

מ"ת 4389/12/19 - מדינת ישראל נגד מוחמד סובח

בית המשפט המחוזי בחיפה

מ"ת 4389-12-19 מדינת ישראל נ' סובח(עציר)
תיק חיצוני: 4664/2019

בפני	כבוד השופט ניצן סילמן
מבקשת	מדינת ישראל
נגד	
משיב	מוחמד סובח (עציר)

החלטה

בקשת מעצר עד תום ההליכים של המשיב כנגדו הוגש כתב אישום המייחס לו עבירות של שוד בנסיבות מחמירות והתפרצות לבית מגורים.

העובדות עפ"י כתב האישום -

1. במועד הרלבנטי לכתב האישום התגורר המשיב בכפר מכר. באותה השכונה התגוררה גם הקשישה ת (להלן: "המתלוננת") עם בעלה שאינו בקו הבריאות.
2. עובר ליום 2.10.19 קשר המשיב עם אחר שזהותו אינה ידועה, לבצע שוד בביתה של המתלוננת.
3. ביום 2.10.19 בשעה 1:21 הגיעו המשיב והאחר לשכונה בה מתגוררת המתלוננת וכנסו לסמטה הסמוכה לבית המשיב.
4. בשעה 1:35 יצאו המשיב והאחר מהסמטה והלכו לכיוון ביתה של המתלוננת. המשיב כיסה ראשו בקפוצ'ון שלבש והאחר כיסה ראשו באמצעות בד.
5. בשעה 1:36 נכנסו המשיב והאחר לביתה של המתלוננת, וניגשו לחדר השינה בו ישנה באותה העת. המשיב או האחר משכו בחוזקה שני צמידי זהב שענדה המתלוננת על יד ימין. בעקבות זאת, התעוררה המתלוננת משנתה, או אז אחזו המשיב או האחר שמיכה שהייתה במקום, ניסו לחנוק את המתלוננת וחדלו כשצעקה שירפו ממנה כי היא חולה ומבוגרת. אז נמלטו מביתה כשהצמידים בידיהם.

המשיב חולק על קיומן של ראיות לכאורה.

6. אליבא המבקשת ראיות טובות לכאורה להוכחת המיוחס למשיב כדלקמן -

א. תיעוד מצלמות אבטחה של משפחת מילאוי

ב. הודעותיהם של ויאם נג'אר, נאיף חג'וג, אדהם קדורה ומוסטפא עוף שזיהו את המשיב במצלמות האבטחה.

ג. הודעת המתלוננת.

ד. דו"ח חקירת מז"פ

ה. תוצרי האזנות סתר

7. המשיב טען כי גרסת העדים שהמשיב והאחר יצאו מביתה של המתלוננת לאחר כעשרים דקות, אינה תואמת גרסת המתלוננת שהאירוע נמשך מס' שניות, וכי קיימות סתירות בין גרסאות העדים והמתלוננת באשר ללבוש השודדים. לטענת המשיב זיהוי קולו ע"י אחד העדים הוא ברמה נמוכה מאוד, ואף אחד מהעדים לא זיהה את הדמויות שיצאו מבית המתלוננת.

עוד טען המשיב לאפליה משאדם נוסף שזוהה ע"י אחד העדים ובעבר אף פרץ לביתם של קרובי המתלוננת הסמוך לביתה, וגנב תכשיטים וכספים באותה השיטה.

כמו כן, טען המשיב כי אין בתוצרי האזנות סתר אמרה המפלילה את המשיב.

דין והכרעה -

8. כידוע, בשלב זה, ההכרעה נעשית על סמך חומר הראיות הגולמי, כשיש לבחון קיומו של סיכוי סביר להוכחת אשמה (בש"פ 562/18); מדובר בתשתית לכאורית בלבד, אשר רק פירוט וסתירות מהותיות תשלולנה אותה תשתית (בש"פ 4458/18).

9. ביהמ"ש אינו נדרש למשקל העדויות או מהימנות עדים (בש"פ 1899/18); אין די בהצבעה על סתירות קלות בדברי העדים על מנת לשלול התשתית הלכאורית (בש"פ 352/11), ויש צורך בסתירות המקעקעות לחלוטין הגרסה על מנת לכרסם בפוטנציאל הראייתי בשלב הלכאורי

10. ככלל, על בית המשפט לבחון גם בשלב המעצר קיומן של תוספות ראייתיות (בש"פ 6206/05 נאצר), אך די בראיה מסייעת או מחזקת לכאורית (בש"פ 2571/11).

11. גם ראיות נסיבתיות יכולות להתגבש לכלל מארג של ראיות היכולות להצדיק הותרת נאשמים במעצר (בש"פ 1977/94 אוחנה); השאלה היא עצמת הראיות. ראה גם בש"פ 8311/13 אברמוב, פסקה 21 והאסמכתאות שם.

הראיות בתיק דנן -

דו"חות פעולה -

12. דו"ח פעולה של השוטר טריף, לפיו המתלוננת סיפרה כי בזמן שישנה סמוך לשעה 2:00 בלילה הרגישה שמישהו מושך לה את הצמידים מהיד, והתעוררה. החשוד תפס שמיכה והצמיד לפניה, אחז בשני הצמידים משך אותם מידה וברח. לא הודיעה לאף אחד מיד לאחר השוד מאחר ולא רצתה להפריע בשעות המאוחרות של הלילה.

13. דוח שמיעה ותמלול שיחה של המודיע (בנה של המתלוננת - מ.ח.) למוקד המשטרה-

מהלך השיחה מספר מ' שהמתלוננת לא דיווחה למשטרה מיד לאחר השוד מאחר ופחדה, וחיכתה שבנה יקום מהשינה. בזמן שהתבקש להמתין, נשמע מ' מדבר בערבית "אני לא יודע איך לא אמרת למשטרה איך לא דווחת למשטרה, איך דבר כזה את לא מדווחת עליו"

14. דוח פעולה של השוטר הנו לפיו כשהגיע לעצור את החשוד פואד עוף, נכח במקום גם המשיב, שגם הוא היה דרוש לחקירה, והזדהה בפניו מס' פעמים כאחר וטען ששמו חסן עוף. (מסמך קיח)

15. מזכר שחזור האירוע מיום 14.11 לפיו ממרפסת ביתו של נאיף חג'וג' ניתן לראות בבירור את נתיב ההליכה של החשודים עד לבית המתלוננת ובריחתם ביציאה.

האזנות סתר -

16. **בשיחה בין פואד עוף לגברת** (פתחייה ח'טיב) מיום 7.11 שעה 18:27 (**שיחה 283**) - הוא מספר לה שכנראה יעצר בקרוב, כי עצרו את כל מי שהיה בשכונה וראה את החשודים

"אנחנו ראינו מי אלו, והמצלמות צילמו אותם"

הבחורה שואלת האם פואד יודע מי הם, והוא משיב שכן ומוסיף שראו שם שאנחנו בני השכונה עמדנו, ואז התחילו לקחת את בני השכונה כדי שהם יפתחו על הגנבים...

פואד אומר שהם נשארו לעמוד מול המצלמות והסתכלו לעבר הבית שנשדד, המשטרה יודעת שהם ראו הכל. "הגנבים נכנסו מאצלנו, איפה שהבית ויצאו מאצלנו"

פתחייה ופואד אישרו בחקירות שהם הדוברים בשיחה

17. **שיחה בין המשיב לגבר** מיום 7.11 שעה 20:21 (שיחה 327) -

"חמודי: יש סרטון שמראה שאני ואבו חסן נכנסים לשכונה, "הם" לקחו את הבחורים ושאלו "אותם" מי אלה שנכנסו לשכונה

גבר: תגיד לי, טביעות אצבע יש משהו?

חמודי: לא אין, אבל יש מצלמות ואומרים שהפנים מזוהים, הבנת?!...!

חמודי: כן, ואלה שני הבחורים שנלקחו, רואים הכל, מופיע בסרטון שהם אומרים שלום לאלה שעשו את ה... היו שניים עוברים משם רעולים ושני אלו שעמדו שם אמרו להם שלום "עמדו אתם", כך הופיע במצלמה, הבנת מה אני אומר לך?! הילדים האלה אף פעם לא נכנסו לחקירה...

חמודי: הנה אני הולך אל הבחורים לראות מה קרה

גבר: אל איזה בחורים אתה הולך??

חמודי: הולך אל אלה שחזרו מהחקירות לראות "אותם"...

חמודי: צריך לראות מה אמרו הילדים...

גבר: אז למה המצב לא טוב? אפילו אם יילכו ויגידו שאבו חסן...

חמודי: כשנכנסו שניהם לשכונה היו חשופים ואחר כך נכנסו לסימטה ויצאו משם רעולים, בתחילת הכניסה הופיעו במצלמה חשופים ואחר כך יצאו מהסימטה רעולים לא חשופים..

גבר: אם "הם" יגידו על השני זה...

חמודי: אם הילדים האלה ידברו נוציא "אותם" שקרנים...

גבר: טוב תבדוק "אותם" "

18. **בשיחה בין המשיב לבין יוסף** מיום 7.11 שעה 21:13 (שיחה 337), אומר המשיב כי המצב בכלל לא טוב והוא דרוש לחקירה על השוד "בשכונה של הנוצרים"

19. **שיחה בין פואד עוף (פופו) לבין אחסאן** (אחיו של ויאם) מיום 7.11 שעה 22:05 (שיחה מס 338) מספר פואד שאבו מהראן התקשר אליו עצבני "שובר לא רואה בעיניים, מי שהשתחרר מהחקירות ודיבר יורים בו".

20. **בשיחה בין המשיב ליוסף** מיום 7.11 שעה 22:23 (שיחה מס 345) אומר המשיב כי ייתכן והמשטרה חושדים בהם "אבל אין עלינו כלום ורוצים למשוך דיבורים"

21. **בשיחה בין המשיב למהראן** (אחיו של אבו חסן) מיום 8.11 שעה 17:09 (שיחה מס' 432) - משוחחים השניים על החקירות של העדים, הסרטון והתמונות שהציגו להם בחקירה. המשיב רוצה לדעת באיזו מצלמה מדובר, אומר שהעדים ראו, אבל השאלה מה אמרו בחקירה

"מהראן: אמר לי שהראו ל"הם" תמונה כשהיו רעולי פנים, ואמרו שלא מכירים. הביאו "להם" תמונה בלי רעולי פנים, תמונות של פנים

חמודי: של מי הפנים האלה?

מהראן: התמונה שלך ושל לא יודע מי ואת של אבו חסן, לפי דעתו אמר ש"הוא" כן מכיר אותך מהשכונה...

חמודי: יכול להיות שיבואו לקחת אותי

מהראן: תהיה זהיר

חמודי: לא, אני לא ישן בבית, אני הולך לבדוק מה "הוא" סיפר...

מהראן: בסדר ש"הם" ראו את הקטע, אבל "הם" ראו רעולי פנים כשגנבו

חמודי: לא, "הם" אומרים שראו את מי שהיה ...

חמודי: עכשיו אני אלך לעשות סיבוב כדי לבדוק מה אמרו"

22. **בשיחה נוספת בין השניים** ביום 9.11 שעה 12:11 (שיחה 457) - אומר המשיב כי שוחח אתמול עם כל הבחורים, והם אמרו שאינם יודעים מי אלה רעולי הפנים

23. **בשיחה של המשיב עם מורסי** מיום 9.11 שעה 21:00 (שיחה 508) המשיב מספר שרב עם משפחת קורדי כי שמע אותם מדברים עליו ועל אבו חסן שהם ביצעו את השוד והם איחלו שיקבלו מאסר עולם. המשיב הוסיף וסיפר שויאם דיבר בחקירה.

24. **בשיחה בין המשיב ומהראן** מיום 10.11 שעה 13:31 (שיחה 558) - אומר המשיב לעניין העדים שנחקרו כי הם קיבלו הרחקה ונמצאים בעכו "אם סיפרו משהו נשבע באחותי שלא איתן "להם" לישון, אתמול רבתי עם משפחת קורדי למרות שידוע לי שויאם פתח, אמרתי לאחסאן שאחיו פתח"

השניים מעלים לשיחה גם את אבו, והם מתכננים כל אחד מהם ללכת לדבר עם 3 עדים - שניים בעכו ואחד

בסכנין

"סובח: אלקדורה וויאאם בעכו ואת נאיף בסכנין

מהראן: אנחנו רוצים לדעת מה כולם אמרו

חסן: תארגן לי את המספרים...

חסן: אני אגיע אל אלקדורה

מהראן: את ויאאם תעזבו לי "אותו"

סובח: אני אעלה לסכנין ולבדוק מה נאיף דיבר

מהראן: חסן, אני רוצה שתהיה בתמונה חסן, תגיד להם כך, דיברתם שטויות בוא נתקן את זה עכשיו...

מהראן: האם כולם ראו את מי היה בפנים וגנב?

סובח: כן, ואללה...

סובח אומר שדיבר אתמול עם משפחת אחסאן ואמר להם אם ויאאם פתח הם יסבלו. אביו של ויאאם אמר לו שאם יקרה משהו לרכבים או לבית שלהם יאשימו את סובח

25. **שיחה בין המשיב למהראן** מיום 10.11 שעה 13:41 (**שיחה מס' 570**) -

המשיב מספר ששוחח עם אשרף שביקש ממנו ללחוץ על כולם, ורוצה גם לראות את ויאאם ולהבין מה בדיוק אמר. מהראן אומר "אני אסביר לך מה צריך לעשות שם, רוצים לנער אותם כדי שיפחדו"

המשיב אומר לו שאם הוא יעצר "בחיים של אחותי הולך לזיין את כולם"

26. **שיחה בין המשיב למהראן** מיום 10.11 שעה 14:59 (**שיחה מס' 588**) לפיה המשיב מחפש את העדים-

"אני בעכו, רוצה ללכת אל קאדורה מנסה להתקשר אליו והוא לא עונה לטלפון, הלכתי אל ויאאם למקום העבודה ולא נמצא שם...רוצה לבדוק עם אחסאן אח שלו אצל מי הוא נמצא בדיוק"

השניים מעלים את אחסאן לשיחה, שמספר ששוחח עכשיו עם אופא, זה שנלקח בבוקר לחקירה

אחסאן הוסיף שהראו לאופא את התמונות של כל מי שהיה - תמונה של המשיב בפנים גלויות זיהה, אבל כשהראו לו תמונות של המשיב ואבו חסן רעולי פנים אמר שהוא לא מזהה.

אחסאן סיפר שויאאם ונאיף חג'וג' הם שפתחו בחקירה.

מהראן מבקש לדעת איך אפשר להגיע לבן של חג'וג', ורוצה לדעת מה כולם אמרו בחקירה.

המשיב ביקש לדעת איפה נמצא נאיף, איפה המשפחה גרה

מהראן אומר למשיב לעזוב את נאיף כי שלח את חסן למכולת של דוד שלו, ומבקש שיבדוק את אלקאדורה.

(מוסטפא עוף אישר בחקירה מיום 23.11 שמכונה "אופא")

27. **שיחה בין המשיב לאחסאן** מיום 10.11 שעה 15:17 (**שיחה מס 595**) -

הם מדברים על העדים שזומנו לחקירה, ואחסאן מספר שדיבר עם יחיא ואמר לו מה להגיד בחקירה "ואין מה לפחד מהכיוון שלו", ועשה אותו דבר עם אופא כשדיבר איתו, לכן הוא שוחרר. המשיב מבקש לדעת איך אפשר לדבר עם אלקדורה, ושואל אצל מי הוא במעצר בית.

זיהוי קולות -

28. **פתחייה ופואד עוף** אישרו כי הם הדוברים בשיחה 283.

פואד עוף זיהה את קולו של המשיב בשיחה 327, שיחה של המשיב עם מהראן (אחיו של אבו חסן) מס' 432

אחסאן נג'אר, אחיו של ויאם, זיהה את הקולות של המשיב ומהראן בשיחות 457, 570 ו-588.

סרטוני אבטחה -

29. דו"ח צפיה בסרטוני אבטחה של משפחת מילאווי (מסמך יז) -

קיים פער של 17 דק' בין זמן אמת לזמן מחשב.

שעה 1:26 (זמן מחשב, זמן אמת 1:09) נראים 4 אנשים בכביש פנימי

שעה 1:27 (זמן מחשב) מגיע רכב מסוג מזדה

שעה 1:32 יוצא משביל המוביל לכניסה לבית בחור לבוש חולצה שחורה קצרה (פואד עוף)

1:38 מגיעים למקום 2 בחורים נוספים (לכאורה המשיב ואבו חסן), ופואד הולך לקראתם. השלושה נכנסים לשביל ביתו של פואד

לכאורה המשיב, לבוש חולצה שחורה קצרה, נראה בשעה 1:40 עולה לרכב קיה ועוזב

1:41 פואד יוצא מהשביל לוקח 2 כיסאות וחוזר לשביל

1:44 לכאורה המשיב לבוש חולצה שחורה קצרה, חוזר לשכונה ונכנס לשביל לכיוון ביתו של פואד, ליד שער הברזל נראים עומדים חמישה בחורים

1:52 שני חשודים רעולי פנים יוצאים מהשביל לכיוון צפון, האחד לבוש קפוצ'ון לבן והשני עם כסוי בד . במקביל פואד יוצא מהשביל ומסתכל לכיוונם

1:53 החשודים נכנסים לכיוון ביתה של המתלוננת ופואד עולה לרכב המזדה

1:56 בחור נוסף עולה לרכב המזדה למושב הנהג והם נוסעים מהמקום

2:08 רכב המזדה חוזר ופואד ממתין מחוץ לרכב

2:13 חשוד יוצא בריצה מכיוון ביתה של המתלוננת

2:14 חשוד נוסף יוצא מכיוון בית המתלוננת

2:16 פואד עולה למזדה ועוזב את המקום

30. מזכר מיום 25.11 של רס"מ אברג'יל על פיו צפה בסרטוני האבטחה של משפחת מילאוי בתאריך 2.10 עד השעה 7:00 **ולא הבחין בדמויות נוספות שנכנסות או יוצאות מהשביל המוביל לבית המתלוננת למעט הדמויות שנראו בסרטון**

הודעות -

31. **ויאם נג'אר -**

סיפר שהיה בשכונה בזמן האירוע עם נאיף חג'ג', אדהם קדורה ומוסטפא עוף, והיו אנשים נוספים שהגיעו **והם ביצעו את השוד - אחד מהם הוא המשיב, והשני אבו חסן חוסרי.**

בהתחלה המשיב ואבו חסן נכנסו לחצר של פואד עוף, ולאחר כרבע שעה יצאו לכיוון בית המתלוננת.

כשהמשיב ואבו אלחסן יצאו מכיוון הבית של פואד הם אמרו להם ללכת משם, אז הם עלו למרפסת של נאיף ומשם ראו אותם נכנסים "לבית של נוצרים" ואחרי זה יצאו וברחו.

זיהה בתמונות מסרטון האבטחה את עצמו ואת השלושה עימם היה בזמן האירוע.

זיהה את פואד עוף יוצא משביל הבית בשעה 1:32 (זמן מחשב) .

רכב המזדה שנראה בתמונות הוא של מוחמד יחיא, שזיהה גם אותו בתמונות.

זיהה את פואד עוף יושב על כיסא לאכול.

בשעה 1:38 זיהה את המשיב ואבו אלחסן מתקרבים לכיוונם.

לאחר מכן זיהה את המשיב כמי שנכנס לרכב מסוג קיה ועוזב את המקום

מזהה את פואד עוף בשעה 1:41 לוקח שני כיסאות, ואת המשיב בשעה 1:44 חוזר ונכנס לשביל לבוש חולצה שחורה קצרה

בשעה 1:52 זיהה את המשיב ואבו אלחסן יוצאים משביל ביתו של פואד לכיוון בית המתלוננת, כאשר המשיב לבוש בחולצה לבנה ארוכה ומכסה את ראשו, ואבו אלחסן לובש שחור עם כיסוי בד על ראשו.

שעה 1:52 זיהה את מוחמד עוף יוצא מהשביל של ביתו ומסתכל לכיוון המשיב ואבו אלחסן הולכים לכיוון בית המתלוננת.

ויאם הוסיף כי ראו את המשיב ואבו אלחסן יוצאים מכיוון ביתו של עוף "ושמו בגדים והיו רעולי פנים וירדו לבית וגנבו אותו... אנחנו ראינו אותם זה היה מול העיניים שלנו שראינו אותם נכנסים לבית אז למה הם נכנסו לבית אם לא לגנוב"

ויאם אמר שחברים שלו ראו את המשיב ואבו אלחסן יוצאים מהבית לאחר כעשרים דקות חצי שעה.

הדמויות הנראות בסרטון בשעה 1:53 הם המשיב ואבו אלחסן שקפצו למרפסת ביתה של המתלוננת. הוא וחבריו ראו אותם ממרפסת ביתו של נאיף.

המשיב ואבו אלחסן החליפו בגדים כשהיו מתחת לבית של פואד, כי כשיצאו ראו אותם עם בגדים אחרים.

משהוצגה לויאם תמונה של אדם בשם עבד נאסר נאסר המכונה אחסן, ענה ישירות כי זה אבו אלחסן.

המשיב הוא שאמר להם להתרחק משם כשהלך עם אבו אלחסן לכיוון בית המתלוננת.

(6.11)

32. אדהם קדורה -

זיהה בתמונות מהסרטון את עצמו, מוסטפא עוף, פואד עוף ונאיף חג'ג'.

זיהה את פואד עוף יושב על כיסא ואוכל שעה 1:38, ובתמונה נוספת את המשיב מתקרב לכיוונם לבוש חולצה שחורה קצרה, ופואד עוף הולך לכיוונו.

זיהה את המשיב נכנס לרכב הקיה בשעה 1:40 ועוזב את המקום, באותה תמונה זיהה גם את ויאם

זיהה את המשיב בשעה 1:44 לבוש חולצה שחורה קצרה חוזר למקום ונכנס לשביל

בשעה 1:52 זיהה את המשיב כדמות שיוצאת מהשביל לבושה חולצה ארוכה לבנה ומכסה את ראשו

אדהם סיפר כי ביום האירוע עמד עם חבריו בשכונה (נאיף, מוסטפא וויאם), ואז הגיע המשיב, הלך וחזר מס' פעמים, שוחח בטלפון, ונכנס לשביל שמוביל לבית של פואד. אז שמעו קול חזק ונבהלו, חשבו שזה רימון.

ראו מישהו יוצא עם חולצה לבנה מכוסה פנים, שאמר להם ללכת מפה. הם פחדו ועלו למרפסת של נאיף, ואז נאיף או מוסטפא שמו לב שאלו שיצאו מהשביל קפצו לבית בסוף הרחוב, ואחרי זה יצאו וברחו.

כאשר עימת החוקר את אדהם עם גרסתו של ויאם כאמור לעיל להשתלשלות האירועים אותו לילה השיב - "נו כן נכון גם אני אמרתי לך שזה בדיוק מה שקר"

אדהם אישר ששניים הלכו לכיוון ביתה של המתלוננת אבל הוא לא מכיר את הבחור השני

זיהה את המשיב כשצעק להם תתרחקו, למרות שהיה עם החולצה על ראשו לפי קולו ומבנה גופו "מזהה הוא 24 שעות בשכונה איך אני לא אזהה את הקול שלו ואותו" (7.11)

33. בחקירה נוספת מיום 27.11 שוב זיהה אדהם את המשיב בסרטון, כולל בתמונות בהן יצא משביל ביתו של פואד עוף **לבוש חולצה לבנה ארוכה ומכסה פניו** וטען "אני עמדתי במקום שממנו יכולים לראות את הכניסה לשביל שמוביל לבית של פואד עוף ורואים את היציאה של שתי הדמויות... ואיך שהם יצאו מוחמד סובח צעק לנו תתרחקו אז נבהלנו ... אני מכיר את הקול של מוחמד סובח חוץ מזה נכון שהתמונות נראה שהוא מכסה את הפנים שלו אבל אני מכיר את מוחמד ואיך הוא הולך ואת מבנה הגוף שלו ואת הקול שלו זה משהו שלא יכולים לפספס אני לא אגיד כך סתם על בנאדם אם לא הייתי בטוח מזה שאני מזהה אותו מאה אחוז"

34. נאיף חג'וג' -

זיהה בסרטוני האבטחה את הנוכחים, לרבות בשעה 1:38 את פואד עוף יושב על כיסא ואוכל, ואת המשיב בשעה 1:44 חוזר למקום לבוש חולצה שחורה קצרה ונכנס לשביל לכיוון ביתו של פואד.

טען שאינו מזהה את השניים שיצאו מהשביל עם כיסוי על ראשם הולכים לכיוון בית המתלוננת.

אישר שאחד מהם צעק לעברם להתרחק, ואחרי זה ראו את השניים יוצאים מהבית ורצים בסוף הרחוב. לא מכיר את עבד אל נאסר

35. מוסטפא עוף -

בדומה לנאיף זיהה אף הוא בסרטוני האבטחה את כל הנוכחים באירוע, **לרבות המשיב** שחזר למקום בשעה

1:44 לבוש חולצה שחורה, אולם לא זיהה את שתי הדמויות רעולות פנים היוצאות משביל ביתו של פואד לכיוון בית המתלוננת.

טען שכאשר השניים יצאו רעולי פנים מהשביל הוא וחבריו פחדו וישר עלו למרפסת. לא שמע שצעקו לעברם להתרחק

36. פתחייה ח'טיב -

בחקירתה מיום 19.11 סיפרה על קשר בינה לבין פואד עוף מסוף חודש 8/19. פואד התקשר אליה ביום האירוע בערב, וסיפר לה שהייתה גניבה בשכונה, גנבו מבית של קשישים. לא ייחסה לכך חשיבות, וכשחזרה בלילה שוחחה איתו שוב על העניין, וסיפר לה שהיה במועד האירוע בשכונה עם אנשים נוספים, ומי שביצע את השוד הוא המשיב "חמודי.. מוחמד סובח"

"ושאלתי אותו מי זה שגנב ואמרתי לו בטח אין חוץ ממנו שזה חמודי הכוונה למוחמד סובח כי הוא בעייתי בשכונה ואז השבעתי אותו באהבה שלנו שיספר לי מי עשה את הגניבה של הבית של הזקנים ואז הוא סיפר לי שזה חמודי... ועוד סיפר לי שלקחו את הבחורים מהשכונה לחקירה ויש שניים פתחו על חמודי "מוחמד סובח"... סיפר לי שמוחמד סובח והבחור השני שמחוץ לשכונה היו רעולי פנים כשהם נכנסו לבית של הזקנים הנוצריים... אני שאלתי אותו מה בדיוק גנב מהבית של הזקנים הנוצריים והוא סיפר לי שמה שגנב זה זהב"; ודוק- אינו מתייחס לעדות באשר למעשה עצמו אלא כהבהרה לדברי פואד עוף בנוגע לזיהוי המשיב

37. פואד עוף -

בחקירה מיום 19.11 זיהה את עצמו, ויאם, מוסטפא, אדהם, נאיף ומוחמד יחיא בסרטון האבטחה.

כשהתבקש לזהות בסרטון את שתי הדמויות שהגיעו לשכונה מכיוון הכיכר, אליהם ניגש, טען כי היו רעולי פנים, פחד והם ביקשו ממנו בקבוק מים אז עלה לביתו, אולם לא ירד עד שהלכו כי אימו ביקשה ממנו.

משהמשיך החוקר לעמת את פואד עם הסרטון וגרסתו כי אינו מכיר הדמויות, טען "אדם גם אם הייתי יודע ומכיר אותם איך אני אספר עליהם ואסבך את המשפחה שלי אתם רוצים שאני אספר אבל מה עם המשפחה שלי אתם לא מתחשבים בזה"

ובהמשך -

"אדם סה"כ אני לא רוצה לסבך את עצמי בחוץ אני גם אם אני יודע ומכיר אותם אני לא אבוא ואגיד לכם מי הם... אדם חלאס אני לא אצא מניאק... אז מה אתה רוצה אדם שאני אפתח, אני לא אפתח ואסתבך אתם יודעים מי אלו וזהו..."

כאשר משמיעים לו שיחה מס' 283 בה משוחח עם פתחייה ואומר לה שראה את הגנבים הוא משיב "זה כדי שאני אשתיק אותה כך סיפרתי..."

שאלה: אז אתה כן ראית את הגנבים ואתה יודע מי אלו אז למה אתה לא מספר מי אלו?

תשובה: בגלל שלא יסבך את עצמי ולא יסבך את ההורים שלי

... גם אם יקרה רצח בפניי אני לא ספר בכלל"

כשמעומת עם חקירתה של פתחיה בה אישרה שסיפר לה כי המשיב ואדם נוסף מחוץ לשכונה ביצעו את השוד והיו רעולי פנים השיב - "אמרתי לה מה שאנשים מספרים..."

כשמושמעת לו שיחה בין המשיב לגבר מס' 327 בה אומר המשיב "יש סרטון שמראה שאני ואבו חסן נכנסים לשכונה", מגיב פואד "חמור"

זיהה את המשיב גם כמי שמשוחח עם מהראן (אחיו של אבו חסן) בשיחה מס' 432.

38. פתחיה ח'טיב -

בחקירה מיום 20.11 חזרה וסיפרה פתחיה שפואד עוף סיפר לה שראה את המשיב ואדם נוסף מחוץ לשכונה מבצעים את השוד, והם גנבו זהב

כשנאמר לה שפואד אמר שסיפר לה רק מה ששמע מאנשים השיבה "אז איך הוא מצד אחד אומר שזה מה ששמע מאנשים ומצד שני בשיחה איתי אומר לי שהוא ראה את הגנבים אני לא מבינה אותו למה הוא משקר ועל מי הוא מגן...ואני לא מבינה אותו למה הוא לא מספר את האמת"

אישרה שהיא ופואד הם הדוברים בשיחה מס' 283 משוחחים על האירוע ואמרה "והנה אתה שומע שהוא מספר לי שהגנבים עברו ליד הבית שלו ושהוא ראה אותה ובגלל זה אני לא מבינה למה הוא אומר שמה שאני סיפרתי בעדות זה מה שהוא שמע משכנים הרי שומעים אותו בשיחה בבירור שהוא מספר לי שהוא היה בשכונה וראה את הגנבים ושהוא מכיר אותם"

בתגובה לכך שנאמר לה כי פואד טען בחקירה שאמר לה את הדברים על מנת להשתיק אותה, השיבה "לא נכון אני לא הרגשתי שהוא אומר לי את זה כדי להשתיק את זה די שיפסיק להגיד את השטויות שלו הוא נשמע בבירור שהוא מספר לי את מה שהיה איתו ולא מספר לי כדי שישתיק אותי מה הוא חושב לעצמו שאני ילדה מפגרת חוץ מזה מה הוא מסבך את עצמו על מה ולמה ועל מי הוא מגונן אני לא מבינה אותו"

פתחיה הוסיפה - "אני אומרת לך אדם ואני מבינה למה פואד ענה לך כך כי הוא לא רוצה לפתוח על מי שראה אותו ומכיר אותו מאותו יום באירוע בלילה של השוד שאת זה הוא אמר לי בשיחות ווטס אפ שאלה היו מוחמד סובח והבחור שלא מהשכונה היה עם מוחמד סובח שהם אלו שגנבו והוא כבר אמר לי שהוא לא רוצה לצאת מניאק..."

40. **נג'אר אבראהים, אביו של ויאם** אישר בחקירה מיום 23.11 כי המשיב איים עליו ועל משפחתו שיפגע בהם אם בנו ויאם "פתח" עליו

41. **אחסאן נג'אר אחיו של ויאם**, סיפר בחקירה מיום 23.11 שויאם חזר בפניו על גרסתו ליום האירוע כפי שסיפר בחקירתו לפיה, היה בשכונה עם נאיף, אדהם, מוסטפא עוף המכונה "אופא", ונכחו גם פואד עוף, המשיב ועבד נאסר אבו חסן, אותם זיהה בתמונות שהוצגו לו לא רעולי פנים.

עוד סיפר כי לאחר דיון של אחיו בביהמ"ש יצר עימו קשר המשיב והעלה לשיחה גם את מהראן, אחיו של אבו חסן, שאמר לו שויאם פתח בחקירה על אבו חסן ושידבר עם אחיו שיסנה גרסתו ויאמר שלא ראה כלום. לאחר שמהראן ירד מהשיחה, המשיב שאל אותו אם ויאם הזכיר את שמו בחקירה.

זיהה את הקולות של המשיב ומהראן בשיחות 588, 570 ו-457, ואישר שפנה לכל הנחקרים בתיק על מנת לדעת מה אמרו בהתאם לבקשה של המשיב, מהראן ופואד עוף. בשיחה של עם מוסטפא עוף, הלה אמר לו שזיהה את אבו חסן רעול פנים, אבל אמר בחקירה שאינו מזהה. כמו כן, זיהה את התמונה של המשיב לא רעול, אבל כשהראו לו תמונה של המשיב רעול פנים אמר שלא מזהה.

לאחר ששמיעים לו שיחה מס' 457 בין המשיב למהראן אומר "מה אני שומע אחי לא מבין את מוחמד סובח הרי שומעים שהוא מדבר על השוד והוא בעצמו פותח על עצמו ואחרי זה הוא מאשים את אחי ויאם... הוא בעצמו מספר למהראן על מה היה בשוד ועל זה שהוא היה זהיר והיה עם כפפות"

42. משמעומת עם שיחות בהם נשמע אומר למשיב כי שוחח עם עדים השיב "אני הכי אמיתי איתך אדם אני עשיתי את זה כי האשימו את אחי שהוא פתח... ואני חשבתי שמוחמד סובח ואבו חסן לא קשורים ממה שהם סיפרו אבל אחרי שאתה מראה לי ומשמיע לי ברור רק מהשיחות שאתה משמיע לי ומה שאומר מוחמד סובח למהראן שהוא זה שעשה את זה"

43. **בחקירה של מוחמד עאמר מיום 25.11** לאחר שמעמתיים אותו עם שיחות שלו עם המשיב מודה ששיקר בחקירה קודמת כשאמר שאינו מזהה אף אחד בתמונות שהוצגו לו "מה את רוצה הנה אתה שומע הכול אין לי יותר מה לשקר אז זה נכון זה מוחמד סובח"

הוצג לו הסרטון שוב אז זיהה את נאיף, ויאם, מוסטפא עוף, אדהם קדורה, מוחמד יחיא שמגיע עם רכבו ופואד עוף. בהמשך מזהה את עצמו, ואת ניסים נעימי מגיע עם ג'יפ לבן.

שעה 1:38 מזהה את המשיב מגיע לשכונה, אולם טוען שאינו מכיר את הדמות השנייה שמגיעה. מזהה את המשיב גם בשעה 1:40 הולך לעבר הג'יפ, נכנס לרכב ועוזב את המקום, ובשעה 1:44 חוזר לשכונה ונכנס לשביל לכיוון ביתו של פואד עוף.

לא מזהה את שתי הדמויות רעולות פנים שיצאו מהשביל.

44. המשיב בחקירותיו הכחיש שהזדהה כאחר בפני אחד הבלשים שהגיעו לעצור את פואד עוף, הכחיש מעורבות באירוע וטען שאינו מזהה אף אחד בסרטוני האבטחה

45. **ממארג הראיות עולה לכאורה כי המשיב ואדם נוסף הגיעו יום האירוע סמוך לשעה 1:21 (1:38) זמן מחשב) לשכונה בה היו אותה העת מס' בחורים צעירים, וביניהם, ויאם ניג'אר, מוסטפא עוף, אדהם קדורה, נאיף חג'וג ופואד עוף. השניים נכנסו יחד עם פואד עוף לשביל המוביל לביתו (המשיב בשלב מסוים נסע עם ג'יפ של נסים נעימי למקום מסוים וחזר בשעה 1:27). בשעה 1:35 לערך יצאו השניים לכיוון ביתה של המתלוננת, לאחר שהחליפו בגדים. המשיב שלבש חולצה שחורה קצרה, יצא משביל ביתו של פואד לבוש בקפוצ'ון לבן ארוך, ומכסה פניו, והאחר עם כיסוי בד על ראשו.**

השניים נראו ע"י עדים ששהו אותה העת במרפסת ביתו של נאיף קופצים למרפסת ביתה של המתלוננת, ולאחר כרבע שעה יוצאים ובורחים. (1:56 - 1:57 - זמן אמת - נראים החשודים בסרטון יוצאים בריצה מבית המתלוננת)

46. מתוצרי האזנות סתר עולה לכאורה, כי המשיב עם אחרים, וביניהם אחסאן אחיו של ויאם, פואד עוף, מהראן ואבו חסן, שוחחו עם עדים על מנת לוודא כי לא הצביעו בחקירותיהם על המשיב ואבו חסן כמעורבים בשוד.

המשיב לכאורה אף איים על משפחת ניג'אר כי ככל שויאם פתח עליו בחקירה הם ישלמו מחיר יקר. מי שאינו מעורב אינו מאיים.

47. לאור האמור, אני קובע קיומה של תשתית ראייתית לכאורית לעבירות המיוחסות למשיב בכתב האישום.

48. באשר לטענת המשיב לאכיפה בררנית בינו לבין עבד אל נאסר המכונה "אבו חסן", סבורני כי דינה להידחות ואפרט.

49. כבר נקבע בפסיקה כי "דרך המלך" להעלאת טענת האכיפה הבררנית היא במסגרת הדיון בתיק העיקרי, אולם אין לשלול לחלוטין העלאתה גם מסגרת הליך מעצר (ראה - בש"פ 7148/12 כנאנה נ' מדינת ישראל (14.10.2012); בש"פ 1495/17 מדינת ישראל נ' יובל זאודי (21.2.17)

ראה גם פסק דינו של כב' השופט עמית מהעת האחרונה בג"ץ 4922/19 אפרים נווה נ' מדינת ישראל, מיום 9.12.19.

כב' השופטת ברק ארז קבעה בבש"פ כנאנה לעיל, כי לא כל אכיפה חלקית הינה בגדר אכיפה

בררנית, ובידי התביעה מתחם רב של שיקול דעת בקביעת סדרי העדיפות באכיפת הדין הפלילי, וכן כי על הנאשם להוכיח שההבחנה בינו לבין חשודים או נאשמים אחרים היא שרירותית, מפלה או שביסודה שיקולים זרים.

50. על פי הפסיקה לא די להראות "שיוויון" בראיות, בנוגע לטענת ההפליה, אלא יש להראות שרירות ופגם המחייב הכרעה בטענה כבר בשלב המעצר (בש"פ זאודי לעיל)

51. בנסיבות דנן, מעיון בראיות והעדויות עולה כי לעומת המשיב שזוהה ע"י רובם המוחלט של העדים בסרטון האבטחה, רק עד אחד (ויאם ניג'אר) זיהה את אבו חסן בסרטון כדמות השנייה שהגיעה לשכונה עם המשיב, ויצא עמו מהשביל רעול פנים לעבר בית המתלוננת.

משכך, לטעמי לא הונחה התשתית להוכיח כי ההבחנה שרירותית ומחייבת הכרעה בשלב זה. טיעוני המשיב בעניין, מקומם במקרה הטוב - מסגרת ההליך העיקרי.

52. משנקבעה תשתית ראייתית, יש לקבוע קיומה של עילת מעצר ובחינת חלופה. עבירת שוד, הפגיעה במבצר הנשדדים (ביתם), בצד אמירות ודרישות כלפי העדים מקימים הן חשש מסוכנות והן עילת חשש שיבוש.

53. השאלה אם ניתן להקהות חששות אלו באמצעות חלופה. חוק סדר הדין הפלילי מחייב שקילת חלופה; אלא שבמקרה בפנינו, לאחר שבחנתי הטענות, סבורני כי נוכח מסוכנות המשיב, הקיצוניות, התנהלותו, לפני ואחרי אירועי השוד נשוא האישום, לא תסכון חלופה.

54. ראשית, תיאור המעשה- מדובר בפריצה לבית בו מתגוררים אנשים מבוגרים; לא רק פגיעה בפרטיות, אלא בחירה באוכלוסיה מוחלשת, באופן מכוון. המשיב אינו בוחל בביצוע המעשה, הסרת עדי המתלוננת מעל גופה היא, בעודה ישנה.

55. זאת ועוד- עת מתעוררת המתלוננת, תוקפים אותה המשיב והשותף, וחונקים אותה בעזרת שמיכה; רק כפסע היה בין טראומה שנגרמה למתלוננת ובין פגיעה בנפש, חמורה בהרבה

56. מיד לאחר השוד, מתחיל המשיב להפעיל קשריו, לחפש, תרתי משמע, העדים, ולהפעיל כל לחץ אפשרי.

57. המעשה מלמד על משיב אשר אדיש לפגיעה בזולת, אינו בוחל באיום ושיבוש לכאורה, דבר המצביע כי

מורא החוק כקליפת השום בעיניו ומסוכנותו גבוהה

58. העושה- למשיב עבר מכביד ביותר; למשיב 3 הרשעות, בגין 5 תיקי חקירה שונים; ההרשעות כללו **שוד בנסיבות מחמירות**, וכן **סיוע לשוד**; עוד הורשע המשיב בתקיפה הגורמת חבלה של ממש.

59. הרשעותיו מלמדות על מסוכנות, על דרך חיים עבריינית, ועל חוסר יכולת לתת בו אמון

60. לא זו אף זו- המשיב ריצה עונשי מאסר, האחרון בהם בגין גז"ד שהוטל עליו ב- 2015, ל- 35 חודשי מאסר. **מאסרים ממושכים לא הרתיעו המשיב**, כך שברור כי מפקחים או אפילו חלופה מעובה באיזוק, לא ירתיעוהו

61. קיימת גם נסיבה מחמירה בדמות שימוש בסמים (אחת מהרשעותיו).

62. מדובר במי שמסוכנותו עונה בו הן בהתנהגותו והן במעשיו; עברו מלמד כי לא ניתן לתת בו אמון והמעשה נשוא כתב האישום מלמד כי המשיב אינו חס על חלש, ואינו נרתע מלאיים על אחרים על מנת למלט עצמו מאימת הדין, לכאורה

63. אני מורה על מעצרו של המשיב עד תום ההליכים כנגדו

ניתנה היום, כ' כסלו תש"פ, 18 דצמבר 2019, בהעדר הצדדים.