**בתי המשפט**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| בבית משפט השלום בתל אביב-יפו | | ת.פ. 4354/02 | |
|  | |
| בפני:נ | כב' השופט גלעד נויטל |  | 21/11/2002 |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **בעניין:ב** | מדינת ישראל-ע"י פרקליטות מחוז ת"א (פלילי) | המאשימה |
|  | נ ג ד |  |
|  | שניר (שמעון) מקייטן – ע"י ב"כ עו"ד נעמי כהן | הנאשם |

הנאשם הודה בעובדות כתב האישום, והורשע בעבירה של החזקת נשק בלא רשות על פי דין לפי סעיף 144 (א) לחוק העונשין,תשל"ז–1977, ובעבירה של החזקת נכס חשוד לפי סעיף 413 לחוק.

**גזר דין**

הנאשם הודה בעובדות כתב האישום, והורשע בעבירה של **החזקת נשק בלא רשות על פי דין** לפי סעיף **144 (א)** לחוק העונשין,תשל"ז – 1977 (להלן-**החוק**), ובעבירה של החזקת נכס חשוד לפי סעיף **413** לחוק [כל **ההדגשות** שבגזר הדין הן שלי-ג'נ'].

**התביעה** ביקשה, שעל הנאשם יוטל עונש מאסר בפועל לתקופה ממשית, ומאסר על תנאי. **ההגנה** ביקשה עונש הרתעתי, ולכל היותר עבודת שירות (בעמ' 5, שו' 3; בעמ' 7, ש' 9, 17).

**שקלתי לנאשם לחומרא:ו**

**1. חומרת העבירה של החזקת נשק שביצע:נ** לפי עובדות כתב האישום שבו הודה הנאשם, הנאשם החזיק **באקדח** (גנוב), כשהוא **טעון במחסנית ובה חמישה כדורים** ובעל **תבריג למשתיק קול.** העבירה של **החזקת נשק** בלא רשות על פי דין, היא **כשלעצמה** עבירה **חמורה**,שככלל,מבצעה צפוי לעונש מחמיר ומכאיב[ע"פ 356/87 **תופיק**;ע"פ 910/85 **קונדוס** (תק-על)]**.** גם אין לדעת שמא בעתיד, עבריינות אחרת תהיה כרוכה באותו אקדח, כדורים, ותבריג של משתיק קול. בצד העבירה שביצע הנאשם, נקבע עונש מאסר מקסימלי **מחמיר** של עד **7 שנות מאסר**.

**2. עברו הפלילי של הנאשם:ב** לפי גיליון **הר"פ ת/1,** כבר רשומות לחובת הנאשם בעברו גם עבירות **אלימות והחזקת נשק:ו** שוד מזויין, ניסיון לתקיפת אדם לשם שוד בתנאים מחמירים (2 עבירות), תקיפה (2 עבירות), תקיפה בתנאים מחמירים, איומים (3 עבירות), **החזקת נשק שלא כדין** (2 עבירות)**,** תקיפת שוטר; **בנוסף,** רשומות לחובת הנאשם גם **עבירות אחרות:נ** פריצה לבנין שאינו דירה וגניבה, הפרת הוראה חוקית, הפרעה לשוטר במילוי תפקידו, הפרעה לעובד ציבור, העסקה והלנה שלא כדין. הוטלו על הנאשם בעבר עונשי מאסר בפועל (סע' 3 ו-4 בגיליון **הר"פ** **ת/1**).

**3.** הצורך **בהרתעה** של הנאשם, וגם של אחרים כמותו, מלבצע עבירות **בנשק** מסוג זה.

**ואולם**, על אף השיקולים לחומרא, הרי שלאור השיקולים לקולא שלהלן, ולאור פסיקה בסוגיה, **אטיל** על הנאשם (גם) עונש מאסר בפועל, אך שניתן יהיה לרצותו בעבודת שירות (**אם** הנאשם יימצא כשיר ומתאים לכך). **אלה נימוקיי:ב**

**שקלתי לנאשם לקולא:ו**

**1. הודאת הנאשם** בעובדות האישום, וזאת כבר בישיבה **הראשונה** בתיק זה (בעמ' 1 לפר').

**2.** **נסיבות מקילות שברקע העבירה של החזקת נשק שביצע הנאשם:נ**

**2.1.** הנאשם שימש **עד מדינה** בפרשת **קשירת הקשר** **לרצח וניסיון הרצח** של מנחם **אסלן** [ראה:ב **הסכם עד מדינה עם הנאשם** – **נ/5**; ע"פ 4720/98 **כהן, סוטחי, קאין** (להלן-**פרשת כהן**), פס"ד מיום 6.7.99, בסע' 2(ג) ו-(ד), ובסע' 3-4 לפסה"ד; ראה **בהחלטת בית המשפט המחוזי** בב"ש **91732/02, מיום 7.7.02** (להלן-**ההחלטה**), בעמ' 3 לפר', ש' 6]. **הנאשם העיד** בבית המשפט **המחוזי**, ועדותו נמצאה **אמינה ומהימנה.** בסוף ההליך שבו העיד הנאשם כאמור, נדונו רוב הנאשמים שם לתקופות **מאסר** של בין **7 שנים ל – 15 שנים** [**בפרשת כהן דלעיל,** בסע' 1, 3 ו-8 לפסה"ד].

**2.2**. לפני כשנה נמלט האדם שנגדו העיד הנאשם, **והמשטרה הזהירה את הנאשם, כי צפוייה סכנה לחייו עקב מתן עדותו** (ראה **בהחלטה דלעיל**, בעמ' 3 לפר', שו' 7-8; ראה בדברי **הסניגורית**-בע' 6 לפר', ש' 6-14, 20-21, 27-29). ב**זכ"ד** **נ/2**, אומר **פקד ניסים דאודי מימ"ר ת"א** בין השאר, **ש"שניר** (הנאשם-ג'נ'), **הוזהר** ביולי 2001 **לגבי חשש לחייו"** (**נ/2,** אמצע העמוד). ועוד **נאמר בזכ"ד נ/2:ו "**ייתכן **שלפני מס' חודשים הוזהר שוב** אך לא בטוח בכך." (שם, שם; ראה גם **בהחלטה דלעיל,** בדברי ב"כ **המדינה,** בעמ' 2 לפר', שו' 11-12).

**2.3**. **טענת הנאשם,** כי הוא **נזקק להחזיק בנשק** לצורך **הגנה עצמית**, טענה זו **לא נסתרה** [ראה **בהחלטה דלעיל,** בעמ' 3 לפר', שו' 9-10; **השווה:נ** ע"פ (י-ם) 2129/01 **אחמד אבו דוויח**, מיום 15.7.01 (תק-מח)]. **הרקע לעבירה** בעניינו של **הנאשם**, **איננו** נטול פרטים או ראיות כפי שהיה בת.פ. (כ"ס) 2099/02 **קוסאי** (גזר דין מיום 4.11.02, בעמ' 1-2 לפר', שם, ובעמ' 4 לפר', שו' 13-14), או רקע מסוכן **באופן כללי** **ללא איום ספציפי ממוקד** כפי שהיה בע"פ 5304/01 **שרביט** [פ"ד נו (1) 817, 819, מול האות א'].

**2.4**. **הנאשם לא עבר עבירה כלשהי באמצעות הנשק, וגם אין טענה כזו** (**בהחלטה דלעיל,** בעמ' 3 לפר', שו' 10). **בזכ"ד נ/3, נאמר**, בין השאר**:ב "**...**האקדח לא קשור** **לארוע מסויים (רצח ניסיון לרצח)..."** (**נ/3**, שו' 2-3 מסוף העמוד).

**3. בלי לגרוע** מחומרת העבירה, **בתיק זה** המדובר בהחזקת **אקדח ומחסנית ובה 5 כדורים.** **אין** זה **רובה ציד,** כדורי רובה, **וכדור בקנה** [ת"פ (מחוזי-י-ם) 1127/01 **שרביט**; ע"פ 5304/01 **שרביט**, פ"ד נו(1) 817, 818, מול האות ו']; **אין** זו החזקה של אקדח, **117** כדורים, ומחסנית **לרובה טעונה** [ת"פ (כ"ס) 2099/02 **קוסאי**], ואין זו החזקה של **תת מקלע מסוג מיני עוזי**, **אקדח ושתי מחסניות** [ת.פ. (מחוזי-י-ם) 3089/02 **ג'מאל**, (תק-מח)].

**4. עברו הפלילי של הנאשם:ו** הנאשם הוא יליד שנת **1979**. רוב העבירות **החמורות** יותר שבעברו של הנאשם, לרבות העבירות של **שוד, ניסיון לתקיפת אדם לשם שוד, והחזקת נשק שלא כדין,** בוצעו כאשר הנאשם היה **קטין,** או **סמוך לאחר בגירותו**, וכך גם **עונשי המאסר בפועל** שהוטלו עליו (ראה בסע' 1-5 בגיליון **הר"פ** **ת/1**). **בנוסף:נ** הנאשם **לא** ביצע את העבירות נושא גז"ד **זה** **סמוך** לגזירת דינו בעבירות הקודמות **מאותו סוג** שביצע בעברו [זאת **בשונה** מע"פ 5304/01 **שרביט**, שם הנאשם ביצע את העבירה **מספר חודשים לאחר ששוחרר ממאסר של חמש שנים וחצי** שהוטל עליו בגין עבירה עם נשק – פ"ד נו (1) 817, 819, מול האות ה']. **בנוסף:ב לא נטען** שעבירות **הנשק שבעברו** של הנאשם היו בכך שהנאשם גם **הפעיל** את כלי הנשק באותן עבירות [זאת, שוב, **בשונה** מהנסיבות שבע"פ 5304/01 **שרביט**, פ"ד נו (1) 817, 819, מול האותיות ג'-ה'].

**5.** הנאשם נתון במה שקרוי **"מעצר בית חלקי",** מחודש **יולי 2002,** ועד היום (ראה **בהחלטה דלעיל,** בעמ' 4-5).

**6.** אשר **לתבריג למשתיק קול - לא נמצא** משתיק קול (**הסניגורית**-בעמ' 7 לפר', שו' 3-4).

**7. מתוך טיעון הסניגורית (בנוסף** לאמור לעיל-תמצית העיקר):ו הנאשם לא עבר עבירה אחרת עם האקדח, ואין ראייה לכוונה כזו מצידו. חיי הנאשם בבית הסוהר יהיו בסכנה. הנאשם לומד בישיבה בירושלים (ראה גם במסמך **נ/3**, **נ/4**; בעדות **רענן סייג**-בעמ' 8-9 לפר'). גם במפגשים אקראיים עם שוטרים, מוזהרים בני משפחתו של הנאשם, שחייו של הנאשם בסכנה (ראה גם בעדות **רענן סייג**-בע' 9 לפר',ש' 2-3).אין לנאשם הגנה מהמשטרה. אין לגיטימציה לעבירה שביצע הנאשם אך ניתן להבין את נסיבותיה. הנאשם נישא בחודש אוגוסט 2002, ואשתו חוותה הפסקת הריון (המסמכים **נ/1**). האינטרס הציבורי ייפגע אם עד מדינה יישלח לכלא (בעמ' 5-7 לפר'). **הנאשם** טען**:נ** הוא החזיק בנשק מפחד שיפגעו בו. הוא מתמודד גם עם עבריינים וגם עם המשטרה (בעמ' 14 לפר', שו' 11-12).

**סיכומם של דברים:ב על אף** חומרת העבירה שביצע הנאשם - החזקת נשק בלא רשות על פי דין להחזיקו, על רקע עברו הפלילי של הנאשם והצורך בענישה הולמת ומרתיעה בעבירות מסוג זה, הרי שלאור **השיקולים לקולא** שפורטו לעיל **ופסיקה** בסוגיה, **ניתן ואף סביר** להסתפק בעניינו של נאשם **זה,** במאסר בפועל שניתן יהיה לרצותו בעבודת שירות, וכן מאסר על תנאי וקנס [**השווה ואבחן,** לפי הענין, **להסבר ולרקע** להחזקת הנשק, לקיומו של **עבר פלילי** **וטיבו** או **עבר נקי,** **לסוג הנשק וכמותו,** והאם זו עבירה לפי סעיף 144**(א)** או 144**(ב)** רישא לחוק (החמורה יותר) **בפרשות הבאות –** ע"פ5304/01 **שרביט**,פ"ד נו(1) 817; ת"פ (כ"ס) 2099/02 **קוסאי**, מיום 4.11.02; ת.פ. (מחוזי-י-ם) 3089/02 **בדאר ג'מאל**, מיום 24.10.02, **"מול" הפרשות הבאות:ו** ע"פ (י-ם) 2129/01 **אחמד אבו דוויח**; ת.פ. (מחוזי-ב"ש) 8068/00 **אבו עאיש סאלם**, מיום 7.5.02; ת.פ. (מחוזי-י-ם) 1211/00 **סוויתי מאג'ד**, מיום 14.11.01 – כולן לא פורסמו בפ"מ].

**אשר על כן, אני גוזר על הנאשם, שניר (שמעון) מקייטן, את העונשים הבאים:**

**1. 5 חודשי מאסר בפועל**, שירוצו בעבודת שירות, וזאת **אם** תתקבל חוות דעת חיובית ממליצה מהממונה על עבודת שירות.

**2. 10 חודשי מאסר על תנאי**, והתנאי הוא שהנאשם לא יישא את עונשו זה אלא אם עבר תוך **3 שנים מהיום** עבירה לפי סעיף **144** לחוק העונשין, תשל"ז – 1977, לרבות ניסיון.

**3. 4 חודשי מאסר על תנאי**, והתנאי הוא שהנאשם לא יישא את עונשו זה אלא אם עבר תוך **3 שנים מהיום** עבירה לפי סעיף **413** לחוק העונשין, תשל"ז – 1977, לרבות ניסיון.

**4. קנס** בסך של **2,000 ₪ או חודשיים מאסר** במקום הקנס למקרה שהקנס כולו או מקצתו לא ישולם במועדו. הקנס ישולם תוך **60 יום מהיום.**

**ניתן והודע במעמד ב"כ התביעה עו"ד\_\_\_, ובמעמד הנאשם והסניגורית, היום, 21.11.02.**

**5129371**

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ גלעד נויטל, שופט**

מותר לפרסום מיום 21.11.02.

נוסח זה כפוף לשינויי עריכה וניסוח