

**מ"ת 6524/05 - פתחי ابو עסל (עציר) ע"י נגד מדינת ישראל -
פמ"ד**

בית המשפט המחוזי בבאר שבע

מ"ת 6524-05 מדינת ישראל נ' ابو עסל(עציר)
תיק חיצוני: 2480/22

בפני כבוד השופט נסר ابو טהה
ה המבקש פתחי ابو עסל (עציר) ע"י ב"כ עו"ד אפרת צרפת
נגד מדינת ישראל - פמ"ד (פלילי)
החלטה

1. זהה **בקשה שנייה** לעיון חוזר, במסגרת עותרת באת-כוח המבוקש, להורות על העברתו של המבוקש למעצר במתכונת של פיקוח אלקטרוני בכתובת: רחוב רמב"ן 90, באר-שבע (להלן: " כתובות המעוצר"), לצד פיקוח אחוי הבכור של המבוקש- מר עודיה ابو עסל, בן 48, נעדר עבר פלילי, דודיו של המבוקש- ابو עסל סלאמה, בן 50, נעדר עבר פלילי, ابو עסל איברהים, בן 64, פנסיונר משרד החינוך וחבר עיריית רהט (להלן: "**הערבים המפקחים**").

2. بتاريخ 03.05.2022, הוגש כתוב אישום כנגד המבוקש המיחס לו לכוארוה עבירות של חבלה בנסיבות חמימות והחזקת סכין - מיום 13.02.2022. בתמצית - נטען, כי בעקבות ויכוח שהתגלו בין אחיו של המשיב למתלוון, בנוגע למכלול אשפה בשכונת מגורייהם, הגיע המשיב ודקק את המתלוון בחלק התחתון של החזה ונמלט מן המקום. המתלוון נזקק לטיפול רפואי כתוצאה מהמעשה.

3. بتاريخ 22.05.2022, בהעדר מחלוקת בדבר קיומן של ראיות לכוארוה ועילת מעצר, הסכימו המבוקש ובאות-כוחו למעצרו עד תום ההליכים, תוך שמירת הזכות לפנות בבקשת לעיון חוזר.

4. بتاريخ 13.07.2022, הוגשה **הבקשה הראשונה** לעיון חוזר, ונידונה בחודש אוגוסט 2022 בפני עמייתי, כב' השופט יובל ליבדרו, במסגרת הוגש תסקירות, שתמציתו - המבוקש בן 37, גrown ואב לשלווה ילדים קטינים, עבר למעטרו התגורר ברהט ועבד בחלוקת פירות. סיים 12 שנים לימוד, נמנה למשפחה בת 14 נפשות.

אשר עברו הפלילי - לחובת המשיב הרשעה משנת 2011 בעבירות אלמ"ב, ונידון למשע שנות מאסר בפועל (גזר דין מיום 17.06.2012).

שירות המבחן התרשם מבוחר בעל יכולת ביטוי טובה, אשר שיתף בקורות חייו. עוד התרשם, כי המבחן מבטא שאיפות נורמטיביות לעתיד הקשורות לעתידו התעסוקתי והשפחתית, וכן מביע רצון להימנע מעורבות חזורתם בפליליים. מайдן, מתקשה לבחון באופן בגין דפוסי התנהגות האלים, בעל עמדת עצמית קורבנית, סנקציות עונשיות שהוטלו עליו בעבר, אינם מהווים גורם מרתייע ומציב גבולות עבורי - **קיימת רמת סיכון גבוהה להישנות התנהגות עבורה חוק בתחום האלים.**

הערכת הצורך בטיפול - לשיטת שירות המבחן, שילובו של המשיב בתהליך טיפול, יוכל לבחון את מאפייניו, תוך העמקת ההתבוננות בקשימים שעולמים להביאו להישנות התנהגות עבורה חוק, עיבוד חוויות העבר ורכישת כלים אדפטיביים להתמודדות במישורי חייו השונים. בהקשר זה, שירות המבחן התרשם, כי המבחן מגלת מודעות ראשונית לביעתיות בהתנהלותו, לרבות דפוסיו האלים.

חלופת המutzer שנבחנה - בדמות מutzer בית מלא תחת פיקוחם של יוסף ابو עסל, אנס ابو עסל, האשם ابو עסל וויסאים אלקרנאו (להלן: "החלופה" ו"הערבים המפקחים").

שירות המבחן נפגש עם הערבים המוצעים, והאחרונים תיארו היכרות טובה עם המבחן. עוד שיתפו, כי נערכה "סולחה" בין המשפחה, וגם נפגשו באירועים משפחתיים על רקע ה"סולחה".

שירות המבחן התרשם מגורמי הפיקוח כאנשים המביעים רצון לסייע לשחרר מutzerו ומעוניינים לסייע לו בניהול חייו באופן תקין ומהימנוות מפליליים. מайдן, התרשם, כי לגורמי הפיקוח עומדות מגוננות לפני, אשר יקשה עליהם לבחון לעומק מוקדי סיכון עבורי. בנוסף, נוכח מאפייני אישיותו המאופייניות בגבולות פנימיים רפואיים, וקושי לכבד את גבולות החוק, יהיה קושי עבור הערבים להיות דמוויות סמכותיות ומציבות גבולות עבורי - משכך, לא בא שירות המבחן בהמלצת לשחרור המבחן החלופה שנבחנה.

5. **באת-כוח המבחן**, לאור הערות בית המשפט, ועל דעת המבחן, הסכימה למחוק את הבקשה לעיון חוזר, תוך שמירת הזכות לפנות בבקשתה לעיון חוזר מבלי שיינו בנסיבות.

6. בחולף שלושה חודשים, הוגשה **הבקשה השנייה** לעיון חוזר, שנידונה בפני עמיתי, כב' השופט איתי ברסלר-גונן. נטען, ראשית, כי הבקשה הוגשה לאחר סיום עדותם של המתלוננים, שהוכרכו עדדים עזים. שנית, המתלוננים, גם במהלך עדותם, אישרו את דבר קיומה של ה"סולחה". כמו כן מסרו, כי אינם חששים מפני המבחן במידה ישוחרר (המתلون פארס מסר, כי הוא מבקש לשחרר את המבחן כמה שיותר מוקדם ואף רוצה להזמין אותו לחותנה שלו). שלישית, יתר העדים שעתידיים להעיד, הינם שוטרים ואין חשש להשפיע על עדותם. רביעית, חזקת המסוכנות הקיימת לחותת המבחן נחלשת, בשים לב לחולף הזמן (קרוב לתשעה חודשים). עוד בהקשר זה נטען, כי מדובר במסוכנות נקודתית, על רקע סכסוך נקודתי ולא כלפי כולל עולם. חמישית, כתובת המutzer המוצעת, מרוחקת מהעיר רהט, וככללת פיקוח של שלושה ערבים שהותירו רושם חיובי בפני בית המשפט אנשים בוגרים ואחראים, המבינים את מושחת הפיקוח שנותלים על עצמם ערבים ומפקחים עבור המבחן.

במעמד הדיון, הסכימה באת-כוח המבוקש, לאחר ששמעה את דברי בית המשפט, שבעניינו של המבוקש יגובש תסקירות ערכני, אשר יבחן גם היתכנותו למעצר בפיקוח אלקטרוני בעיר באר-שבע, ולהילופין, בKİBOZ מפליסים, וכן יבחן את היחסים העדכניים בין המתalon ואחיו למבוקש ואת פוטנציאלי הסיכון מה מבוקש (ראה החלטה מיום 12.12.2022).

7. תסקירות ערכני התקבל כאמור, וממנו עולה, כי שירות המבחן שוחח בשנית עם המבוקש, והאחרון שיתף, כי הוא מתתקשה לשחות זמן ממשך במעצירה. כמו כן, עמד על זכותו להמשיך לנוהל את התיק כדי להוכיח את חפותו. עוד שיתף, כי הוא מעוניין להשתלב בטיפול בשירות המבחן על מנת שיוכל לעבד קשייו השונים.

עוד מהתסקירות עולה, כי שירות המבחן שוחח בשנית עם המתalon ואחיו, והאחרונים מסרו, כי נערכה "סולחה" בין המשפחה ושיתפו, כי שוררים יחסית שכנות טובים עמם. עוד שיתפו, כי אין כווןicus כלפי המבוקש. בהקשר זה, שירות המבחן מצין, כי אין בידו להעיר טיבו של הסכם קיומן יכולת שני הצדדים להתחייב להסכם ה"סולחה" שהושג כפי שהצהירו בפניהם. כן, גם אין בידם לגבות הערצת סיכון עדכנית.

עוד מהתסקירות הערכני עולה, כי שירות המבחן נפגש עם העربים המוצעים, עודה ابو עסל, סלאמה ابو עסל, האשם ابو עסל - נודרי עבר פלילי. הביעו את נוכנותם ורצויהם לשמש ערבים וכמפתחים עבור המבוקש. עוד שיתפו, כי לא קיימים עוד קוונפליקט או סכסוך בין המשפחות וכיימת רגעה בין הצדדים, משתתפים באירועים חברתיים ומשפחתיים משותפים.

לסיכום - שירות המבחן מצין, כי בבוואו לבחון התאמת המתווא המוצע, לקח בחשבון התרשםותו ממוקדי סיכון כמפורט בתסקירות הקודם, עברו הפלילי בעבורות אלימות, העדר הבנה בעוועתיות בדףו חישבה והתנהגות אלימיות ביום ובעבר. בנוסף, התרשמו מבעוועתיות בגין הפיקוח שהוציאו - על כן, אינם סבורים, כי יש במתווה המוצע לתת מענה לגורמי הסיכון מהם התרשםו.

8. במסגרת הדיון שהתקיים במעמד הצדדים, חזרה באת-כוח המבוקש על נימוקי הבקשה שנטענו בפני כב' השופט איתיה ברסלר-גונן בדיון הקודם, וכן עטרה מבית המשפט להתרשם באופן בלתי אמצעי מהعربים עודה ابو עסל- אחיו הבכור של המבוקש, בן 48, נעדר עבר פלילי, דודו של המבוקש- סלאמה, בן 50, נעדר עבר פלילי, אבראהים, בן 64, פנסיונר משרד החינוך וחבר בעיריית רהט. כמו כן, הוצג הסכם ה"סולחה".

עוד ביקש באת-כוח המבוקש לתת את רשות הדיבור לעו"ס מלשכת הרווחה ברהט, פואד אלקרינאוי שהתייצב לדין (הוגש מכתב בו המלצה לשלב את המבוקש בתכנית טיפולית התואמת את צרכי באמצעות לשכת הרווחה ברהט). עוד במכتب צוין, כי להתרשםותם לא נשקפת סכנה מפני המבוקש למתלווננים, שכן נערכה "סולחה" בין הצדדים שימושיים לנוהל מערכת יחסים תקינה. עוד צוין, שהוריו של המבוקש הינם סייעודים, חולניים, אביו מרותק לימיתו בשל שימושם מלא. נסיבותו האישיות והמשפחתיות של המבוקש - גירוש ואב לשלושה ילדים קטינים, שזקוקים לנוכחותו עקב היותו במעצר תקופה ארוכה.

באשר להעדר המלצה חיובית מאת שירות המבחן בתסaurus העדכני - נטען, כי המלצה שירות המבחן כשםה היא, ואני מחייבת את שיקול הדעת של בית המשפט.

לגופם של דברים, נטען, כי שירות המבחן התבקש על ידי בית המשפט (כב' השופט איתן ברסלר-גונן), להעיר מחדש את פוטנציאלי הסיכון מה המבקש. שירות המבחן בהגנותו ציין, כי בהעדר יכולת לבחון טיבו של הקונפליקט, אין בידם להעיר את רמת הסיכון העדכנית (ראה פיסקה 5, עמ' 1 לתסaurus). משמעו, שהמשיבה סומכת את טיעוניה בהקשר זה על התסaurus הראשוני מחודש אוגוסט 2022, ולא על סמן התסaurus העדכני.

9. **באות-כוח המשיבה מנגד**, עתרה לדוחות את הבקשה לעיון חוזר, שכן לשיטתה, לא הובאו נסיבות או עובדות חדשות, המצדיקות בחינת עניינו של המבקש מחדש, וביתר שאת, משתקיר שירות המבחן העדכני לא בא בהמלצת לשחרורו לחלופה שנבחנה בשירות המבחן. עוד בהקשר זה נטען, כי שירות המבחן עומד על מאפייני אישיותו של המבקש, לרבות דפוסיו האלימים, כמתואר בתסaurus הראשוני.

עוד נטען, כי שירות המבחן התרשם, כי העربים המוציאים ואשר נבחנו בשירות המבחן - (עודדה וסלמה), הביעו עדמות מגוננות באשר למעורבותו באירוע אלימות מסווג זה, וגם התקשו להתייחס לדפוסיו האלימים בעבר וגם באירוע דהיום, ועל כן, לא נמצא מתאים לתחום מענה לגורמי הסיכון מהם התרשם שירות המבחן.

עוד עמדה באות-כוח המשיבה על חזקת המסוכנות העומדת לחובת המבקש, לרבות עברו הפלילי הכליל הרשעה בעבירות אלמ"ב, בגינה ריצה מסר ארוך. כמו כן, ביצע לכואורה את העבירה נשוא כתוב האישום, עת שמרחף לחובתו מסר מותנה.

10.cidou, חומרת העבירה כשהיא לעצמה, אינה מצדיקה מעוצר עד תום ההליכים, וגם כאשר קיימת חזקת מסוכנות, העולה מנסיבות המקירה, עדין חייב בית המשפט לשקל אם חלופת מעוצר עשויה להשיג את מטרת המעוצר. עוד נקבע בפסקה, כי המעוצר אינו מקדמה על חשבון העונש, וחזקה עלינו מצוות המחוקק, כי בית משפט לא יורה על מעוצר עד תום ההליכים של נאשם, אלא אם יוכח, בין היתר, כי "לא ניתן להשיג את מטרת המעוצר בדרך של שחרור בערובה ותנאי שחרור שפגיעתם בחירותו של הנאשם פחותה, כאמור בסעיף 21(ב)(1) לחסד"פ". בحינה זו נעשית למטרות קיומן של עילות מעוצר כמו מסוכנות או חשש לשיבוש מהלכי משפט. (ראה בש"פ 11/11 1911 ובש"פ (5927/10

11. אין להזכיר מיללים על חומרת המעשה המתואר בכתב האישום, וביתר שאת, למי שבבערו הרשעה בגין התנהלות אלימה ואף ריצה מסר ממושך בעברו. אך יש להוסיף התרומות שירות המבחן, כי ללא טיפול מתאים, קיימם סיכון להישנות התנהלות עוברת חוק.

12. המבקש ליד 1985, גrown ואב לשני ילדים קטינים. לחובתו הרשעה בתחום האלם"ב, במסגרת נידון לתשע שנים מסר בפועל (ראה ת"פ 11-09-30590, בית המשפט המחוזי באר-שבע).

13. אשר להמלצת שירות המבחן - כידוע, מדובר בהמליצה, שכן שיקול הדעת וההחלטה בדבר מעצרו של הנאשם במשפט, אשר רשאי לאמצץ את המלצות המבאות בתסקירות, שהינו אחראי הכל, אך אמצעי וכלי עזר לשם קבלת אינפורמציה עובר לקבלת ההחלטה.

לගופם של דברים, שירות המבחן בתסקירות לא השכיל לגבות הערכת מסוכנות עדכנית, שכן לשיטת עורך התסקירות, קיימן קושי להעריך את טיבו של הסכסוך כוון ויכולת שני הצדדים להתחייב להסכם ה"סולחה" שהושג, כפי שהצהירו.

בהתאם זה, אצין, כי על פי דברי המתלווננים במסגרת עדותם בהליך העיקרי וכן בפני שירות המבחן, אושר דבר קיומה של "סולחה" שנערכה בין הצדדים (הוגש ההסכם "סולחה").

עוד אוסיף, כי על איתנותה של ה"סולחה" ניתן ללמידה מחלוקת הזמן הניכר ללא אירועים נוספים של אלימות מכל סוג שהוא, ואף בדברי העربים והמתלווננים הן בפני בית המשפט והן בפני שירות המבחן, כי קיימת רגעה בין הצדדים והמשפחות משתתפות באירועים חברתיים ומשפחתיים משותפים (ראו פיסקה 3, עמ' 2 לתסקירות).

אשר לאפיק טיפול - בתסקירות הראשון מחודש אוגוסט 2022, התרשם שירות המבחן מאדם בעל יכולת ביטוי אשר שיתף בקורות חייו, מבטא שאיפות נורמטיביות לעתיד, וכן מבייע רצון להימנע ממעורבות חוזרת בפליליים. גם בתסקירות העדכני מחודש ינואר 2023, חזר המבחן על רצונו להשתלב בטיפול בשירות המבחן, על מנת שיוכל לעבד קשייו השונים (ראו פיסקה 6, עמ' 1).

אשר למקומות כתובת המעצר המוצעת - מדובר בעיר באר-שבע, המרוחקת מרחק סביר מהעיר רהט, מקום האירוע וממקום מגורי המתלווננים.

אשר לשני העARBים שנבחנו בשירות המבחן וגם בבית המשפט על ידי הצדדים (עוודה וסלמה) - מדובר באנשים בגילים בני 50, בעלי משפחות, מנהלים אורח חיים נורטטיבי, מבינים את מלאכת הפיוק שנותלים על עצמן כמקחים וכערבים עברו המבחן.

באשר לערב השלישי שלא נבחן בשירות המבחן, אלא על ידי הצדדים בבית המשפט, מר אברהם ابو עסל, דודו של המבחן - הינו בן 64, פנסיונר של משרד החינוך, בעבר היה מנהל בית ספר ברהט, וכיום משמש כחבר בעיריית רהט. אף הוא הותיר רושם חיוביacademy בוגר ואחראי, המבין את משימת הפיוק שנותל על עצמו וכן התרשם מרצונו, נכונותו והtagisot, לסייע למבחן לתקן את דרכיו.

עוד שמתי נגד עיני את המכתב מלשכת הרווחה הרלוונטי לאזר מגורי של המבחן, ואשר הוגש באמצעות העובד הסוציאלי פואד אלקרינאווי, שתמציתו בנוגע לנסיבות האישיות והמשפחתיות של המבחן, שהינו גrown ואב של שלושה ילדים, וקיימת נכונות מצד גורמי הרווחה לשלב את המבחן בתכנית טיפולית התואמת את צרכיו.

14. תקופת המעצר כגורם מרתייע ורכיב בשקלות שחרור - המבקש במסגרת תיק זה, נתן במעצר מיום 19.04.2022 תקופת המעצר שחלפה תהווה גם היא גורם מרתייע ומצביע גבולות עבור המבקש, מעבר לסדרי הפיוקו שייקבעו בהמשך.

15. בעניינו של המבקש התקבלה חוות דעת פקאל, כי הכתובת המוצעת ישימה.

16. על רקע המתואר לעיל ולאחר שבחנתי את מכלול השיקולים הרלוונטיים, שוכנعني, שיש במתווה המוצע הכלל מעצר בפיוקו אלקטרוני לציד פיוקו אונשי ואפיק טיפולי, בדמות צו פיוקו מעצר של שירות המבחן וערביות כספיות משמעותיות, כדי לתת מענה הולם לרמת המסוכנות שעמד עלייה ב"כ המשיבה בטיעוני לעיל.

אוסיף עוד, כי עיר אונכי למסוכנות, ולהעדר אפשרות לאין באופן מוחלט כל מסוכנות בדרך של חלופת מעצר. אלא בכל חלופת מעצר מדובר באיזון בין סיכוןם. לא ניתן לאין באופן מוחלט כל סיכון והשאלה היא של איזון יחסית בין רמת הסיכון לחובה לשיקול חלופת מעצר (ראה בהקשר זה בש"פ 6927/09, בש"פ 2663/09). שכן, חלופת מעצר איננה נועדת אלא ליצור רמה סבירה של ביטחון, להבדיל מודדות, להשגת מטרות המעצר.

א. המבקש יועבר ממעצר מחורי סוג ובריח - למעצר במתכונת של פיוקו אלקטרוני עד תום ההליכים, ברוחוב רמב"ן 9/90, באר-שבע, תחת פיקוחם של ابو עסל עודה, ابو עסל סלאמה, ابو עסל איברהים.

ב. הפקדה כספית בסך 50,000 ₪ - המזיכרות תנפיק שוברים בהתאם.

ג. חתימת ערבות עצמית הצד ג' כל אחת על סך 70,000 ₪.

ד. צו עיכוב יציאה מן הארץ.

ה. הפקדת דרכון במצרויות בית המשפט.

ו. נאסר על המבקש ליצור קשר עם המתלוננים.

ז. צו פיוקו מעצר של שירות המבחן לתקופה של שישה חודשים - לשם כך נדרש המבקש לשתף פעולה עם גורמי הטיפול בשירות המבחן ככל שיידרש, ולהתיצב לכל הפגישות שיוזמן אליון בלבד מי מהערבים. שירות המבחן יסתיע בגורם הרוחча בעירית רהט, שכן המבקש וילדיו מטופלים באמצעותם.

ח. המבקש יתיצב לדינום שייקבעו בעניינו בבית המשפט בלבד מי מהערבים.

עוותק ההחלטה ישלח לב"כ הצדדים, לשירות המבחן ולפקאל.

ניתנה היום, י"ט טבת תשפ"ג, 12 נואר 2023, בהעדר
הצדדים.

