**בתי המשפט**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  | | | |
| **בבית המשפט המחוזי בתל-אביב - יפו** | | **פ 040036/03** | |
|  | |
| **בפני:** | **כב' השופט זכריה כספי** | **תאריך:** | **28/10/2004** |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **המאשימה**: | מדינת ישראל | |  |
|  |  |  |  |
|  | נ ג ד | |  |
|  |  | |  |
| הנאשם: | אמיר חאג' יחיא | |  |
|  |  |  |  |

|  |  |
| --- | --- |
| ב"כ המאשימה: | עו"ד ג. אברס |
| ב"כ הנאשם: | עו"ד א. בר-עוז |

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.), [144.ב](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b), [333](http://www.nevo.co.il/law/70301/333), [335.א.1](http://www.nevo.co.il/law/70301/335.a.1)

**גזר-דין**

**מעשי העבירה של הנאשם**

5129371ביום 1.1.00 הוצת בטייבה רכבו של הנאשם. זה חשד, כי וויסאם עזאם הצית את הרכב ועל כן החליט לנקום בו. הוא הצטייד באקדח ונסע ברחובות טייבה, כדי למצאו. לאחר שהבחין בוויסאם, יצא מרכבו, שלף את האקדח וירה יריה אחת לעברו ממרחק קצר. המתלונן וויסאם נפצע בקרסול רגל ימינו, נגרם בו שבר והוא נותח בבית החולים, שם אושפז למשך ששה ימים.

הנאשם הודה במיוחס לו והורשע בעבירות של **חבלה חמורה בנסיבות מחמירות**, לפי [סעיפים 333 ו- 335 (א)(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/333;335.a.1) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), תשל"ז-1977, **ובהחזקת נשק, נשיאתו והובלתו, בלא רשות על פי דין**, לפי [סעיפים 144(א) רישא ו-144(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.a.;144.b) רישא לחוק.

**הנסיבות וטיעוני הצדדים**

התובע, שהגדיר את התיק כמיוחד מאוד, הבהיר, כי המתלונן הגיש תלונה במשטרה כנגד הנאשם, כחודש לאחר האירוע, אך המשטרה חקרה את הנאשם כחצי שנה לאחר מכן. בשלב מסויים הפסיק המתלונן לשתף פעולה והתיק נסגר.

הנאשם עצמו חשף את מעורבותו בעניין, בהליכים אחרים, כאשר נחקר על ידי המשטרה וסיפר, כי הוא סובל מבעיות רפואיות לאחר שהוא עצמו נורה על ידי המתלונן ואחיו, בתגובה על כך שהוא ירה במתלונן בשל חשד שהצית את רכבו.

הודאת הנאשם, באותן נסיבות, כך התובע, היא הראייה העיקרית נגדו. עניין זה, פציעתו, לאחר מכן, בידי המתלונן או אחיו והעובדה, כי האירוע נשוא האישום בתיק התרחש כמעט חמש שנים לפני כן, הם בגדר נסיבות ממשיות לקולא. האיזון המתאים בין אלה ובין חומרת התנהגותו , שהיתה מצדיקה עתירה למאסר בפועל ממושך, הביאה את התביעה לדרוש בעבורו עונש של מאסר בפועל בן 15 חודשים בצירוף מאסר מותנה.

עוד הוברר, כי בין שתי המשפחות נערכה סולחה, שמכוחה שולמו לוויסאם 50,000 ₪. לפיכך לא עתר התובע לפיצוי.

הסניגור ביקש לשים דגש על הנסיבות החריגות, שמכוחן יש מקום להימנע משליחתו של הנאשם, שוב, מאחורי סורג ובריח, לאחר שהיה עצור במשך 17 ימים, שהה במעצר בית מלא במשך שנה, במעצר בית חלקי במשך חצי שנה והורחק מעיר מגוריו טייבה עד לפני כחצי שנה. עוד ביקש להתחשב בתוצאות פציעתו של הנאשם מידי המתלונן, ברצונו להינשא בעתיד עם אשתו, שנפצעה בתאונת דרכים והוא מטפל בה נאמנה ובתוצאות הסולחה, שהביאה להשקטת הרוחות. על כן ביקש להימנע מהחזרתו לכלא ולהסתפק בעונש מתון של מאסר בעבודות שירות.נ

לנאשם, רווק יליד 1980, הרשעות אחדות בעבירות רכוש, אך עברו אינו מכביד. התסקיר שהוגש אודותיו איננו מביא המלצה טיפולית בענינו, לאחר שלא הביע נזקקות טיפולית ולא העלה קשיים בפני קצין המבחן. בשירות המבחן, כמו בבית המשפט, הביע הנאשם חרטה על התנהגותו וסיפר, כי את לקחו למד.

**שיקולי הענישה וברירתם**

אין חולקין על חומרת מעשי הנאשם. שימוש בנשק חם, שהוחזק שלא כדין, כדי להיפרע מאדם אחר, תוך נטילת החוק לידיים ופציעת אותו אדם, הוא מעשה הגורר, דרך כלל, ענישה מחמירה. תכליתה של זו היא, בעיקרו של דבר, להרתיע מפני שימוש באלימות קשה כזו, בעיתות של עליה וריבוי במספר מעשי האלימות למיניהם בחברה.

ענישה מחמירה פירושה עונש של מאסר ממשי לריצוי בפועל. זה הכלל. רק במקרים חריגים מותר לסטות מן הכלל הזה ולהעדיף שיקולים אישיים או נסיבות עניניות מיוחדות על פני האינטרס הציבורי.

לא אכחד, התלבטתי בשאלה האם ענייננו שלנו נמנה עם אותם מקרים מיוחדים או חריגים, המצדיקים הקלה מעבר לעמדת התביעה, שראתה בעונש המאסר בפועל שהציעה, התחשבות נאותה בייחוד של המקרה. בסופו של דבר, החלטתי לראות את ענינו של הנאשם, על נסיבותיו המיוחדות, מצדיק גישה מקלה, שאיננה מחייבת את שליחתו, שוב, אל מאחורי סורג ובריח.

אין לשכוח, למעשה הנאשם הסגיר עצמו במו-פיו, לאחר שהמתלונן עצמו חדל מלשתף פעולה עם המשטרה והתיק נסגר. הוא "נענש" באותה דרך בלתי-חוקית, שבה נקט כלפי המתלונן, ונותר בעל נכות, לאחר שנורה גם הוא. לסולחה שנערכה מעמד חברתי בעל-חשיבות להרגעת הרוחות ולמגמה של שמירת החוק והסדר הציבורי. כיוצא מזה הוא גם נימוק בן-משקל להקלה מסויימת בעונש.

ולבסוף הודאתו וחרטתו של הנאשם וזה שהמדובר באירוע שהתרחש לפני כמעט חמש שנים, סוגרים את שורת הנימוקים המאפשרים סטייה מרמת הענישה המקובלת במקרי אלימות כגון זה.

מצינו בפסיקה מקרים דומים לזה, שבהם ננקטה דרך כזו, לאחר שבתי המשפט סברו, כי עומדים לזכות הנאשם נתונים המצדיקים את הסטייה מרף הענישה המקובל עד כדי הימנעות משליחתו אל הכלא. כך דחה, בשל נימוקים כאלה , בית המשפט העליון, מפי כב' השופטת בייניש, את דרישת התביעה להחמיר בעונשו של צעיר, שנידון, על רקע דומה למדי של שימוש באקדח , למאסר בפועל לנשיאה בעבודות שירות, ב[ע"פ 3120/04](http://www.nevo.co.il/case/5877504), 4673 **מדינת ישראל נ' חזיזה**, וערעור שכנגד (טרם פורסם).ב

ראה על שיקול של החזרה לכלא והימנעות ממנה ב[רע"פ 5356/01](http://www.nevo.co.il/case/6008387) **שוורץ נ' מדינת ישראל**, תקדין עליון 2001(2), 708. על משקלה של סולחה כשיקול להקלה בעונש, ראה האמור על ידי כב' השופט קרא ב[ת"פ (תל אביב) 40187/03](http://www.nevo.co.il/case/2234143) **מדינת ישראל נ' מרעב** (לא פורסם) ועל ידי כב' השופט שפירא ב[ת"פ (חיפה) 161/01](http://www.nevo.co.il/case/225102) **מדינת ישראל נ' שאהב** (לא פורסם).

**סוף דבר**

מתוך חריגה משורת הדין של הענישה הראויה, דרך כלל, והעדפת הנסיבות המיוחדות, בגדר של חריג, אני גוזר על הנאשם עונשים אלה:

**1.** 6 חודשי מאסר בפועל, **לנשיאה בעבודות שירות**, בניכוי 17 ימי מעצרו.

**2.** 12 חודשי מאסר ע"ת לשלוש שנים שלא יעבור במהלך תקופה זו עבירה עליה הורשע, עבירת נשק או כל עבירת אלימות מסוג פשע.

הנאשם יתייצב לתחילת עבודות השירות בבית הקשיש בטייבה, ביום 1.12.04, על פי חוות דעת הממונה על עבודות שירות מיום 19.10.04, שמצא את הנאשם כשיר לעבודות שירות, ולאחר תיאום עם הממונה.

אני מקוה, כי הנאשם לא יפרש ענישה מתחשבת זו שגזרתי עליו כרכות יתר של בית המשפט וכי, אכן, יעשה, כדי להינתק סופית מן העבריינות, לעלות על דרך הישר, להקים משפחה ולהיות אזרח נורמטיבי ומועיל לחברה.

**זכות ערעור בתוך 45 ימים מהיום.**

**ניתנה היום י"ג בחשון, תשס"ה (28 באוקטובר 2004) במעמד הצדדים.ו**

|  |
| --- |
| **זכריה כספי, שופט** |

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה