בבית המשפט המחוזי בתל-אביב

ת"פ 339/93

בפני כב' השופט ח. אדר

דלתיים סגורות פרוטוקול

המאשימה:נ מדינת ישראל ע"י עו"ד ארז

נגד

הנאשם:ב יחיא מלאחי, ע"י עו"ד לוי

עו"ד ארז:ו לפני הטיעון לעונש אני מבקשת מבית המשפט כפי שכבר ציינתי בישיבה הקודמת לתקן בעמ' 154לפרוטוקול את הכרעת הדין באופן שהיא תהפוך לגמר דין ולמעשהה רק היום, לאחר שיש בפנינו תסקיר אני אבקש להרשיע את הנאשם ולגזור את דינו. כפי שפירטתי בישיבה הקודמת נפלה שגגה מאחר והנאשם קטין, הרי שעל פי הוראות הנוער סעיף 21, ראשית יש להחליט שהקטין ביצע את העבירה ורק לאחר קבלת תסקיר יש להחליט האם להרשיעו ולגזור דינו או לפעול בדרך אחרת. לכן אני אבקש רק היום, לאחר שהתסקיר בפנינו, להרשיע את הנאשם ואח"כ אטען לעונש.

עו"ד לוי:נ אין לי התנגדות שביה"מש ירשיע אותו מאחר והקטין כבר הורשע בתיק רצח.

הכרעת דין

על יסוד הודיתו של הנאשם יחיא בן מוחמד מלאחי, נושא ת.ז. 025925629, יליד

1976, בכל העובדות המיוחסות לו בכתב האישום - אני מוצא אותו אשם באישום הראשון, בבריחה ממשמורת חוקית כשהוא מואשם בפשע - עבירה על סעיף 257(1) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301) תשל"ז- 1977(להלן - החוק); קשירת קשר לבצוע פשע, עבירה לפי סעיף 469(1) לחוק; חטיפה, עבירה על סעיף 369לחוק; וכן תקיפת שוטרים בנסיבות מחמירות, עבירה על סעיף 274לחוק; גניבה, עבירה על סעיף 384לחוק; נשיאת נשק שלא כדין - עבירה על סעיף 144(ב) רישא לחוק; חטיפה לשם כליאה, עבירה על סעיף 371לחוק; סחיטה באיומים שהביאה לידי מעשה - עבירה על סעיף 428סיפא לחוק; כליאת שוא - עבירה על סעיף 377לחוק; ואיומים, עבירה על סעיף 192לחוק.

כמו כן אני מוצא אותו אשם, כאמור, באישום השני, כשהעבירות הן שוד בנסיבות מחמירות, עבירה על סעיף 402(ב) לחוק; גניבת רכב, עבירה על סעיף 413ב'(א) לחוק; שימוש ברכב ללא רשות, עבירה על סעיף 413לחוק, ונהיגה ללא כל פוליסת ביטוח בת תוקף, עבירה על סעיף 2לפקודת הביטווח רכב מנועי (נוסח חדש) תש"ל-.1970

כמו כן אני מוצא אותו אשם, כאמור, באישום השלישי, כשהעבירה היא שימוש והחזקת סם מסוכן - עבירה על סעיף 7(א)ו-(ג) ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) (נוסח חדש) התשל"ג-.1973

כמו כן אני מוצא אותו אשם, כאמור, באישום הרביעי, כשהעבירות הן סחיטה באיומים שהביאו לידי מעשה, עבירה על סעיף 428סיפא לחוק; חטיפה, עבירה על סעיף 369לחוק; שוד בנסיבות מחמירות, עבירה על סעיף 402(ב) לחוק; התפרצות לדירה בכוונה לבצע פשע כשהנאשמים נושאים נשק, עבירה על סעיף 406ו- 408לחוק; נשיאת נשק שלא כדין, עבירה על סעיף 144(ב) רישא לחוק; החזקת נשק שלא כדין, עבירה על סעיף 144(א) רישא לחוק; גניבת רכב, עבירה על סעיף 413ב' לחוק; שימוש ברכב ללא רשות, עבירה על סעיף 413ג' לחוק; נהיגה ללא פוליסת ביטוח בת תוקף, עבירה על סעיף 2ל[פקודת ביטוח רכב מנועי](http://www.nevo.co.il/law/74501) (נוסח חדש) תש"ל- 1970; וכליאת שווא, עבירה על סעיף 377לחוק.

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

ח. אדר, שופט

עו"ד ארז:ב לנאשם יש הרשעה אחת בעבירו בגין רצח והצתה שאותה ביצע יחד עם נאשם נוסף בתיק זה שכבר דינו נגזר על ידי אדוני, בשם סופיאן מסלוחי. אני מגישה את כתב האישום, הכרעת הדין - החלק הרלוונטי שלה, ואת גזר הדין במלואו. תפ"ח .145/93

החלטה לקבל את המסמכים ולסמנם הת/.1

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

ח. אדר, שופט

עו"ד ארז:ו הנאשם הורשע בתיק זה במסכת עבירות שתחילתן בקשירת קשר לבריחה

מבית המעצר באבו כביר. אותה שעה ישב הנאשם במעצר בגין עבירות רצח והצתה שבשלב

מאוחר יותר הוא הורשע בהן לפי הכרעת הדין שהגשתי לאדוני.

תחילה כפר הנאשם באשמות , כשטענתו העיקרית היתה כי פעל בהגנת כורח כנגד

נאשם 1, אחמד טואשי. אחמד טואשי עצמו, נגזר דינו בנפרד על ידי כב' השופט

טלגם.

במהלך ניהול ההוכחות ולקראת תום ראיות התביעה , בזמן שאחמד טואשי העיד בחקירה ראשית, החליט הנאשם שבפנינו לחזור בו מכפירתו ולהודות בכתב האישום כלשונו, למעט האישום האחרון שענינו ארועים מאוחרים לפרשת הבריחה ושהתביעה הסכימה שיזוכה מאישום זה.

בית המשפט הנכבד הספיק כבר להתרשם הן מהראיות שהובאו בפניו והן מהטעון בענינו של נאשם אחר סופיאן מסלוחי, מחומרת העבירות בהן מדובר. כאשר לנאשם זה היה חלק בהחלט לא מבוטל.

קדאפי הוא היחידי שבשלב זה עדיין מנהל הוכחות בפני אדוני.

הנאשם 2הנוכחי היה בסוד הענינים והוא זה שגנב את האקדח והמחסנית של

השוטר מהיומן והביאם לטואשי. נאשם זה הוא שכבל את השוטר סמי אזרזר למיטה בתא וסתם את פיו בסמרטוטים, וכן הוא שקשר את השוטרת מלכה משיח בחבלים מאולתרים וכלא אותן.

בידי נאשם זה היו המפתחות של התאים והוא פתח תאים ושחרר עצורים.

אין ספק שההגנה תנסה להמעיט בחלקו של נאשם זה ולהפיל את מלוא האשם על טואשי. והדברים למעשה נאמרים מפורשות בתסקיר שירות המבחן. לכן אני מבקשת לציין כי בסופו של דבר החליט הנאשם להודות בכתב האישום ובכך הוא זנח את טענת הכורח שאכן מהראיות שהובאו בפני ביה"מש לה היה לה כל מקום ואין זה המקום בטיעון לעונש להכניס את הטענה בדרך האחורית. הטענה נסתרה לא רק בעדות שהספיקה להשמע של טואשי, אלא גם

בעדויות של בנות המשפחה בחיפה, אותן כלאו הנאשמים למשך שעות ארוכות בביתן, והן העידו על חלקו של נאשם זה שאף החזיק את האקדח שעה שטואשי הלך לישון. כך שאין כל מקום לטעון כי הוא פעל בכל מסכת הענינים תחת איום כלשהוא.

אני מוכנה להסכים שטואשי היה הנאשם הדומיננטי והמבוגר ביותר בפרשה, אבל

נאשם זה שלפנינו היה שותף מלא להחלטותיו של טואשי. מילא ברצון חופשי את הוראותיו והנחיותיו. וגם אם טואשי, כפי שציינתי, היה ראש החבורה, הרי שנאשם זה לא חלק בשום אופן על פעולותיו, לא ניסה בעת היציאה מהמעצר ללכת לדרכו אלא הם בהחלט היו גוף אחד שפעל ביחד.

ולכן כל מסכת הארועים המאוחרת לבריחה, השוד של הרכב, ההשתלטות על בית

המשפחה וכל הפעולות בהמשך הדרך, היו מרצונו החופשי.

יצוין גם שבמהלך הארוע חלק מהנאשמים השתמשו בסם ביחד ואין בחומר הראיות, ובודאי שלא בכתב האישום שבו הורשע, שום רמז לכך שהוא פעל מפאת איום כל שהוא. להיפך, הוא היה אף שותף לתכנון הבריחה.

כתב האישום שבו הורשע הנאשם בבית המשפט המחוזי הינו חמור ביותר ואין צורך להכביר מילים על כך שגם שלא נרשמו לנאשם הרשעות נוספות, הרי שמדובר בעבר פלילי מכביד עם חומרה ואכזריות יתרה. מדובר ברצח בדקירות סכין, חניקה בחבל, ביחד עם אחר. והצתה שנועדה לטשטש את ראיות הרצח.

בתיק הנוכחי החומרה העיקרית אינה מתבטאת רק בעצם רצונו של אדם לצאת לחופשי ולברוח אלא בכל מסכת הראיות שנלוו אליה, בעזות מצח כלפי שוטרים ואזרחים בהם הם נתקלו.

אני מפנה את בית המשפט לטיעון לעונש בענינו של סופיאן מסלוחי, שם סקרתי את השתלשלות הענינים ואני אמקד את טיעוני לדברים המיוחדים לנאשם זה. אני מבקשת להזכיר לביה"מש את העדות של גב' דלל ובתה ואת סערת הרגשות בהן הן היו בעת עדותן בגין החוויה הקשה שעברו גם לאחר חלוף שנה מהארועים. אני מפנה להערותיו של ביה"מש בפרוטוקול בעמ' 132שורות 28- 25ועמ' 135שורות 22-.23

התביעה מבקשת להטיל על הנאשם עונש של מאסר בפועל ממושך שיצטבר לפחות בחלק נכבד ממנו לעונש המאסר אותו הוא מרצה בגין תפ"ח .145/93אחרת לו ביה"מש יחפוף את העונשים, כפי שאני מניחה שחברי יבקש, הרי שבעצם יצא הנאשם פטור בלא כלום בגין עבירות חמורות ביותר.

אני מבקשת על מנת שבפני ביה"מש תהיה מלוא התמונה לציין שעל אחמד טואשי הוטל מאסר בפועל שכלל הפעלה של מאסרים על תנאי והגיע לסך של 8.5שנות מאסר בפועל. אבל יש לציין כי אחמד טואשי צירף תיקים רבים נוספים לפרשיה זו בה הורשע וכן כפי שציינתי הופעלו נגדו מאסרים על תנאי של 60חודש.

מאידך, התחשב כב' השופט טלגם בעובדה שאחמד טואשי היה בעבר סוכן משטרתי

סמוי וניסה להחלץ ממעגל הפשיעה.

הנאשם סופיאן נדון בעסקת טיעון בפני אדוני לשלוש שנות מאסר, מתוכן שנה

וחצי מצטברות לשני מאסרי עולם שהוא מרצה. אבל אני חייבת לציין, כדי שלא יווצר

הרושם כאילו יש להשוות דינו של נאשם זה לדינו של סופיאן - שחלקו של נאשם זה גדול הרבה יותר מאחר והוא קדם להצטרפותו של סופיאן למסכת הארועים. נאשם זה כפי שציינתי גנב את האקדח, טען אותו והעבירו לטואשי. הוא קשר את השוטרים, פתח את התאים ורק בשלב הזה סופיאן הצטרף לבריחה והיה שותף לכל שאר מסכת הארועים.

התסקיר של שירות המבחן לא ממליץ כל המלצה טיפולית ואין בכך פלא לאור ההסתבכות החמורה של הנאשם בחייו הקצרים בפלילים. אני גם מבקשת לא לתת משקל יתר לעובדה שהנאשם היה קטין בעת ביצוע העבירות מאחר שהוא היה על סף בגירות. הוא היה כבן .17.5וגם החומרה היתרה שבהרשעותיו איננה משאירה מקום להתיחס אליו בדרך מקלה בגלל גילו. בגילו הצעיר הוא הספיק לבצע עבירות שעבריינים רציניים ביותר לא הספיקו להיות מורשעים בהם.

לאור כל זאת אני מבקשת להטיל על הנאשם כפי שציינתי עונש מאסר בפועל ממושך וכן עונש של מאסר על תנאי. אני מבקשת שהמאסר בפועל יצטבר לעונש שהוא מרצה כיום.

עו"ד לוי:נ אנחנו למדנו מהתסקיר עצמו שבעצם מי שדירדר את הנאשם מלאחי הוא

בעצם סופיאן ואני לא אכנס לפרטים. התסקיר מונח בפני אדוני.

גם בתיק הרצח סופיאן שבעצם הורשע בשני תיקי רצח, גם סופיאן היה לו חלק שם. יתכן מאד שאלמלא פגישתו המאד משמעותית של נאשם זה עם סופיאן, יתכן שלא היה מגיע עד הלום.

לגבי טואשי, הנאשם החליט להודות ואני לא נכנס מדוע ואני גם לא יכול להכנס למוחו והחלטתו של נאשם זה, דווקא בזמן שטואשי העיד כאן. אך יש לנו דברים שהם גם בכתובים בפרוטוקול של ביה"מש. לדוגמא, אנו יודעים שנעצרו בין השאר טואשי וגם נאשם זה, ובשלב האחרון לפני המעצר טואשי מכוון את האקדח לראשו של נאשם זה.

טואשי בעצם, פרט לכך שהוא מבוגר יותר, בעל עבר ומשתף פעולה - הוא גם נותן את רוב ההוראות לנאשם זה, לקשור, לפתוח את התאים. כשמדובר בנאשם צעיר בין 17וחמישה חודשים, בודאי , כמו שסופיאן שכנע אותו, כנראה שהנאשם קל דעת וניתן להשפעה בקלות.

אנו גם יודעים, שגם בשוד של הרכב הראשון, אנו יודעים שמי שקפץ לקפיץ לנהג המונית זה טואשי. כשנכנסו לדירה, ולאחר מכן אב המשפחה מופיע, טואשי היה זה שהתחבא מאחורי הדלת.

כשכל הנאשמים עם אב המשפחה של משפחת דלל נוסעים, אנו יודעים שמי שנהג מת"א לחיפה ומחיפה בחזרה זה טואשי. האקדח שהנאשם החזיק היה אחרי שטואשי הלך לישון וביקש ממנו. הנאשם לא יכול להגיד לטואשי לא רוצה. זה מגוחך.

אין עם הנאשם כל בעיות בכלא שהוא נמצא בו היום. הוא חיובי. קראנו בתסקיר שהיתה טראומה במשפחה שאביו של הנאשם, כשהנאשם היה בן 7, קיבל ארוע מוחי ומאז כל המשפחה נכנסה למצב של דכאון וחוסר מצב רוח.

אנחנו יודעים שלגבי טואשי, חברתי אמרה שהוא קיבל 8.5שנים לגבי עבריין

שהוא הרבה יותר ותיק, צירף תיקים רבים ושישים חודשי מאסר על תנאי, כלומר זה 5

שנים. למעשה העונש שהוא קיבל 3.5שנים + צירוף תיקים רבים.

על כן, בהתחשב בגילו של הנאשם ובגילו של טואשי עם נסיון החיים שלו - אין

מה להשוות.

לגבי סופיאן שקיבל 3שנים כשמתוכם שנה וחצי במצטבר לנאשמים שהוא מרצה ­אני חושב שנאשם זה לא צריך לקבל עונש יותר, ואולי גם פחות בגלל ההשפעה שהיתה לו כנראה גם מסופיאן עליו ואנו לומדים זאת מהתסקיר שהנאשם מנסה לשכנע את סופיאן לחדול מהתנהגותו המסוימת - ההיפך יוצא וסופיאן משכנע אותו ללכת באותה דרך שהובילה אותו עד הלום.

אני מבקש שלא יוטל על הנאשם עונש גבוה מזה של סופיאן. אני חושב שמספיק

שהעונש כולו יהיה בחופף כי מאסר עולם + ארבע שנים במצטבר, ואני בתחילת הדיונים הצעתי לפרקליטות שאנו נודה ונבקש עונש חופף וזה מפני שהנאשם מרצה מאסר עולם ועוד 4שנים. הפרקליטות לא הסכימה. אני מבקש לדחות את בקשת חברי לגבי מאסר בפועל ממושך.

הנאשם:ב אני עשיתי את הדבר הזה תחת השפעה. לא חשבתי על זה. לא חשבתי בכלל. אני מצטער. אני רוצה שביה"מש יתחשב במצבי.

חקיקה שאוזכרה:

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

[פקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג-1973](http://www.nevo.co.il/law/4216)

[פקודת ביטוח רכב מנועי [נוסח חדש], תש"ל-1970](http://www.nevo.co.il/law/74501)

גזר דין

.1כאמור, הנאשם הודה בכל העובדות המיוחסות לו בכתב האישום, כמפורט

בהכרעת הדין.

הודיה זו באה לאחר מספר ישיבות לא קטן, כשהראיות, יותר או פחות, נמצאות

כבר בידי בית המשפט.

טוען כעת עו"ד לוי שבתחילת הדיון הוא היה מוכן לבוא לידי עסקת טיעון,

בתנאי שהעונש שיגזר על הנאשם יהיה חופף לעונש שהוא מרצה כעת, לאמר גזר דין של

מאסר עולם וכן 7שנות מאסר עבור הצתה כשמתוכן 4שנים תהיינה חופפות, ושלוש

שנים תצטברנה לעונש הנ"ל (תפ"ח 145/93), הת/.1

הרי זה לעג לרש אם העונש יהיה חופף. לכך מצפה הסניגור? תמיהני.

.2בתיק זה היה גם, בין השאר, משפטו של סופיאן מסלוחי, שהודה באישומים המיוחסים לו ודינו נגזר על-ידי למאסר של 3שנים, מזה שנה וחצי במצטבר ושנה וחצי חופף לכל עונש מאסר אחר המוטל עליו.

.3עד במשפט זה היה אחמד בן רפאת טואשי, שדינו נגזר על ידי כב' השופט טלגם, והוא נידון ל- 8.5שנות מאסר, כשמאחוריו קופת שרצים לא קטנה; לא רק האישומים נגדו בכתב אישום זה, אלא צורפו לתיק הזה אישומים אחרים ואף היו תלויים נגדו 60חודשי מאסר על תנאי.

.4הבאתי את הדברים האלה על מנת לבחון, במעגל פנימי, את המעשים המיוחסים לכל אחד ואחד מהנאשמים, ואת העונש שהושת על כל אחד מהנאשמים, על מנת למצוא את היחסיות, בחומרת העונשים ובטיב השתתפותו, בגזירת עונשו של הנאשם.

אני אומר 'במעגל הפנימי' כי במעגל החיצוני יש ליתן את העונש המתאים, לאור המדיניות העונשית כפי שנקבעת על ידי ביה"מש העליון, המתיחסת למקרים בהם אפשר למדוד את מידת העונש, כשהיא לעצמה.

.5גורם רציני בשיקולי העונש הוא המצב העובדתי שהנאשם כבר עכשיו מרצה עונש של מאסר עולם, ולאחר שירצה עונש זה יצטבר אליו עונש נוסף של 4שנים.

זהו שיקול שעלי לקחת בחשבון, והטעם ברור.

מאידך, מעשיו של הנאשם, בחומרתם, תוך התיחסות לנאשמים אחרים - היא צריכה

ליתן את הקריטריון המתאים בשקלול גזר הדין.

.6אם בחלקו של סופיאן מסלוחי היתה עסקת טיעון, הרי בחלקו של הנאשם לא

היתה עסקת טיעון. עסקת טיעון, כשלעצמה, יש בה משום הקלה בעונש.

.7חלקו של הנאשם במעשה עצמו כלל לא היה זוטר. נכון שהכח המניע היה

טואשי, אבל הנאשם הוא זה שלקח את האקדח, הוא זה שכלא את הסוהרים, הוא זה שפתח את הדלתות. היתה מצדו לא רק נכונות נפשית, כמו שהודה כעת, אלא מעשיו אלה , תוך שיתוף פעולה עם טואשי, הם שגרמו לביצוע המזימה המשותפת לכולם - לאמר בריחה מבית המעצר באבו כביר, הסתתרות בכל מיני מקומות, כמפורט בכתב

האישום, עד לתפיסתו.

.8היום מבקש הנאשם מחילה תוך חרטה. קיבלתי את הדברים כפי שהוא אומר

אותם, אם כי אני שוקל את מהות החרטה בנסיבות האמורות.

.9כמובן שגם גילו של הנאשם קובע ואולי גם, בעוד הרבה שנים, השיקול של

יכולת ההשתקמות שלו.

.10לאחר ששקלתי את כל השיקולים הצריכים לענין:ו חומרת העונש, בטחון הציבור, והרתעת עבריינים בכח, וכדומה, מחד; ומאידך, גילו של הנאשם, הודיתו בשלב זה, רקעו המשפחתי ודרך חייו - אני גוזר על הנאשם יחיא בן מוחמד מלאחי, נושא ת.ז. 02183475, יליד 1976, מאסר בפועל של 4שנים, מזה מאסר של 2שנים במצטבר לכל עונש אחר המוטל עליו, והנותר, השנתיים האחרות, תהיינה חופפות.

כמו כן אני גוזר על הנאשם מאסר על תנאי של 3שנים, שלא יעבור תוך שלוש שנים מתום מאסרו האחרון, כל עבירה שהיא שעליה הורשע בכתב אישום זה.

5129371 .11ימי המעצר שישב הנאשם בפועל בגין תיק זה, אם ישב, ינוכו.

.12הודע לנאשם על זכותו לערער בבית המשפט העליון תוך 45יום מהיום.

ניתן והודע היום:נ 28/12/94

נוסח זה כפוף לשינויי עריכה וניסוח