

עפ"ג 66803/06 - מדינת ישראל נגד תאמר אבו עסב

בית המשפט המחוזי בירושלים שבתו כבית-משפט לערעוורים פליליים

לפני כב' השופט רפי כרמל, אב"ד

כב' השופט כרמי מוסק

כב' השופט שירלי רנור

עפ"ג 66803-06-16

מעוררת
מדינת ישראל
באמצעות פרקליטות מחוז ירושלים

נגד
המשיב
תאמר אבו עסב
עו"י ב"כ עו"ד מוחמד מחמוד

פסק דין

ערעור על גזר דיןו של בית משפט השלום בירושלים (כב' השופט חגי מק-קלמנוביץ') מיום 16.5.16 בת"פ 27486-10-15.

כללי

1. המשיב הורשע על יסוד הודהתו בעבירה של החזקת נשק ונדון ל - 10 ימי מאסר ומאסר על תנאי. הערעור מופנה כנגד קולת העונש.

2. ואלה המעשים: המשיב החזיק בקבוק תבערה ובתוכו בנזין ופישת بد על גג ביתו בשכונת שועפאט בירושלים במשך שנה, ועד ליום 9.10.15.

טענות הצדדים

3. המעוררת טענה כי העונש שנגזר על המשיב הינו עונש מקל שאינו מתישב עם מתחם העונש שקבע בית משפט קמא, הנע בין מאסר קצר בפועל ועד ל - 12 חודשים מאסר בפועל. העונש אינו הולם את חומרת העבירה, הטומנת בחובה סיכון לח' אדם, מקיים פוטנציאל להסלמה עברינית ויוצרת סיכון ממשי וחמור לשלם הציבור ובתחומו.

עמוד 1

כמו כן, יש להתחשב בזמןנותו של הנشك, אשר הוחזק בבתו של המשיב במשך תקופה ארוכה, כשנתכו בדין ובפניו פיסט בד. חומרת המעשה מתעצמת נוכחות המציגות הביטחונית הקיימת והשימוש הנרחב שנעשה בבקובק תבערה כנשך זמן וקל להכנה. נטען כי הפסיקה נוטה להחמיר בעבירות של החזקת נשך שלא כדי בדרך של עונשה מרתקעה והרחקת מבצע העבירה מן החבירה לתקופה מסוימת. בנסיבות דן, אין בעונש המלא שוהות על המשיב הרתעה מספקת הן במשור האנדיבידואלי והן במישור הקולקטיבי. היוטו של המשיב צער נעדך עבר פלילי אינו מצדיק הימנעות מהטלת עונש ממשי של מאסר בפועל. עוד נטען כי יש לתת ביטוי למסקיר שירות המבחן, המתיחס לגורמי הסיכון להישנות העבירה ולקושי לעמוד על מניעו של המשיב ביצוע העבירה. לפיכך, עותרת המערערת להחמרת עונשו של המשיב.

ב"כ המשיב טוען כי בכתב האישום לא נטען שבבקובק התבערה היה מוקן להפעלה. בנוסף, לא נפללה כל טעות בגזר דין של בית משפט קמא וכן, בקבוק התבערה הוחזק בגין הבית לתקופה של שנה. כמו כן, לא הוגש ערד על החלטת השחרור בהליך המעצר ועתה אין מקום להשיב את המשיב אל בין כותלי הכלא. עונשו של המשיב נכון במתחם - מאסר קצר. על כן יש לדוחות הערעור.

מסקיר שירות המבחן

4. מסקיר שירות המבחן שנערך בעניינו של המשיב, ליד 1993, עולה כי הינו כבן 23 שנים, רווק, בן למשפחה ערבית מוסלמית, ללא עבר פלילי, מתגורר בשועפאט, מזה מספר שנים עובד כנגר בngrיה השיכת לאבי וכנהג משאית. שירות המבחן התרשם כי מדובר באדם המנהל אורח חיים נורמטיבי, בן למשפחה נורמטיבית ותומכת. הוא עבר תאונות דרכים בהיותו בן 12 שנים, בעקבותיה חוווה קשיים לימודים ונסר מבית הספר לאחר 9 שנות לימוד. המשיב מתנסה לשאת אחריות לביצוע העבירה, שלול מעורבות כלשהי בעבירה ומסביר אותה כתוצאה של סכסוך בין משפחות. לפיכך, נמנע שירות המבחן מהמליצה טיפולית בעניינו, והמליץ על הטלת מאסר שירות בעבודות שירות לתקופה קצרה.

דין

5. הזכות המשיב עומדת הודהתו במינויו ל', שהביאה לחיסכון בזמן שיפוטו וליעול ההליכים. כמו כן, מכלול השיקולים לקולה יש להתחשב בגילו הצעיר, העדר עבר פלילי ואורח החיים הנורמטיבי שהוא מנהל, עליו עמד שירות המבחן בתסוקיר שערך בעניינו. מאידך, הצד הודהתו של המשיב ביצוע העבירה, עולה מהמסקיר כי הוא אינו מקבל אחריות מלאה. לחובת המשיב נזקפת גם חומרת העבירה שביב. החזקת כל' נשך הנה עבירה חמורה וטמונה בה מסוכנות רבה, הטבועה בכלי הנشك עצמו - כל' משחית מעצם טיבו וטבעו. החזקת נשך מסכנת את שלום הציבור ובטעונו. מתחם הענישה בעבירה זו הינו רחוב, אך בית המשפט העליון קרא להחמרה בענישה וקבע כי "כלל, העונש ההולם עבירה חמורה זו הוא מאסר לרצוי אחורי סורג ובריח.... וזאת בראש וראשונה להרעתה היחיד והרבבים; אורך התקופה כרוך כМОון בנסיבות הספציפיות של העcosa והמעשה. אכן, ערים אלו לכך שלאדם בעל רקע נורמטיבי, וכך הוא המערער, שהוא במאסר אינה קללה כל עיקר, אך נשך הוא נשך הוא נשך, ובנסיבות הישראליות נשך בידיים לא מורשות עלול להתגלל למקום לא טוב, ודברי האמור "מחזה שבמערכות הישראלית נראה אקדמי לירוט במערכת האחونة" (ע"פ 5220/09 **הייתם עוזודה ב' מדינת ישראל (2009)**). העונש שגורר בבית משפט קמא על המשיב אכן מקל עליו. לעניין זה אין די בתפקידו הנורמטיבי של המשיב. מדובר בהחזקת בקבוק תבערה מוקן לשימוש זמן במשך תקופה ארוכה בעיר ירושלים, בה, כפי

שצין בית משפט קמא, כיימ תמיד פוטנציאלי לחיכון. לפיכך, היה מקום להחמיר בעונשו של הנאשם. עם זאת, לאחר שה הנאשם סיים לרצות את עונש המאסר (הקטר) שהוטל עליו ומאהר שערצת הערעור אינה ממצה את הדיון, ניתן, לפנים משורת הדיון, שלא להחמיר בעונשו של הנאשם. על כן הערעור נדחה.

ניתן היום, ז' אדר תשע"ז, 05 מרץ 2017, במעמד ב"כ המערערת, ב"כ הנאשם וה הנאשם עצמו.

כרמי מוסק, שופט

シリלי רנर, שופטת

רפוי כרמל, שופט

אב"ד