנבו, 17.11.2005), נדון עניינו של מערער אשר הורשע בנשיאת אקדח בו הייתה מחסנית עם 13 כדורים ונגזרו עליו 3 שנות מאסר בפועל ושנה מאסר על-תנאי.

ב[ת"פ 3/10](http://www.nevo.co.il/case/2378964) **מדינת ישראל נ' מוחמד בן מרעי אסמאעיל** (פורסם בנבו, 29.04.10), נעצר נאשם בעודו נושא אקדח טעון בתחמושת ומוכן לירי במצב נצור. על אף גילו הצעיר והיעדר הרשעות קודמות, דחה ביהמ"ש את המלצת שירות המבחן להטיל על הנאשם מאסר לריצוי בעבודות שירות, וגזר עליו 20 חודשי מאסר לריצוי בפועל, 16 חודשי מאסר על-תנאי וקנס בסך 10,000 ₪.

ה. **טיעוני ב"כ הנאשם**

9. ב"כ הנאשם עתר לביהמ"ש לגזור על הנאשם עונש שלא יעלה על מחצית מעונשו של בורוכוב, בהדגישו את מעורבותו של בורוכוב באירוע הירי בו נפצע אדם והרשעתו של בורוכוב גם בהחזקת משתיק קול ותחמושת ביחד עם האקדח.

עוד לטענת ב"כ הנאשם, קיים הבדל בין החזקה של אקדח בלבד לבין החזקה של אקדח עם משתיק קול ותחמושת, שכן לדבריו, החזקת משתיק הקול מעידה על כך שאין עסקינן בהחזקה לצורך הגנה עצמית, והחזקת התחמושת ביחד עם אקדח היא היוצרת את פוטנציאל הסיכון שבעבירות הנשק, אשר לדעתו איננו קיים כאשר מדובר בהחזקת אקדח בלבד.

עוד ציין ב"כ הנאשם, כי לא ניתן להקיש לענייננו מהענישה שהושתה על בורוכוב, ואף לא ניתן להקיש מהפסיקה אותה הגישה ב"כ המאשימה, שעניינה החזקת נשק ותחמושת יחדיו.

לקולת העונש ציין ב"כ הנאשם, את הודיית מרשו שחסכה זמן שיפוטי, והיותו אב לילדה בת פחות משנתיים.

10. ב"כ הנאשם הפנה לאסופת פסקי דין בהם הושתו עונשים קלים בעבירות נשק:

ב[ע"פ 2044/11](http://www.nevo.co.il/case/5808567) **מדינת ישראל נ' גנאדי בלוצרקובסקי** (פורסם בנבו, 07.07.11) נדון עניינו של נאשם שהטמין שני אקדחים ותחמושת בחדר השינה בביתו. בפני שירות המבחן טען הנאשם כי מצא את האקדחים והתחמושת ביער. בשל אורח חייו הנורמטיבי והודייתו בביצוע העבירה בהזדמנות הראשונה המליץ שירות המבחן על הטלת של"צ.

בית המשפט המחוזי דחה את המלצת שירות המבחן והטיל עליו 6 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות, 18 חודשי מאסר על-תנאי וקנס בסך 8000 ₪.

בית המשפט העליון קיבל את ערעור המדינה והעמיד את עונשו על 7 חודשי מאסר לריצוי בפועל.

ב[ע"פ 4932/04](http://www.nevo.co.il/case/5984258) **תמיר לוי נ' מדינת ישראל** (פורסם בתקדין, 01.09.04) נדון עניינו של מערער שהורשע בעבירות איומים, סחיטה באיומים וכן בהחזקה ונשיאה של אקדח, ונגזרו עליו 10 חודשי מאסר לריצוי בפועל ו-18 חודשי מאסר על-תנאי.

בית המשפט המחוזי התחשב בכך שהמערער הסתבך בחובות לגורמים מפוקפקים אשר ניסו להורגו בשתי הזדמנויות והוא נזקק לאקדח לצורך הגנה עצמית.

בית המשפט העליון דחה את הערעור על חומרת העונש.

ב[ת"פ (תל-אביב) 40259/08](http://www.nevo.co.il/case/3821954) **מדינת ישראל נ' עמיר מולנר ואח'** (לא פורסם, 16.06.09) עתרו הצדדים במשותף, במסגרת הסדר טיעון, להשית על שלושה מהנאשמים שהורשעו בהחזקת נשק, תקופות מאסר בפועל בנות 12 ו-15 חודשים, מאסרים מותנים וקנסות כספיים, ובית המשפט קיבל את עתירת הצדדים.

יוער, כי שני הנאשמים שקיבלו 12 חודשי מאסר בפועל היו צעירים חסרי עבר פלילי, והנאשם שקיבל 15 חודשים היה בעל הרשעות קודמות ישנות.

ב[ת"פ 9152-02-11](http://www.nevo.co.il/case/3788986) **מדינת ישראל נ' דפראוי** (פורסם בנבו, 19.06.11), הורשע נאשם בביצוע עבירות של קשירת קשר לביצוע פשע, החזקת נשק וניסיון להחזקת נשק במספר מקרים. עברו הפלילי היה בלתי מכביד והוא לא ריצה בעבר עונש מאסר הוא נדון ל-14 חודשי מאסר בפועל, 16 חודשי מאסר על-תנאי וקנס בסך 10000 ₪.

ב[ת"פ 24662-02-11](http://www.nevo.co.il/case/2751491) **מדינת ישראל נ' עאטף דיאב** (פורסם בנבו, 28.07.11) הורשע נאשם בקשירת קשר לפשע ובמספר מקרים של החזקה ונשיאת נשק, לא היה לו עבר פלילי, והוא נדון ל-14 חודשי מאסר בפועל, 22 חודשי מאסר על-תנאי וכן קנס בסך 10,000 ₪.

ב[ת"פ 33435-03-11](http://www.nevo.co.il/case/3773034) **מדינת ישראל נ' חמדאן** (פורסם בנבו, 14.07.11), הורשע נאשם בעבירות של נשיאת נשק, החזקת אביזר נשק והפרעה לשוטר במילוי תפקידו, והיו לו הרשעות קודמות. הצדדים עתרו במשותף להטיל על הנאשם 15 חודשי מאסר בפועל, מאסרים מותנים וקנס, שכן המאשימה התחשבה בעובדה שמדובר היה במאסרו הראשון של הנאשם.

בית המשפט קיבל את עתירת הצדדים, וגזר עליו כאמור, 15 חודשי מאסר בפועל.

ב[ת"פ 21163-03-11](http://www.nevo.co.il/case/3733725) **מדינת ישראל נ' יוני אלמקייס ואח'** (פורסם בנבו, 14.07.11) הורשעו נאשם 1 בעבירות של נשיאה והובלת נשק, אבזר ותחמושת, ונאשם 2 הורשע בכך שסייע לו.

על נאשם 1 שהיה בעל עבר פלילי וריצה שני עונשי מאסר קצרים נגזרו 15 חודשי מאסר בפועל, 15 חודשי מאסר על תנאי וקנס בסך 5,000 ש"ח, ועל נאשם 2 שהיה קטין נגזרו 8 חודשי מאסר בפועל, 12 חודשי מאסר על תנאי, וקנס בסך 3,000 ₪.

ב[ת"פ 42834-02-11](http://www.nevo.co.il/case/5009281) **מדינת ישראל נ' לואי חסן** (פורסם בנבו, 14.09.11), הורשע נאשם בעבירה של נשיאת והובלת נשק. בעבר הלה ריצה שני עונשי מאסר בפועל.

בית המשפט המחוזי גזר עליו 13 חודשי מאסר בפועל, ו-8 חודשי מאסר על תנאי.

ו. **דיון**

11. עסקינן בנאשם שהורשע בביצוע עבירות של החזקה ונשיאת נשק שלא כדין - עבירות שפוטנציאל הסיכון בהן – רב.

מדובר גם באקדח שנגנב.

כלי נשק המוחזקים באופן בלתי חוקי מהווים סכנת חיים גם כאשר הם מוחזקים בידיהם של אנשים ללא עבר פלילי, אך הסכנה גדולה שבעתיים כאשר עבירות אלו מבוצעות על-ידי עבריינים.

במקרה דנן, אוראל אוחנה נפגע מירי, אלא שבבדיקת מעבדה התברר שהירי לא בוצע מהאקדח שנתפס בתא המושב של הקטנוע שברשות הנאשם.

12. עברו הפלילי של הנאשם הינו מכביד, והוא כולל שבע הרשעות בנוסף לרישום ללא הרשעה מבית משפט לנוער. הנאשם ריצה תקופות מאסר שונות, והארוכה בהן בת 24 חודשים.

פסקי הדין אליהם הפנה ב"כ הנאשם העוסקים בנאשמים נעדרי עבר פלילי או בנאשמים שנדונו בפעם הראשונה למאסר מאחורי סורג ובריח – אינם מתאימים לענייננו.

הנאשם שבפני חזר לסורו פעם אחר פעם והרשעתו בעבירות נשק מצביעה רק על הסלמה בהתנהלותו העבריינית.

13. בטרם הגיעו ב"כ הצדדים להסדר טיעון הוגשו מסמכים לביהמ"ש מהם עולה כי הנאשם שמר על זכות השתיקה, ואף בביהמ"ש לא נתן הסבר להימצאות אקדח ברשותו. אף כאשר התבקש להתייצב לחקירה, ואשתו מסרה לו על כך, הגיב:

"**אמרתי לה שאם הם** (השוטרים – י.א.) **רוצים – שיבואו לקחת אותי**" (ת/3 עמ' 3 שורות 15-16).

14. האם יש לגזור גזירה שווה מעונשו של בורוכוב ולהטיל ענישה מקילה יותר על הנאשם?

לכאורה התשובה חיובית, שכן בורוכוב הורשע גם בהחזקה של משתיק קול ותחמושת בנוסף לאקדח, והוא היה אף מעורב באירוע הירי כלפי המתלונן.

ברם, עברו של בורוכוב כולל הרשעה אחת בלבד (במספר תיקי משטרה) ובגינה הוא ריצה עונש מאסר לתקופה בת 12 חודשים.

זאת ועוד, ב"כ המאשימה הסבירה שם את הסכמת התביעה להסדר הטיעון המקל ב"קשיים ראייתיים".

15. יפים לענייננו דבריו של בית המשפט העליון ב[ע"פ 2839/05](http://www.nevo.co.il/case/5859902) **ראיד עבד אל קאדר נ' מדינת ישראל** (פורסם בנבו, 17.11.2005) עת דחה את ערעורו של נאשם שנדון ל-3 שנות מאסר בפועל בגין נשיאת אקדח בו הייתה מחסנית עם 13 כדורים:

"**למערער הרשעות קודמות והוא אף נשא בעונשי מאסר. מעורבותו בפלילים הפעם מלמדת כי הוא לא למד דבר מלקחי העבר, אדרבא, נשיאת הנשק מצביעה על הסלמה בחומרתן של העבירות אותן הוא מבצע. אין צורך לומר עד כמה מסוכנת לציבור התופעה של עבריינים המתהלכים ברחובות כשנשק חם בכיסם, ומכאן הצורך לנקוט בענישה שיש בה מסר של הרתעה לרבים**".

לאור דבריו אלה של בית המשפט העליון, ראוי היה הנאשם לענישה מחמירה מעבר לרף העליון שבהסדר הטיעון המונח בפני.

16. לאור כל המקובץ לעיל, החלטתי לכבד את הסדר הטיעון ברף העליון שלו, תוך השתת מאסר מותנה משמעותי, בתקווה שהנאשם יירתע מלעבור בעתיד עבירות הקשורות לנשק.

אשר על כן, אני מטילה על הנאשם העונשים כדלקמן:

א. 24 חודשי מאסר לריצוי בפועל החל מיום מעצרו בתאריך 27.08.2010.

ב. 20 חודשי מאסר על-תנאי, והתנאי הוא שלא יעבור תוך 3 שנים מיום שחרורו ממאסר עבירה לפי [סעיף 144](http://www.nevo.co.il/law/70301/144) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301).

לאחר תקופת הערעור יוחזר האקדח נשוא התיק דנן לבעליו החוקי לאחר שיציג רישיון נשק כדין.

משתיק הקול והתחמושת – יושמדו.

הקטנוע שמספר הרישוי שלו – 11-791-65 – יושב לנאשם.

הודע לנאשם על זכותו לערער על גזר-הדין לבית המשפט העליון תוך 45 יום.

5129371

יהודית אמסטרדם 54678313

54678313

|  |
| --- |
| ניתן היום, ט"ז חשון תשע"ב, 13 נובמבר 2011, בנוכחות הצדדים. |
| **יהודית אמסטרדם, שופטת** |

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה

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