

## עפ"ג 12716/05/22 - מדינת ישראל נגד מוחמד ח'טיב

בית המשפט המחוזי בחיפה בשבתו כבית-משפט לערעורים פליליים

עפ"ג 12716-05-22 מדינת ישראל נ' ח'טיב(עצור/אסיר בפיקוח)

בפני הרכב כב' השופטים:

אברהים בולס, שופט [אב"ד]

DAO'D MAZEN, שופט

גלית ציגלר, שופתת

המעוררת

מדינת ישראל  
עו"ז פרקליטות מחוז חיפה - פליי

נגד

מוחמד ח'טיב  
עו"ז ב"כ עזה"ד רמי שלבי

המשיב

### **פסק דין**

ערעור המדינה על קולת העונש בגין הגזר דין של ביהם"ש השלום בחיפה (כב' השופטת הבכירה אורית קנטור) שנitin ביום 23.3.22 בת"פ 20845-06-21.

### **כתב האישום וגזר הדין:**

1. המשיב הורשע על פי הודהתו בעבירות אחיזת נשק לפי סעיף 144(א) רישא וסיפא לחוק העונשיין, תשל"ז-1977.

כמפורט בכתב האישום, בתאריך 26/5/2021 סמוך לשעה 18:30, המשיב החזיק בטור גרר מבד, מתחת למושב הנהג ברכב אשר עמד בחצר ביתו בעיר טمرة ובו עשה שימוש והיה בבעלויות חברה בה עבר, אקדח חצי אוטומטי מסוג Glock בקיליבר 9 מ"מ פאראבלום ובתוכו מחסנית התואמת לאקדח וזאת-בלא רשות להחזיקם. בנוסף, המשיב החזיק בכיס מכנסיו 9 כדורים לאקדח בקיליבר 9 מ"מ ללא רשות על פי דין להחזיקם.

2. בג"ד ביהם"ש קמא עמד על הערכיים החברתיים שנפגעו מביצוע העבירה ואשר הם שלום ובטחון הציבור וגם שלטון החוק, כן ציין כי במקרה זה לביצוע העבירה קדם תכנן כאשר חלקו של המשיב הוא בלבד.

ביהם"ש קמא סקר את מדיניות הענישה והפסיקה אף הדגיש, כי קיימת מגמת החמרה בעבירות נשק, שכן עבירות אלו הפכו למכת מדינה ומצא כי מתחם העונש ההולם הוא בין 8 עד 20 חודשים מאסר בפועל.

עמוד 1

בקביעת העונש בתוך המתחם, ביהם"ש קמא שקל לקובלא את העובדה שהמשיב נעדר עבר פלילי, הודהתו בהזדמנות הראשונה, נטילת האחריות על מעשי, תקופת המעצר האחורי סורג בריח בין 26.5.21 ועד 18.7.21, ומاز ועד למתן ג"ד מעצרו באיזוק אלקטרוני. אך בצד זאת, ביהם"ש קמא הדגיש כי "לא הובאו אינדייקציות לפיהן קיימים סיכוי לשיקומו של הנאשם באופן המצדיק חריגה ממתחם העונש".

מכל אלה, ביהם"ש קמא ראה להטיל על המשיב מאסר ברף התחתון של מתחם העונש, למשך 9 חודשים שירוצה בעבודות שירות בניכוי ימי מעצרו נוספת לנוסף לעונשי מאסר על תנאי.

#### **טייעוני הצדדים:**

3. בהודעת הערעורים המפורטת אותה הגישה המדינה, נסקרה הפסיכה המלמדת על קיומה של מגמת החמרה אשר מחייבת קביעת מתחם שתחלתו במאסר ממושך, וכן הטלת מאסר האחורי סורג ובריח בעקבות ביצוע עבירה של אחיזת נשק. נטען, כי נסיבות ביצוע העבירה חמורות, ומשלא נמצא שיקול שיקום לא הייתה הצדקה להקללה לה זכה המשיב, שכאמר, סוטה באופן קיצוני מדיניות העונשה.

במסגרת הטיעון לפנינו, חזרה ב"כ המערערת והדגישה את חמורת העבירה ולגייתה במקרה זה נכון לקבל את הערעורים ולהטיל על המשיב עונש מאסר בפועל לפחות למשך שנה, בנוסף לעונשים הנלוויים. עוד נטען, כי טעות נפלה במקרה מתחם העונש והן בגזירת העונש בתוך המתחם, דבר שלא מתישב עם מדיניות העונשה המחייבת הטלת עונשים הכלולים מאסר בפועל האחורי סורג ובריח גם בעניינים צעירים בשנים ונעדרי עבר פלילי.

4. ב"כ המשיב הדגיש בטיעונו את נסיבותיו האישיות של המשיב. טען כי המשיב נעדר כל עבר פלילי, הודה בהזדמנות הראשונה ובכך חסר מזמן של כל המעורבים. עוד טען ב"כ המשיב, כי למרות מגמת ההחמרה בפסקת בית המשפט העליון לעולם העונשה היא אינדיבידואלית, וקיים מקרים שבהם למרות שמדובר בעבירה חמורה יש להטיל עונש מאסר לרצוי בעבודות שירות. לגשת ב"כ המשיב, גזר דין של בית משפט קמא הינו סביר ומאוזן ובגדרו נשקלו כלל הנסיבות הרלוונטיות לרבות תקופת מעצרו של המשיב והתקופה הממושכת שבה היה עוצר באיזוק אלקטרוני.

בסוף טיעונו ב"כ המשיב עתר, כי במקרה וביהם"ש שוקל לקבל את הערעור ראיו תחילת להפנות את המשיב לקבלת תסקירות מטעם שירות המבחן טרם שיינתן פסק דין בערעור, ולבקשה זו התנגדה ב"כ המערערת.

#### **דין והכרעה:**

5. כפי שנקבע רבו, בעבורות נשך שהפכו למכת מדינה שיקולי הגםול וההרtauעה, כמו גם האינטרס הציבורי בדבר הצורך בהרtauעת הרבים גוברים על נסיבותיו האישיות של הנאשם. בית משפט העליון

הת:right רבות לעניין חומרתן הרבה של עבירות הנשך, נוכח הסיכון הרב הטמן בהן לשлом הציבור ולבטחו - עבירות המהוות קרקע פוריה גם לביצוע של עבירות אלימות קשות (ע"פ 4207/21 **בערани נורי נ' מדינת ישראל**, פסקה 9 (28.7.2021); ע"פ 20/205330 **ענבתאוי נ' מדינת ישראל**, פסקה 14 (22.11.2020); ע"פ 21/1059 **פלוני נ' מדינת ישראל**, פסקה 15 (29.4.21)).

מכאן, קיימת מגמת החמרה עקבית בפסקה: "בית משפט זה עמד לא פעם על החומרה הרבה שבUberot נשך ועל הפגיעה בערכיהם המוגנים של שלמות הגוף, חי אדם ושלום וביטחון הציבור הנפגעים מעבירות אלו ... בית משפט זה נקט בשנים האחרונות מחרירה כלפי Uberot נשך, ועמד על כך בפסקתו באופן תדרי" (ע"פ 971/19 **מדינת ישראל נ' געביס**, פסקה 8 והאסמכתאות שם (11.7.19); ראו גם ע"פ 19/4406 **מדינת ישראל נ' יונס סובח**, פסקה 7 (25.11.19) (5.11.19); ע"פ 19/5446 **מדינת ישראל נ' הוاري** (25.11.19); ע"פ 20/2301 **מדינת ישראל נ' פלוני**, פסקה 9 (24.9.20)).

זו מגמת החמרה שקיבלה ביטוי בפסקתו של ביהם"ש העליון גם באשר לעבירה בה עסקין: "החזקת נשך שלא כדין מאימת על שלום הציבור ובתחומו (ע"פ 20/7473 **מדינת ישראל נ' מחAMD**, פסקה 24 (29.6.2021)). לנוכח היקפן המתרחב של Uberot המבצעות בנשך, הזמיןות הבלתי נסבלת של נשך בידי מי שאינו מורשה לכך, מהוות כאמור סיכון של ממש ומגירה את הסיכון לביצוע Uberot חמורות נוספות (ע"פ 16/9702 **אבו אלולאייה נ' מדינת ישראל**, פסקה 3 לפסק דין של השופט מינץ (13.9.2017); ע"פ 14/2398 **אלחזייל נ' מדינת ישראל**, פסקה 4 לפסק דין (8.7.2014) כמו גם לאסונות נוראים. ייחדו על כך ריבוי המקרים במרחב הערבי בעת الأخيرة, כאשר אזרחים תמיימים - כמו ילד רך בשנים ועלמה צערה - נפגעים ואפ' מוצאים את מותם בנסיבות-מצבים או בגין השעוועים, כל זאת כתוצאה משימוש בנשך של אחרים. מציאות קשה זו מחייבת לנקט ביד מחרירה כלפי מעורבים Uberot נשך, אף אם הם נעדרי עבר פלילי (ע"פ 15/8846 **דרاز נ' מדינת ישראל**, פסקה 6 (13.3.2016); ע"פ 20/5330 **ענבתאוי נ' מדינת ישראל**, פסקה 14 (22.11.2020)). עניינו ב"מכת מדינה" שהצורך להילחם בה על מנת להגן על הציבור, מצרי מענה הולם והטלת עונשי מאסר משמעותיים (ע"פ 21/2251 **אבו עראר נ' מדינת ישראל**, פסקה 25 (15.12.2021)). ידע כל מי שמחזיק בנשך בלתי חוקי כי צפוי הוא להיענש בחומרה, בבחינת "אם מחזיקים - למאסר נשלחים".

לא לモתר להזכיר כי החוק מקצה לעגן בהוראת שעה עונשי מינימום לUberot נשך, כך שהעונש שיושת על מבצעיה יתחיל מרבע העונש המרבי שנקבע לעבירה, אלא אם החלטת בית המשפט מטעמים מיוחדים להקל בעונש (סעיף 144(ז) לחוק העונשין, וראו חוק העונשין (תיקון מס' 140 - הוראת שעה), התשפ"ב-2021, ס"ח 472; ע"פ 21/4456 **מדינת ישראל נ' אבו עבשה**, פסקה 15 (23.1.2022)). אכן, התקון לחוק לא חל בעניינו, מאחר שהמעשים בהם הורשע המשיב נעשו עוד קודם לתיקון, אך יש בו כדי לשקף את רצון החוק להחמיר בעונישה Uberot נשך." (ע"פ 22/2482 **מדינת ישראל נ' אחמד קדרה**, פסקה 6 (14.4.22); ראו גם: ע"פ 09/8416 **מדינת ישראל נ' חרבות ואח'**, פסקה 55 (9.6.10)).

.7 לא ראיינו לקבל את בקשה המשיב להפניתו למסקלר, שכן לא נטען וממילא לא הונחה תשתיית כלשהי שתלמיד על תחילתו או התכוונו של הליך שיקומי. נזכיר, כי העניין נתן לשיקול דעתו של בית המשפט, יש להיעתר לבקשת זו שעה שנראה כי קבלת מסקלר עשויה להוועיל או להשילך על התוצאה הסופית, ולא כך בענייננו. (ראו: ע"פ 5626/14 **לנקיין נ' מדינת ישראל**, פסקה 12 (2.8.2015); רע"פ 13/884 **פלוני נ' מדינת ישראל**, פסקה 13 (11.6.2014); וראו גם רע"פ 8722/15 **שבazzi תבניות נ' מדינת ישראל**, פסקה 10 (21.12.2015)).

.8 עמדנו על פסיקתו של בית משפט העליון לפיה בעבירות נשק יש להטיל עונשים משמעותיים הכוללים מאסר, אף ממושך, בגין סORG ובריח. مكان, בית המשפט קמא שגה בקביעת המתחם שלא משקף כראוי את עצמת הפגיעה בערכיהם המוגנים ואת מדיניות הענישה. בהמ"ש קמא גם לא ניתן משקל ראוי בקביעת המתחם לנסיבות החמורים של ביצוע העבירה, שכן האקדח נמצא מוסלק יחד עם מחסנית בתוך גרב בד מתחת למושב הנהג ברכב ששימש את המשיב, ובכיסו של המשיב נמצא כדורים. ככלומר, מדובר הוא בנשך שהוסתר במקום נגייש למשיב שיכל לשמש לפועלה מידית.

.9 כשאנו נתונים משקל של ממש לנסיבות לקולא עליון עמד בהמ"ש קמא בגז"ד, כמו גילו של המשיב, ההודאה והיעדר עבר פלילי, תקופת המעצר באיזוק אלקטרוני, העובדה כי המשיב לא הסתבר מזמן בפלילים ומגלה יציבות תעסוקתית - אנו בדעה, כי העונש שנקבע ע"י בהמ"ש קמא מקל באופן בולט בדבר המחייב התערבותה של ערכאת הערעור.

חומרת העבירה, נסיבות ביצועה ומדיניות הענישה שמחייבת החמורה בקביעת העונש בעבירות נשק, מובילות למסקנה כי במקרה זה יש להטיל על המשיב עונש הכלול מאסר בגין סORG ובריח.

.10 רק משום שערכאת הערעור נמנעת ממיצוי הדיון עם הנאשם בקבלת ערעור המדינה, וכן מהטעעם שהמערערת בטיעונה היא זו שעתה להטלת מאסר למשך 12 חודשים בלבד, הגם שבנסיבות העניין נראה הדבר כעונש מקל יחסית, אנו מקבלים את הערעור כלhalbן:

- רכיב המאסר יעמוד על 12 חודשים לריצוי בפועל חלף 9 חודשים המאסר לריצוי בעבודות שירות צפוי שנקבע בגז"ד, בגין התקופה בה שהה המשיב במעצר בין התאריכים 26.5.21 עד 18.7.21.

- המשיב יתיצב לריצוי מאסרו בבית מעצר קישון בתאריך 10.8.22, עד השעה 10:00, או על פי החלטת שב"ס, כsharpeshot תעודת זהות או דרכון. על המשיב לחתם את הכניסה למאסר, כולל האפשרות למין מוקדם, עם ענף אבחון ומין של שב"ס, טלפונים: 077-7831077/074-7831078.

- יתר רכיבי הענישה ישארו על כנם.

**ניתן והודיע היום כ' تمוז תשפ"ב, 19/07/2022 במעמד הוכחים.**

