**בתי המשפט**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **בית משפט מחוזי תל אביב-יפו** | | **פ 040331/05** | |
|  | |
| **בפני:** | **כב' השופט ג'ורג' קרא** | **תאריך:** | **05/11/2006** |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| בעניין: | מדינת ישראל | |  |
|  | ע"י ב"כ עו"ד | קלר | המאשימה |
|  | נ ג ד | |  |
|  | שאקר אסמעיל בן אברהים אבו ענאם | |  |
|  | ע"י ב"כ עו"ד | עו"ד זילברשטיין גיורא | נאשם |

|  |  |
| --- | --- |
| נוכחים: | ב"כ המאשימה, ב"כ הנאשם, הנאשם בעצמו |

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), [329](http://www.nevo.co.il/law/70301/329), [333](http://www.nevo.co.il/law/70301/333), [335(א)(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/335.a.1), [338(5)](http://www.nevo.co.il/law/70301/338.5)

# 

**גזר דין**

הנאשם הודה והורשע בביצוע עבירות של חבלה חמורה בנסיבות מחמירות, לפי [סעיף 333](http://www.nevo.co.il/law/70301/333) + [סעיף 335(א)(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/335.a.1) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), תשל"ז-1977, ובנשיאת נשק בלא רשות כדין, עבירה לפי [סעיף 144(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b) רישא לחוק הנ"ל.

**נסיבות ביצוע העבירה הן אלו:**

הנאשם עבד כשומר, ללא נשק, בחברת שירותי אבטחה ושמירה שנתנה שירותי אבטחה לאירוע אליפות ישראל של עמותת "הסוס הערבי" שהתקיים בנצר סירני; במהלך האירוע התפתחה קטטה בין "אלמונים" לבין חלק מהמאבטחים במהלכה, הוכו חלק מהמאבטחים.

בעקבות הקטטה ביקשו אלמונים לברוח מן המקום, דרך השער שעליו שמר הנאשם ומאבטח נוסף בשם פואד (להלן: פואד), שהחזיק בנשק – אקדח מסוג יריחו; משלא התאפשר הדבר לאותם אלמונים על ידי הנאשם ופואד, תקפו אותם האלמונים, פתחו את השער והחלו נָסִים מן המקום.

הנאשם נטל את נשקו של פואד, אף שלנאשם אין רישיון נשק, או הכשרה בשימוש בנשק, דרך את הנשק וירה לעבר האלמונים, אך פגע בשני עוברי אורח תמימים כשהאחד נפצע בשק אשכיו מיריות שירה הנאשם, והשני נפצע בירך שמאל. בעקבות הפגיעות הנ"ל נזקקו שני הפצועים לאשפוז רפואי; כשהבין תוצאות מעשיו הנ"ל, זרק הנאשם את האקדח מידו, ברח מן המקום ונעצר יומיים לאחר מכן.

בין הצדדים אין כל הסדר באשר לעונש.

בשל גילו של הנאשם בעת ביצוע העבירות, פחות מגיל 21, ועמדת ב"כ המאשימה להטלת מאסר בפועל, הוריתי על קבלת תסקיר מבחן בעניינו של הנאשם.

#### התסקיר

מהתסקיר עולים הפרטים הבאים:

הנאשם צעיר, כבן 20 שנה, נעדר עבר פלילי, מתגורר עם משפחתו ברמלה. לפני כשנה וחצי נפטר אביו באופן פתאומי. מאז מות אביו מסייע בפרנסת המשפחה; לאב אישה נוספת ו-9 ילדים נוספים; הנאשם משוחרר בתנאי מעצר בית חלקי ברמלה, ועובד יחד עם דודו במוסך המצוי בטייבה.

בהתיחסו לעבירות טען, כי פעל באופן אינסטינקטיבי ומתוך היעדר שיקול דעת; הפקיד מיזמתו בקופת בית המשפט סך של 20,000 ש"ח, לצורך תשלום פיצויים לשני הנפגעים באירוע.

על מנת לאפשר לנאשם המשך תפקוד תקין, המלצת התסקיר היא להימנע משליחתו למאסר בפועל, גם בהתחשב בעובדה שלנ"ל אין הרשעות קודמות, וההליכים המשפטיים מהווים עבורו גורם מרתיע.

##### טיעוני הצדדים

ב"כ המאשימה ביקשה להטיל על הנאשם עונש מאסר לריצוי בפועל, כמתחייב מביצוען של עבירות חמורות בנשק, הן נשיאת הנשק והשימוש בו כשאינו מיומן לכך, ופגיעתו בשני עוברי אורח חפים מפשע, שאך בנס לא נסתיים האירוע בתוצאה חמורה בהרבה יותר מזו שנגרמה הלכה למעשה. כך, שהודייתו של הנאשם, עברו הנקי, תשלום הפיצויים צריכים לשמש לו אך כנסיבות להקלה בעונש המאסר שצריך להיגזר עליו, ולא להפטרתו מעונש ממשי, שירוצה מאחורי סורג ובריח, שכן האינטרס הציבורי מחייב בנסיבות שבהן נעשה שימוש בנשק לפתרון סכסוך, הטלתה של ענישה מחמירה מאחורי סורג ובריח.

ב"כ הנאשם ביקש לראות בנסיבותיו של המקרה כאן, נסיבות חריגות ויוצאות דופן, שכן לא היה כאן כל ניסיון לפתור סכסוך באמצעות נשק, והאירוע כולו התרחש בלהט הקטטה שהתפתחה, ובשל הלחץ והמצוקה שנקלע אליהם הנאשם שלא באשמתו, כאשר פגיעתו באחרים לא היתה מכוונת והינה תולֵדָה של נסיבות התרחשות מפתיעות וקשות, שאליהן נקלע הנאשם, צעיר ללא כל עבר פלילי, שמצא עצמו ב"עין הסערה", תרתי משמע.

כך ביקש להתחשב בהודייתו של הנאשם שהביאה לחסכון בזמן שיפוטי, עברו הנקי, כשיש במכלול הנסיבות האישיות וכפי שאלו עולות מתסקיר שירות המבחן ונסיבות ביצוע העבירות, כדי להצדיק הקלה ממשית בעונשו של הנאשם, עד כדי הימנעות מהטלתו של מאסר לריצוי בפועל מאחורי סורג ובריח.

###### העונש

ב"כ הצדדים ציטטו והגישו מספר לא מבוטל של גזרי דין, שניתנו בעבירות שעניינן שימוש בנשק, החל בעבירות של גרימת חבלה בכוונה מחמירה, לפי [סעיף 329](http://www.nevo.co.il/law/70301/329) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), תשל"ז, המשך בעבירות של חבלה בנסיבות חמורות, לפי [סעיף 333](http://www.nevo.co.il/law/70301/333) + [סעיף 335(א)(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/335.a.1) לחוק הנ"ל וכלֵה בעבירה של מעשה פזיזות ורשלנות לפי [סעיף 338(5)](http://www.nevo.co.il/law/70301/338.5) לחוק הנ"ל.

'ספקטרום' הענישה נע אפוא מעבודות של"צ, מאסר על תנאי ועד להטלתו של מאסר בפועל לתקופה ממושכת, כשאין לך מקרה דומה לאחר, לא בנסיבות המעשה עצמו ולא בנסיבות העושה.

במכלול הפסיקה שהוגשה, לא מצאתי מקרה שידמה ו/או שישווה בנסיבות הביצוע למקרה שלפני.

מחד, אין לומר כי הנאשם הצטייד בנשק וביקש 'לסגור חשבון' באמצעות אותו נשק; מאידך, אין חולק על כך כי הנאשם 'חטף' את נשקו של השומר שעמד לידו, מבלי שיהא מאומן ומורשה בשימוש בנשק, דרך אותו וירה ממנו מספר יריות לעבר אותם אלמונים, שביקשו לברוח מן המקום, ותחת לפגוע בהם, פגע בשני עוברי אורח תמימים ופצע אותם באופן קשה.

נסיבות ביצוע הירי המתוארות מלמדות על מי שפעל תוך כדי להט האירוע, ללא מחשבה ושיקול דעת, ולמזלם של כל המעורבים לא נסתיים האירוע בתוצאה קטלנית. חרף האמור, אינני מוצא כי נסיבות אירוע הירי על ידי הנאשם צריכות להביא להקלה כה מופלגת בדינו, עד כדי הפטרתו מעונש ממשי.

נסיבות הביצוע שבהן הודה הנאשם מלמדות על "ירי נקמני", מתוך כוונה לפגוע באחרים, שהקדימו ופגעו בו ובחבריו, ולא מתוך כוונה להרתיע או להניס תוקף שעלול לשוב ולתקוף שנית – הכל תוך אדישות לתוצאות הקשות העלולות להיגרם, בין היה פוגע במי מן התוקפים ובין בעוברי אורח תמימים כפי שקרה הלכה למעשה כאן - כל זאת כאשר הנאשם פותח באש בתוך אזור מלא בקהל, והחמור מכל, כשאין לו כל הכשרה או רשות לשאת נשק.

גם אם אשווה את הנשק שאותו חטף הנאשם ועשה בו שימוש, לכלי רכב שחנה במקום, שהיה נוטל אותו הנאשם, ללא רשות בעליו ונוהג בו כשאינו מיומן לכך, ומורשה בנהיגתו ותוך כדי דהירתו אחרי אותם אלמונים שנמלטו מן המקום, פוגע באחרים תוך כדי אותו מרדף, דינו של הנאשם להיות מורשע ומוענש במידת החומרא שנתלוותה למעשה זה, כשבענייננו, נופך החומרא נובע מעובדת עשייתו בכלי נשק שמטבעו הינו כלי מסוכן, ומסוכן שבעתיים בידי מי שאינו מיומן לעשות בו שימוש ולשאתו.

בהתחשב אפוא בנסיבות הביצוע המיוחדות בעברו הנקי של הנאשם, גילו הצעיר יחסית ושאר נסיבותיו האישיות, המפורטות בהרחבה בתסקיר שירות המבחן, והפקדתו תשלום הסך של 20,000 ש"ח פיצויים למי שנפגעו על ידי מעשיו, החלטתי שלא למצות עמו את הדין ולדון אותו לעונשים הבאים כדלקמן:

30 חודשי מאסר. מתוך תקופה זו 12 חודשים לריצוי בפועל. היתרה - 18 חודשים, תהיה על תנאי, והתנאי שבמשך תקופה של 3 שנים מיום שחרורו, לא יעבור הנאשם עבירה מאלו שהורשע בהן כאן.

הנאשם ישלם פיצויים לנפגעים – מוחמד זועבי מכפר טמרה – ת.ז. סך של 15,000 ש"ח.

ולפתחי סלפיתי, מאום אל גנם, ת.ז. סך של 5,000 ש"ח.

5129371

54678313מאחר והסך של 20,000 ש"ח הופקד על ידי הנאשם בגזברות בית המשפט, תעביר מזכירות בית המשפט הסכומים הנ"ל כפי שהוריתי לעיל.

**ניתן היום י"ד בחשון, תשס"ז (5 בנובמבר 2006) במעמד הצדדים זכות ערעור לבית משפט עליון תוך 45 ימים.**

**5129371**

**54678313מותר לפרסום מיום 05/11/2006**

ג'ורג' קרא 54678313-40331/05

|  |
| --- |
| קרא ג'ורג', שופט |

040331/05פ 052 אודליה

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה