

מ"ת 13/12/58673 - מדינת ישראל נגד רפי אקלה (עוצר) - בעצמו, קסם בן סימון (עוצר) - בעצמו

בית המשפט המחוזי בבאר שבע

30 ינואר 2014

מ"ת 13-12-58673 מדינת ישראל נ' אקלה(עוצר) ואח'

בפני כב' השופט נסר ابو טהה

המבקשת
מדינת ישראל
עו"ב"כ עוז רמי אלמכאוי

נגד

1. רפי אקלה (עוצר) - בעצמו

עו"ב"כ עוז אביב סטרול

2. קסם בן סימון (עוצר) - בעצמו

עו"ב"כ עוז שלמה פצ'בסקי

המשיבים

החלטה

1. בפני בקשה להורות על מעצרם של המשיבים עד תום ההליכים המשפטיים כנגדם, על רקע כתוב האישום המיחס להם לכוארה ביצוע עבירות של שוד בנסיבות חמירות, קבלת דבר במרמה בנסיבות חמירות. בנוסף למשיב 1 - עבירה של גנבה - עבירות מיום 18.12.2013.

2. بتاريخ 02.01.2014,קבע עמייתי, כבוד השופט גד גدعון, דבר קיומן של ראיות לכוארה לחובת המשיבים ביחס לשני האישומים נשוא כתוב האישום. יחד עם זאת, ציין, כי מדובר בראשות מוחלשת המצדיקות בחינת חלופות מעצר באמצעות תסקير מעצר אשר יתייחס לרמת המسوוכנות של המשיבים, וכן מסוגלות החלופות להציג גבולות להתנהגותם. המשך הדיון נדחה ליום 23.01.2014 בפניו.

3. بتاريخ 15.01.2014, הגיעו המשיבים ערב לבית המשפט העליון כנגד ההחלטה בית המשפט מיום 02.01.2014, אשר נידון בבש"פ 183/14 - הערר של המשיבים נדחה. יחד עם זאת, נקבע: "חרף כל האמור, איןני מוצא כי מדובר בקשטים מצדיקים בשלב זה שמיטת הkraine תחת החלטתו של בית המשפט קמא כי קיימות ראיות לכוארה, אף כפי שנקבע בפרשת זאהה, ניתן ויש בקשטים אלו כדי להטות את הcpf לטובות שחרורים של העוררים לחלופת מעצר, היה ותימצא כזו" (ראיה פיסקה 16 להחלטה).

4. بتاريخ 23.01.2014, הונחו בפני תסקרים בעניינים של שני המשיבים.

פסקין דין המשיב 1

.5

מהתסיקר עולה, כי המשיב בן 18, רוק, תושב אשקלון. טרם מעצרו התגורר בבית הוריו ולמד בשנת לימודיו האחרונה בבית הספר "אורט אדיבי". לדבריו, עתיד להתגייס במהלך התקופה הקרובה. המשיב נמנה למשפחה המונה זוג הורים ושבעה אחיהם.

התרשומות שירות המבחן -

השירות מתרשם מבוחר צער בבעל זהות שאינה מגובשת, בעל יכולות קוגניטיביות תקינות, אשר גדול במשפחה המנהלת אורח חיים נורטיפי. להערכת שירות המבחן וממיהן מגורי החינוך אודוטו, מדובר בצעיר בעל מאפייני אישיות ילדותיים ובلتוי בשלים, הנוטה להיגדורות חברתית, מתקשה בקבלת גבולות חיצוניים והתמודדות מול גורמי סמכות ומרות, ללא יכולת לעורר שיקול דעת בוגר ואחראי בנוגע למשעו. עוד להערכת השירות, קיימים במשיב דפוסי התנהגות המאפיינים תת תרבויות עבריניות. נראה שנמצא בקו התפר בין העולם הנורטיפי אותו שבב מהמסגרת המשפחתית בה גדל ובין הקשר שמיים עם חברה שלילית, על השפעותיה החברתיות. אשר להערכת הסיכון - השירות מעריך, כי המשיב טרם הטמיע דפוסים של אלימות ופריצת גבולות, נעדר עבר פלילי, חוות המעצר עבورو הייתה אפקטיבית - מכולול זה מאפשר לשחקו לשחרור לחלופת מעצר המשלבת בתוכה ריחוק גיאוגרפי ממוקם מגוריו לצד פיקוח על ידי דמויות סמכותיות ומצבות גבול, וכן אזוק אלקטרוני ופיקוח מעצר.

חולופות המעצר שנבחנו -

בדמות מעצר בית הורי באשקלון (להלן: "מקום החלופה"), תחת פיקוחם (להלן: "הערבים") - לשם כך שירות המבחן נפגש עם הוריו ואחותו רחל. השירות התרשם, כי ההורים מגיסים לסייע למשיב, מבנים את הנדרש מהם, לרבות פניה לגורמי אכיפת החוק במידה ויפורו התנאים. עם זאת, התרשם השירות, כי הוריו אינם מהווים גורם סמכותי עבورو. עוד מצין שירות המבחן, כי אחותו רחל שהותירה רושם של דמות סמכותית עבורה המשיב, נבצר ממנה לסייע בפיקוח על רകע הייתה בהרionario ועתידה לדעת בחודשים הקרובים. שירות המבחן עמד על הבעיות בחלופה בפני ההורים, אולם האחראונים חזרו והציגו, כי אין בידם להצעץ חלופה אחרת.

שירות המבחן מצין, כי התלבט רבות. מחד, המשך מעצרו של המשיב עלול להביא לרגרסיה במצבו וכן לנקש משמעותית והפסקת לימודיו, ומנגד - מדובר בחלופה המחייב את המשיב לשובתו הטבעית לצד פיקוח של דמויות שאין מספיק סמכותיות עבورو. לבסוף, התקשה שירות המבחן לבוא בהמלצה חד משמעותית לחלופה המוצעת. עם זאת, ציין, כי במידה ובית המשפט ישחרר לחלופה בבית הורים תחת פיקוחם, ממליץ השירות לעבות את הפיקוח האנושי באזוק אלקטרוני וכן פיקוח מעצר.

פסקין דין המשיב 2

.6

מהתסיקר עולה, כי המשיב בן 19, רוק, טרם מעצרו התגורר בבית אמו באשקלון. נמנה למשפחה בת ארבעה

עמוד 2

אחיהם. אביו נפטר לפני 15 שנים. אמו עבדת בטיפול בקשישים ואחיו הבכור רוק. שני אחיו הבוגרים נשואים ובעל משפה, כולם משלבים במסגרת תעסוקתית ומנהלים אורח חיים נורטטיבי, ללא מעורבות בפלילים.

מסקירת עברו של המשיב עולה, כי סיים 10 שנות לימוד, עזב את ספסל הלימודים על מנת להשתלב במסגרת תעסוקתית כדי לסייע בכלכלי משפחתו. ממידע שקיבל שירות המבחן עולה, כי המשיב טופל בשירות המבחן לנוער בשנת 2010 בגין עבירות אלימות. המשיב אז הביע חוסר נוכחות והתנגדות נחרצת להtagasis להיליך טיפול חרף ההזדמנויות והניסיונות הרבים שנעשו עמו. גורמי הטיפול התרשמו מנער בעל מגז סוער וחוסר יכולת לשולט בדחפיו, בעל דפוסי חשיבה עבריניים אשר מסרב להשתלב במסגרת צבאית או בכל מסגרת אחרת על מנת ל Sang לעצמו אורח חיים נורטטיבי יותר. להערכתם דאז, המשיב היה מצוי בסיכון גבוה להמשך התנהגות פורצת גבול, וזקוק להתרבות טיפולית אינטנסיבית ומידית, אולם על רקע התנגדותו, נמנעו מהמלצת טיפולית בעניינו.

עוד מצין שירות המבחן, כי המשיב נידון בחודש דצמבר 2011, ובדצמבר 2012, לעונשים הרתעתיים צופה פני העתיד, ולשל"צ בגין עבירות אלימות, סמים ורכוש. כמו כן, תלויים כנגדו שני תיקי מב"ד נוספים בגין עבירות שוד וסמים בהם טרם הוגש כתב אישום.

התרשם שירות המבחן

שירות המבחן התרשם מבוחר הנושא בקרבו משקעים רגשיים מורכבים על רקע אירועים מממציאות חייו, אשר לא עובדו ולא טופלו, אשר משפיעים על החלט חשיבותו וביטחותו בחיים. עוד התרשםו, כי המשיב ביתא לאורו הימים קשיי הסתגלות לנורמות חברתיות ולמסגרות תפקוד תקין, כפי שבא לידי ביטוי בתפקידו התעסוקתי הבלתי יציב, עברו הלימודי, הייענותו על בני משפחתו והקשר עם שירות המבחן לנוער כמתואר לעיל. עוד התרשם השירות, כי המשיב בעל נטייה להתרצותיות מילוליות, קושי בקבלת החלטות רציונליות והיענות לגורמי סמכות. אינו מסוגל לבחון או לעסוק בחלוקת שאנים מחמאים לאישיותו או מכשילים אותו. כאשר כל ניסיון כזה מולו הוביל לזעם והתנגדות קשה על רקע חשש לפגעה נוספת בדיםיו העצמי. אשר **להערכת הסיכון** השירות מעריך, כי מכלול הנתונים המתוארים, מופיעו אישיותו ודפוסי התנהגותו, העדר מסגרת השתייכות כלשהי, הספק הקיים ביחס לקשרים החברתיים שמקיים וצריכת חומרים משני תודעה בכלל, חוסר יכולתו לבחון ולו באופן ראשוני, דפוסי אישיותו וההתנהגות הבלתי מתקבלים, חוסר יכולתו להיעזר בגורמי טיפול, כפי שבא לידי ביטוי בקשר עם שירות המבחן לנוער גם היום, לרבות ענישה קודמת שלא הייתה גורם הרתעתי ומצביע גבול עבורה, **מקיימים רמת סיכון גבוה להמשך התנהגות פורצת גבול.**

החלופה שנבchnerה

הוצעה בפני השירות החלופה בדמות מעצר בית בכתב מגורי באשקלון (להלן: "מקום החלופה") בפיקוח אמו ובסיוע אחיו אושרי, בן 26, המתגורר עימה (להלן: "הערבים והמפקחים"). לשם כך השירות שוחח עם האם עמוד 3

ועולה, כי היא אלמנה בת 52, עובדת כ-4 שעות מדי יום בטיפול בקשישים בין השעות 08:00 - 12:00. האם הצעה, כי בשעות העבודה יפקח על המשיב בעיקר בנה - אושרי, המתגורר עימה. עוד מסרה, כי מוכנה להפסיק עבודהתה על מנת לפקח על המשיב באופן מלא במידה ותידרש לכך. שירות המבחן התרשם מאם בעלת נטייה לגונן באופן טוטאלי על בנה, תוך קושי לזהות חלקיו הכהלים והבעיתים, אינה מעוררת באופן מלא בקורותיו של המשיב. יחד עם זאת, מגויסת לשיער לבנה, מבינה את הנדרש ממנה, ומוכנה להציב גבולות חיוניים כנדרש, לרבות פניה לגורם אכיפת החוק במידה וופרו התנאים. שירות המבחן התרשם, כי על רקע אופיה של מערכת היחסים הקיימת - האם אינה מהווה עבור המשיב דמות סמכותית ומצבת גבול.

לסיכום - שירות המבחן נמנע מלבוא בהמלצתה לשחרר את המשיב לחלופה המוצעת, הויל ואינה נותנת מענה לצורך בהרחקה גיאוגרפית מסביבתו החברתי, חלק מהפרמטרים הנדרשים להערכת השירות, בשים לב גם לרמת המסוכנות הנשקפת מן המשיב, וכן היות האם נעדרת אישיות סמכותית ומצבת גבולות עבור המשיב.

.7. ב"כ המשיב 1 עתר לשחרר את המשיב לחלופה שנבחנה על ידי שירות המבחן, על אף שלא הומליצה באופן חד משמעי, וזאתacen מהטעמים שעמדו בסיס ההמלצת והן בשל הקושי הראייתי שעמד עליו בית המשפט העליון בעניינו של המשיב בבש"פ 183/14.

.8. ב"כ המשיב 2 עתר לשחרר את המשיב לחלופה שנבחנה על ידי השירות, ולא הומליצה, וזאת בעיקר נוכח הקושי הראייתי שעמד עליו בית המשפט העליון בעניינו של המשיב בבש"פ 183/14. בנוסף, נוכח התרשומות שירות המבחן, כי amo של המשיב מגויסת לשמש חלופה עבור המשיב, מבינה את הנדרש ממנה, ומוכנה להציב גבולות חיוניים כנדרש, לרבות פניה לגורם אכיפת החוק במידה וופרו התנאים (פסקה 5 בתסaurus).

.9. ב"כ המבוקשת מנגד, עתר להורות על מעצרם של המשיבים עד תום ההליכים המשפטיים, שכן בעניינו של המשיב 1 שירות המבחן לא בא בהמלצת חד משמעית לשחררו לחלופה המוצעת, בעוד בעניינו של המשיב 2 טוען, כי התסaurus לא בא בהמלצת לשחררו והתרשם, כי החלופה המוצעת לא נותנת מענה הולם לרמת המסוכנות הנשקפת ממנה. עוד עמד ב"כ המבוקשת על עברו הפלילי, הכול הרשעה בעבירות הפרעה לשוטר, החזקת סמ מסוכן לצריכה עצמית, בגין הוטל עליו מאסר על תנאי.

.10. על רקע המתואר לעיל, ולאחר שהකשבתי לטיעוני ב"כ הצדדים, עייןתי בתסaurus שירות המבחן, וכן בהחלטת בית המשפט העליון שניתנה בעניינם של המשיבים במסגרת העරר שהוגש על ידם בבש"פ 183/14 מיום 19.01.2014, ולאחר ששאלת את מכלול השיקולים הרלוונטיים, שוכנעתי שיש לשחרר את המשיבים לחלופות שהוצעו, על אף מדובר בחלופות "מושלמות", וזאת בעיקר נוכח האיזון הנדרש והמשתמע מהחלטת בית המשפט העליון בכל הנוגע לתשתיות הראייתית והקשישים הנלוויים לה - ("יתכן ויש בקשישים אלו כדי להטות את הקף לטובות שחרורם של העוררים לחלופות מעצר, היה ותימצא צו"). ראה לעניין זה גם בש"פ 5869/12 ניר קרגר נ' מדינת ישראל, וכן בש"פ 5073/05, בן דוד נ' מדינת ישראל, שתמציתם "מקום שעוצמת הראיות לא גבוהה, מצדך לבחון אפשרות לשחרור לחלופות

מעצר".

11. אשר לחולפות המעצר - בעיקר בעניינו של המשיב 2 - שלא נמצאה הולמת לרמת הסיכון הנש��פת ממנו. עיר אני למסוכנות, ולהעדר אפשרות לאין באופן מוחלט כל מסוכנות בדרך של חלופת מעצר. כבר נפסק, כי בכל חלופת מעצר מדובר באיזון בין סיכוןם. לא ניתן באופן מוחלט כל סיכון והשאלה היא של איזון יחסי בין רמת הסיכון לחובה לשקלול חלופת מעצר וביתר שאת כאשר עסקין בעוצמת ראיות נמוכה. עוד נפסק, כי חלופת מעצר אינה نوعדת אלא ליצור רמה סבירה של ביטחון, להבדיל מודאות, להשתגט מטרות המעצר בדרך אחרת.

אשר להמלצת שירות המבחן השילילת בעניינו של המשיב 2 - הרי מדובר בהמליצה בלבד, ואין בית המשפט כבול אליה. יתרה מכך, השיקולים המנחים את שירות המבחן בהמלצתו והשיקולים והאינטרסים של בית המשפט לשקלול לצורך החלטתו, לא בהכרח זהים וחופפים הם. (ראה לעניין זה בש"פ 5309/05, גדר צמח נ' מדינת ישראל). עוד יש לציין, כי בគונתי לעבות את הפיקוח האנושי גם בפיקוח אלקטרוני, שיסיע בהצבת גבולות חיצוניים עבור המשיב. אמו של המשיב התחייב בפני שירות המבחן, היה ותואשר כחלופה, תפסיק את העבודה כדי להתפנות לפיקח על המשיב באופן מלא ומتمיד. עוד יזכיר, כי המשיב נתן במעצר לראשונה בחיו למעלה מחודש ימים (18.12.2013). נתן זה גם מהוועה גורם מרתייע נוספת עבור המשיב, לבסוף אף את תנאי השחרור.

12. אשר על כן, הנה מורה על שחרורם של המשיבים בתנאי הערובה הבאים:

המשיב 1

- א. **ישנה במעצר בית מלא בכתב מתוגן, ברחוב הסתדרות 464 אשקלון, תחת פיקוחם של הווריו לסירוגין.**
- ב. **ازוק אלקטרוני.**
- ג. **הפקדה כספית בסך 5,000 ₪.**
- ד. **חתימת ערבות עצמית על סך 10,000 ₪.**
- ה. **צו פיקוח מעצר של שירות המבחן לתקופה של 6 חודשים.**
- ו. **הוריו של המשיב כל אחד יחתום ערבותצד ג' על סך 15,000 ₪.**
- ז. **נאסר על המשיב ליצור קשר במישרין או בעקיפין עם מי מעדי התביעה.**
- ח. **המשיב יתיצב לשירות המבחן לכשיאzman וכן לדינונים שייקבעו בעניינו בבית המשפט בלינוי מי מהערבים.**

המשיב 2

- א. ישנה במעצר בית מלא בכתב מתוקף, ברוחב גדור הפורצים 455 אשקלון, תחת פיקוחה המלא והמתמיד של אמו.
- ב. אזוק אלקטרוני.
- ג. הפקדה כספית בסך 5,000 ₪.
- ד. חתימת ערבות עצמית על סך 10,000 ₪.
- ה. אמו תחתום ערבותצד ג' על סך 15,000 ₪.
- ו. נאסר על המשיב ליצור קשר במישרין או בעקיפין עם מי מעדי התביעה.
- ז. המשיב יתייצב לדיוונים שייקבעו בעניינו בבית המשפט בליווי אמו.

עותק ההחלטה ישלח לשירות המבחן וכן למפקח על האזוק האלקטרוני.

ניתנה והודעה היום כ"ט שבט תשע"ד, 30/01/2014 במעמד הנוכחים.

נסר ابو טהה, שופט