**בתי המשפט**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| בבית המשפט המחוזי בנצרת | | **פ 001068/04** | |
|  | |
| **בפני:** | **כב' השופטת הלמן אסתר** | **תאריך:** | 07/11/2004 |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **בעניין:** | **מדינת ישראל** | |  |
|  |  |  | **המאשימה** |
|  | **-נ ג ד-** | |  |
|  | **מוחמד בן מוחמד סעיד (הייב)**  **ת"ז xxxxxxxxxxxxיליד 1969** | |  |
|  |  |  | הנאשם |

נוכחים: בשם המאשימה עו"ד מורן

בשם הנאשם עו"ד לידאוי

הנאשם בעצמו הובא ע"י הליווי

לערעור בעליון (נדחה, 17.11.05): [עפ 350/05](http://www.nevo.co.il/case/5694602) מוחמד סעיד (הייב) נ' מדינת ישראל, א' א' לוי, א' חיות, ע' אר

חקיקה שאוזכרה:

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [144(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.a), [329](http://www.nevo.co.il/law/70301/329), [329(א)(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/329.a.1), [329(א)(2)](http://www.nevo.co.il/law/70301/329.a.2)

בל

חקיקה שאוזכרה:

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [144(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.a), [329](http://www.nevo.co.il/law/70301/329), [329(א)(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/329.a.1), [329(א)(2)](http://www.nevo.co.il/law/70301/329.a.2)

**גזר דין**

ביום 25.10.04 הורשע הנאשם בעבירות שיוחסו לו בכתב האישום: חבלה בכוונה מחמירה, עבירה לפי [סעיף 329(א)(2)](http://www.nevo.co.il/law/70301/329.a.2) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301) התשל"ז – 1977 **(להלן:"חוק העונשין")** ועבירות בנשק שלא כדין, עבירה לפי [סעיף 144(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.a) רישא וסיפא לחוק העונשין.

בהכרעת הדין פורטו עובדות המקרה, אותן אציין בקצרה להלן:

5129371בין משפחתו של הנאשם ומשפחת עודה קיים סכסוך דמים רב שנים, ובתקופה הנדונה נעשו נסיונות להשכין סולחה בין המשפחות, בתיווכה של וועדת הסולחה.

ביום 14.3.04 נודע לבני משפחת עודה, כי על אף הנסיונות להביא לסיום הסכסוך, עקר מאן דהוא וגרם נזק לעצי הזית באחת מחלקותיהם, הנמצאת בסמיכות לביתו של הנאשם.

3 מבני המשפחה ניגשו לאמוד את הנזקים שנגרמו לעצי הזית, לאחר שתיאמו פגישה עם אחד מנציגי ועדת הסולחה במטע הזיתים.

בהיותם במטע, החל הנאשם לירות לעברם מנשק שהחזיק שלא כדין. למרבה המזל, לא נגרם נזק בנפש או ברכוש, על אף שהקליעים פגעו קרוב מאוד למקום עומדם של המתלוננים.

הנאשם כפר בכל המיוחס לו, והורשע לאחר שעדויות התביעה נתקבלו כמהימנות. גם כעת אין הנאשם מקבל אחריות למעשיו.

העבירות בהן הורשע הנאשם חמורות ביותר, ומחייבות ענישה הרתעתית.

באשר לעבירות של החזקה ונשיאת נשק ולרף הענישה המתבקש לגביהן, ניתן לצטט מתוך הלכת בית המשפט העליון **ב**[**ע"פ 972 ,910/85**](http://www.nevo.co.il/case/21479667) **- אברהים קונדוס ואח' נ' מדינת ישראל, (פורסם בתק-על 86(2), 670):**

**"אין אנו יכולים להתעלם מהעובדה,שהחזקת נשק שלא כדין הינה עבירה נפוצה, אשר מסכנת את בטחון הציבור במידה רצינית, והדברים ידועים. חשוב שתחדור לתודעת כל תושבי המדינה הידיעה, שמי שביודעין מקבל לרשותו כלי נשק שלא כדין, צפוי בגין עבירה זו לעונש מכאיב, אפילו אין הוא מתכוון אישית לבצע פשע מסוים ומוגדר בעזרת הנשק האמור".נ**

עבירות מסוג זה, אף כשלא נלווה להן שימוש בנשק, ראויות ככלל לעונש של מאסר בפועל. על כך עמד בית המשפט העליון בפסקי הדין, מתוכם ניתן לציין את [**ע"פ 4507/00**](http://www.nevo.co.il/case/5961675) **- חוסאם מרקה נ' מדינת ישראל, (פוסם בתק-על 2001(2), 675),** [**ע"פ 8540/02**](http://www.nevo.co.il/case/6131808) **- מוחמד בן חמזה זטאם נ' מדינת ישראל, (פורסם בתק-על 2002(3), 3053) ו**[**ע"פ 356/87**](http://www.nevo.co.il/case/17940521) **- מסראווה תופיק נ' מדינת ישראל, (פורסם בתק-על 89(2), 1153).ב**

ב"כ הנאשם מבקש לראות בעובדה שכתוצאה מן הירי לא נגרם נזק בפועל שיקול לקולא.

יש להזכיר כי חומרתה של העבירה בה הורשע הנאשם, חבלה בכוונה מחמירה, לפי [סעיף 329](http://www.nevo.co.il/law/70301/329) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), נובעת מן הכוונה המיוחדת הנדרשת בה, והמייחדת אותה מיתר עבירות החבלה.

חומרת העבירה איננה נובעת בהכרח מתוצאותיה, [וסעיף 329(א)(2)](http://www.nevo.co.il/law/70301/329.a.2) בו הורשע הנאשם, שהעונש הקבוע בצידו הינו 20 שנות מאסר, מכניס לגדר חומרתה, גם את מי **שמנסה** שלא כדין לפגוע באדם בקליע, בסכין או בנשק מסוכן או פוגעני אחר.

כוונתו של הנאשם לגרום לחבלה חמורה, אשר נלמדה מנסיבות העניין הצהרותיו, כמפורט בהכרעת הדין, היא המחייבת התייחסותינו הרצינית למעשיו, ואת העובדה שלא נגרם נזק בפועל, יש לייחס בעיקר למזלם של המתלוננים.

ב"כ הנאשם פירט את השיקולים לקולא, ביניהם מצבו המשפחתי של הנאשם, יליד 1969, נשוי ואב ל – 6 ילדים קטנים, מצוקתה של משפחתו בהעדר מקור פרנסה ותמיכה, והיותו נתון במעצר מתאריך האירוע.

נימוק נוסף שהועלה ע"י הסניגור - מחלתו הקשה של בנו של הנאשם לא פורט ולא נתמך בכל אסמכתא שתאפשר לבית המשפט לבוחנו כראוי.

הקושי המוטל על משפחתו של נאשם שדינו נגזר למאסר, הינו מובן ואף צפוי מראש. יש להצטער על כך שהנאשם לא ראה דברים אלה לנגד עיניו בעת שביצע את המעשה.

מול קושי זה עומדת חומרתן של העבירות, העובדה שהנאשם מצא לנכון, ללא כל התגרות מצד המתלוננים לפתוח לכוונם בירי, הסיכון שהיה צפוי במעשיו של הנאשם לשלומם של המתלוננים ועברו של הנאשם, המצביע על כך שגם בעבר לא בחל בגילויי אלימות.

לנאשם 3 עבירות קודמות, מתוכן שתי עבירות אלימות, אשר בוצעו כולן במהלך שנת 1998. למרות האמור, ניתן ללמוד מהן כי הנאשם לא הפיק את הלקח הראוי מענישתו בעבר, על אף שזו כללה מאסר בפועל למשך 8 חודשים.

הנאשם הורשע בעבר בת.פ. 310/89 (מחוזי נצרת) בניסיון לחבלה חמורה ומסירת ידיעות כוזבות ונדון, כאמור, בין היתר ל – 8 חודשי מאסר בפועל. בת.פ 6752/99 (שלום נצרת) –הורשע הנאשם בנשיאת סכין למטרה לא כשרה ותקיפה הגורמת חבלה של ממש.

הצדדים הפנו את בית המשפט לפסיקה מגוונת בשאלת הענישה הראויה.

בפרט ראיתי לנכון לציין מתוך פסקי הדין שהובאו, את פסק הדין שניתן **ב**[**ע"פ 4472/03**](http://www.nevo.co.il/case/5959604) **- מדינת ישראל נ' עקאף סקר , (תק-על 2003(3), 275)** בו נתקבל ערעורה של המדינה, והוחמר עונשו של הנאשם, בגין עבירות בנסיבות דומות, ובמקום 10 חודשי מאסר בפועל שהוטלו עליו בבית משפט זה, נגזרו עליו 20 חודשי מאסר; להבדיל מענייננו, שם נקבע כי הנאשם ירה מספר רב של כדורים לעבר מבנה בו שהו בני אדם, ונגרם נזק למבנה ולרכוש אחר; אם כי, לא נפגע איש בגופו.

לעומת זאת, **ב**[**ע.פ. 86/04**](http://www.nevo.co.il/case/5676046) **כנפו נ. מדינת ישראל,** (פורסם ביום 10.6.04) אושר פסק דינו של בית המשפט המחוזי בבאר – שבע ([**ת.פ. 8080/02**](http://www.nevo.co.il/case/2230538)**)** אשר גזר על נאשם בגין עבירה על [סעיף 329(א)(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/329.a.1) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), מאסר בפועל למשך 13 חודשים.

להבדיל מענייננו, שם דובר בעבירה שבוצעה באמצעות סכין על ידי בחור צעיר, ללא עבר פלילי, שהתגייס לצבא ושיקם את דרכו. הנאשם ערער על חומרת העונש ובית המשפט העליון דחה את ערעורו והותיר על כנו את גזר דינו של בית המשפט המחוזי.

לאחר ששקלתי את טיעוני הצדדים ובחנתי את נסיבות המקרה הנדון בפני אל מול מדיניות הענישה, כפי שבאה לידי ביטוי בפסיקה שאוזכרה, ובפסקי הדין אליהם הופניתי, **אני דנה את הנאשם לעונשים הבאים:**

**א. מאסר בפועל למשך 16 חודשים, אשר יימנו מיום מעצרו – 14.3.04.**

**ב. מאסר על תנאי למשך 12 חודשים, והתנאי הוא שלא יעבור בתוך 3 שנים, על אף אחת מן העבירות בהן הורשע בהליך זה.**

**זכות ערעור בתוך 45 יום לבית המשפט העליון**.

**ניתן היום כ"ג בחשון, תשס"ה (7 בנובמבר 2004) במעמד הצדדים.ו**

|  |
| --- |
| הלמן אסתר - שופטת |

**עו"ד לידאוי:** אני מבקש לעכב את ביצוע גזר הדין, ישנה סמכות למותב זה אשר דן בתיק העיקרי והרשיע את הנאשם וגזר את דינו, היות והמדובר בתקופה קצרה ובכוונתנו להגיש ערעור על הכרעת הדין במיוחד, אני מפנה את ביהמ"ש להלכת שוורץ המקרה עסקינן עומד ונופל ועונה על כל הדרישות אשר נקבעו בהלכת שוורץ, המדובר בתקופת מאסר קצרה, ישנו חשש ממשי שנאשם זה ירצה את מלוא העונש המוטל עליו בטרם שמיעת הערעור בביהמ"ש העליון, גם בהתחשב בעובדה כי הוא כבר קרוב ל- 8 חודשים מצוי במעצר וגזר הדין אשר ניתן קובע כי מניין ימי המאסר יתחיל מיום מעצר בניכוי ה- 1/3, והתקופה המנהלית, קיים חשש שעד שמיעת הערעור ירצה הנאשם את מלוא העונש.

על כן מתבקש ביהמ"ש לעכב את ביצוע תקופת המעצר ולחילופין בתנאים מגבילים שיראה לנכון.

**עו"ד מורן:** אני מתנגד לבקשת חברי, למעשה מדובר בבקשת שחרור של הנאשם ממעצרו, לא מדובר במקרה של נאשם משוחרר שצריך להיכנס מביתו למאסר תקופה קצרה.

אני סבור שאין שום טעם, אין כל מקום לשחררו כעת.

**עו"ד לידאוי:** חברי מאשש ותומך באשר נטען על ידי, אני מדגיש את העובדה כי נאשם זה ריצה חלק מעונש המאסר.

# החלטה

מאחר והנאשם הורשע במיוחס לו, ומצוי במעצר עד תום ההליכים מאז האירוע נשוא כתב האישום, ולאור גזר הדין שניתן בעניינו, אינני סבורה שיש מקום להורות על עיכוב ביצוע שמשמעו שחרורו של הנאשם ממעצרו.

**ניתנה והודעה היום, כ"ג בחשון, תשס"ה (7 בנובמבר 2004) במעמד הנוכחים.נ**

|  |
| --- |
| **הלמן אסתר - שופטת** |

001068/04פ 054 ערין בראנסה

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה