**בתי המשפט**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| בבית המשפט המחוזי בנצרת | | **פ 001022/04** | |
|  | |
| **בפני:** | **כב' השופט זיאד הווארי** | **תאריך:** | **03/06/2004** |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| בעניין: | מדינת ישראל | |  |
|  |  |  | המאשימה |
|  | - נ ג ד - | |  |
|  | מחמד (חמודי) בן עיסא הייב | |  |
|  |  |  | הנאשם |

|  |  |
| --- | --- |
| נוכחים: | מטעם המאשימה עו"ד שירי שחף  מטעם הנאשם בעצמו ועו"ד פ. פוקרא מטעם הסנגוריה הציבורית |

חקיקה שאוזכרה:

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [144 (ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b), [245 (א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/245.a), [448](http://www.nevo.co.il/law/70301/448), [452](http://www.nevo.co.il/law/70301/452), [499 (א) (1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/499.a.1)

[פקודת התעבורה [נוסח חדש]](http://www.nevo.co.il/law/5227): סע' [43](http://www.nevo.co.il/law/5227/43)

**גזר דין**

1. א. לפני שהוחל בשמיעת ראיות, הגיעו הצדדים לידי הסדר טיעון, על פיו תוקן כתב האישום, הנאשם חזר בו מכפירתו, הודה והורשע על פי הודאתו בכתב האישום המתוקן.

ב. בשל גילו הצעיר, והחובה על פי דין לקבל תסקיר מבחן, נשלח הנאשם לקבלת תסקיר מבחן.

ג. לעניין העונש, סוכם בהסדר הטיעון, כי הצדדים יטענו באופן חופשי.

5129371

2. הנאשם הורשע על פי הודאתו בכתב האישום המתוקן בעבירות הבאות:

א. קשירת קשר לביצוע פשע – עבירה לפי [סעיף 499 (א) (1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/499.a.1) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), התשל"ז – 1977 (להלן: "חוק העונשין").

ב. הצתה – עבירה לפי [סעיף 448](http://www.nevo.co.il/law/70301/448) סיפא ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301).

ג. היזק בזדון – עבירה לפי [סעיף 452](http://www.nevo.co.il/law/70301/452) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301).

ד. נשיאת נשק – עבירה לפי [סעיף 144 (ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301).

ה. הדחה בחקירה – עבירה לפי [סעיף 245 (א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/245.a) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301).

ו. הסתייעות ברכב לצורך ביצוע פשע – עבירה לפי [סעיף 43](http://www.nevo.co.il/law/5227/43) ל[פקודת התעבורה](http://www.nevo.co.il/law/5227) (נוסח חדש) תשכ"א – 1961 (להלן: "פק' התעבורה").נ

3. מכתב האישום המתוקן שהודה בו הנאשם, עולה התמונה הבאה:

על רקע של בחירת מר חוסין אסמאעיל הייב בתאריך 28/10/03 לראשות מועצת הכפר טובא, שררה מתיחות רבה בין תומכיו לבין מתנגדיו שהביאה את הנאשם ואחרים לידי החלטה לגרום נזק לתומכי ראש המועצה הנבחר ולפגוע ברכושם.

בתאריך 09/12/03 בשעות הערב, נאספו הנאשם, מאג'ד הייב (להלן: "מאג'ד"), ח'דר הייב (להלן: "ח'דר"), מנסור הייב (להלן: "מנסור") ואחרים ליד מפעל בטון בכפר ושוחחו ביניהם. במהלך המפגש ובסמוך לחצות, הועלתה הצעה על ידי המשתתפים לשרוף את חנות ג'האד הייב, ששימשה את הציבור אשר תמך בראש המועצה הנבחר. מנסור וח'דר יצרו ארבעה בקבוקי תבערה לאחר ששפכו בהם חומר דליק, והכניסו לתוכם נייר טואליט כפתיל שהיה. לאחר שמנסור ערך ניסוי באחד הבקבוקים שעבר בהצלחה, העמיס ח'דר את הבקבוקים לרכבו של מאג'ד. בשלב זה עלו לרכב, הנאשם, מנסור וח'דר ונסעו לכיוון מרכז הכפר כאשר מנסור נוהג ברכב. בהגיעם לחנות בסביבות השעה 01:30 ובמרחק של מטרים ספורים ממנה, הצית הנאשם את אחד הבקבוקים, ומסרו לח'דר אשר יידה אותו לעבר החנות. על פעולה זו חזרו פעמיים, בפעם השלישית פגע הבקבוק בשמשת החנות והציתה. משווידאו השלושה כי החנות עולה בלהבות ובראותם ניידת משטרה אשר הוזעקה למקום, נמלטו לכיוון המפעל. עם חזרתם למפעל מסרו למאג'ד את מפתחות רכבו והורו לו שאם ייחקר במשטרה, עליו לשקר ולומר כי רכבו היה מקולקל ביום ההצתה. כתוצאה מכך, נשרפה החנות כליל.

4. מתסקיר המבחן אשר נתקבל בעניינו של הנאשם עולה, כי הנאשם כבן 18 וחצי שנים, סיים 10 שנות לימוד, מזה שלושה חודשים שוהה הנאשם במעצר בית בכפר עילבון, הוא בנה אוהל בחצר ביתו של הערב ומתגורר במקום. אביו קטוע רגל ומוכר כנכה, אמו עקרת בית הסובלת מדכאון ומטופלת בבריאות הנפש. תוארה אווירה משפחתית קשה עקב תפקודם הלקוי של ההורים. ניתן ללמוד על חסכים רגשיים וכלכליים שליוו את התפתחות ילדיהם. הנאשם ציין בפני שירות המבחן כי המדובר במעצרו הראשון, ותיאר חוויה קשה בבית המעצר של כחודש וחצי במחיצת עבריינים, **חוויה זו לצד הרחקתו מהכפר חדדו עבורו את חומרת התנהגותו וסייעו לו להפנים את הלקח הנדרש.**

קצין המבחן התרשם, כי התנהגותו הכללית של הנאשם מונעת משיקולים ילדותיים, חסר מודעות עצמית לגורלו וההשלכות שלה עליו. **הנאשם פעל מתוך סף תסכול ופיתוי נמוך בהשפעת חסכים עמוקים שבצלם גדל**. הנאשם טען בפני קצין המבחן כי חלקו במעשים שהורשע בהם שולי, וכי הושפע מהאווירה האלימה חסרת המעצורים שהתפתחה ברכב אצל שאר הנאשמים. **לדבריו על רקע סכסוך בחירות ומעצר אביו ערב לפני המקרה גרמו לו לאבד שיקול דעת ולהסתבך בעבירות. הנאשם הביע בפני קצין המבחן צער וחרטה בגין מעשיו, והביע רצון לקשר טיפולי עם שירות המבחן כדי לרכוש כלים התנהגותיים מותאמים ובוגרים יותר**. קצין המבחן הדגיש, כי על אף חומרת העבירה ואופיה, **התרשמותו כי אין המדובר באדם בעל אפיוניים אישיותיים עברייניים ותוקפניים מושרשים**. בשל הנימוקים שפורטו לעיל, המליץ שירות המבחן להטיל על הנאשם מאסר שירוצה בעבודות שירות, בנוסף להעמדתו בפיקוח של שירות המבחן.

5. א. בטיעוניה לעונש, ביקשה ב"כ המאשימה להטיל על הנאשם מאסר בפועל לתקופה משמעותית, מאסר על תנאי, קנס ופסילת רשיון נהיגה, וזאת נוכח חומרת מעשיו שכללו רצף של פעולות חמורות. חלקו המרכזי בתיכנון ובביצוע העבירות. ביקשה לדחות את המלצת שירות המבחן אשר התבססה, לטענתה, על עובדות שנתקבלו מהנאשם ולא על סמך כתב האישום שהורשע בו. הדגישה את הסכנה אשר עלולה הייתה להיגרם כתוצאה מידוי בקבוק תבערה לעבר ציבור ורכוש.

ב. מנגד, ב"כ הנאשם טען באריכות, ביקש להתחשב בהודאתו, בעברו הנקי וכן בגילו הצעיר, כמו כן אבחן את חלקו של הנאשם משאר הנאשמים בפרשה, וטען לחלקו המזערי של הנאשם בביצוע העבירות. בנוסף הפנה ב"כ הנאשם לתסקיר שירות המבחן ולנסיבותיו האישיות של הנאשם שפורטו בתסקיר, וביקש לאמץ את המלצות שירות המבחן. מעבר לכך, ב"כ הנאשם ביקש להתחשב בתקופת המעצר של חודשיים שהוותה עבור הנאשם חוויה טראומטית, וכן בתקופת מעצר הבית המלא מחוץ לכפר, בה נתון הנאשם מאז תאריך 05/02/04, והדגיש גם את חרטתו של הנאשם.

לסיכום, ב"כ הנאשם ביקש להעדיף בנסיבות המקרה את השיקול השיקומי על פני השיקול ההרתעתי, ולהסתפק בהטלת עונש של מאסר בפועל שירוצה בעבודות שירות.ב

הנאשם בדבריו הביע חרטה בגין מעשיו.

6. בבואי לגזור את דינו של הנאשם בפנינו, אכן היו לי התלבטויות לא מועטות. ראשית כל, על פי העובדות העולות מכתב האישום המתוקן שהודה בו הנאשם, הוא השתתף עם הנאשמים האחרים בקשירת הקשר, בתכנון ובהצתת החנות, ואף לקח חלק פעיל בביצוע העבירות שהתבטאו בהצתת הבקבוקים והעברתם לאחר מכן לנאשם האחר ליידויים לעבר החנות. בנוסף הוא היה גם שותף בביצוע עבירת ההדחה בחקירה כלפי בעל הרכב מאג'ד.

אין ספק כי מעשיו של הנאשם חמורים ביותר, הנאשם שנמנה עם הפלג היריב אשר לא השלים עם תוצאות בחירת ראש המועצה הנוכחי, תכנן עם אחרים ולקח חלק פעיל בהצתת חנות אשר שימשה אסיפה לציבור תומכי ראש הכפר הנבחר, בדרך של נס לא נגרם נזק גופני או נזק רכוש לבתים שמעל לחנות.

בית המשפט העליון בשורה של פסקי דין, הדגיש את חומרתן היתרה של עבירות ההצתה והצורך להחמיר עם הנאשמים בשל החשש להתפשטות האש, מכיוון שעבירות אלה כורכות עמן לא רק נזק כבד, אלא סיכון מיידי וישיר לשלומם של בני אדם וחייהם (ראה [ע"פ 6475/00](http://www.nevo.co.il/case/6059980) וואיל רג'בי נ. מ"י, תקדין עליון 2001 (3) 1052 והאסמכתאות שאוזכרו שם, וכן [ע"פ 2122/03](http://www.nevo.co.il/case/5813102) משה כהן נ. מ"י, תקדין עליון 2003 (2) 4326).

מאידך גיסא, עמדו לנגד עיניי נסיבות מקלות והן:

א: המדובר בבחור צעיר (יליד 26/09/85), בעת ביצוע העבירות שהורשע בהן היה בן 18 שנים וכ- 3 חודשים, מחוסר עבר פלילי לחלוטין. העבירות אשר הורשע בהן מהוות הסתבכותו הראשונה בפלילים.

ב: הנאשם הודה מייד עם תחילת הדיון, וחסך על ידי כך זמן שיפוטי יקר.

ג: מתסקיר המבחן ניתן ללמוד על התנהגות כללית אשר מונעת משיקולים ילדותיים, חסר מודעות עצמית לגורלו וההשלכות שלה עליו. הנאשם אינו בעל דפוס התנהגות עבריינית מושרשת. על רקע של סכסוך בחירות ומעצר אביו יום לפני כן, איבד הנאשם את שיקול דעתו והשתתף בביצוע העבירות. בנסיבות אלה יש לראות את העבירות שביצען ככשלון חד פעמי שאינו מאפיין את אישיותו.

ד: כפי שעולה מכתב האישום שהודה בו הנאשם, חרף נוכחותו של הנאשם במפגש במפעל באותו לילה, ותכנון הצתת החנות, הרי הוא לא לקח אף חלק בשלב המוקדם של ייצור בקבוקי התבערה, בנסיון אשר נעשה לבדיקה אם הבקבוק מתפוצץ וכן בהכנסת בקבוקי התבערה לתוך הרכב. בלעדי פעולות אלה שבוצעו ע"י שותפיו, לא ניתן היה לבצע את העבירות אשר הורשע בהן הנאשם.

ה: כפי שעולה מכתב האישום, חלקו של הנאשם בביצוע העבירות אשר הורשע בהן, התבטא בהצתת שלושת הבקבוקים כאשר היה בתוך הרכב והעברתם לשותף ח'דר אשר יידה אותם לעבר החנות, וכן השתתפותו בעבירת ההדחה בחקירה. בנסיבות אלה, חלקו של הנאשם בביצוע העבירות יותר קטן מחלקם של ח'דר ומנסור אשר היו הרוח החיה ובעלי החלק המרכזי בביצוע העבירות.

ו: הנאשם הביע הן בפניי והן בפני שירות המבחן צער וחרטה, ואף הביע בפני קצין המבחן רצון לקשר טיפולי במטרה לסייע לו לרכוש כלים התנהגותיים מתאימים ובוגרים יותר אם ייתקל בעתיד בסיטואציות דומות. הנאשם שיתף פעולה עם שירות המבחן ושמר על תנאי מעצר בית מלא. התנהגות זו מלמדת על חרטה כינה ואמיתית, ככל הנראה הפיק הנאשם לקחים והפנים את מעשיו החמורים.

ז: נסיבותיו האישיות של הנאשם, כפי שבאו לידי ביטוי בתסקיר שירות המבחן ובטיעוני ב"כ, קשות ביותר שכללו, בין היתר, אביו קטוע רגל ומוכר כנכה, ואף לאחרונה התחתן עם אישה שניה. אמו עקרת בית וסובלת מדכאון ומקבלת טיפול במחלקה לבריאות הנפש.ו

ח: על פי האמור בתסקיר שירות המבחן, מעצרו של הנאשם לתקופה של כחודשיים במחיצת עבריינים, היוו עבורו חוויה קשה, בנוסף הרחקתו מהכפר מזה כארבעה חודשים חדדו אצל הנאשם את חומרת התנהגותו וסייעו לו להפנים את הלקח המתבקש מכך.

7. נוכח חומרת המעשים שהורשע בהן הנאשם, שקלתי אם יש מקום להטיל עליו מאסר בפועל על מנת להרתיעו וכדי שלא לשדר לציבור מסר מוטעה כי בתי המשפט מקלים בעבירות של הצתה, הדחה בחקירה ובשאר העבירות שהורשע בהן הנאשם. אולם לאחר היסוסים ונוכח הנסיבות המקלות והחריגות שהצבעתי עליהן בהרחבה, נראה לי כי שליחתו של נאשם כזה למאסר, עלולה להזיק לנאשם ולחברה. בשעה שבפנינו נאשם צעיר בימיו, חסר עבר פלילי, מונע משיקולים ילדותיים והביע רצון לקשר טיפולי, ולאור האמור בתסקיר שירות המבחן, קיים סיכוי של ממש לשיקומו על ידי רכישת כלים בוגרים יותר, היה וייקלע בעתיד לנסיבות דומות. סבורני כי אין זה המקרה שבו יש למצות עם הנאשם את חומרת הדין. הטלת עונש מאסר בפועל שירוצה בעבודות שירות, מהווה עונש הולם וראוי בנסיבות העניין, כאשר מצד אחד משודר מסר לציבור כי במדינה שלנו אין כל מקום למעשים אלה ויש להוקיעם, מאידך גיסא יש בו כדי לשקם את הנאשם במקרה וקיימת אפשרות ממשית לשיקומו.

8. ב"כ הצדדים הניחו לפתחו של בית המשפט אסמכתאות ותקדימים של בית המשפט העליון. עיינתי באסמכתאות אלה, ונחה דעתי כי יש לדון ולבחון כל מקרה ומקרה על פי נסיבותיו.

9. לאור כל האמור לעיל, ולאחר ששקלתי את מכלול נסיבות העניין, נתתי דעתי לנימוקים לעיל, ולטיעוני הצדדים, תוך זיקה לרמת הענישה הנהוגה, וכפי שנקבעה על ידי בית המשפט העליון במקרים כגון אלה ושלא כתקדים, להדגיש כי אילולא הנסיבות החריגות שהצבעתי עליהם, לא הייתי מהסס להטיל על הנאשם מאסר בפועל של ממש, הנני גוזר על הנאשם את העונשים הבאים:

א. מאסר בפועל של ששה חודשים שירוצו בעבודות שירות, אם הממונה על עבודות שירות ימליץ על כך.

ב. מאסר על תנאי לתקופה של 18 חודש והתנאי הוא, שבמשך שלוש שנים מהיום, לא יעבור הנאשם על כל עבירה של הצתה, נשיאת נשק, הדחה בחקירה וקשירת קשר לביצוע פשע.

ג. אני מעמיד את הנאשם בפיקוח של שירות המבחן למשך שנה וחצי מהיום.

ד. קנס בסך של – 5,000 ₪, או חמשה חודשי מאסר תמורתם, הקנס ישולם בחמשה תשלומים חודשיים שווים ורצופים החל מיום 01/07/04.

ה. הנני פוסל את הנאשם מלקבל או להחזיק רשיון נהיגה לתקופה של שנתיים מהיום.

ו. אני קובע את התיק לתזכורת ליום 05/07/04 שעה 08:30, והממונה על עבודות שירות נדרש להגיש את חוות דעתו לא יאוחר מיום 04/07/04.

**ניתן היום י"ד בסיון, תשס"ד (3 ביוני 2004) במעמד הצדדים.נ**

**מותר לפרסום מיום 03/06/2004.ב**

|  |
| --- |
| **זיאד הווארי - שופט** |

001022/04פ 054 ערין בראנסה

נוסח זה כפוף לשינויי עריכה וניסוח