

ת"פ 54270/01 - מדינת ישראל נגד בא אולדין אבו אלהוא

בית המשפט המחוזי בירושלים
ת"פ 54270-01-17 מדינת ישראל נ' בא אולדין
בפני כבוד השופט חנה מרום לומפ
בעניין: מדינת ישראל על ידי עו"ד אור גבאי

הממשימה

נגד
באה אולדין אבו אלהוא על ידי עו"ד מוחמד
מחמוד
הנאשם

גזר דין

רקע

- הנאשם הורשע בעקבות הסדר טיעון בכתב אישום מתוקן, בעבירה של פצעה בנסיבות חמימות, עבירה לפי סעיף 335(א)(1) בצוות סעיף 334 לחוק העונשין, התשל"ג-1977 (להלן: "החוק"), ובUBEIRA של שיבוש מהלכי משפט, לפי סעיף 244 לחוק.
- במסגרת הסדר הטיעון, לא הייתה הסכמה לעניין העונש, אך הצדדים הסכימו, כי מפהת גילו של הנאשם במועד ביצוע העבירות יתקבל תסקير בעניינו של הנאשם שלאחריו יטענו הצדדים לעונש באופן חופשי.
- מעובדות כתוב האישום המתוקן בשנית עולה, כי ביום 01/01/2017, החלה התכתבות במסרונים בפלפון נייד בין הנאשם לבין המטלון ע', שככלו קללות ואיומים. במהלך ההתכתבות אמר הנאשם להגיע למטלון ולפגוע בו, ובין היתר כתב לו "אם יש לך גבול לי אין גבול, הילדים שכמוך מדברים לך, או אני מראה לך קוו אדום בפנים שלך, תשמור עצמך, תדע את עצמך עם מי אתה מדבר".

בהמשך הגיעו הנאשם ברכב ביחד עם שניים אחרים, עمار עבידאת ומוחמד אבו אלהוא, לצומת הדריכים, דרך שכם וסוליטן סולימאן, בסמוך לשער שכם, במטרה לדבר עם המטלון ששחה במקום ביחד עם אחרים. הנאשם הלך לעבר המטלון, נצמד לגופו, והחל לדחוף אותו באמצעות גופו. בהמשך ה策rf מוחמד והתפתחה בין הנאשם מוחמד והטלון ואחרים שהו באותו מקום תגרה, שכלה דחיפות ומכות ידיים. באותה עת ה策rf עмар לנאשם ולמוחמד.

הנאשם חזר לרכב, אשר היה בכביש בסמוך למקום, לקח פטיש וחזר לעבר המטלון שניסה להרגיעו. הנאשם, אשר עמד מעבר לגדר המפרידה בין הכביש למדרכה, הניף את הפטיש על מנת להכות במטלון. המטלון הניף את ידו על מנת להגן מפני הפטיש בפניו, והפטיש פגע בכך ידו השמאלית של המטלון. בעקבות המכחה נפל הפטיש לרצפה

והורם על ידי המתلون, שהניפו לכל עבר. באותו העת ניסה הנאשם לעبور את הגדר המפרידה בין המדרכה לכביש, לעבר המתلون, בעוד הוא נאבק בידו עם אחרים שהודפים את הנאשם בגופם. כתוצאה מעשיו של הנאשם, נפצע המתلون בכף ידו.

4. בהמשך ביום 01/01/2017 הטייצב הנאשם לחקירה בתחנת המשטרה למרחב קדם בירושלים. הנאשם הגיע לחקירה יחד עם עמאר. במהלך החקירה, אמר הנאשם לעמאר מה עליו לומר בחקרתו, ותיאם עמו את גרסתו.

5. לביקשת ב"כ הנאשם וב הסכמת ב"כ המאשימה נשלח הנאשם למוניה על עבודות שירות, על אף שהמאשימה הדגישה כי עדמתה היא למסר ממש.

6. בהתאם לחוות הדעת הממונה, הנאשם נמצא מתאים לריצוי מסרו בעבודות שירות.

תסוקיר שירות המבחן

7. מתסוקיר שירות המבחן מיום 05/07/2017 עולה, כי הנאשם בן 21, רוק, הבן הבכור במשפחה המונה 6 נפשות, אביו היה מעורב בפלילים וריצה עונש מסור ממושך, אותו אינה עובדת, וכן אח נוסף של הנאשם, בן 18, מריצה אף הוא עונש מסר בגין עבירה ביטחונית. הנאשם סיים 12 שנות לימוד, עם תעודת בגרות, החל ללימוד ספרות באוניברסיטה, אך בשל המצוקה הכלכלית של משפחתו הפסיק את לימודיו, וזאת על מנת לעזור בפרנסת המשפחה.

8. אשר לביצוע העברות, הנאשם לקח אחריות חלקית לביצוען, תוך שימוש ומצורע מעורבותו במעשה. הנאשם טען, כי ריצה להגן על עצמו ועל חברו עמאר באירוע, ופעלה מתוך הגנה עצמית.

9. קצינית המבחן התרשמה כי ברקע לביצוע העברות סכסוך ממושך בין המתلون לנายน על רקע כלכלי. הנאשם אף מסר לказינת המבחן, כי במהלך האירוע היה תחת השפעת אלכוהול. קצינית המבחן ציינה, כי הנאשם טען שהוא מבין שפועל בצורה שגوية בעת האירוע, והוא מתחרט על כך.

10. אשר להערכת הסיכון לעבריינות והסיכון לשיקום, קצינית המבחן התרשמה, כי הנאשם גדל בנסיבות משפחתיות קשות, כמפורט בעמ' 2 פסקה אחרת לتفسיר. בשל כך בנסיבות מסוימים, בהם הוא חש פגעה בכבודו העצמי ובסולמות גופו, הוא נוטה להתנהג באופן אימפרטיסיבי, ללא שיקול דעת הולם ולא חסיבה מעמידה על השלכות מעשייו, וכל אלה מהווים גורמי סיכון להישנות מעשים פורצי גבולות ועבריינים בעתיד. יחד עם זאת, ציינה קצינית המבחן, כי למטרות הנسبות הקשות בהן גדל הנאשם, לנายน מערכת ערכים נורמטיבית, והוא בעל רצון ושאיפות לניהל אורח חיים תקין, הבאים לידי ביטוי בניסיונותיו להשתלב בעובודה קבועה ויציבה, תוך דאגה לסיפוק צרכי פרנסתו ופרנסת בני משפחתו. עוד ציינה קצינית המבחן, כי לא התרשמה מקיומם של ערכים, נורמות ודפוסי

התנהגות בעיתאים ועריניים המגבשים עצמם.

11. קצינת המבחן המליצה, כי אם בית המשפט יראה לנכון להטיל עונש של מאסר על הנאשם, הרי שהעונש שייגזר יהיה לתקופה קצרה ככל שניתן, וירוצה בעבודות שירות.

טייעוני הצדדים

12. אשר למתחם העונש ההולם, טען ב"כ המאשימה, כי הערכים המוגנים הם הגנה על שלמות גופו ובטחונו של אדם, הוא ציין כי העונש הקבוע לצד העבירה הוא עד 6 שנות מאסר והוא משקף את החומרה היותר שהמחוקק רואה בעבירה זו. אשר לעבירות השיכוש, מסר, כי יש בה משום פגעה בתקיןות החקירה והיכולת להגיע לחקר האמת, וכי הנאשם פגע באופן ממשי בערכיהם מוגנים אלה. אשר לנסיבות ביצוע העבירה, ב"כ המאשימה בטיעוני מסר, כי מדובר באירוע דו שלבי, כאשר הנאשם יכול היה להפסיקו בכל עת, ועל אף זאת התעמת עם המתлонן כשהוא מצויד בפטיש, ואף היכה בו במתلونן. מדובר באירוע מתוכנן שנבע על רקע סכסוך ביןו לבין המתلونן. אומנם החבלה שנגרמה בסופה של יום אינה חמורה, אך מדובר בנס ופגיעה חמורה יותר נמנעה, כתוצאה לכך שהמתلونן הפגנו מפני הנאשם. לפיכך, ב"כ המאשימה עתר לקביעת מתחם עונש הולם שנע בין 20 חודשים ועד ל-48 חודשים מאסר והגיש פסיקה לתמיהה בטענותיו.

13. אשר לעונש המתאים, ב"כ המאשימה הפנה לעברו של הנאשם, אשר הורשע כנער בעבירה של תקיפת שוטה. עוד ציין את יחסו של הנאשם לביצוע העבירה, כמפורט בתסקיר. על כן, עתר להשיט על הנאשם עונש בחלוקת האמצעי של המתחם - 36 חודשים - 36 חודשים מאסר, מאסר על תנאי קנס ופיזוי.

14. מנגד, טען ב"כ הנאשם, כי הנאשם צער, אשרלקח אחריות למשעו לאחר שכותב האישום תוקן. לדידו מדובר באירוע הדדי, אין לראות במשעו של המתلون הגנה עצמית, והמתلون אף לא הוועד לדין. אשר לפסיקה שהגיש ב"כ המאשימה, מסר כי מדובר באירועים חמורים יותר, שככלו הצלידות בסכינים, דקירות והנאים הורשעו בעבירות חמורות בהרבה. אשר לפציעה, טען כי אין מדובר בפגיעה ממדרג חמורה גבוהה, ואף לא צוין בכתב האישום, כי המתلون נזקק לטיפול רפואי. ב"כ הנאשם הגיע במסגרת טיעוני לעונש מסמכים נ/1- נ/3.

15. ב"כ הנאשם ציין, כי בניגוד לאמור בתסקיר, הנאשםלקח אחריות מלאה למשעו, ודבוריו לקצינת המבחן נובעים מכך שמדובר באירוע הדדי, ומכאן שירות המבחן התרשם, שמדובר בנטילת אחריות חלנית. ב"כ הנאשם הפנה לנסיבות האישיות הלא פשוטות של הנאשם, כפי שעולה מהتفسיר. עוד הוסיף כי לאחרונה אביו של הנאשם פתח עסק לרוחיצת מכניות מתחת לבתו, והנאים מסיע בפרנסת המשפחה. על כן ביקש לאמץ את המלצת שירות המבחן.

16. הנאשם בדבריו האחרון מסר, כי הוא טעה, התנצל והביע חרטה על מעשיו, וטען כי לא י חוזר על מעשים מסוג זה בעtid.

מתחם העונש ההורם

17. בהתאם לסעיף 4ב' לחוק העונשין העיקרי המנחה בענישה הוא הלמה, קרי: יחס הולם בין חומרת מעשה העבירה ונסיבותו ומידת אשמו של הנאשם, לבין סוג ומידת העונש המוטל עליו. בקביעת מתחם העונש ההורם, על בית המשפט להתחשב בערך החברתי שנפגע, במידה הפגיעה בו, במדיניות הענישה הנהוגה ובנסיבות הקשורות לביצוע העבירה.

18. בית המשפט העליון עמד לא אחת, על התופעה של פתרון סכוסכים באמצעות אלימים ובין היתר, באמצעות שימוש בנשק קר, וקבע כי על ידי המשפט לסייע במלחמה בתופעה זו, וזאת כדי לעקלה מן השורש באמצעות ענישה חמירה ומרתיעה. מעשים מסווג המעשה אותו ביצע הנאשם, פוגעים בערך המוגן של שלמות הגוף ובתוחשות הביטחון של הציבור. בפסקה נקבע: "**כי השימוש באלימות באמצעות לפתרון בעיות, הינו אמצעי כוחני ורטוני, ומזכה علينا לשratio ולמנגו**" (רע"פ 3555/16 אילן יהיה סביר ב' מ"י [4.5.16]). החשש המוגבר לפגיעה בערכים אלה, בעת שימוש בכלים פוגעניים, הוביל את החוקוקן לקבוע כפל עונש לעבירה המבוצעת כשהעברית נושא נשך גם קר.

19. אשר לעבירה של שיבוש מהלכי משפט, הערכים המוגנים העומדים בסיס עבירה זו הם הגנה שלטונית החוק ושמירה על תקינות עבודות רשות אכיפת החוק, ומונעת פגעה אפשרית בחקר האמת במסגרת הלייר משפטי תקין.

20. אשר לנسبות ביצוע העבירה, הנאשם לא היסס לפתור את הסכוסר שהוא לו עם המתלוון, באמצעות נשך קר ופועל תוך תכנון מוקדם. מדובר באירוע דו שלבי, כאשר הנאשם יכול היה להפסיקו בכל עת. תחילת הנאשם ירד מהרכב, הלק לעבר המתלוון נצמד לגופו והחל לדחוף אותו והתפתחה תגרה במקום שכלה דחיפות ומכות ידיים. הנאשם יכול היה להימלך בדעתו ולסגת לאחר מכן, אולם, לאחר מכן חזר לרכב, הציג בפטיש והניפה כדי להכות במתלוון. המתלוון הניף את ידו על מנת להגן על פניו מפגיעה הפטיש, וכתוכאה מכך הפטיש פגע בכך ידו השמאלית של המתלוון, והוא נפצע בכך ידו. מכאן שה הנאשם גرم להסלתת האירוע, שיכל היה להסתיים כבר בשלב בו התפתחה התגרה. אשר לעבירה של שיבוש מהלכי משפט - במהלך המנתנת הנאשם לחקירה הנאשם אמר לעמאר מה עליו לומר בחקירותו ותיאם עמו את גרסתו.

21. מנגד למאתלוון לא נגרם מום או נכות, והמתלוון אף לא נזקק לטיפול רפואי. ברם, מקרה זה יכול היה להסתיים בפגיעה חמורה יותר, ואך בדרך נס לא נגרם למאתלוון נזק גופני קשה יותר, וזאת לאחר שהתגונן המתלוון מפניו של הנאשם, כפי שעולה מסעיף 6 לכתב האישום המתוקן, שם צוין כי המתלוון הרים את הפטיש שנפל על הרצפה והניף את הפטיש לכל עבר, אולם פעלזה זו נעשתה אך ורק לאחר שהה斗志 הניף בפטיש כדי להכות במתלוון. עוד התחשבתי כי קודם לאיורו השימוש בפטיש איורו אלימות הדדי, כמפורט בסעיף 4 לכתב האישום המתוקן.

22. אשר לענישה הנוגת בעבירה של פיצעה בנסיבות חמירות, ניתן למצוא בפסקת בית המשפט קשת רחבה של עונשים, הנעים בין מספר חודשים מאסר בעבודות שירות ועד למספר ذو סיפרתי של חודשים מאסר בפועל, והכל בהתאם לנسبות ביצוע העבירה ולנסיבות האישיות של הנאשם.
23. ברע"פ 5675/15 **ולדימיר רדאש נ' מדינת ישראל** (24.8.15), נדחתה בקשת רשות ערעור של הנאשם על חומרת עונשו - 8 חודשים מאסר. במקורה זה הכה הנאשם אחר בראשו באמצעות בקבוק זכוכית וגרם לו לחתק מדמים.
24. ברע"פ 7378/13 **חרובי נ' מדינת ישראל** (31.10.13), נדחתה בקשת רשות ערעור של הנאשם על חומרת עונשו, 6 חודשים מאסר בעבודות שירות, בכך שذكر את המתלוון בבטנו ובמפשעתו בעקבות ייכוח.
25. בעפ"ג (ח') 5026-10-16 **פיראש נעימי נ' מדינת ישראל** (1.11.16) נדחה ערעור הנאשם על חומרת עונשו, 9 חודשים מאסר שהוטלו עליו בגין התחת בקבוק בראשו של אחר, אשר גרמה לפיצעה.
26. בע"פ 5794/13 **מדינת ישראל נ' חיליל שכה** (2.4.14), הנאשם ذكر את המתלוון בגופו, שלוש פעמים, באמצעות מספרים ששימשו לעובdotו, לאחר שהמתלוון הפריע לו במקום עבודתו ללא סיבה נראית לעין. על הנאשם הושטו 6 חודשים מאסר לריצוי בדרך של בעבודות שירות.
27. בת"פ 16557-10-14 **מדינת ישראל נ' אברהם تم** (12.1.15), הטלתי על הנאשם עונש של 6 חודשים בעבודות שירות, מאסר מותנה ופיצוי. במקורה זה מדובר בגין שהוא שגורש בעבירה של פיצעה בנסיבות חמירות. הנאשם הצדיך מבעוד מועד במברג, ذكر את המתלוון פעמיים ברגלו, וכתוואה מעשי נגרמו למתלוון חתכים שהצריכו תפירה.
28. בת"פ 371-12-10 **מדינת ישראל נ' דדון** (18.2.13), הנאשם הורשע בעבירה של פיצעה בנסיבות חמירות לאחר שביום 2.5.10 התרחש אירוע אלים בין המתלוון לבין חברתו של הנאשם ואחרות, בעקבותיו תקף הנאשם את המתלוון, היכה אותו ושרט אותו בגבו באמצעות חפץ מתכת. בהמ"ש קבוע כי מתוך העונש ההולם נע בין מאסר קצר בפועל שיכול וירוצה בעבודות שירות לבין מאסר בפועל למשך שניםים, והשית על הנאשם 6 חודשים מאסר בפועל לריצוי בעבודות שירות לצד מאסר מותנה.
29. בע"פ (מחוזי חיפה) 18925-03-10 **ולדיסלב ניטיקין נ' מדינת ישראל** (4/7/10) נתקבל ערעורו של הנאשם, שהורשע בגין עבירה של פיצעה בנסיבות חמירות ובעבירה הגורמת חבלה של ממש בנסיבות חמירות ונגזר דין ל- 8 חודשים מאסר בפועל, באופן שהוקל העונש והועמד על עונש של 6 חודשים מאסר בפועל בעבודות שירות, בצירוף מאסר על תנאי וצו מב奸.
30. בת"פ 27538-07-10 **מדינת ישראל נ' יעקוב ואחות'** (4.3.14), הנאשם הורשע על פי הודהתו, בעבירה של

פצעה בנסיבות חמימות בכר שהיכה בפניו של המתלוון בכלי חד וגרם לו חתק בלתי שמאן שהצריך טיפול רפואי. על הנאשם הושת עונש של שישה חודשים חדשים מסר בפועל לריצוי בעבודות שירות לצד מסר מותנה ופיזיו.

31. בכל הנוגע לעבירה של שיבוש מהלכי משפט - טווח הענישה הנוגג בפסקיקה לגבי עבירה זו הנו רחוב, ונע מענישה מוחשית שאינה כוללת רכיב של מסר בפועל ועד עוניי מסר בפועל לתקופה קצרה (ר' ת"פ (מחוזי י-מ) 56093-12-11 מדינת ישראל נ' אלמליח (15.1.2013); ת"פ (שלום י-מ) 13-12-11 מדינת ישראל נ' ابو-נג'מה (18.2.2015); ת"פ (שלום י-מ) 13-01-06-54706 מדינת ישראל נ' חביב (15.7.2013)).

32. המאשימה הפנתה לפסקי דין שננתנו בעבירותו אלימות, בהם הוטלו על הנאשם עוניי מסר ממשמעותיים וביקשה ללמד מהם על העונש שראו לגזר על הנאשם. עיון בפסקין הדיון מלמד, כי המעשים שעיליהם נדונוဟם בשם, חמורים מהמקורה לפני.

33. לאחר שבchnerתי את הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה, ואת מדיניות הענישה הנוגגת, ועמדתי על הערע החברתי הנפגע מביצוע העבירה, אני סבורה כי מתחם העונש ההולם נע בין 3 חודשים מסר ועד ל-15 חודשים מסר.

העונש המתאים

34. בಗזירת העונש המתאים לנאם, בגדרי מתחם העונש ההולם, יש להתחשב **בנסיבות שאין קשרו בביצוע העבירה** (סעיף 40 וא').

35. אשקל לקובלא את גילו הצער של הנאשם, את הקשיים הרגשיים האישיות וההתנהגותיים מהם סובל הנאשם כעולה מ�סוקיר שירות המבחן, ואת נסיבותו האישיות הלא פשוטות של הנאשם. עוד אשקל לקובלא כי הנאשם לקח אחראות למשעו, ובכך חסר זמן שיפוטי ממשמעותי, וכי הנאשם שהוא במעצר בית לתקופה ממושכת.

36. עוד אתחשב בכר שעברו פלילי של הנאשם אינו מכבד, הוא הורשע בבית משפט לנעור בשנת 2013, בעבירות של תקיפת שוטר והחזקת סכין, בגין נדון לעונש של מסר מותנה והתח"בות.

37. בתי המשפט חזו וקבעו בפסקיהם כי יש להואבק בנוגע האלים שפשה בחברה הישראלית ולאחריו מן השורש באמצעות ענישה הולמת ומרתיעה. בהקשר זה יפים דברי כב' השופט דנציגר בע"פ 3863/09 מדינת ישראל נ' חסן, [פורסם בנבו] בפס' 21 לפסה"ד (10.11.2009):

"קיים אינטרס ציבורי מובהק וחד משמעי בהרתעת היחיד והרתעת הרבים מפני"

נקיטה בדרך של כוח ואלימות לישוב מחלוקת וסכסוכים תוך שימוש בנשק קר ... יש לשוב ולהדגיש כי זכותו של כל אדם לחיים ולשלמות הגוף היא זכות יסוד מקודשת ואין להתר איש לפגוע בזכות זו. יש להילחם באלימות שפיטה בחברה הישראלית על כל צורתייה וגונינה, אם בתוך המשפחה ואם מחוץ לה, אם בקרבת בני נוער ואם בקרבת מבוגרים. זהו גע רע שיש לבعرو מן היסוד. לפיכך, שעה שנגע האלימות והפרת החוק פושה בחברתנו מן הראי שידע כל איש ותדע כל אישה כי אם יבחרו בדרך האלימות יטו בתם המשפט להשיט עוניהם עונשי מאסר מאחרוי סורג ובריח".

ועוד קבע בית המשפט העליון כי:

"כאמור, בסוג העבירות בהן הורשע המערער חייב להינתן הבכורה לצורכי הרתעה ולשיקולי הגנה על הציבור. התפשטות נגע האלימות מהיבת העברת מסר ברור ונחרץ המולד את הצורך בענישה חממיתה. על כן, לעיתים לא יהיה בנסיבות וברצונו של העברי להשתקם, ככלעטם, כדי להצדיק הקלה בעונשו..." (ע"פ 4383/07 אבו פנה נ' מדינת ישראל (פורסם ב公报, 25.9.2007)).

38. מכאן שהגם שיש במקורה זה לחת משקל משמעותי לשיקולי גמול, הגנה על הציבור והרתעה הן של הנאשם והן של הרבים, מצאתי שלא למצות עם הנאשם את מלא חומרת הדין נוכח גילו הצעיר, נסיבותיו האישיות, לקיחת האחריות והפנתמת הפסול שבמעשיו, וכן בהתחשב בהמלצת שירות המבחן.

39. לפיך הגיעו לכל מסקנה כי יש להשיט על הנאשם בתיק זה עונש המצרי ברף התחתון של מתחם העונש ההולם. יוטעם בנקודה זו, כי אין מקום לסתות ממתחם העונש ההולם מטעמים של שיקום, או לחומרה מטעמים של הגנה על שלום הציבור, אך מצאתי כי עונש המאסר ירצה בעבודות שירות.

40. אשר על כן אני גוזרת על הנאשם את העונשים כדלקמן:

א. 6 חודשים מאסר אשר ירצה בעבודות שירות. עונש זה ירצה בבית הזקנים בקורס מלחמת מיום 29.10.17. במועד זה על הנאשם להתייצב במשפט הממונה על עבודות השירות בbara שבעה. הנאשם מזוהה כי אם לא ימלא אחר תנאי העבודה השירות, הוא עלול לרצות מאסר ממש.

ב. 8 חודשים מאסר, הנאשם לא ירצה עונש זה אלא אם יעבור בתחום שנתיים מהיום, על כל עבירה אלימת מסווג פשע.

ג. 4 חודשים מאסר, הנאשם לא ירצה עונש זה אלא אם יעבור בתחום שנתיים מהיום, על כל עבירה אלימת מסווג עון, למעט תגרה.

ד. פיצוי למתלון בסך 1,500 ₪. הפיצוי עד ליום 1.1.18.

5129371 זכויות ערעור לבית המשפט העליון בתוך **45** ימים מהיום.

54678313

ניתן היום, כ"ח תשרי תשע"ח, 18 אוקטובר 2017, בנסיבות ב"כ הצדדים והנאשם.