|  |  |
| --- | --- |
| **בית המשפט המחוזי בחיפה** | |
| ת"פ 36292-05-10 מדינת ישראל נ' אבו שאב | 7 באוקטובר 2010 |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| בפני | **כב' השופטת חני הורוביץ** | |
| בעניין: | מדינת ישראל  באמצעות פרקליטות מחוז חיפה |  |
|  |  | המאשימה |
|  | **נגד** | |
|  | אשרף אבו שאב ת"ז xxxxxxxxx |  |
|  |  | 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.א.](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.a.), [144.ב.](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b.)

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

**מבוא**

1.  הנאשם הודה והורשע בביצוע העבירות הבאות: **נשיאה והובלת נשק** – עבירה לפי [סעיף 144(ב) + 29](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b.;29) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), תשל"ז-1977 [להלן: **החוק**]; **עבירות בנשק שלא כדין (החזקה)** – עבירה לפי [סעיף 144(א) + 29](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.a.;29) לחוק.

**האישום**

2. בכתב האישום המתוקן מתואר כי ביום 17.5.10, בסמוך לשעה 22:50, בחתונה שהתקיימה באולם אירועים בג'סר א-זרקא, פגש הנאשם בקרוב משפחתו, סאלח בני רביעה [להלן: סאלח]. במהלך החתונה נורו יריות שמחה, לאחריהן פנה סאלח לנאשם וביקש ממנו להוביל שני נשקים מסוג קרל גוסטב ושתי מחסניות המכילות 3 כדורים [להלן: הנשקים והתחמושת או הנשק] מאולם האירועים ולהחביאם בביתו בג'סר א-זרקא. הנאשם נענה לפנייתו של סאלח והשניים העבירו את הנשקים והתחמושת ברכב לבית הנאשם, שם הטמין הנאשם את הנשקים והתחמושת בגג ביתו. זמן מה לאחר מכן, בסמוך לשעה 23:00, נתפסו הנשקים והתחמושת ע"י כוחות שיטור שהגיעו למקום.

**תסקיר שירות המבחן**

3. מהתסקיר עולה שהנאשם בן 30, נשוי ואב ל- 4 ילדים, בגילאים שנה וחצי עד 10 שנים. הוא סיים 9 כיתות, עבד מספר שנים בעבודות מזדמנות ובשנים האחרונות עבד ברציפות בחברה בבעלותו לליטוש שיש. קצין המבחן התרשם שהנאשם עובד חרוץ ומסור, בעל מוטיבציה גבוהה להצליח בתחום עיסוקו.

עד הסתבכותו בעבירות הנ"ל, ניהל אורח חיים נורמטיבי וגילה מסירות לעבודתו ולמשפחתו.

לנאשם חמישה אחים ואחיות וזוג הורים, בשנות ה- 60 לחייהם. בשנת 1989 נפטרו באורח טראגי אחיו שטבעו בים ואחותו, שטבעה באמבטיה.

אשת הנאשם בת 28, סובלת ממחלת ריאות, בעטיה איננה עובדת ומתקשה בביצוע עבודות פיזיות. גם אחת מבנותיו סובלת מבעיות רפואיות ומליקוי שמיעה ועוברת טיפולי ריפוי בעיסוק. הנאשם דיווח כי מאז מעצרו, לא הייתה הילדה בטיפולים כיוון שהוא זה הדואג ללוותה.

4. הנאשם הודה בביצוע העבירות בגינן נשפט והביע חרטה. ברם לגרסתו, לא היה מעורב במעשים המנוגדים לחוק. לפי דבריו, הוא הגיע לחתונה, פגש שם בסאלח, קרוב משפחתו, אשר ביקש ממנו ללוותו לביתו מבלי שציין בפניו מה הסיבה לכך. בהגיעם לחצר הבית, פתח סאלח את תא המטען של הרכב והוציא משם את הנשקים וביקש ממנו להחביאם. הנאשם טוען כי נענה לבקשתו כיוון שהיה מבולבל ולא הפעיל שיקול דעת באותו רגע. הוא נשא את הנשקים לגג וכשירד, נעצר ע"י המשטרה יחד עם סאלח. הנאשם טוען כי לא הייתה לו ידיעה מוקדמת אודות הנשקים או תכנון מוקדם עם סאלח.

5. שירות המבחן מעריך כי הנאשם למד לקח, אין לו דפוסי חשיבה עבריינים ויש בכוחו להימנע מביצוע עבירות דומות בעתיד. שירות המבחן סבור כי אין צורך בהתערבות טיפולית וזאת בשל התרשמותו החיובית מן הנאשם ומיכולת התפקוד שלו. גם הנאשם לא ביטא נזקקות טיפולית . שירות המבחן המליץ להימנע מלשלוח את הנאשם למאסר בפועל, בהתחשב בכך שפרנסת המשפחה עליו ונוכח נסיבותיו האישיות ולהסתפק במאסר שירוצה בעבודות שירות.

**ראיות לעונש**

6. מטעם המאשימה הוגשו תמונות הנשק נשוא כתב האישום.

7. מטעם הנאשם העיד קרוב משפחתו, מי שנשוי לאחות אמו של הנאשם ומשמש ראש המועצה המקומית בג'סר א-זרקא. לדבריו הוא מכיר היטב את הנאשם ומשפחתו. הוא הופתע מהמעצר בקשר לנשק, שכן הנאשם ידוע כאדם מקובל בחברה ולא נזקק לכך. הוא ומשפחתו מנהלים אורח חיים תקין ותורמים לקהילה. הנאשם התנדב במבצע נקיון ועזר לעד בעבודתו כראש מועצה.

העד ביקש להתחשב בכך שמדובר במעידה וטעות ראשונה, עליה הנאשם מתחרט וכן בטרגדיות שעברו על המשפחה והבעיות הבריאותיות של אשת הנאשם ובתו.

**טיעוני הצדדים לעונש**

8. ב"כ המאשימה טען כי מדובר בעבירה חמורה, הובלה ונשיאת שני נשקים, שלא ידוע לאיזה מטרות שימשו קודם לכן.

הוא הצביע על הצורך להחמיר בענישה בגין עבירות נשק, נוכח העובדה שבשנים האחרונות נעשה שימוש גובר בנשק לפתרון סכסוכים. גם שימוש בנשק בחתונות, בידי מי שלא מורשה שלך, עלול לסכן אזרחים תמימים.

עוד הצביע על כך שהנאשם ניסה למזער את חלקו בפני שירות המבחן, בעוד שכעולה מעובדות כתב האישום המתוקן, הנאשם חזר בו מכפירתו והודה בביצוען, הוא ידע שהוא מוביל את הנשקים מהחתונה וידע לאן הוא מוביל אותם.

לטענת הפרקליט, המלצת שירות המבחן מתעלמת מהאינטרס הציבורי ואין לקבלה.

הוא הפנה לפסיקה מחמירה וביקש להטיל על הנאשם מאסר בפועל לתקופה ממושכת, מאסר על תנאי מרתיע וקנס.

9. הסנגור טען כי אכן עבירות בנשק חמורות, אלא שמדובר במקרה מיוחד, נוכח הנסיבות האישיות של הנאשם ונסיבות האירוע.

הנשק לא שימש לעבירות אחרות. הנאשם לא ירה בחתונה ולא קשר קשר, כפי שנטען בכתב האישום המקורי.

הנאשם טעה טעות חמורה כשנענה לבקשת האחר והסכים לקחת ולהחביא את הנשק. הנשק אינו שלו והרכב אינו שלו.

עוד הפנה הסנגור לכך שלנאשם אין עבר פלילי ואף לא נחקר מעולם במשטרה, טרם האירוע דנן. הנאשם שיתף פעולה כבר בחקירה במשטרה והודה בהזדמנות הראשונה.

הנאשם ובני משפחתו אינם עוסקים בפלילים, נהפוך הוא, הנאשם סייע לראש העיר במיגור פשיעה בקרב בני נוער.

ב"כ הנאשם הפנה לנסיבות המשפחתיות, לאסונות שקרו במשפחת הנאשם והגיש מסמכים רפואיים לגבי מחלות אביו, אשתו ובתו.

הסנגור הפנה לפסיקה מקילה.

הנאשם היה במעצר במשך 30 ימים ולאחר מכן במעצר בית מלא עד היום.

הסנגור ביקש לאמץ את המלצת שירות המבחן ולהסתפק בעונש מאסר לריצוי בעבודות שירות.

10. הנאשם ב"דברו האחרון" טען שהוא מצטער מאוד, בחיים לא היה חושב על דבר כזה והוא מבקש לחזור לביתו, יש לו 4 משפחות לפרנס.

**דיון והכרעה**

11. עבירות בנשק היו לנגע חמור בחברה, הטומן בחובו סיכונים רבים.

נאמר לא אחת כי יש מקום להילחם בתופעה של החזקת נשק בידי גורמים בלתי מורשים, נוכח הסכנות הרבות הטמונות בכך שנשק זה עלול להתגלגל לידי אחרים ולשמש כלי קטלני.

ב[רע"פ 2718/04](http://www.nevo.co.il/case/5852404) **אבו דאחל נ' מדינת ישראל** (לא פורסם) ציין כב' השופט ג'ובראן:

**"הסכנה הטמונה בעבירה החמורה של החזקת נשק מצדיקה הטלת עונשי מאסר לריצוי בפועל גם על מי שזו עבירתו הראשונה. בבוא בית-המשפט לשקול את הענישה בעבירות מסוג זה, עליו לתת משקל נכבד יותר לאינטרס הציבורי ולצורך להרתיע עבריינים בכוח מלבצע עבירות דומות, על פני הנסיבות האישיות של העבריין".**

ב[רע"פ 5921/08](http://www.nevo.co.il/case/6040482) **רג'בי נ' מדינת ישראל** (לא פורסם) נאמר:

**"החזקה של כלי נשק על-ידי מי שאינו מורשה בכך יש פוטנציאל להוביל להסלמה חמורה ולתוצאות קשות של כל אירעו בו יהיה מעורב אותו נושא נשק, וזאת אף מקום שהנשק מוחזק אך למטרות, 'הגנה עצמית בלבד'".**

[בע"פ 1332/04 מדינת ישראל נ' פס, פ"ד נח(5) 541, 545](http://www.nevo.co.il/case/5762686)  אמר ביהמ"ש העליון:

**"גם אם נכון הדבר כי עד כה רמת הענישה בעבירות של החזקת נשק אינה גבוהה, הרי שהמציאות השוררת בארץ – זמינותו של נשק חם ורב עוצמה שיש עמו פוטנציאל להסלמת האלימות העבריינית והאידאולוגית כאחד – מחייבת מתן ביטוי עונשי הולם והחמרה ברמת הענישה".**

ב[ע"פ 5220/09](http://www.nevo.co.il/case/6000182) **הייתם עוואודה נ' מדינת ישראל**, נאמר:

**"דרך המלך בכגון דא, בסופו של יום, צריכה להיות ככלל מאסר מאחורי סורג ובריח, וזאת בראש וראשונה להרתעת היחיד והרבים: אורך התקופה כרוך כמובן בנסיבות הספציפיות של העושה והמעשה"** וכן: **"נשק הוא נשק הוא נשק, ובנסיבות הישראליות נשק בידיים לא מורשות עלול להתגלגל למקום לא טוב, וכדברי האומר 'מחזה שבמערכתו הראשונה נראה אקדח, עשוי האקדח לירות במערכה האחרונה'; לא כל שכן כשמקורו של הנשק שבנידון דידן לא נודע".**

עוד נקבע כי:

**"יש להרים תרומה מספקת לעקירת התופעה של החזקת נשק שלא כדין, אשר לצערנו התפשטה במחוזותינו, ולהטיל עונש מאסר גם על מי שזו עבירתו הראשונה**".

למרבה הצער שימוש בנשק ללא רשות בג'סר א-זרקא הינו מעשה שבא בפני בימ"ש זה פעם אחר פעם. גם אם הנאשם לא התכוון להשתמש בנשק ורק התפתה לבקשת האחר, אין בכך כדי להמעיט מהצורך בענישה ממשית, שיהא בה כדי להרתיע אחרים ולשדר כי גם כשמדובר בעבירה ראשונה העונש הראוי הינו מאסר בפועל ממשי. הנאשם הוביל והחביא 2 נשקים שהינם בעלי פוטנציאל קטלני חמור.

עם זאת, יש מקום להתחשב בעברו הנקי של הנאשם, בהודאתו כבר בשלב המקדמי ובביהמ"ש, בנסיבות המקרה דנן, בחרטתו הכנה, באמור בתסקיר שירות המבחן לגבי אישיותו, בנסיבות משפחתו המורחבת והמצומצמת, כפי שהובא בתסקיר, בעדות העד מטעמו ובדברי סנגורו וכן בתקופת מעצר הבית.

**העונש**

לפיכך לאחר ששקלתי את כל השיקולים לחומרה ולקולא הנני גוזרת על הנאשם את העונשים כדלקמן:

5129371

5467831322 חודשי מאסר, מתוכם 11 חודשים מאסר בפועל; והיתרה על תנאי, לבל יעבור בתוך 3 שנים, עבירה מהעבירות בהן הורשע. מתקופת המאסר תנוכה תקופת המעצר, מיום 17.5.10 עד יום 16.6.10.

זכות ערעור לביהמ"ש העליון בתוך 45 יום.

חני הורוביץ 54678313

**ניתן והודע היום כ"ט תשרי תשע"א, 07/10/2010 במעמד ב"כ המאשימה הנאשם וסנגורו.**

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה

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