**בבית המשפט המחוזי בבאר שבע קבוע לט"ל ליום: 09.09.12**

**ת.פ.ח 1412-02-11**

**המאשימה:** מדינת ישראל

* **נ ג ד -**

**הנאשם:** מוחידין בן חמדאן אבו מערוף (משוחרר)

 יליד 1985 ת.ז. 03796911-0

 שגב שלום שכונה 3 בית 9

 (באמצעות ב"כ עו"ד נ' אליגון)

**טיעון לעונש מטעם המאשימה**

# *כתב האישום:*

כתב האישום המתוקן מייחס לנאשם עבירות כמפורט להלן:

1. **מעשי פזיזות ורשלנות** – עבירה לפי סעיף 338(א)(1) לחוק העונשין, התשל"ז-1977 (להלן: החוק).
2. **תקיפת שוטר בנסיבות מחמירות** – עבירה לפי סעיף 274(1) לחוק הנ"ל.
3. **חבלה במזיד** – עבירה לפי סעיף 413ה לחוק הנ"ל.
4. **נהיגה תחת השפעת משקאות משכרים**  – עבירה לפי תקנה 26(2) לתקנות התעבורה, תשכ"א-1961.

***רקע עובדתי*:**

**בתאריך 01.02.11** – הוגש כתב אישום כנגד הנאשם.

**בתאריך 17.01.12** – הגיעו הצדדים להסדר טיעון במסגרתו הודה הנאשם בעובדות כתב האישום המתוקן והורשע בעבירות כמפורט לעיל. בין הצדדים לא הושגה הסכמה לענין העונש, ואולם הוסכם כי בעניינו של הנאשם ייערך תסקיר מטעם שירות המבחן.

##  ***נסיבות ביצוע העבירה:***

בתאריך 27.01.11 בשעה 01:30 בלילה נהג ברחובותיה המרכזיים של העיר באר שבע, כשהוא נתון תחת השפעה של משקאות משכרים. במעמד הנ"ל, שוטרי סיור הרכובים על אופנוע משטרתי (להלן: האופנוע), אותתו לנאשם לעצור, תוך שהם עורזים לנאשם ומהבהבים לו לעצור.

הנאשם, מערים על השוטרים בבוטות, כאשר הוא נעצר בצד הדרך ובעת שהשוטרים ניגשים אליו, מתחיל בנסיעה מהירה ובלתי מוסברת, דבר אשר מתחיל תסריט מסוכן של מרדף ברחובותיה של העיר, כאשר האופנוע דולק אחריהם. בשלב מסויים, האופנוע נוסע במקביל לרכבו של הנאשם והנאשם סוטה לנתיב עליו נוסע האופנוע בדרך נמהרת ורשלנית שיש בה כדי לסכן את חיי השוטרים המבצעים עבודתם נאמנה וכן את חייהם של המשתמשים הנוספים בדרך, אשר עלולים היו לעבור בה (שכן מדובר ברחוב בעל שני מסלולים לכל כיוון) ויש לשער כי רק בדרך נס, ותודות לשעת הלילה המאוחרת בה התרחש המרדף, לא השתמשו בה באותה העת.

בשלב מסויים, פורקים הנאשם והנוסע הנוסף מן הרכב, הנאשם, במנוסתו המהירה, דוחף את האופנוע ואת השוטרים שעליו וגורם לנפילתם.

מרדף רגלי אשר מתנהל בין הנאשם לאחד השוטרים מביא ללכידת הנאשם, לא לפני שהנאשם מנהל מאבק עיקש ומכה בוטר באגרופים בכל פלג גופו העליון של השוטר ואף בועט בו. בתגובה, הכה גם השוטר את הנאשם עד אשר הצליח לכבול את הנאשם.

כתוצאה מן המאבק נגרמה לנאשם רגישות קלה במישוש בעמוד שדרה גבי מותני, נפיחות קלה בקרקפת ופצעים בלחי ובשפתיים.

מראת האופנוע הימנית נשברה.

***טווחי ענישה לפי עבירות:***

לפי סעיף **40ג** לחוק, כפי חוקק במסגרת תיקון תשע"ב אשר נכנס לתוקפו ביום 10.07.12, על בית המשפט לקבוע **מתחם עונש הולם**.

מטרת החוק, לפי דברי ההסבר לתיקון הינה "לכוון את שיקול דעתו של השופט בגזירת הדין ולצמצם את פערי הענישה מקום שאינם מוצדקים, אך זאת תוך הותרת שיקול דעת בידיו בקביעת העונש".

בבואנו לקבוע מתחם כאמור, יש לייחס משקל רב, כמצוות המחוקק בסעיף **40 ב** לחוק, **לעקרון ההלימה** – לפיו יש לקיים יחס הולם בין חומרת מעשה העבירה בנסיבותיו ומידת אשמו של הנאשם לבין סוג ומידת העונש המוטל עליו.

בטרם יוצעו להלן מתחמי ענישה ראויים, לדעת המאשימה, עבור כל עבירה ועבירה, יבואר כי מלאכת הענישה מאז התיקון הינה דו שלבית באופן אשר לפיו:

 בשלב א' – יש לקבוע את מתחם העונש ההולם בהתאם לעקרון ההלימה – סעיף **40ג(א).**

בשלב ב' – יש לגזור את העונש המתאים לנאשם בתוך מתחם העונש ההולם – סעיף **40ג(ב).**

שלב א' - על מנת לקבוע את מתחם העונש ההולם אשר יוצע ע"י המאשימה, יש לשקול את השיקולים הבאים:

הערך החברתי שנפגע מביצוע העבירה

מידת הפגיעה בערך החברתי

מדיניות הענישה הנהוגה

הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה, כמפורט בסעיף **40 ט** לחוק.

שלב ב' – התאמת העונש המאים לנאשם בתוך המתחם המוצע תוך התחשבות בשני פרמטרים:

1. נסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה – סעיף **40 יא** לחוק.
2. שיקולי הרתעת הרבים/ היחיד – סעיף **40ו, 40ז.**

ויודגש כי, חריגה מן המתחם המוצע תתאפשר רק משיקולי שיקום (סעיף **40ד** לחוק) או משיקולי הגנה על שלום הציבור (סעיף **40 ה** לחוק).

להלן יוצע ע"י המאשימה מתחם עונש הולם עבור כל עבירה:

**מעשי פזיזות ורשלנות** – 3 – 2 שנים בצירוף נסיבות של עבירת  **נהיגה תחת השפעת משקאות משכרים.**

**תקיפת שוטר בנסיבות מחמירות** – 1.5 – 0.5 שנים.

**חבלה במזיד** – 6 ח' – 0 ח'.

כאשר סה"כ מתחם העונש ההולם בתיק זה מצוי לדעתנו במתחם שבין **4 – 3** שנים.

ויודגש, כי מתחם זה הינו נמוך בהרבה מן הענישה אשר יש לגזור בגין עבירה של סיכון חיי אדם, זאת לאור העובדה כי במסגרת הסדר הטיעון תוקנה העבירה למעשי פזיזות, אשר העונש בצידה, הינו כמובן, נמוך מן העונש אשר יינתן למי שעבר עבירה של סיכון חיי אדם.

**שלב א'****– קביעת מתחם העונש ההולם בהתאם לעקרון ההלימה***:*

***נימוקים לקביעת מתחם העונש ההולם וטיעון משפטי*:**

הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה – לפי **סעיף 40 ט** לחוק –

בענייננו, אין המדובר במי אשר נקלע בטעות למצב מסוכן בו עשה שימוש ברכב בדרך נמהרת או רשלנית, אלא במי שביודעין "עלה על ההגה" במצב של שכרות, תוך שהוא מסכן הן את עצמו, הן את הנוסע הנוסף שהיה עימו ברכב, הן את השוטרים והן נוסעים פוטנציאליים נוספים.

גם כאשר נתבקש לעצור, הנאשם עשה עצמו עוצר בדרך, וכשהתקרבו אליו השוטרים, פתח במנוסה בעורמה ובעזות מצח אשר הביאו למרדף מסוכן ומיותר, תוך שהנאשם שיכור.

לא זו אף זו, גם כאשר הנאשם פורק רגלית מן הרכב, אינו "נכנע" למעצר ותוקף את השוטר באגרופים ובבעיטות.

המאשימה תטען כי הערך החברתי אשר נפגע מביצוע העבירה הינו בטחון הציבור המשתמש בדרך, בטחונם של השוטרים המבצעים עבודתם נאמנה ובטחונו של הנוסע הנוסף אשר ישב עם הנאשם ברכב. המאשימה תטען כי הפגיעה אשר נעשתה בערך זה הינה מהותית וממשית באופן אשר מחייב ענישה מחמירה, בהתאם לעקרון ההלימה.

כן ייצויין כי גם סמכותם של השוטרים הינו ערך חשוב אשר נפגע אנושות כתוצאה מהתנהגותו הברוטלית של הנאשם אשר שמה לאיים את יציבות מעמדם וסמכותיותם של השוטרים, סמכות אשר חיונית לשמירה על משטר מתוקן וחברה מסודרת. הנאשם לא בחל בשימוש באלימות כלפי שוטר המבצע תפקידו נאמנה ובז למעשה לשלטון החוק.

הנאשם, ללא ספק, היה "הרוח החיה" באירוע זה, ואך בדרך נס הסתיים האירוע בלא נפגעים כתוצאה מנהיגתו הרשלנית.

**עבירת הנהיגה תחת השפעת משקאות משכרים –** לכאורה מדובר בעבירת תעבורה, אך בפועל דומה הדבר לשימוש פזיז בכלי נשק, תוך אדישות גמורה לגורלם של אחרים. לפיכך על הענישה במקרה זה צריכה להיות מחמירה ומרתיעה. גם המחוקק קבע בפקודת התעבורה [נוסח חדש] (להלן: הפקודה) עונש מינימום של שלושה חודשי פסילה עבור מי שעובר עבירה לפי התקנה הנ"ל, ללמד על החומרה היתרה שמייחס המחוקק למי שנהג בשכרות (סעיף 38(1) לפקודה).

ראו לענין זה **רע"פ 25/04 אליעזר סויסה נ' מדינת ישראל** (תק-על 2004(1), 719, שם נאמר כי :

"*נהיגה תחת השפעת אלכוהול מסכנת את חיי הציבור ומעידה על התנהגות רשלנית וקלת דעת .*

*לחומרת מעשיו של המבקש נוספת חומרה בשל כך שהישה שוטר בזמן מעשי העבירה, ובמקום להיות מופת להקפדה על קיום מצוות החוק הפגין ברבים זלזול בהם. בית משפט זה חזר וקבע, כי "בתי המשפט מצווים להרים תרומתם למלחמה בקטל בדרכים ובתופעת הנהיגה בשכרות ההולכת ומתפשטת בקרבנו, ולעשות כל שניתן כדי להרתיע בעונשים חמורים, נהגים המסכנים חיי אדם בכבישי הארץ".*

**עבירת תקיפת שוטר בנסיבות מחמירות -** יצויין כי בעבירת הנהיגה בגילופין, לא תמו חטאיו של הנאשם, אשר הוסיף חטא על פשע ונהג באלימות פיזית של ממש כלפי שוטרים, ואף גרם לחבלה במזיד באופנוע המשטרתי.

הנאשם, בעזות מצח שאין קץ לה, תקף את השוטר אוסקר, בעודו בועט בו ומכה בו באגרופים כאשר הוא מתכוון להכשילו בתפקידו ולהכשיל את המעצר.

יצויין כי בעניין עבירה זו מצא המחוקק לנכון לקבוע עונש מינימום של שלושה חודשי מאסר בפועל ועד חמש שנים, ללמד, על החומרה היתרה של מי שקורא תיגר ותוקף שוטר הממלא את תפקידו כחוק.

גם ביחס לעבירה זו תטען המאשימה כי מעשה זה ראוי לתגובה מחמירה, משום הצורך בהגנה על שלומם של שוטרי ישראל המבצעים תפקידם כדין לטובת כל תושבי המדינה, וכן במטרה לשלוח מסר לפיו סמכותם של שוטרי משטרת ישראל במסגרת מילוי תפקידם אינה הפקר ושמירה על סמכות זו הינה חיונית לקיומה של חברה מסודרת ויציבה.

**חבלה במזיד ברכב** – לגבי עבירה זו קבע המחוקק עונש של חמש שנות מאסר.

**מעשי פזיזות ורשלנות –** עבירה זו הינה עבירה התנהגותית המענישה על התנהגות היוצרת סיכון, אף אם הסיכון לא התממש בפועל. בענייננו, הנאשם נהג תחת השפעת משקאות משכרים ובנהיגתו במצב זה, במהירות ובכבישים בעלי שני מסלולים לכל כיוון, היה עלול לגרום לנזק לרכוש ולנפש, דבר שלא קרה אך תודות ליד המקרה.

***להלן תקציר פסיקה בעבירות האמורות, המובא להלן, במגמה להתוות את מדיניות הענישה הנהוגה, כמצוות המחוקק בסעיף 40 ג לחוק:***

***פסיקה:***

**ע"פ 8116/10 מרעי אבו עמאר נ' מד"י**

מערער בן 27 בעל תסקיר חיובי ובעל עבר פלילי ותעבורתי, הורשע בעבירות של נהיגה בפזיזות, היזק בזדון והעלבת עובד ציבור – נדון ל – **18** ח' מאסר בפועל. מובן שענייננו חמור יותר שכן בענייננו לאחר אירוע הנהיגה בפזיזות, "הגדיל הנאשם לעשות" ותקף שוטר בבעיטות ובאגרופים, בעוד הנאשם שבע"פ הנ"ל "רק" העליב חייל בכך שקילל אותו. כן חמור יותר עניינו בכך שנהג תחת השפעת משקאות משכרים.

**ע"פ 10476/09 יוסף אבו סביח נ' מד"י**

מערער אשר הורשע בעבירה של מעשי פזיזות ורשלנות, הפרעה לשוטר, נהיגה ללא רשיון נהיגה ונהיגה ללא ביטוח. נדון **לשנתיים** מאסר בפועל. גם כאן, ייטען כי המקרה המונח בפנינו הינו חמור יותר שכן הנאשם בענייננו נהג תחת השפעה של משקאות משכרים ואף תקף שוטר בנסיבות מחמירות, מה שאין כן בפ"ד הנ"ל.

**ע"פ 3802/10 ליאור אלון נ' מד"י**

מקרה בו הועמד המערער לדין בגין עבירות שונות ובין היתר בגין עבירה לפי סעיף 329(א)(2) לחוק. בסופו של יום ולאחר שמיעת הראיות זוכה המערער מעבירה של 329(א)(2) והורשע בגין עבירה של 338 לחוק. המערער נדון ל עונש של **30** חודשי מאסר בפועל. גם כאן ייטען שהמקרה שבפנינו חמור יותר, בין היתר בשל תקיפת השוטרים בנסיבות מחמירות.

**ע"פ 5691/09 מחמד ג'בארין נ' מד"י**

מקרה בו הועמד המערער לדין בין היתר בגין עבירות לפי סעיף 329(א)(2) לחוק, הפרעה לשוטר ועבירות תעבורה שונות. בסופו של יום ולאחר שמיעת ראיות, הורשע בגין עבירה של הפרעה לשוטר, חבלה במזיד, נהיגה ללא רשיון וביטוח, הסתייעות ברכב לביצוע פשע, מעשה פזיזות ורשלנות, לפי סעיף 338 לחוק וזוכה מעבירה לפי סעיף 329(א)(2) לחוק. על כל אלו נדון המערער לעונש בן **24** חודשי מאסר בפועל.

בענייננו, מדובר בנאשם אשר לא ניהל מרדף בלבד, אלא שהיה נתון תחת השפעה של משקאות משכרים ואף ניהל מאבק אלים מול שוטר.

**ת"פ(ים) 2657/05 מד"י נ' אבו חלף סאלח**

נאשם אשר הורשע בעבירות של מעשי פזיזות ורשלנות, חבלה במזיד, תקיפת שוטר בנסיבות מחמירות והעלבת עובד ציבור. המדובר בנאשם אשר, לאחר שקיבל משוטרים שני דו"חות תנועה, התנגש בחוזקה בניידת המשטרה וגרם להעפתה למדרכה וגרם לנזק לניידת וכן לפגיעות קלות לשוטרים אשר ישבו בה. ביהמ"ש גזר על נאשם (צעיר בעל עבר פלילי מינורי) עונש מאסר של 36 חודשים. יצויין כי המקרה שבפנינו הינו חמור הרבה יותר, שכן אין מדובר בהתנגשות בניידת בלבד, אלא בתקיפה ברוטלית של השוטר ובנהיגה פרועה שקדמה לכך. כן חמור יותר עניינו לאור העובדה שהנאשם היה נתון תחת השפעה של משקאות משכרים. יצויין כי ביהמ"ש בעניין אבו חלף הנ"ל מציין כי :*"תקיפת שוטר תנועה בנסיבות שפורטו היא בין הגרועות שבתקיפות".* המאשימה תטען כי התקיפה במקרה שבפנינו גרועה בהרבה מזו המתוארת בתקיפה בעניין אבו חלף, ועל כך צריך הנאשם לתת את הדין.

**ת"פ (נצרת) 2131/06 מד"י נ' ח' ס'**

נאשם אשר הורשע בעבירה של נהיגה בשכרות, תקיפת שוטר ומעשה פזיזות ורשלנות ונדון לעונש של **9** חודשים.

**שלב ב' – גזירת העונש המתאים בתוך מתחם העונש ההולם**

התאמת העונש המתאים לנאשם בתוך המתחם המוצע תוך התחשבות בשני פרמטרים:

נסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה – סעיף **40 יא** לחוק – בעניין זה יש להדרש לתסקיר שירות המבחן האמור להתייחס לנסיבותיו האישיות ולפרמטרים המצויינים בסעיף הנ"ל:

***תסקירי שירות המבחן:***

**תסקיר מיום 18.03.12:** ש. המבחן מאבחן את הנאשם כמי שמתקשה לקחת אחריות על חייו ולארגן אותם באופן בוגר. כן התרשמו כי הצער שביטא אודות התנהגותו, אינו אמיתי במובן זה שנובע מן המחיר שעליו לשלם בגין האירוע ולא צער שנובע מהבנה מעמיקה של התנהגותו הבעייתית.

**תסקיר מיום 18.03.12 (עדכון):** מבקשים דחייה למיצוי ההליך הטיפולי, לאור נכונות מצד הנאשם לעבור טיפול. מציינים כי ההתרשמות היא שאין מדובר באירוע של שתייה חד פעמי.

**תסקיר מיום**

וכן יש להדרש לעברו הפלילי של הנאשם, בהתאם לסעיף **40יא(11)** לחוק:

***עבר פלילי*:** אין.

***עבר תעבורתי:*** קיימות עבירות תעבורה רבות , ובין היתר נהיגה באור אדום ונהיגה בכיוון ההפוך בכביש חד סיטרי. יצויין כי מדובר בעבירות מרובות ביותר ביחס ל – 7 שנים בהם הנאשם בעל רשיון נהיגה ברכב (שנת הוצאת ר. נהיגה – 2004). גליון התעבורה יוגש לבית המשפט הנכבד במעמד הדיון.

המאשימה תטען כי אי ציות סיסטמטי זה לחוקי התעבורה, יש בו כדי להעיד על התנהגות חסרת רסן, העולה בקנה אחד עם התנהגותו הפרועה באירוע זה, הן על הכביש והן לגבי האלימות שנקט כלפי השוטר.

אשר על כן ייטען כי יש להחמיר עם נאשם זה ולהשית עליו עונש בהתאם לרף העליון המוצע במתחם הענישה הנ"ל.

יחד עם זאת, יודגש כי אין מקום, לשיטתה של המאשימה, לחרוג ממתחם העונש המוצע (דבר אשר הינו אפשרי משיקולי הרתעת הרבים/ היחיד – לפי סעיף 40 ו, 40 ז לחוק ומשיקולי שיקום – לפי סעיף 40 ה לחוק.

ייטען כי גם אם השתלב הנאשם בטיפול הקשור בהתמכרותו לאלכוהול, עדיין יש למצות עימו את הדין ובמידת הצורך, להשלים טיפול זה בין כותלי הכלא.

***לסיכום –***

***עמדה עונשית*:**

אבקש מבית המשפט הנכבד להשית את העונשים כמפורט להלן:

מאסר בפועל ממשי ומרתיע.

מאסר מותנה לשיקול דעת בית המשפט הנכבד.

פסילת רשיון נהיגה.

**והכל בהתאם למתחם הענישה, כפי שהוצע לעיל.**

 **רוית מרום, עו"ד**

 **סגנית בכירה לפרקליט מחוז דרום (פלילי)**

באר שבע, כב' באלול תשע"ב

 09 בספטמבר 2012

**לעצמי:**