

עפ"ג 38924/09 - מדינת ישראל נגד אלי חביב

בית המשפט המחוזי מרכז-לוד

עפ"ג 38924-09 מדינת ישראל נ' חביב

לפני:

כב' הנשיא אברהם טל, אב"ד

כב' השופט זהבה בוסתן

כב' השופט ד"ר שמואל בורנשטיין

המערערת
נגד
המשיב
מדינת ישראל
אלי חביב

פסק דין

1. לפנינו ערעור על גזר דין של בית המשפט השלום בנתניה (כב' השופט ח' קיציס) מיום 14.09.07, בת"פ 46865-11-12, לפיו הורשע המשיב, בעקבות הודהתו, בתקיפה הגורמת חבלה של ממש ובהsegת גבול כדי לעبور עבירה פלילית, ונידון ל - 6 חודשים מאסר לריצוי בעבודות שירות המורכבים מהפעלת מע"ת של 6 חודשים שנגזר עליו בת"פ 17819-05-10 ומאסר בפועל של 4 חודשים בחופף להפעלת המאסר ע"ת הנ"ל. כמו כן נידון המשיב ל - 6 חודשים על תנאי שמשך 3 שנים מיום מתן גזר הדין לא יעבור אחת העבירות בהן הורשע או כל עבירות אלימות או ניסיון לעبور עבירות אלימות ולתשלום פיצוי למתלון בסך 5,000 ₪.

הערעור מכון כלפי קולות עונש המאסר בפועל.

2. ע"פ הנטען בכתב האישום, ביום 17.11.12 המשיב נכנס לפרדים,��טף יחד עם אחרים קלמנטיות מהעצים והעמסם על טנדר. השומר במקומם, קامل נאסר (להלן: "המתلون"), פנה למשיב כדי לקבל את פרטיו ובתגובה ניסה המשיב לתפוס את ידיו של השומר על מנת למנוע את רישום פרטי הרכבת. המתلون נכנס לכירבו כדי להזעיק עזרה, אז ניסה המשיב למשוך את הפלפון מידיו המתлон והיכה בפנוי באמצעות אלה.

למתלון נגרמו חבלות של ממש בדמות פצע קטן ליד האף ופצע נסוף סמור לשפטים.

עמוד 1

כל הזכויות שמורות לאתר פסק דין - verdicts.co.il

פסקרי שירות המבחן

. 1. בתסקיר המבחן שהוא בפני בית משפט קמא נכתב כי המשיב הוא בן 44, רווק ואב ל - 8 ילדים בגילאי חמישה חודשים - 14 שנים, משתי מערכות זוגיות אותן הוא מנהל בו זמנית.

המשיב גדל בתנאי הזנחה והתעללות קשים, חוות אלימות בילדותו ומאז היותו נער הוא מערב בערביינות, ריצה מספר רב של מסרים ומתרחן באופן בלתי שකול ואחראי הן באופן תפקודו בחים והן במישור המשפחה.

להערכת שירות המבחן דפוסי חשיבותו ואיישותו של המשיב מלמדים כי הסיכון להישנות עבירות אלימות הינו גבוה ומידת חומרתן צפואה להיותBINONIOT שכך המשיב אינו מאופיין באימפרוביזציה בלתי נשלט והוא בעל יכולות קוגניטיביות טובות.

באשר לגורם הסיכון להישנות התנהגות עברנית, צין שירות המבחן שהמשיב אינו מתפרק במשמעות התעסוקתי באופן סדר, מערב בפלילים וב吃过 היה נתון בסכסוכים מתמשכים עם גורמים עברניים.

באשר לגורם הסיכון להפסקת התנהגות עברנית ע"י המשיב, שירות המבחן התרשם כי קיימת מוטיבציה אצל המשיב לשמש אב ממשמעותי לילדיו ולהשקייע בהם על מנת שלא יוצאו למסגרות חוץ ביתיות אלה מהווים גורמים מדרבנים לשינוי ושיקום.

ונoch מצבו של המשיב נקבע כי אין מקום לבוא בהמלצת טיפולית, אך לאור מעורבותו בגידול הילדים והחשש שמאסר בפועל נוסף עלול לגרום לחווית נטישה חוזרת ולנזק ממשמעותי לילדיו, הומלץ להפעיל את המאסר על תנאי התלויה ועומד נגדו בדרך של עבודות שירות. ענישה מסווג זה תהווה מחך ענישה מוחשית ממשמעותית ומרתיעת, ומайдך תוכל לשמש פוטנציאלי להשתלבותו במסגרת תעסוקתית מחייבת ותימנע בכך נסוף מילדיו.

. 2. בתסקיר המבחן שהוגש לדין בערעור נכתב שהמשיב צין את מרכזיותו בחיי ילדיו, את ניסיונו לפרנס את משפחתו המורחבה מעבודתו אצל קובלן שיפוצים, את העבודה שבשנת 2014 לא נפתחו נגדו תיקים ואת היות אשטו בהרionario מתקדים.

בת זוגו של המשיב סיפה לקצינת המבחן שהמשיב מסיע לה ולילדיה והוא חשש שאם יאסר תיאלץ להתמודד בלבד עם הלידה וגידול ילדיה. בת זוגו השנייה של המשיב, אם 5 ילדים, דיווחה שהמשיב לא מגלה מחויבות מבחינה כלכלית ו מבחינה הדאגה לילדיו ממנה.

באשר לעבר הפלילי, נכתב בתסקיר שתלוים ועומדים נגד המשיב שני כתבי אישום בגין מעשי אלימות שביצע בשנת 2013.

בסיום התסקיר נכתב שירות המבחן לא התרשם ממשוני ממשמעותי במצבו של המשיב, שתי נשויות חלשות והוא דמות ממשמעותית בחיי ילדיו, כך שמאסרו עלול לערער את מצבם של אשטו וילדיו.

גור הדין של בית המשפט קמא

1. כתוב האישום מלמד כי העבירות קרו ברציפות ובסמיכות של זמן ומקום ולכן מדובר באירוע מתגלגל שהחל בהסתגר גבול ונמשך לתקיפה הגורמת חבלה ממשית, כאשר שתי העבירות בוצעו באותו הנסיבות ובסמיכות. لكن יש לקבוע מתחם עונש הולם אחד.
2. הערך החברתי שנפגע על ידי המшиб הוא ההגנה על שלומו ושלמות גופו של אדם והגנה על רכוש הפרט. הגם שמדובר בפציעה פיזית יחסית קלה, הרי שהפגיעה בערך המוגן של זכות האדם לשלוות גופו, שלום הציבור ותחותת הביטחון של הפרט הינה משמעותית. המתلون הוא שומר אשר ביצע את עבודתו וכתוצאה מכך נפגע על ידי המшиб. בית המשפט העליון עומד לא אחת על חומרתן של עבירות אלימות.
3. במסגרת הנסיבות הקשורות ביצוע העבירה, בית משפט קמא נתן דעתו לשיקולים הבאים: המшиб הגיע למקום במטרה לקטוף קלמנטינוט, עבירת התקיפה הגורמת חבלה של ממש לא הייתה מותקנת והיא תוצר של האירוע המתגלגל. תקיפת המתلون באלה עלולה הייתה לגרום לנזק חמור בהרבה מזה שנגרם בפועל, חבלות של ממש בדמות פצע קטן ליד האף ופצע נוסף סמור לשפטים (לא צלקות).
4. מתחם הענישה ההולם את העבירות שביצע המшиб נע בין מספר חדשני מסר שירות בעבודות שירות, לבין 12 חודשים בפועל, ואין מקום לסתות מן המתחם לקולא או לחומרא. באשר לנסיבות שאינן הקשורות לביצוע העבירות, יש להתחשב בנסיבות כלהלן:

 - א. מהתסוקיר עולה כי המшиб מתגורר עם אישה אחת באופן קבוע ולהם 3 ילדים בני 13, 14 ו- 15, כאשר תינוקת נוספת שנולדה לפני חמישה חודשים נפטרת בלבד. כמו כן מתגוררת עמו אחוותן, לאחר שהשתחררה מבית החולים לחולי נפש. מערכתיחסים עם האישה השנייה נולדו לו 5 ילדים בגילאי 10, 11, 12 שנים ותינוק בן חצי שנה. מפגישה עם בת זוגו, עמה מתגורר המшиб, עולה כי הוא אב מסור הדואג לילדים.

בת הזוג הדגישה את הנסיבות המורכבות כמפורט התינוקת ואת חששו מהאפשרות שתאלץ לנහל את המשפחה לבד במידה וירצה עונש מסר.

מדוא"ח משרד הרווחה צוות דרום מיום 24.3.14 עולה כי האישה הנוספת של המшиб מתקשה מאוד בגידול ילדיה. נעשה ניסיון שלא צלח לשלב את המשפחה בפנימיות יום אך ההורים מתנגדים לשילוב הילדים הגדולים במסגרת של פנימיה וכל העת מתקבלים דיוחים מדאיגים אודות כלל הילדים והתפקיד ההורי.

כפי שעולה מتسוקיר שרוט המבחן, המшиб דואג וקשר לילדיו וניכר כי הוא עושה מאמצים להוות עבורם דמות חיובית וחינונית, תומך בהם כלכלית, מסייע להם בשיעורי בית ומגלה מעורבות בבית הספר בו הם

לומדים.

המלצת תסקירות שירות המבחן, כאמור, מעלה כי מסר בפועל עלול לגרום לחווית נטישה חוזרת ולנק משמעותי לילדיו, אשר גם כך מתמודדים עם מציאות חיים קשה ומורכבת.

ב. המשיב הודה במסגרת הסדר טיעון ונטל אחראות על מעשיו אך תסקירות שירות המבחן מעלה כי הוא לקח אחראות חלקית, נתה להשליך אחראות לנטיות התפתחות התקיפה על השומר, הפתיחה מחומרת העבירה ומהנזק שגרם וגילה חוסר אמפתיה לשומר שהותקף ולבבלי הפרדס מהם נגנבה הסchorה. מגישת שירות המבחן עמו עולה כי הוא מבטא עמדת קורבן, עסוק לצורך שלו לשroud ובכך נטה למצוא צידוקים למעשיו הפליליים.

המשיב התקשה להודות בעיתיות המאפיינית את התנהגותו והשליך זאת על נסיבות חייו, התנצלות גורמי החוק כלפיו, הקשיים עמו הוא מתמודד והעדר עזרה מספקת מצד הרשויות.

לאחר שהותר למשיב לצאת ממעצר הבית לעובדה, בחודשים אוגוסט 2013 - ינואר 2014, הוא עבד כאחראי על צוות מיוון פסולת בתחנת מעבר אקוולוגית שככל 10 עובדים והוא עובד חרוץ. ביום הוא עבד בעבודות מזדמנות בשוק נתניה.

ג. התסיקיר מעלה את נסיבות חייו הקשות של המשיב, כאשר חוות אלימות מצד אביו וניתוק קשר מהאב בהיותו ילד צעיר. בשל תפקוד לקוי של האם על רקע קושי נפשי וכלכלי, הוא עבר למשפחתי אמונה ובהמשך לפנימיה.

ד. לחובת המשיב 23 הרשעות פליליות, בעיקר עבירות רכוש, אלימות ומרמה. הרשעתו الأخيرة מיום 16/9/16 הינה בעבירה של החזקת אגרופן או סכין למטרה לא כשרה ונוהגה פוחצת ברכב בגין נידון למסר בפועל של 4 חודשים ו7 ימים וכן למסר על תנאי של 6 חודשים שלא יעבור עבירה בה הורשע וUBEIRAT ALIMOT.

5. בוגדר המתחכם יש להתחשב בשיקול הרתעת היחיד, כאשר על פי התסיקיר רמת הסיכון להישנות ביצוע עבירת אלימות מצד המשיב היא גבוהה ומידת החומרה אם ינקוט בדרך אלימה צפואה להיות ביןונית. כן יש להתחשב בשיקול הרתעת הרבים, בשים לב לשכיחותן של עבירות אלימות.

6. באיזון בין השיקולים השונים יש לגוזר על המשיב מסר בפועל, להפעיל את עונש המסר על תנאי שנגזר עליו בתיק 10-17819-05, לאפשר לו לרצות עונשים אלה בעבודות שירות, לגוזר עליו מסר על תנאי ולהזכיר אותו בתשלום פיצוי כספי למתלוון.

nymoki ha-uruv

- .1. בית המשפט קמא נתן משקל נמוך ולא ראוי לסכנה הנשקפת מהמשיב כמשמעותו מעברו הפלילי המכבייד והערכת הסיכון הבורורה של שירות המבחן לפיה הסיכון להישנות עבירות אלימות מצד גבוה.
- .2. עברו הפלילי העשיר של המשיב מלמד על מסוכנותו בשל ריבוי עבירות. מסריו הקודמים ומאסר על תנאי תלוי שעומד לא הרתיעו אותו והם סימנים ברורים לסתיכון שהוא מהוות לשלום הציבור.
- .3. מסוכנותו של המשיב, שהתבטאה פעמי נספח במעשהיו מושא הערעור מחייבת את שליחתו למאסר בפועל מאחריו סוג ובריח. בית משפט קמא חייב היה להעניק עדיפות של ממש לשיקול ההגנה על שלום הציבור מהמשיב.
- .4. בית משפט קמא נתן משקל חסר לשיקולי ההרתקה, שהם רלוונטיים תמיד בעבירות אלימות וחשובים שבעתיים ביחס למי שלחובתו עבר פלילי עשיר. הקלה כה משמעותית בעונשו של המשיב פוגעת משמעותית בהרתקה המשיב ובהרתקה הרבבים.
- .5. בית משפט קמא קבע מתחם עונש נמוך לשתי העבירות יחד ושגה משהציב את עונשו של המשיב ברף התחתון ביותר של המתחם.
- המשיב נכנס לפרදס לא לו, הסיג גבול וקטף מפיות הפרדס, תקף את השומר במקום בידו ובאליה והתקיפה גרמה לחבלה של ממש. המתلون לא איים ולא סיין כלל את המשיב, אלא ישב ברכבו כאשר הותקף על ידו.
- .6. אף אם מקבלים את המתחם שנקבע, הרי שנוכח עברו הפלילי והאמור בתסקיר ביחס לאו לקיחת אחריות מלאה, מסוכנות, היעדר אמפתיה לקורבן ונסיבות ביצוע העבירות חובה היה להעמיד את עונשו של המשיב ברף הגבוה של המתחם.
- .7. בית משפט קמא שגה משהעניק משקל יתר לניסיבות חייו הקשות של המשיב. אומנם נסיבות חייו ראיות להילחח בחשבון במסגרת שיקולי הענישה, אך מדובר בהרשעתו ה- 24 של המשיב ו"שטר"ILDOT" הקשה כבר נפרע מעל-ל- 20 פעמים בעת שביהם"ש השונים התחשבו בה.
- .8. בית משפט קמא שגה משפעל בנגד להוראת סעיף 58 לחוק העונשין, לפיו הפעלת מאסר על תנאי לצטבר לתקופת מאסר בגין העבירה נוספת, מה גם שלא ציין מה הטעמים המצדיקים את חפיפת התקופות.
- בעניינו של המשיב אין כל נימוק המצדיק סטייה מהכלל שבסעיף 58 לחוק והייתה חובה להפעיל את המאסר על תנאי במצטבר לכל עונש אחר שכן המאסר על תנאי הושת על המשיב בגין מעשים שכלו נשיית סיכון ונגעה מהירה ופראעה ברכב, תוך מעבר מספר צמתים באור אדום ותוך פגעה במספר רב של רכבים שנחנו במקום.
- .9. בית משפט קמא שגה כשאיים את המלצות הتفسיר תוך התעלמות ומתן משקל נמוך לאמר בגין הتفسיר, אשר אינו עולה בקנה אחד עם ההמליצה שבו.

10. עונשו של הנאשם אינו משלקף את חומרת מעשיו, עברו הפלילי והמסוכנות הנש��פת ממנו.

11. במהלך הדיון ביום 11/1/15 הצבע ב"כ המערערת על התסוקיר השלילי שהוגש לבית משפט קמא, על עברו הפלילי של הנאשם בגין ריצה מספר עוני מסר למשר מספר שנים ועל כך שיביצع את מעשיו מבלי להתחשב במצבו המשפחתית, בסבל של ילדיו, שהוא אחראי לו, ובמاسر על תנאי שהיה תלוי ועומד נגדו.

12. במהלך הדיון ביום 24/2/15, לאחר קבלת התסוקיר לצורך הדיון בערעור, טען ב"כ המערערת ששירות המבחן לא בא בהמלצת טיפולית לגבי הנאשם, שלא חל שניי במצבו ولكن אין במצבו המשפחתית של הנאשם ובמצבם של ילדיו כדי למנוע את שליחתו למاسر לאור חומרת מעשיו ובערו הפלילי העשיר.

ב"כ המערערת הפנה לדבריו הנאשם לעונש לפייהם הוא לא אלים, וטען שלא ניתן לתת מעמד בכורה טוטאל לילדיו של הנאשם.

תגבות ב"כ הנאשם:

1. מדובר באירוע ספונטני, המערער לא נכנס כדי לגנוב אלא נכנס לפרודס במהלך טויל משפחתית ולקח ארגז קטן של קלמנטיינות, הוא לא הספיק להפעיל שיקול דעת.

2. בית משפט קמא ל乾坤 בחשבונו את כל השיקולים עליהם הצבעה המערערת, גם אם העונש סוטה מעט לקו לא הוא לא מצדיק התurbות ערצת ערעור.

3. הנאשם אב ל - 8 ילדים, בשתי משפחות, שאחת מהן עברה טרגדיה כשתינוק שנולד בת זוגו נפטר בלילה, הנאשם ובת זוגו נכנסו לדיכאון ובת הזוג נמצאת בחודשי הירון מתקדמים. בת הזוג השנייה לא כשרה להחזיק בילדים, שה הנאשם דואג להם והוא מטפל גם בילדים מבת הזוג שחוירו בביתם מפנימיות.

4. הנאשם היה במעצר בית מלא עם איזוק אלקטרוני במשך כשנתים בפיקוח אמו, רק זמן קצר לפני גזר הדין הותר לו לעבוד.

5. אמנם עברו הפלילי של הנאשם נראה מכבד אך הוא מעולם לא ביצע עבודות שירות. כל הרשותו הנאשם ישנות ולא מדובר בעברין חוזר שצורך להרטיע אותו, בגזר דין שבו הוטל עליו מاسر על תנאי הוא לא ריצה מاسر בפועל.

6. יש בניומיקים שנמננו בגזר דין נושא הערעור כדי להוות נימוקים מיוחדים שמצדיקים את הארכת המاسر על תנאי, שלא הוטל בשל עבירות אלימות.

7. המתלוון לא נפגע באופן חמור והעבירות נשא הרשותה של המשיב נמצאות ברף התחthon של עבירות האלימות והרכוש.

8. ההחלטה עליה מסתמכת המערערת מתייחסת למקרים חמורים מלאה של המשיב ופסקת בתי המשפט, לרבות בית המשפט העליון, שהובאה בגין הדין מצדיקה את גזר הדין שאימץ את המלצת שירות המבחן.

דין והכרעה

1. אף אנו, כמו ביום"ש קמא, איננו מקלים ראש בפגיעה שפצע המשיב בשלומו ובשלמות גופו של השומר בפרדס וברכושים של בעלי הפרדס,usat גבולם הסיג. עם זאת, לא מדובר בעבירות רכוש ואלימות ברף גבוה ומשכך מתחם הענישה שנקבע ע"י ביום"ש קמא בהתחשב בנסיבות מעשי של המשיב וההחלטה הנוגגת מקובל علينا.

2. ביום"ש קמא לא מצא, ובצדק, נימוק לחזור ממתחם הענישה שקבע, וזאת לאור האמור בתסקרי שירות המבחן ומשכך שגה, בכל הכבוד, כאשר הטיל על המשיב 4 חודשים מאסר בגין העבירות נשא גזר הדין.

3. אף אנו, כמו ביום"ש קמא, איננו מתעלמים מעברו הפלילי של המשיב ומהמסוכנות שנובעת ממנו כמתואר בתסקרי המבחן, כמו גם מהתייחסותו לעבירות נשא גזר דין ולקורבןותיהן, אשר היו מצדיקים הטלת מאסר לריצוי מאחורי סORG ובריח בגין העבירות נשא גזר דין.

4. גם יルドתו הקשה של המשיב, כפי שתוארה בתסקרי שירות המבחן, אינה מצדיקה הקלה בעונשו, שכן היא שימשה נימוק להתחשבות בו בעבר. חרף האמור לעיל, מה שגורם לנו שלא להתערב בעונש המאסר הכלול שהוטל על המשיב ע"י ביום"ש קמא, שניתן לרצותו בעבודות שירות, הוא מצבו המשפחתית הנוכחית של המשיב, במיוחד התפקיד שהוא מלא בגידול ילדיו, לאור תפקודן הלקוי של בנות הזוג כמתואר בתסקרי המבחן ובמידע שהתקבל משירותי הרוחה.

5. איננו מתעלמים מכך הפקוד של המשיב כמתואר בתסקייר המבחן העדכני, במיוחד בכל הקשור לבת הזוג השנייה, אם חמשת ילדיו, אך הדמות שהוא משתמש לכל ידיו והחשש שבעקבות שירות המבחן שמאסרו מאחורי סORG ובריח יערער את מצבן של נשותיו, שמתפקידו לתפקד בלבד hei יגביר את חוסר יציבותם של ילדיו, גורמים לנו שלא להחמיר בעונשו.

6. לאור כל האמור לעיל אנו מטילים על המשיב 6 חודשים מאסר בגין העבירות נשא גזר דין ומפעלים אותם בחופף לששת חודשים המאסר על תנאי שהופעלו ע"י ביום"ש קמא והם ירוצו בעבודות שירות כפי שקבע ביום"ש קמא.

ניתן והודיע היום ז' באيار תשע"ה, 26/04/2015 במעמד ב"כ הצדדים והמשיב.

