



מ"ת 22725/12/21 - מדינת ישראל נגד רוני אלמשעלי, אביחי עמר

בית המשפט המחוזי בחיפה

מ"ת 22725-12-21 מדינת ישראל נ' אלמשעלי(עציר) ואח'
תיק חיצוני: 831966/2021
לפני כבוד השופט ניצן סילמן
מדינת ישראל
המבקשת

נגד
המשיבים
רוני אלמשעלי
אביחי עמר (עציר)

החלטה בעניין משיב 1

1. בקשה למעצר המשיב 1 עד תום ההליכים כנגדו
2. כנגד המשיב 1 הוגש כתב אישום המייחס לו עבירות של החזקת נשק (עבירה המיוחסת לו לבדו ועבירה נפרדת המיוחסת לו כמבצע בצוותא), נשיאה והובלה של נשק וניסיון לעבירת סחר בנשק.
3. על פי המתואר בכתב האישום, נדברו המשיבים לעיל; המשיב 1 הציע למכור אקדח שהיה ברשותו (ואוחסן אצל אחיו- דוד) והמשיב 2 סיכם עמו הפרטים.
4. השניים סיכמו ביום 25/11 כי יוציאו העסקה מן הכוח אל הפועל, וביום 26/11/21 קבעו מפגש; דוד (אח המשיב 1) הביא האקדח ברכבו, והתרחק מהרכב; שני המשיבים נכנסו לרכב כשהמשיב 1 התיישב במושב האחורי והמשיב 2 במושב הקדמי. משיב 1 אף אחז באקדח; בשלב זה נכנסו בלשים לרכב ועצרו השניים.
5. המשיב 1 חולק על התשתית הראייתית; המחלוקת הנה לא לכל רוחב היריעה- המשיב 1 מבהיר כי גם אם מיוחסת לו נשיאה והובלת הנשק, זו רגעית בלבד, ובזמן השהות ברכס (ולא בעת המצאות הנשק אצל אחיו); עוד טוען המשיב 1 (יכולה להלן גם המשיב) כי לא קיימות ראיות לכאורה לעבירה ניסיון הסחר, ולמצר קיימת חולשה מהותית בתשתית.
6. קיבלתי תיק החקירה. תחילה, טרם כניסה לעובי הקורה, אסיר אבן נגף.
7. עבירת החזקת נשק, להבדיל מעבירת נשיאה והובלת נשק, יכול ותבצע אף ללא החזקה פיזית; החזקת נשק אינה מחייבת מגע פיסי, והמבחן המרכזי לבחינתה הנו מבחן השליטה בנכס נשוא ההחזקה.
8. ככל שלאדם היכולת על פי מהלך העניינים הטבעי והרגיל להגיע לעשייה פיזית בנשק, או לקבוע את גורלו הפיסי, יחשב הוא כמחזיק. ראה לעניין זה ע"פ 250/84 הוכשטט נ' מ"י, ושלל פסקי דין בעקבותיו- למשל ע"פ



7282/09 אבו עמרה נ' מ"י.

9. החזקה של נשק יכול ותתבצע בצוותא, כאשר קבוצת אנשים שקיימת ביניהם זיקה, מחזיקה בנשק- שליטתו של כל אחד מבני החבורה מוסיפה לעמוד ואין שליטתו שוללת את בלעדיות שליטת האחר.
10. ראה למשל לעניין זה ע"פ 1922/02 מ"י נ' זביידה; ע"פ 8416/09 מ"י נ' חרבוש.
11. יישום הוראות אלו למקרה בפנינו יעלה כי ברור לחלוטין שלמשיב 1 היתה שליטה על הנשק גם בעת המצאו אצל דוד; המשיב 1 יכול היה לבקש להביא הנשק ולשמרו (כפי שעשה); למשיב 1 היתה מודעות למקום המצא הנשק ולכך שהוא יכול לבקשו; על כן בוודאי בעת המצא הנשק אצל דוד מתקיימת החזקה בצוותא.
12. עם זאת, פני הדברים שונים עת מדובר בנשיאה והובלה; גם אם ניתן להכיר בנשיאה והובלה בצוותא (אגב אירוע משותף בו שניים הולכים למשל ואחד אחוז בנשק), עדיין שאלת היסוד הפיזי בנשיאה והובלה משמעותית לקיום יסודות העבירה; לא די בשליטה אלא נדרש אקט פיזי.
13. בע"פ 5927/11 הררי נ' מדינת ישראל ראה כב' בית המשפט העליון לזכות נאשמים משנקבע כי גם אם היה הנשק בשליטה, אך ללא יכולת למגע פיזי, אין בכך להקים נשיאה והובלה בצוותא.
14. עבירת נשיאת הנשק מעוגנת בסעיף 144(ב) לחוק העונשין, הקובע כי "הנושא או מוביל נשק בלא רשות על פי דין לנשיאתו או להובלתו, דינו - מאסר עשר שנים". התיבה "נושא" פורשה, בפסיקה ובספרות, על-פי מובנה המילולי, קרי, "המחזיק נשק ... על גופו או בהישג ידו, באופן שניתן להשתמש בו מיד לכשיתעורר הצורך בכך" (י' קדמי הדין בפלילים - חוק העונשין (חלק ד') 1973 (תשס"ו)). בעניין חרבוש חזר השופט ע'פוגלמן על פרשנות זו והבהיר, כי נדרש שזיקתו הפיסית של הנאשם אל הנשק תהיה קרובה ומיידית, כך שהוא נושא את הנשק בעצמו או "שהנשק מצוי תחת הישג ידו", אך הבהיר שאין בכך לבטל את רכיב ה"נשיאה" אלא רק להרחיבו "למצבים שאין ביניהם לבין נשיאה הבדל ממשי" (עניין חרבוש, פסקה 53).
15. ראה בפרשת הררי- סעיפים 45-48 לפסק הדין.
16. יישום האמור לעיל למקרה בפנינו יבהיר, כי בעת שהיית הנשק, על פי כתב האישום אצל דוד, וגם בעת נסיעת דוד עם הנשק, בין בחלוקת הדואר ובין בהבאת הנשק למפגש, לא ניתן לייחס למשיב 1 עבירת נשיאה והובלה אלא לכל היותר החזקה.
17. לאחר שהסרנו אבן נגף זו, יש לפנות ליתר הטענות בנושא הנשיאה וההובלה.
18. כידוע, נשיאה והובלה יכולות להיות רגעיות; משראיתי לשלול לכאורית, את נושא הנשיאה וההובלה בעת המצא הנשק אצל אח המשיב (דוד), אבחן שתי נקודות זמן אחרות- בעת השהייה ברכב כמתואר בכתב האישום, וכן בעת העברת הנשק לדוד.
19. עברתי על חומר החקירה מ"מעוף הציפור". אציין עיקרי הדברים-
- דו"ח צפייה מצלמות ברלינגו- פב



ממצאים - פלט מחת"ק אביחי עמר-צח (ריבוי שיחות 26/11) ועוד שיחות רבות (34) בתאריכים 14,15,26.

חוות דעת נשק (וולטר PPK) קט"ז

תמליל מצלמת דרך מרכב הברלינגו - קכ"א.

המשיב אומר לאחיו "אני רק אראה אותו", מכאן שיחה בין המשיבים. צליל שקית... איפה זה? אה, **אוקיי, ראיתי, ראיתי, בסדר... בדוק... שים את הגרב הזה עליך.**

20. הודעות:

המשיב 29/11 - אני דר רחוב, לא זוכר מספר הפלאפון שלי, לא זוכר היכן ישבתי ברכב, לא זוכר למה נכנסתי לרכב, לא יודע מי היה איתי ברכב, לא מכיר את אביחי עמר, לא זכור לי שהתקשרתי אליו או שהוא התקשר אליי.

דוד אלמשעלי 29/11/21 - אחי בא עם חבר שלו, לא מכיר את אברהם אביחי עמר, לא יודע למה אחי רצה לשבת ברכב. הרכב היה כל הזמן בהשגחתי. שותק כשמוטח בו נושא האקדח (ש' 115-138). מפרט מש' 143 - לפני חודש וחצי כשאחי השתחרר אז הוא נתן לי לשמור משהו, וזה היה זה. אחרי זה כשנודע לי שזה אקדח, אני שמתי את זה באוטו. אחרי זה הוא הבין שאני רוצה להיפטר מזה... אז הבנתי שהוא רוצה לכור את זה במחיר של 5,000 ₪. זה היה כבר באוטו... הוא אמר לי אחרי זה כשהוא הביא את זה באוטו ... **הוא השאיר את זה באוטו ומאז זה באוטו**... הוא התקשר אמר השתחרר... **ואז הוא הגיע אליי**. בכמה הוא רצה למכור את האקדח? וואללה לא יודע, שמעתי גם 5,000 ₪... שמעתי מרוני כאילו. זה לא הוא אמר.

הודעת אביחי עמר 29/11 ג"א - רוני יצר איתי קשר אחרי שיצא מהכלא, אמר שאין לו כסף... בערך 5 פעמים, הוא רצה כסף, הוא ניסה למכור לי רכב טרנטה

הודעת דוד אלמשעלי 1/12 - לשאלה איפה מסר לי הנשק - הוא נכנס אלי לאוטו... הניח את זה ברכב, ואני שמתי את זה מתחת לכיסא... הוא הבין מה הלחץ שאני נמצא בו ואמר הנה אני כבר מוכר את זה והנה אני כבר מעיף את זה ממך.

מזהה את קולו של המשיב בהקלטות. כשנשאל על מה מדובר - "אני יודע מה שהוא הולך לבצע איתו את העיסקה... לראות אותו ולסגור את העניין. העניין של האקדח... בשיחה (ש' 104) זה האקדח שאני רק רוצה שהוא יעיף את זה... שאל איפה זה שמתי את זה שם ליד הנעליים שלי... את השקית אני יודע של האקדח הזה.

הודעת אביחי עמר 11/2/21 - רוני ניצל את הטוב לב שלי והביא אותי לרכב שיש בו נשק. הוא שלף מהגרב הזאת משהו... הוא פתח משהו (ש' 90) ויכול להיות שזה הנשק שאני שיערתי... יכול להיות (ש' 186) שרוני הבין מכל השיחות שלנו... שאני רוצה נשק.

מאשר שיחה העוסקת במכר (17,500) מזהה את המשיב. לגביו - "נראה לי שזה אני".

מש' 248 מוטחים בו תשלומים חזויים. ש' 252 - אתה נשמע בשיחה רוצה לשלם תשלום ראשון על העיסקה. נמנע מלהמשיך להשיב.



הודעת המשיב 2/12/21 - האקדח הזה שלי, הוא היה עלי ביום המעצר. לא היתה לי כוונה לבצע שום עסקה.. ולא לסחור עם הדבר הזה. מספר רב של פעמים חיפשתי להיפטר מהדבר הזה. המפגש עם אברהם עמר באותו יום היה על מנת שאני אקח ממנו כמה גרושים בשביל לשרוד... הנשק היה עלי.. אם 2 דקות לפני היום קופצים עלי היו מוצאים הנשק עלי. כאשר המשטרה קפצה על האוטו הוא היה ביד שלי... הוא נזרק מאחורי הכיסא... לא התכוונתי למכור אותו...

זה הנשק שהיה (מזהה תמונה)... בתוך שקית בד בצבע שחור קשורה עם חוט. האקדח הזה שייך לי.

מאשר את מספרי הטלפון בהאזנות. מוטחות בו השיחות - נשמע ממציא תירוצים.

מדובר על מקדמה

הודעת עמר 5/12/21 - מאשר שהוא והמשיב נראים בצילום. לא יודע לענות מדוע נשאל אם יש עליו כפפות... אני לא ידעתי בוודאות שזה נשק... תשאלי את רוני למה הוא הביא נשק לזירה.

21. האזנות סתר

שיחה 39 - (רוני-דודו)

החבר שלי מהכינרת רוצה לבוא לסגור... אמרתי לו אם אתה לא תראה לי שבע עשרה וחצי אלף שקל בכיס, אל תתן לי אותם תשמור אותם בכיס (דוד - אין לך מה לבוא). אמר לי רוני - סגור... בהתחלה הוא דיבר על תצלומים. אמרתי לו זה תעשה מהטלפון האישי שלך. אל תחייב אותי לעשות דברים... ואמר לי טוב, אני יכול לבוא לראות אותו דקה לפני שאני מחליט? ... אני אצטרך לקחת את זה דקה, שיראה את זה, לא יודע מה יעשה עם זה.

22. שיחה 21 - (רוני-אביחי)

23. אתה יודע שאני מתנהל לא עם טלפונים כאלה... אביחי - אני שאלתי על אחיך. רוני - למה אתה גורם לי להכניס אותו... זהו, תראה אותו ומאותו רגע תעשה מה שאתה רוצה. ארבעים תמונות, לא אחת... תגיד לי ואם אתה תחליט שה.. הוא .. יפה.. אתה מחליט. אביחי - סגור, סגור. אתה בא מוכן? יש מצב שאתה משאיר את הכסף והולך? כן, כן.

שיחה 17 - זה לא אמורים לעשות תמונה לדבר הזה... יש יותר טוב ממראה עיניים?

שיחה 90 - איפה זה? תראה את הנעליים החדשות שקניתי... מאחורה... אהה, אוקיי, ראיתי (רוני-דודו)

שיחה 88 - תשאיר את זה שם... מאחורה (רוני-דודו)

שיחה 87 - אני רק יראה אותו, אני רק יראה אותו (רוני-דודו)

שיחה 80 - תבוא עם המכנסים לשתי דקות... הוא רוצה לראות.

שיחה 75 - אני רואה שהוא מהסס... הוא לא סגור... אמר לי רוני סגור. אני רק רוצה שההוא יראה. הוא רוצה אותו



אבל הוא רוצה הנחה משמעותית המניאק הזה...

שיחה 73 - הוא רוצה לבוא שתי דקות לראות.. ראית - תכניס את היד לכיס תשאיר לי לפחות ארבע-חמש אלף שקל שאני אבין שאתה לוקח אותו. אמר לי - בסדר.

שיחה 61 (רוני ואביחי) אביחי - אני מצלם את הרכב הכל, אומר לי כן, יום ראשון אני בא לוקח אותו. רוני - תגיד לי שבביל לאבטח אותו תוכל להשאיר כסף מזומן? אמרת לקחתי אותו... אביחי - אהה... אני יכול להשאיר, יכול להשאיר... אני יכול לתת לך משהו ויום ראשון להשלים לך הכל במכה... רוני - כל השבע עשרה וחצי. אביחי - יום ראשון כשאני בא לקחת אותו כל השבע עשרה וחצי באותו רגע... רוני - ברגע שאמרת לי הוא שלי נגמר הסרט. אביחי - כן. זהו. רוני - שים מה שצריך... שים לא יודע מה... שים חמשת אלפים. אני יודע... שטים עשרה וחצי ליום ראשון אתה לוקח אותו, זהו. אביחי - סגור, טוב.

שיחה 41 - מקום מפגש

שיחה 15 - רוני ואביחי - אני מוריד לך אותו. תראה אותו גם. לא תמונה. מקסימום תיקח אותו תחזיק, תראה, תבחן אותו. הכל בסדר... אתה תחזיק אותו גם ביד

24. לאחר בחינת הדברים ניתן לקבוע כי קיימת תשתית ראיתית לכאורית לעבירות נשיאה והובלה הן בהעברת הנשק לדוד והן בעת שהיית המשיב ברכב.

25. אשר להעברת הנשק לדוד- מתאר דוד כי המשיב הוא שהביא הנשק אליו והוא 'השאיר את זה באוטו'; אשר לנשיאה והובלה בעת העסקה- הדבר עולה מהאזנות הסתר (מציאת והוצאת האקדח) מהודעות המשיב עצמו (הוא היה עלי) ומהגיון הדברים- הצגת הנשק למשיב הנוסף. עוד אבהיר כי בעת שהייה ברכב, מתקיים ממילא יסוד הנשיאה וההובלה (שכן הנשק בהישג ידו, באופן שניתן להשתמש בו, כנדרש בפסיקה).

26. עם זאת ניתן להדגיש כי בשני האירועים- **הנשיאה וההובלה קצרות ביותר, רגעיות.**

27. אשר לשאלת הניסיון לעסקה- גם כאן סבורני כי קיימת תשתית לכאורית אם כי אינה חפה מקשיים, אך אלו אינם אימננטיים.

28. איני מוצא ממש בטענות המשיב לגבי סכום הכסף שנתפס והפער בינו ובין מחיר אקדח 'בשוק'; מהאזנות הסתר עולה, כי הצדדים הסכימו על מחיר לעסקה (17,500 ₪), ועל כך שתשולם **מקדמה בלבד, ולא מחיר מלא, בעת מפגש.**

29. הניסיונות להגדיר הנושאים בשיחה כ'זהב ויהלומים', או 'מכנסים', או תמיכה וסיוע בדיוור, קלושים, במקרה הטוב.

30. אמנם, לא ברור אם היה קיבול בסופו של יום (שכן על פי הסיכומים על הקונה היה לאשרר כי הוא חפץ במוצר), אך איני רואה בכך קושי מהותי, נוכח שמבחינת המוכר- כל הנדרש לביצוע העסקה הושלם, ודי בכך להשלים היסודות הנדרשים לניסיון הסחר.

31. אשר לשאלת המעצר- אציין כי האמור לעיל הנו, כמעט כולו, בחינת מעלה מן הצורך. אבהיר.



32. מדובר בעבירת נשק- החזקה ודאי, נשיאה קיימת, גם אם רגעית, וגם ניסיון סחר, ברמה הלכאורית (אם כי קיימים בו קשיים).
33. בעבירות נשק חל כלל מעצר; על אחת כמה וכמה כשהעבירות כוללות גם ניסיון להעביר הנשק לאחר.
34. כדי לסטות מכלל המעצר נדרשים טעמים כבדי משקל- טעמים מיוחדים אף למעצר באיזוק (סעיף 22ב(ב) לחוק). אין כל טעמים המצדיקים סטייה כאן.
35. במקרה בפנינו- המשיב הנו בעל עבר פלילי מכביד, אמנם בעיקר בעבירות רכוש, אך גם בעבירות אלימות; **המשיב השתחרר מבית האסורים חודשים ספורים לפני המעשים ביסוד האישום. באמור יש ללמד כי מורא הדין כקליפת השום בעיני המשיב; מאסר אינו מרתיעו.**
36. המשיב לא בוחל לסבך את אחיו, לפעול להשגת כספים, לכאורה למחייתו, גם עם גורמים אותם הכיר בעת ריצוי מאסרים קודמים, והוא לא רק שאינו מתרחק מחברה שולית, אלא מחפש קרבתה. המשיב מעיד על עצמו כי הוא חסר כתובת.
37. במצב דברים זה, כשעסקין בעבירת נשק (ודי בהחזקה לשם כך), מדובר במי שמסוכנותו גבוהה, ולא ניתן לתת בו אמון. האישום מלמד כי יעשה הכל כדי לקבל ממון.
38. אן מקום גם להפנות לתסקיר במאפיינים אלו ולאור קרבת ריצוי המאסר. אין גם מקום להשוות עניינו לנאשם הנוסף בפרשה, לא מבחינת חומרת האישום ולא מבחינת קרבת העבר והריצוי.
39. אני מורה על מעצר המשיב עד תום ההליכים.

ניתנה היום, י"ד שבט תשפ"ב, 16 ינואר 2022, בהעדר הצדדים.