**בתי המשפט**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  | | | |
| **בית משפט מחוזי תל אביב-יפו** | | **פ 040400/03** | |
|  | |
| **בפני:** | **כבוד השופט שהם אורי** | **תאריך:** | **04/04/2004** |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **בעניין:** | **מדינת ישראל** | |  |
|  | **ע"י ב"כ עו"ד** | **רביד שיפמן** | **המאשימה** |
|  | **נ ג ד** | |  |
|  | **קרול דניאל** | |  |
|  | **ע"י ב"כ עוה"ד** | **דוד יפתח וששי גז** | **הנאשם** |

חקיקה שאוזכרה:

[חוק השיפוט הצבאי, תשט"ו-1955](http://www.nevo.co.il/law/4729): סע' [94](http://www.nevo.co.il/law/4729/94)

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [34 י](http://www.nevo.co.il/law/70301/34j), [144](http://www.nevo.co.il/law/70301/144)

**גזר דין**

1. הנאשם, דניאל קרול, הודה בנטען כלפיו בכתב אישום מתוקן שהוגש ע"י התביעה, במסגרת הסדר טיעון שנקשר בין הצדדים. הנאשם הודה בעבירות המיוחסות לו באישום הראשון: חבלה חמורה בנסיבות מחמירות ויריות באיזור מגורים. במסגרת האישום השני, הודה הנאשם בעבירה של ניסיון להשמדת ראיה.

5129371 ניסוחו של כתב האישום המתוקן נעשה בקפידה רבה, וככל שהובא לידיעתו של בית המשפט, נבררו המילים בזהירות ותוך התייחסות להקשרם ולמשמעותם.

הנאשם, הועסק ע"י אחד, יוסי מוסלי שמו (להלן: **"מוסלי")**, בתפקיד ראש צוות אבטחה. הנאשם מחזיק ברשותו אקדח ברישיון מסוג "גלוק".

אותו מוסלי עוסק בניכיון שיקים, וככל הנראה, זקוק הוא, במסגרת תפקידו זה, לאבטחה צמודה. בין היתר, קיים מוסלי קשרים עיסקיים עם אדם בשם יוסי הרוש (להלן: "**הרוש"**).

בתאריך 13.11.03, בסמוך לשעה 15:30, הגיעו מוסלי ועמו אנשים נוספים לקרבת ביתו של הרוש, ברחוב ששת הימים בת"א, במטרה לגבות חוב כספי מהאחרון. הנאשם, שהיה מצוייד באקדחו, התלווה למוסלי במסגרת תפקידו כמאבטח. בהגיע החבורה לקרבת ביתו של הרוש, הבחינו באיש כשהוא מצוי ברחוב. בשלב זה, התפתחה תיגרה בין מוסלי וחבורתו לבין הרוש, במסגרתה הוכה הלה, מבלי שהנאשם היה מעורב באותה קטטה.נ

בתגובה, ניגש הרוש למכוניתו שחנתה בסמוך, וכפי שנאמר בכתב האישום: **"הוציא ממנה סכין וחזר לעבר החבורה כשבידו סכין שלופה. או אז, ועקב האמור, ירה הנאשם שתי יריות מאקדחו"**. כתוצאה מהירי, חדר קליע אחד לרגלו הימנית של הרוש, הוא נפל במקומו כשהוא זב דם ופונה לבית החולים, שם נותח עקב פציעתו ואושפז עד ליום 16.11.03.ב

כנטען בכתב האישום: **"במעשיו המתוארים לעיל, כשהוא מצוייד בנשק חם - אקדח, חבל הנאשם בהרוש חבלה חמורה, שלא כדין, וירה בנשק חם באיזור מגורים ללא הסבר סביר"**.ו

לאחר האירוע המתואר באישום הראשון, עשה הנאשם שינוי באקדחו באופן ששייף את נוקר האקדח, ביודעו כי חלק זה עשוי לשמש כראיה בהליך שיפוטי. שינוי זה נעשה, לגירסת התביעה, במזיד, מתוך כוונה לעשות את הנוקר בלתי ניתן לזיהוי, בכוונה למנוע את השימוש בו כראיה.

2. בהתאם להסדר הטיעון,עתרה התביעה להשית על הנאשם עונש של שתי שנות מאסר לריצוי בפועל מיום מעצרו, וכן קנס כספי. ההגנה מצידה ביקשה להסתפק בתקופת מעצרו של הנאשם מתאריך 16.12.03, כמאסר בפועל.נ

התובעת, עו"ד רביד שיפמן, ציינה כי הנאשם שימש כמאבטחו של אדם המפעיל, לעיתים, אמצעים אלימים על מנת לגבות את חובותיו. בנסיבות אלה, היה על הנאשם לדעת כי עלול הוא להפעיל את נשקו, כחלק מעימותים אשר עשויים להתפתח בין מוסלי לבין אחרים.ב

נשקו של הנאשם נמסר לו לצורך הגנה עצמית, והשימוש שנעשה בו על ידו חורג מהמסגרת המותרת לשימוש בנשק המצוי ברשותו ברישיון.

גם באירוע נשוא דיונינו, התפתחה תגרה אלימה בין מוסלי וחבורתו לבין אותו הרוש, במהלכה הוכה האיש מכות נמרצות. אף כי הנאשם עצמו לא היה מעורב, בשלב זה של האירוע, יש לראותו, כך טוענת התובעת, כחלק מהחבורה האלימה, אשר הפליאה את מכותיה בהרוש. על הירי לעברו של הרוש יש להשקיף כחלק מהמסגרת הכוללת של ההתרחשות, ולא במנותק מהשלבים המוקדמים של האירוע.ו

בעובדות המתוארות בכתב האישום, אין כל אזכור לטענה כי הנאשם ירה ירי אזהרה באוויר, ומכל מקום, הוא הפעיל נשקו באיזור מאוכלס, בשעת אחר צהריים מוקדמת, וכתוצאה מכך, עלולים היו להפגע עוברים ושבים, ואף ילדים שנמצאו במקום.נ

גם התנהגותו של הנאשם לאחר האירוע מעידה על הלך רוחו העברייני, שכן הוא עשה שינוי באקדחו על מנת למנוע את זיהויו כאקדח שממנו נורו היריות לעברו של הרוש. הנאשם לא שיתף פעולה בחקירה, ובחר שלא למסור כל גירסה.

בנסיבות אלה, סבורה התביעה כי יש להשית על הנאשם עונש המצוי ברף העליון של הסדר הטיעון, היינו, שנתיים מאסר לריצוי בפועל, מאסר על תנאי וקנס כספי.ב

התובעת הציגה את גיליון הרישום הפלילי בעניינו של הנאשם, וממנו עולה כי הלה הורשע בבית דין צבאי בשנת 1994, בעבירה של העדר מן השירות, לפי [סעיף 94](http://www.nevo.co.il/law/4729/94) ל[חוק השיפוט הצבאי](http://www.nevo.co.il/law/4729), ונדון לשלושה חודשי מאסר לריצוי בפועל ושלושה חודשי מאסר על תנאי. בשנת 1995 עמד הנאשם לדין בבית משפט השלום בפ"ת בגין ביצוע עבירת גניבה. בית המשפט העמיד את הנאשם תחת פיקוח של שירות המבחן למשך שישה חודשים, בלא להרשיעו בעבירה.ו

ב"כ הנאשם, עוה"ד דוד יפתח וששי גז, אשר עשו כל שניתן לטובת מרשם, טענו כי הנאשם לא הפר את החוק בכך שהתלווה למוסלי על מנת להבטיח את שלומו ובטחונו. האקדח הוחזק ברשותו של הנאשם ברישיון, ולא היתה כל מניעה כי הוא יהיה מצוייד בו, במסגרת תפקידי האבטחה אותם קיבל על עצמו. גם אם אין מדובר בהגנה עצמית, כמשמעותה ב[סעיף 34 י](http://www.nevo.co.il/law/70301/34j)' ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), התשל"ז-1977, אין ניתן לחלוק כי הנאשם עשה שימוש בנשק רק שעה שאותו הרוש הוציא מרכבו סכין גדולה, והחל לנוע לעבר מוסלי וחבורתו, מתוך כוונה לתוקפם. במצב דברים זה, לא נותרה בידי הנאשם כל ברירה אלא להפנות את נשקו לעברו של הרוש, על מנת למנוע תוצאה שעלולה היתה להיות קשה במיוחד.

לנאשם אין, למעשה, עבר פלילי, והוא נענש דיו בעצם הרשעתו בעבירות פליליות חמורות. אין צריך לומר, כי רשיונו של הנאשם להחזקת נשק הופקע, והוא איבד את מקום עבודתו.נ

אשר לנסיבותיו האישיות של הנאשם, צויין כי הוא עלה ארצה כבודד, התגייס לצה"ל והתנדב לשירות בצנחנים. הנאשם השלים את שירותו בצה"ל בהצלחה. טרם מעצרו הוא עמד לשאת את חברתו לאישה, דבר אשר השתבש עקב מעורבותו באירוע נשוא כתב האישום. הנאשם עצמו אינו מסוכן לכלל הציבור, ומאחר שאינו רשאי לשאת לעוד נשק, אין כל חשש כי יחזור לבצע עבירות מסוג זה בעתיד.

ב"כ הנאשם טענו, כי במקרה דנן הטלת עונש מאסר כדרישת התביעה, אינה מוצדקת, ולא יהיה בה כדי לשרת אף לא אחת ממטרות הענישה. קיימת נכונות לשלם קנס כספי בשיעור בלתי מבוטל, כמשקל נגד לעונש מאסר ממושך. הסנגורים הגישו לעיונו של בית המשפט פסיקה, ממנה עולה כי בנסיבות מיוחדות הושתו עונשים מתונים על עבריינים, אשר הורשעו בעבירות של שימוש בנשק וסכין.ב

**3**. במסגרת גזר דין זה, אין בדעתי לנקוט עמדה באשר לשאלה האם יש מקום לאפשר, או אף לעודד אבטחה של אנשים פרטיים על ידי מאבטחים נושאי נשק ברישיון. המדובר בשאלה מובהקת שבמדיניות, שעליה ראוי כי משטרת ישראל, משרד הפנים והפרקליטות, יתנו את הדעת ויפרסמו את עמדתם בציבור.ו

כמו כן, אינני רואה להביע דעה באשר לשאלה אם עומדת ההגנה לפי [סעיף 34 י](http://www.nevo.co.il/law/70301/34j)' ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301) (הגנה עצמית) למי שהינו מצוייד בנשק ברישיון, ומתלווה כמאבטח לאדם המתחכך בשולי החברה ועשוי להקלע למאבקים ותקריות אלימות. אף כאן ניתן להציג עמדה לכאן ולכאן, ומדובר בשאלה הדורשת קביעת מדיניות.

לצורכי גזר דין זה, ניתן להסתפק בעובדה המוסכמת על הצדדים, כי הנאשם לא פעל במסגרת ההגנה העצמית, בין אם היה הירי כולו מיותר ובין אם ניתן היה להמנע מפציעתו של אותו הרוש. כך או כך, בפנינו שימוש בנשק בשעה שבמקום האירוע מצויים עוברים ושבים, שעלולים היו להפגע כתוצאה מהירי.

הנאשם לא ניסה למנוע את הסכנה מצידו של הרוש, על ידי הפניית הנשק לעברו, תוך איום להשתמש באקדח, מבלי לבצע ירי, ואין כל אסמכתה לדברי הסנגורים, כי הכדור הראשון נורה באוויר, כירי אזהרה.נ

בנסיבות אלה, אינני רואה לקבל את עמדת ההגנה, לפיה ניתן להסתפק בתקופת מעצרו של הנאשם כמאסר בפועל, ונראה כי יש בכך משום הקלה בלתי מוצדקת אשר מסר שלילי בצידה לאוחזי נשק, כדוגמת הנאשם.ב

יחד עם זאת, אינני סבור כי יש למצות הדין עם הנאשם, מאחר שמדובר בנסיבות חריגות למדיי, כאשר הנאשם גילה נאמנות, גם אם מופרזת, למעסיקו ועשה שימוש בנשקו מתוך רצון להרתיע את אותו הרוש.

גזר הדין אשר ינתן בעניינו של הנאשם, לא ישמש משום אמת מידה למקרים אחרים של שימוש בנשק שלא כדין, ופציעה של אחרים.ו

לאחר שנתתי דעתי לכלל הנסיבות, לקולא ולחומרה, **הנני גוזר על הנאשם שלושים ושישה חודשי מאסר, כשמחציתם לריצוי בפועל והיתרה על תנאי לשלוש שנים לבל יעבור כל עבירת אלימות שהיא פשע וכן עבירה לפי** [**סעיף 144**](http://www.nevo.co.il/law/70301/144) **ל**[**חוק העונשין**](http://www.nevo.co.il/law/70301) **על כל חלופותיו.נ**

**עונש המאסר בן 18 החודשים ימנה מיום מעצרו של הנאשם - 16.12.03.ב**

**בנוסף, הנני משית על הנאשם קנס בשיעור של 10,000 ₪ או שנת מאסר תמורתו. הנאשם ישלם את הקנס בתום ריצוי עונש המאסר, ב- 5 תשלומים חודשיים רצופים ושווים, החל מתחילת החודש שלאחר סיום המאסר.**

**זכות ערעור לבית המשפט העליון תוך 45 יום.ו**

**ניתן היום י"ג בניסן, תשס"ד (4 באפריל 2004) במעמד הצדדים.נ**

|  |
| --- |
| **שהם אורי, שופט** |

*קלדנית: ש. תייר*

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה