

**מ"ת 20/16073 - מדינת ישראל נגד מואמן ג'ורבאן, דיב ג'ורבאן
(עוצר)**

בית המשפט המחוזי בחיפה

מ"ת 20-16073 מדינת ישראל נ' ג'ורבאן(עוצר) ו את' |
תיק חיצוני: 99273/2020

בפני	כבוד השופט נican סילמן
מבקשת	מדינת ישראל
נגד	1. מואמן ג'ורבאן (עוצר)
משיבים	2. דיב ג'ורבאן (עוצר) ע"ו ב"כ עו"ד עדיל ביראת

החלטה

בקשת מעצר עד תום ההליכים של המשיבים כנגדו הוגש כתוב אישום המיחס להם עבירות נשק, חבלה בمزיד ושיבוש הליני משפט.

העובדות עפ"י כתוב האישום -

1. ביום 5.3.20 סמוך לשעה 23:26 הגיעו המשיבים יחד עם אחר ברכב מסווג מאודה 3, שבבעלות המשיב 1 (להלן: "הרכב"), סמוך לביתו של דיאב זאיט (להלן: "המתלון"), בග'סר א זרקה, כשהם נושאים אקדח מסווג FN קוטר 9 מ"מ עם מחסנית תואמת וכדורים.

כמו כן, נשאו המשיבים שתי מחסניות תואמות.

2. המשיבים ירדו מהרכב, בעודם רעולי פנים ולובשים כפפות, ניגשו לרכב מסווג סקודה בבעלות המתלון, שchnerה סמוך לביתו.

3. המשיבים ירו 9 יריות לעבר הסקודה, ששישה מהם פגעו בה, וنمלוטו מהמקום בריצה לעבר הרכב.

4. השוטרים ابو סנאן מhammad ועידה יזיד, שהו בקרבת מקום, הבחינו במשיבים נמלטים והחלו במרדף רגלי אחד מהם כשהם צועקים לעברם "עצור משטרת". המשיבים זרקו את האקדח, שתים מהמחסניות והתחמושת והמשיכו בבריחתם. בהמשך, המשיב 2 השליך את כסוי הפנים ומחסנית לפח

המשיבים הסכימו לקיומה של תשתיית ראייתית אולם מהלך הדיונים על טענות בנושא

- .5. על מנת להסיר אבני נגף, עיינתי בתיק החקירה. אביה מבט על התרשומות מהראיות בתיק החקירה. הראיות בתיק ייסקרו להלן.
- .6. א. אישור קצין כי האקדח שנתפס הוא נשק
- .ב. דוח אדרי אדרי - מודיעה בשם נג'ואה טענה שראתה חשור שעטף נשק עם מגבת וזרק לפח גדול מול הרפת. בפח נתפסה חולצה בצבע חחול ורוק, כובע גרב שחור ומחסנית ריקה
- .ג. דוח ابو סנאן מחמד - מהלך טיפול בארוע נעדר, זיהה שני חשודים רעולי פנים שהראשון מחזיק אקדח רצים מכיוון מזרח למערב. יחד עם השוטר ייזד החלו במרדף רגלית אחר החשודים וצעקו להם עצור משטרה. אחד החשודים, שהחזיק את האקדח, נפל ואז זרק את האקדח לכיוון השיחסים והמשיך בבריחה. החשודים רצוו לכיוון נחל תניינם. הגיעו לכיוונים רכב מסוג מאזדה, צעק לנагג לעצור, הנאגג בלם וכשהתקרב אליו תוק כדי שצועק לו לדומם מנוע משטרה, הנאגג לחץ על דושת הגז וניסה לדרכו אותו. נידת חסמה את דרכו, והנאגג עצר. על גופו החשוד נתפסו 3 ניידים.
- .ד. דוח עודי כפior, בהגיעו לזרה על ציר הנחל, רץ לכיוון ציר עפר וזיהה אקדח על הרצתה בצד בשביל ואחריו רכב מסוג מאזדה ובחור שכוב על הרצתה ששוטר מעליו עוצר אותו. שני חשודים רעולי פנים לא נמצא בסירות
- .ה. דוח ייזד - זיהה שני רעולי פנים רצים מזרח למערב כשהראשון אוחז אקדח. החל מרדף רגלית, החשוד שאות אקדח נפל וזרק בידו השמאלית את האקדח לכיוון מערב והמשיך בבריחה. היה במרחק של 5 מ' ממנו. הגיע רכב שיוצא מכיוון בריחת החשודים לכיוונם. הנאגג נעצר. נתפס אקדח במקום הזרקה בתוך מחסנית ומחסנית נוספת בצד.
- .ו. דוח אדהני עדן - בהגיעו לזרה הבchin ברכב פגוע מירוי, בעל הרכב דיאב מסר שישן ואחיו התקשר ומסר שריו על הרכב, אין לו סכום עם אף אחד, במצלמות אבטחה של הבית נראה שני חשודים לבושים שחור אחד מהם מבצע ירי, ואז נמלטים. במקום נתפסו 9 תרמילים
- .ז. חוות דעת מעבדת נשק - אקדח מסווג FN קליבר 9 מ"מ, שתי מחסניות ריקות המתאימות לאקדח FN מחסנית ו- 10 כדורים 9 מ"מ, ותשעה תרמילים בклיבר 9 מ"מ. כל הנשק יורה ובכוcho להמית אדם, 9 התרמילים נורו מהאקדח
- .ח. דנא של עלי ג'ראאן נמצא על חולצה שננתפסה בפח ייחד עם כובע הגרב והמחסנית
- .ט. דנא של המשיב 1 נמצא על בדיל סיגריה שננתפס ברכב ועל הנשק (פס דריכה הדק נקרה תפס מחסנית)

. דנה של המשיב 2 נמצא על כובע הגרב שנטאף

יא. חווות דעת מעבדת סימנים לפיה נמצא שריד ירי לצד השמאלי של הרכב שמתאים להרכב תחמושת "מערביות מודרנית", כדוגמת שרידי ירי של תרמילים בקליבר 9X19 מ"מ שהתקבלו לבדיקה במעבדת הנשק בתיק זה. לא מוכרים חלקיקים בעלי הרכבי יסודות שאינם ממוקור של פיצוץ פיקה.

יב. הימצאות שריד ירי על המכונית מצביע על אחת משתיים - או שמתוך המכונית, לתוכה או סמוך מאוד אליה כשהחלונות והדלתות פותחים נורו יריות, או שהאזרחים שנדגמו במכונית באו בגע עם אדם או חפץ כדוגמת כלי נשק, שהיו מזוהמים בשירדי ירי. משנמצא רק חלקיק אחד, יש ליחס לממצאי הבדיקה ערך ראייתי מוגבל

יג. פריקת ידיים שנטאפו ברכב - אחד מהם ניתן לקשור למשיב 1 שנמצא עליו צילוםתו שלו, רישון נהיגה, דרכון, תמונה שלו עם אروسתו ובני משפחה, ותמונות נוספות שלו. כן, סרטונים שלו מבצע ירי, תמונות שמחזיק נשקים, תמונה שלו עם אחיו המשיב 2 אוחזים נשקים

יד. נייד נוסף נמצא הודיעות של המשיב 2 עם אחרים, מזדהה בשמו

טו. נייד שלישי נמצא הודיעות קוליות של ודיע

טו. בפריקת הנייד של המשיב 1 נמצאו תמונות רבות של כלי נשק, לרבות אקדח העונה על תיאור האקדח שנטאף, תמונות של סמים בكمויות גדולות, סרטונים שלו מבצע ירי, תמונות פדופיליה.

יז. דוח צפיה מצלמות מתлонן -

18:00 (שעת מצלמה) מגיעה אדם לבוש שחור עם כובע גרב שחור, ואחריו אדם נוסף לבוש שחור. הבוחר השני אוחז נשק ביד ימין, יורה לצד מזרח. הבוחר הראשון ממשיך לירות, והבוחר השני ממשיך לירות תוך כדי תנועה, בסיום מעביר את הנשק ליד שמאל וממשיך לירות

יח. דוח צפיה בצילומי אבטחה -

שעה 00:51 (שעת מצלמה) מגע רכב מאודה כחול נושא לכיוון צפון, פונה שמאל וונעצר. נכבים האורות. רואים דמות שרצפה לצד ימין, ודמota נספפת לבושה שחזור בריצה ימינה על ציר עפר, נופל, ממשיך בריצה, מגע לאזרח פח זבל, מוריד ביד ימין את הכובע גרב, מעביר לידי שמאל וחורק לפח פונה שמאל בריצה. הבוחר לבש חולצה שחורה עם קפוצון, מכנס שחור, נעליים שחומות ופס זהור בחלק העליון

יט. דוח פעולה - ביום 27.4 נתפסו בabitם של המשיבים, בחדרו של המשיב 1 נעלים כהות עם פס זהור

כ. מזכיר רسم עיסמי - בשחזר הניה את הנעלים שנטאפו בחזר מתחם ביתו של המתлонן,

ובמצלמה ניתן לראות בבירור את הפס הזוהר בנעליים

הודעות -

כא. ודיע עماש - ראה את הרכב ליד המספרה, שניים או שלושה ירדו ממנה והחלו לרווץ. הרכב היה מונע, אך נכנס והחל לנסוע ואז נעצר ע"י המשטרה. לא יודע מי ביצע את הירוי. נכנס לרכב כי רצח לבסוף להם, ולנסוע למשטרה. הבין שהם מתכוונים לעשות משהו לפני הלבוש. ברכב היו שני נידים, וכייד נוספת ששיך לו.

האנשים שירדו מהרכב לבשו שחור, "ומשהו שחור בראש" (3.6.3)

לא שמע ירי (10.3) המשיבים הם בני דודים שלו (19.4)

כב. המתلون - אין לו סכום עם אף אחד. לפני שלוש שנים שרפו לו רכב

כג. המשיב 1 - 19.4 - הרכב המזהה בבעלותו, צבע כחול, נגנב ביום 5.3 או 6.3, שמע שבן דודו ודיע עماש נעצר בגין הרכב; 26.4 - הניד שלו היה ברכב שנגנב. לא ידע ליתן כל הסבר להימצאות דנא שלו על הנשך שנתפס; תമונות שלו ושל המשיב 2, אחיו, אוחזים אקדמיים, מדובר באקדמי צעצוע, אקדמי גז; 27.4 - המשיך וטען שהסרטוניים והتمונות בהם נראה אוחז וירוה בנשקים, דורר אותם ונפלטים תרמילים מבית הבלעה הם אקדמי גז או פוטושופ; 30.4 - זיהה את הניד שלו, אחד משלשות הטלפונים שנתפסו ביום האירוע וממנו נפרקו תמונות וסרטוניים שלו יורה בכלי נשך, וסרטוני פדופיליה

כד. המשיב 2 - 19.4 - אבד לו הניד, לא זכר מתי.

26.4 - אולי שכח את הניד שלו ברכב של אחיו, ועל כן נטאש שם. לא ידע ליתן הסבר להימצאות דנא שלו על כובע גרב שנתפס בפח. התמונות שנפרקו מהניד של אחיו בהם רואים אותו אוחז נשך - זה נשך צעצוע; 30.4 - זיהה את הניד שלו מתוך שלושת הטלפונים שנתפסו ביום האירוע וממנו נפרקו הודעות שהוצגו לו לגבי חשבון הבנק שלו מהלך הزادה בשם

כה. נגוא ג'ראבן 19.4 - ביום האירוע ישבה במרפסת ביתה וسمעה ירי. כשיצאה החוצה ראתה שני רעלוי פנים זורקים לפח משה עטופ, חשבה שהוא נשך והתקשרה למשטרה. שני החשודים נעצרו ליד הפח, אחד אחרי השני, וזה שעדם מאחור זרק דבר מה לפח. אחד מהם הorieד את המסיכה וזרק לפח. החשודים רצו לכיוון הוادي, הנחל; 4.5 - החשוב שזרק דבר מה לפח המשיך בריצה ופנה ימינה, השני המשיך בריצה ישר. שניהם ברחו כל אחד בכיוון אחר. נשאלת לגבי שיחתה עם המוקד בו מסרה שלדים סיפורו לה שזרקו נשך לפח, והשיבה שהיא ראתה שזרקו לפח, ילדים אמרו לה שהוא נשך. לא מוכנה למסור את שמות הילדים. חוששת לחיה מתושבי הכפר שייחסבו שמשתפת פעולה עם המשטרה

7. האמור לעיל, לטעמי, יש בו די והותר על מנת להקים תשתיית ראייתית לכוארים, בעצמה תקינה, לשלב זה.

8. עילת המעוצר סטטוטורית.

9. חלופה- נוכח שמדובר בשני משבים נעדרי עבר פלילי, הופנו שניהם לשירות המבחן.

10. ביום 20/6/20 התקבלו תסקרים ביחס לשני המשבים; שני התסקרים באו בהמלצה שלילית; ביום 24/6/20 התקבלו שני תסקרים נוספים (משלים); אף אלו באו בהמלצה שלילית.

11. ב"כ המבקשת חזרה על עמדתה למעוצר המשבים עד תום ההליכים; ב"כ המשבים הטעים כי נוכח היעדר עבר גילים של המשבים, יש להעדיף חלופה; עוד ציין ב"כ המשבים כי נוכח אשר עליה מתסקרים שירות המבחן, לכל הפחות יש לפנות בשלישית לשירות המבחן, שכן זה נשבה בكونספסיה לפיה על המשבים לקבל אחריות על האירועים נשוא כתוב האישום.

12. לאחר בחינת טענות הצדדים הגעתו לכל מסקנה, כי היעדר עבר למשבים, וחסר גילים, יש להורות על מעברים עד תום ההליכים.

13. המעשה- אישום בנשך; עבירה הנشك לפי סעיף 144(ב) לחוק העונשיין היא עבירה ביטחון, המקימה חזקת מסוכנות סטטוטורית לפי סעיף 21(א)(1)(ג)(2) לחוק סדר הדין הפלילי (סמכויות אכיפה - מעזרים). ראו לעניין זה: בש"פ 8694/09 מדינת ישראל נ' מחמוד אלג'וסי (9.10.2009); בש"פ 5874/10 דרוש מנצור נ' מדינת ישראל (1.9.2010); בשפ 8702/15 מדינת ישראל נ' אمحمد אבו קטיש (24.12.15); בש"פ 4575/17 עליאן נ' מדינת ישראל (3.7.2017); בש"פ 3781/18 צרכור נ' מדינת ישראל (22.5.2018); בש"פ 3970/18 אסוד נ' מדינת ישראל (5.6.2018); בש"פ 4244/18 סח'ני נ' מדינת ישראל (13.6.2018); בש"פ 4289/18 סייד נ' מדינת ישראל (17.6.2018).

14. נוכח חומרת עבירות הנشك נקבע כלל, לפיו רק במקרים חריגות ניתן יהיה להקנות מסוכנות העובר עבירה נשך, לכוארה, בחלופה. הלכה היא כי מעורבות בעבירות נשך מעידה היא על מסוכנות רבה, שרק במקרים חריגות ובמקרים יוצאי דופן ניתן להפוגה בחלופת מעוצר. כך נקבע:

"**לפי סעיף 21(א)(1)(ג)(ב) לחוק המעזרים, באה עבירה בנشك בגדר "UBEIRAT BETCHAN"** המקימה עילת מעוצר עצמאית. לא זאת בלבד, אלא שבדרך כלל יש לראות בעובי עבירות כ אלה כמו שמסכנים את הציבור. **בעילת המעוצר שמקימה עבירה בנشك כרוכה אפוא, כפנ' נוסך שלה, גם העילה**

של מוסכנות, לפי סעיף 21(א)(ב) לחוק המעצרים. שתי עילות אלה, כאשר הן כרכות יחד, מצדיקות מעצר עד תום ההליכים, ורק במקרים חריגים ומיעדים ניתן להשיג את מטרת המעצר על דרך של חלופה (ראו דברי בוש"פ 4920/02 פדרמן נ' מדינת ישראל [21]. כן ראו: בוש"פ 3596/96 יחזקי נ' מדינת ישראל [22]; בוש"פ 922/01 עיראקי נ' מדינת ישראל [23]). במקומות אחרים הօספני ואמרתי כי "על מחזיק הנשך המבקש לפדות עצמו מן הכליאה להביא טעםם כבד משקל שיצדיקו חלופה למעצר", שאם לא כן "נשאר החטאota רובץ לפתחו" (בוש"פ 2262/99 ארפינו נ' מדינת ישראל [24] וכן ראו: בוש"פ 5124/02 אשרף נ' מדינת ישראל [25]; בוש"פ 01/01/98 אלנברג נ' מדינת ישראל [26]; בוש"פ 03/00/98 גאלי נ' מדינת ישראל [27]...". בוש"פ 03/00/98 אלקריף נ' מדינת ישראל פ"ד נח(2). 577.

15. גם מעצר באיזוק טוען טעים חריגים על מנת להצדיק העדפותו, בעבירות נשך (ראה סעיף 22ב (ב) **חוק סדר הדין הפלילי - סמכויות אכיפה (מעצרים)**).

16. העובדה כי מדובר בשני נאים צעירים, נטולי עבר, אינה טעם מיוחד- בוש"פ 5679/18 **מדינת ישראל נ' עג'אג** (29.07.2018) נקבע: בכלל, בעבירות נשך יש להורות על מעצר בפועל עד תום ההליכים; גיל עיר וuber פלילי נקי אינם מהווים, כשלעצמם, נסיבות אשר מצדיקות חריגה מן הכלל האמור ביחס לעבירות נשך.

17. במדד עבירות הנשך, שימוש בנשך לצרכים פליליים- איום או הפחדה, נמצא במדד גובה, ממשי, המצדיק בריגל החלטת כלל המעצר; כאשר הנשך משמש לירוי, בעבורו של ישוב, מבלי לתת הדעת לנסיבות הירוי והאימה שיטיל, לחבלה העוללה להיגרם, קיימת חומרה מיוחדת למעשה.

גם אם קיימן "שותף" Natürlich, עיקרון השווון אינו ערך בלבד ועודין קיימים אינטרסים ציבוריים; זאת ועוד- מקום בו הטענה מתיחסת לצד כלפיו לא הוגש אישום, כלל לא יתערב בית המשפט (לא כל שכן שופט מעצר), שכן קיימת חזקת תקינות מנהלית.

18. העושים- אמנים מדובר בצעירים נטולי עבר פלילי; עם זאת שירות המבחן מצא את העושים כמקיימים פער בלתי מוסבר בין נסיבות כתוב האישום המועלות חמורה, ובין ההתנהלות הנורומטיבית יחסית עד המעצר; בגין פער זה והסתירה של מאפייני האישיות, לא ניתן היה להעניק סיכון ושירות המבחן לא יכול היה לבוא בהמלצת חיובית.

19. בכלל- מקום בו רב הנסתור על הגלוי מבחינת העושים, במיוחד בעבירות נשך- גם גיל צעיר והעדר uber לא יועיל- ראה בוש"פ 17/03/96 **אבו אעבד נ' מ"י**.

20. פעמים נשלחו המש��בים לשירות המבחן ופעמים היו הממלצות שליליות; זאת ועוד- המתلون שלל היכרות עמו, ולכארה עלול הדבר ללמד על מעורבות בסכסוך של אחרים. הלהבות בגיסר זרקה

בדרגה גבוהה או אrouי היר נשים וחוזרים (ambil' שהדבר כמובן יוחס למשיבים או מי מהם).

.21 בנסיבות אלו, סבורני כי לא ניתן להקנות מסוכנות המשיבים לעת זו בחלופה; קיים קושי לתת אמון במשיבים, ואין כל טעם מיוחד המצדיק לסתות מהמלצות הتسקירים, ומכללי האישומים בנשך (במיוחד משענסקנין בירוי). שירות המבחן מצוי בעיצומם/ שביתה ביום אלו ולא ניתן להזמין תסוקיר משלים.

.22 **אני מורה על מעצר המשיבים עד תום ההליכים.** עם זאת, ככל שניתן יהיה לשוב ולהזמין תסוקיר משלים, שיבחן חלופה ומערך פיקוח אחר, בחלהף 45 ימים מהיום, ישקל הדבר בחוב.

ניתנה היום, י"ג تمוז תש"פ, 05 יולי 2020, בהעדר הצדדים.