**בתי המשפט**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  | | | |
| בית משפט מחוזי חיפה | | פ 000334/03 | |
|  | |
| **בפני** | **כב' השופט י. אלרון** | **תאריך** | **06/05/2004** |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| בעניין: | מדינת ישראל | |  |
|  |  |  | המאשימה |
|  | נ ג ד | |  |
|  | עותמאן מושיר | |  |
|  |  | עו"ד דאהר מאדי | הנאשם |

חקיקה שאוזכרה:

[**חוק העונשין, תשל"ז-1977**](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [**298**](http://www.nevo.co.il/law/70301/298)

# 

**גזר דין**

הנאשם הורשע על פי הודאתו בעובדות כתב האישום המתוקן.

המסכת העובדתית המפורטת בכתב האישום המתוקן מביאה בפנינו את סיומה הטרגי של יציאת הנאשם לחופשה קצרה מיחידתו בתאריך 18.05.03.

5129371

על פי עובדות כתב האישום המתוקן, במועד הנ"ל, יצא הנאשם, המשרת כחייל בשירות חובה בצה"ל לחופשה קצרה, כשהוא מחזיק ברובה סער צה"לי מסוג אם-16.נ

בסמוך לשעה 20.00 בערבו של אותו יום, נכנס הנאשם לבית הוריו בכפר בית ג'אן כשהוא חמוש ברובה טעון במחסנית, ודרוך. באותה עת, היו בחדר האורחים של הבית, אמו של הנאשם, תמימה עותמאן ז"ל (להלן: **"המנוחה"**) וקרובת משפחתה סאלווה זידאן (להלן: "סלאווה").ב

את אשר ארע עם כניסת הנאשם , תארה באת כח המאשימה בכתב האישום המתוקן, כדלקמן:

**"עם כניסתו לבית, אחז הנאשם ברובה, הפנה אותו לעבר אמו וסלאווה,**

**הורה להן להרים את ידיהן, ולחץ על ההדק. כתוצאה מלחיצת הנאשם**

**על ההדק, נורה מהרובה קליע אחד, שפגע בראשה של המנוחה בטווח קצר,**

**גרם נזק חמור למוחה של המנוחה, ומותה המיידי".****ו**

בגין המסכת העובדתית כמפורט לעיל, הורשע הנאשם על פי הודאתו בעבירת הריגה לפי [סעיף 298](http://www.nevo.co.il/law/70301/298) לחוק העונשין, התשל"ז 1977.נ

לאחר הודאת והרשעת הנאשם בפתח משפטו, ביקשתי את שירות המבחן להכין תסקיר בעניינו.ב

בתסקיר מיום 04.04.04, פירט קצין המבחן למבוגרים מר דחלה מיאס את מכלול נסיבותיו האישיות והמשפחתיות של הנאשם.ו

מן התסקיר ניתן ללמוד כי כיום הנאשם חייל המשרת בשירות סדיר, בתפקיד לוחם בגבול הצפון.

התרשמותו של קצין המבחן, חיובית ביותר מן הנאשם, ובתסקירו הביא גם את הקורות אותו ואת בני משפחתו האחרים מאז האירוע, ועד היום.נ

התסקיר פורס בפנינו את קשייו של הנאשם עם תחושת האשמה בכך שגרם למותה של אמו **"האדם הכי קשור אליו".ב**

על פי התרשמות קצין המבחן, אובדן האם נחווה כאירוע משברי בקרב המשפחה, חסרונה מורגש,

וכיום לנוכח הנסיבות שנקלעה המשפחה היא מתגייסת לעזרת בנה הנאשם, ותמיכה בו.ו

משפחת הנאשם מונה כיום 6 נפשות, אב אלמן ו- 5 ילדים בגילאים 14-24.נ

לנאשם אח נוסף המשרת בשירות סדיר, ושני אחים תלמידי בית ספר יסודי. אח נוסף (בכור האחים) גרוש ואב לילדה ועד לאחרונה, שירת בצבא קבע.ב

המדובר, כאמור, במשפחה חיובית ביותר אשר לא היתה לה, ואין לה כל מעורבות בפלילים, דבר שחיזק את הרושם כי מדובר במשפחה נורמטיבית בעלת ערכים חיוביים.

קצין המבחן ציין בתסקירו המלצות שהוצגו בפניו מגורמי הצבא המשבחים את תפקודו של הנאשם, ובהם צויין כי **"החייל** (הנאשם י.א) **הינו לוחם מצטיין בעל רצון ומוטיבציה גבוהים מאוד, עוזר לחבריו, מקובל מאוד בפלוגה ושותף לפעילות מבצעית בגבול הצפון תוך התייצבות לכל משימה שנדרשה לה הפלוגה".ו**

לפני סיום ציין קצין המבחן כדלקמן:

**"התרשמנו כי מושיר** (הנאשם - י.א) **חש פחד ודאגה מול אפשרות כניסתו לריצוי עונש מאחרי סורג ובריח. הוא חש כי במסגרת הכלא ושהייתו שם ללא מעש, התעסקות מיותרת בתחושות בדידות ואשמה, עלולה להסב פגיעה עמוקה לו, ולקטוע את נסיונותיו להתמודדות בונה עם מצוקתו".נ**

על כן, המליץ, כדבריו, **"להעדיף את השיקול השיקומי על פני השיקול הענישתי ולהטיל עונש במסגרת מאסר בעבודות שירות, שלהערכתנו מהווה עונש מוחשי והולם, בנסיבות העניין"**

ב"כ המאשימה בטיעוניו לעונש, טען, כי קדושת החיים הינה ערך ראשון במעלה וכי החברה מבקשת להרתיע מהרג הנעשה כתוצאה מפזיזות וקלות דעת, ועל כן, יש להטיל עונש מאסר בפועל אשר לא יפחת משנתיים תוך שהוא מפנה לפסק הדין בעניין מירו **(**[ע.פ. 1971/98](http://www.nevo.co.il/case/5803835)  **פד"י נב(5) בעמ' 145)**.ב

במסגרת הראיות לעונש מטעם ההגנה, הובאו מספר עדים אשר סיפרו על מסכת היחסים הפנים משפחתית ובכלל זה, יחסי אם ובן שבין הנאשם לבין אמו המנוחה.

כך, מנהל בית הספר בו למד הנאשם אשר סיפר על הכרותו את הנאשם, בני משפחתו האחרים ובעיקר התייחס למערכת היחסים הטובה בין האם לבנה (הנאשם) ודאגתה לעתידו.ו

מכר המשפחה מר נעים מוחמד דהאר סיפר כי הנאשם ואמו **"היו ביחסים טובים מאוד, ולא היתה ביניהם כל בעיה"** (עמ' 4 שורה 21).נ

דודה של המנוחה מר זידאן אסעד שלל בעדותו כל אפשרות כי האירוע הטרגדי התרחש על רקע סכסוך בין האם לנאשם, וציין כי היתה מערכת יחסים טובה בין השניים.ב

באשר לתפקודו של הנאשם כיום, כחייל בגדוד "חרב", העיד מפקד הפלוגה בה משרת הנאשם, סרן טאפש כמיל (וזאת בנוסף לחוו"ד בכתב - נ/1) ולדבריו מדובר ב**"חייל למופת, ממושמע, אדם טוב, אדם צנוע חייכן מאוד מקובל על חבריו",** אשר היה מיועד לצאת לקורס פיקודי עובר לאירוע, ואשר כיום מתקשה להתמודד עם תוצאותיו הטרגיות.ו

ב"כ הנאשם בטיעוניו לעונש טען ליחודיות האירוע הטרגי אשר הביא את הנאשם לשבת כיום על ספסל הנאשמים, ארוע של הריגת בן את אמו, מעשה אותו תיאר כטרגדיה משפחתית המלווה ותלווה את הנאשם כל חייו.נ

כמו כן, ציין הסנגור את התגייסות המשפחה כולה (בכלל זה משפחת המנוחה) לצידו של הנאשם בגילויי הסלחנות והתובנה הקיימת בדבר הצורך לסייע לו. בקשת הסנגור היתה נוכח הנסיבות כאמור לעיל, להסתפק בעונש מאסר מותנה, או לחילופין עונש מאסר שירוצה, כהמלצת קצין המבחן, בעבודות שירות.ב

התלבטתי רבות באשר לעונש שמן הראוי לגזור על הנאשם שבפניי.ו

נאמר לא אחת, עד כמה קשה מלאכת גזירת דינו של נאשם, ונדמה כי במקרה זה, קשה המלאכה שבעתיים.

מה עונש יגזור בן אנוש בשבתו כשופט על בן המקפח את חיי אמו בקליע אחד בודד הנורה מנשקו, בן ההורג את אמו הורתו כתוצאה של מעשה אשר כל כולו תוצר של קלות דעת ופזיזות.

על כך אמר כב' השופט זמיר ב[ע.פ. 4119/95](http://www.nevo.co.il/case/17923198):

**"קשה מאוד לפסוק מה העונש הראוי למערער. עונשו בא לו בידי שמיים, וכל עונש נוסף שבית המשפט יטיל עליו, ישאיר אחריו שובל של שאלות"**

([חדד נ. מדינת ישראל](http://www.nevo.co.il/case/17923198)  פד"י מ(2) עמ' 752 בעמ' 768)

לעיתים, בבואנו לענוש את העבריין בעבירות כגון דא, אנו מציינים לא אחת את אובדן הקורבן, את האדם היקר אשר היה לבני משפחתו ואיננו עוד, את החלל הריק שהותיר אחריו, כתוצאה ממעשה הנאשם העומד לדין.

יהיה מי שיאמר כי במקרה דנן, הנאשם עצמו הינו קורבן של מעשהו הנורא.

הנאשם, הוא זה החווה מדי שעה ומידי יום את עוצמת החלל הריק, הכאב והצער של אחיו ואביו היושבים יחד עימו בביתם, והמלווים אותו גם עתה, כאן באולם בית המשפט.

אני סבור, כי, לענייננו מתקיימים דבריו של כב' השופט חיים כהן, **ב**[**ע.פ. 724/76**](http://www.nevo.co.il/case/17930815)**:**

**"תורת האינדיווידואליזציה של הענישה, אשר אנחנו דוגלים בה בעידן זה, אינה באה אך ללמדנו שיש להתאים את מידת העונש לטיבו של העבריין המיוחד העומד לפני בית-המשפט ולהפחית עונש זה במקרים ראויים לפי צרכיו של העבריין על-אף חומרתה וטיבה של העבירה; היא באה גם ללמדנו שיש שעבריין פלוני ראוי וזקוק לעונשין חמורים מאלה אשר טיב עבירותיו וחומרתן היו מחייבים אצל עבריין אחר. יש ומתוך רוח שטות רגעית שנכנסה בו עושה אדם מעשה חמור, ואין כל סיכוי סביר שאי פעם יחזור על מעשהו".**

([אליעזר אברג'יל נ. מדינת ישראל](http://www.nevo.co.il/case/17930815)  פ"ד לב(1) עמ' 143 בעמ' 144).

ב"כ המאשימה בטיעוניו לעונש, הציג בפניי, כאמור, את פסק הדין בעניין מירו שבו, כאמור, הרג הנאשם את **"חברו הטוב"** ונדון ל- 2 שנות מאסר, כאשר בין היתר טען כנגד הרשעתו בעבירת הריגה לפי [סעיף 298](http://www.nevo.co.il/law/70301/298) לחוק העונשין - התשל"ז - 1977.

אני סבור כי אין מקרה אחד דומה למשנהו במיוחד אירוע שכזה שבו אדם הורג, במו ידיו, את אמו מולידתו כמתואר בנסיבות אשר פורטו בכתב האישום.

לעניין זה יצויינו הדברים ב[ע.פ. 5106/99](http://www.nevo.co.il/case/5993616):

**"ענישת עבריינים אינה עניין מכני, לא ראוי להטיל גזר דין לפי תעריפים בגדר שיקול הדעת הרחב שמוענק לשופטים בשיטתנו, שבה החוק קובע, לרוב, עונש מירבי, על השופטים מוטל לקבוע את העונש ההולם לנאשמים האינדוידואלים העומדים בפניהם".**

([אבו ניג'מה נ. מדינת ישראל](http://www.nevo.co.il/case/5993616)  פ"ד(1) 350 עמ' 354)

הנאשם הודה בפתח משפטו בעבירה המיוחסת לו (עבירת הריגה) תוך קבלת אחריות מלאה למעשיו, מבלי שביקש להתמודד עם הוראת חיקוק זו, באם הוראת חיקוק זו מתאימה בעניינו או לנסות להתמודד לצורך הרשעתו בעבירה פחותה בחומרתה, קרי הריגה ברשלנות.

אני מציין את האמור לעיל, מבלי צורך להידרש לסוגיה זו, וזאת לנוכח הודאתו של הנאשם בכתב האישום המתוקן, על המסכת העובדתית בו והעבירה שיוחסה לו, אולם יש בכך כדי להצביע על התייצבותו של הנאשם בפתח משפטו וקבלת מלוא האחריות למיוחס לו בכתב האישום.

אין חולק באשר לקדושת החיים, והיותה של קדושת חיי אדם ערך ראשון במעלה, כנטען בפניי.

נדמה כי, לנוכח האובדן האישי הנורא, כל עונש שיוטל על הנאשם, לא ישווה ל**"עונש"** אשר נגזר על הנאשם מעצם ביצוע העבירה, תחושת האשם, המחסור באהבת אם, המחסור בנוכחות אם המשפחה לנאשם ואחיו בני 14-24, תלווה את נאשם זה בכל עת.

בפניי נאשם נורמטיבי לחלוטין, חייל בשירות סדיר בן למשפחה אשר בניה הבוגרים שרתו ומשרתים בצה"ל (במקביל לנאשם אח נוסף משרת בשירות סדיר) הכל מדברים בשבחו, ומבקשים לסייע בידו בהתמודדות עם הטרגדיה הקשה שהביא במו ידיו, עליו ועל בני משפחתו האחרים.

נראה כי במקרה שפנינו, נכונים דברי הנביא ירמיהו:

**"ארור היום אשר ילדתי בו, יום אשר ילדתני אמי אל יהי ברוך...**

**למה זה מרחם יצאתי לראות עמל ויגון, ויכלו בבושת ימי".**

(ירמיהו כ' פסוקים יד' - יח').

לאחר ששקלתי את מכלול השיקולים הרלוונטיים, נסיבותיו המיוחדות והיחודיות של מקרה זה כפי שפורטו בהרחבה לעיל, ומתן משקל רב לאמור בתסקיר שירות המבחן ולהמלצת שירות המבחן אותה אני מחליט לאמץ, אני מטיל על הנאשם 18 חודשי מאסר כאשר מתוכם 6 חודשי מאסר בפועל והיתרה על תנאי למשך 3 שנים לבל יעבור עבירה בה הורשע בתיק זה.

עונש המאסר אשר הוטל על הנאשם ירוצה במסגרת עבודות שירות, והיה והנאשם ימצא מתאים לכך, על ידי הממונה על עבודות שירות.

ברור מאליו כי העונש אשר הוטל על הנאשם, אינו העונש העומד לצידה של העבירה בה הורשע, וזאת מהנימוקים שפרטתי לעיל.

אני סבור כי אלמנט ההרתעה במקרה דנן אינו דווקא במיצוי הדין עם הנאשם והטלת עונש מאסר בפועל לתקופה ממושכת מאחורי סורג ובריח, גורם ההרתעה הינו התוצאה הנוראית של מעשה הנאשם, אשר במו ידיו הביא להרג אימו, ועובדה זו, כשלעצמה, יש בה כדי להוות זרקור הרתעתי רב עוצמה.

**מזכירות בית המשפט תשלח עותק מגזר הדין לממונה על עבודות שירות לצורך קבלת חוות דעת.**

**אני קובע ישיבה נוספת לצורך קבלת חוות דעת הממונה לתאריך 22.06.04 בשעה 09.00.**

**ניתן היום ט"ו באייר, תשס"ד (6 במאי 2004) במעמד באי כח הצדדים והנאשם.**

|  |
| --- |
| **יוסף אלרון, שופט** |

אתי עטיאס

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה