

מ"ת 50383/11/23 - מדינת ישראל ע"י ב"כ נגד חוסין דואהדיה, עבדאללה דואהדיה

בית משפט השלום בבאר שבע

מ"ת 50383-11-23 מדינת ישראל נ' דואהדיה(עציר) ואח'
תיק חיצוני: 6416/2023
לפני כבוד השופט יניב בן הרוש
מבקשת מדינת ישראל ע"י ב"כ
נגד משיבים
1. חוסין דואהדיה
2. עבדאללה דואהדיה

החלטה בעניינו של המשיב 1

רקע

1. בפניי בקשה להורות על מעצר המשיב 1 עד לתום ההליכים בכתב אישום המייחס למשיב 1 ביצוע עבירות **החזקת נשק** לפי סעיף 144(א) רישא לחוק העונשין, התשל"ז-1977 (להלן: **חוק העונשין**) ו**החזקת תחמושת** לפי סעיף 144(א) סיפא לחוק העונשין.
2. על פי עובדות כתב האישום המשיב 1 הוא אביו של המשיב 2. המשיבים מתגוררים בבאר שבע ובבעלותם שני בתים נוספים, סמוכים זה לזה, בכפר יאטה שבנפת חברון, בהם נוהגים לשהות בסופי שבוע. בתאריך 31.8.23 החזיק המשיב 1 בבית החדש, בחדר השינה בארון הבגדים, בתוך ציפית לכרית נשק מסוג M16 ושתי מחסניות תואמות מלאות בכדורים, אקדח חצי אוטומטי מסוג יריחו, צולבת מלאה בתחמושת ומחסנית ריקה לאקדח. עוד החזיק בארון מחסנית מלאה בכדורים לאקדח ותיק שחור ובו שתי חפיסות כדורים לאקדח. בנוסף, במגירה בשדה ליד המיטה החזיק 5 כדורי M16, ו-7 כדורים לאקדח. באותו המועד החזיק המשיב 2 בבית הישן נרתיק שחור ובו 4 מחסניות M16 מלאות בכדורים.

טענות הצדדים

3. בנוגע למשיב 1 נטען כי קיימת חולשה בראיות. לטענת הסגור החולשה נובעת מכך שטביעת האצבע של המשיב 1 נמצאה על גבי אחת משתי מחסניות של אקדח יריחו שנמצאו לכאורה בבית המשיב, אולם בעוד ששתיהן מופיעות בחוות הדעת ועלולות להיחזות כמחסניות שנמצאו יחד, בפועל מדו"חות הפעולה של השוטרים עולה כי בתוך הנרתיק האפור נתפסה רק מחסנית אחת של אקדח יריחו. נוכח האמור, טען ב"כ המשיב 1 כי לא ניתן לקשור בין המחסנית שעליה נתפסה טביעת האצבע לבין הנשק והתחמושת שנתפסו בנרתיק האפור בארון הבגדים. כתוצאה מכך, טען ב"כ המשיב, הרי שהראיה היחידה שביחס לאקדח היריחו ולרובה ה-M16 היא חזקת המקום.
4. ב"כ המאשימה הפנה לדו"ח הפעולה של השוטר אלון יאיר ממנו עולה כי במהלך החיפוש בחדר השינה, בארון הבגדים, הבחינו השוטרים בנרתיק בצבע אפור ובתוכו נשק מסוג M16, מחסניות ואקדח יריחו עם עמוד 1

מחסנית ללא תחמושת, וסומנו כמוצג יא'2. לטענתו, על מחסנית זו שנמצאה בתוך הנרתיק, נמצאה טביעת האצבע של המשיב 1. בנוסף ציין כי בבית החדש נתפסה בארון מחסנית מלאה בכדורים וחפיסות כדורים.

תמצית הראיות הרלוונטיות לזירת המחלוקת

5. עיין בדו"חות הפעולה של השוטרים מעלה כי אומנם אקדח מסוג יריחו נתפס לצד מחסנית תואמת ריקה מכדורים, אולם באותו הבית בו התבצע החיפוש, בתוך ארון שבחדר השינה, נמצאה על ידי השוטרת חטמי אלונה, מחסנית נוספת עם כדורים של אקדח מסוג יריחו.
6. מדו"ח הפעולה של השוטרת חטמי אלונה, מסמך יט', מיום 31.8.23, עולה כי בחיפוש שערכה בבית החדש, בקומה העליונה, בתוך הארון שבחדר השינה נמצאה מחסנית עם כדורים של אקדח ועוד תיק קטן שחור שבתוכו שתי חפיסות של תחמושת לאקדח. בהמשך החיפוש נמצאו בשידה שליד המיטה בחדר השינה כדורים שונים השייכים לנשק מסוג M16 ולאקדח. עוד ציינה בדו"ח כי במהלך הסריקות בקומה השלישית נכנס קצין המבצעים דן יצחק לבצע חיפוש ידני ובין הבגדים מצא ציפה של כרית סגורה ובתוכה נמצאו כלי נשק מסוג M16 ושתי מחסניות תואמות M16 ואקדח עם מחסנית.
7. מדו"ח הפעולה של קצין המבצעים דן יצחק מיום 31.8.23, מסמך טו', עולה כי בחיפוש שנערך בבית החדש נמצאו מחסנית וכדורים לאקדח מסוג יריחו. בתוך כך, בחדר הארונות שבחדר השינה זיהה תיק בצבע כסף שבתוכו נמצאו נשק מסוג M16 ושתי מחסניות תואמות, אקדח מסוג יריחו ומחסנית ריקה מכדורים.
8. בדו"ח שערך קצין המודיעין והבילוש ניר ויצמן מיום 31.8.23, מסמך ו', עולה כי בחדר השינה שבקומה השנייה, במגירה נמצאו מספר כדורים, בארון הבגדים בדלת הימנית נמצא נרתיק שחור ובתוכו שתי קופסאות של כדורי 9 מ"מ וליד הפאוץ' מחסנית של אקדח יריחו שחורה מלאה בכדורי 9 מ"מ. אלו הועברו אליו מאת השוטרת שירה ונשמרו בחזקתו במהלך החיפוש וסומנו כמוצג נ.ו.1.
9. מדו"ח פעולה, תפיסה וסימון שערך רס"ב אלון יאיר, מיום 31.8.23, מסמך ה', עולה כי הבחין בארון במטבח באקדח בצבע שחור ובתוכו כדור סרק והמשיך בחיפוש. ציין כי בעת ההגעה לתחנת חברון סימן את אקדח ההזנקה הכוללת מחסנית עם כדור אחד כמוצג יא-1, אותה הכניס לתוך מעטפה לבנה. עוד עולה מהדו"ח כי בקומה הראשונה, בחדר השינה של המשיב בתוך חדר הארונות הבחין הקצין דן יצחק בנרתיק בצבע אפור ובתוכו נשק מסוג M16, צולבת מלאה בתחמושת ואקדח יריחו עם מחסנית ללא תחמושת. בנוסף, ברצפת חדר הארונות שבו נמצא הנשק נמצא דף של פנקסי צ'קים שעליו רשומים פרטי המשיב 1. צוין כי את הנרתיק האפור שבתוכו נתפס M16, צולבת מלאה בתחמושת ואקדח יריחו בצבע שחור עם מחסנית ריקה מתחמושת סימן כמוצג יא-2.
10. סקירת כלל דו"חות הפעולה, אם כן, מעלה כי מחסנית של אקדח יריחו שחורה ומלאה בכדורי 9 מ"מ, נתפסה בבית החדש וסומנה כמוצג נ.ו.1 על ידי קצין המודיעין והבילוש ניר ויצמן. בנוסף, אקדח יריחו בצבע שחור עם מחסנית ריקה מתחמושת, אף היא נתפסה בבית החדש וסומנה כמוצג יא-2 על ידי רס"ב אלון יאיר. הנה כי כן, בבית החדש נתפס אקדח יריחו, מחסנית אחת ללא כדורים ומחסנית שניה מלאה בכדורים, באופן התואם את הדו"חות המאוחרים לתפיסה. דו"חות הפעולה אף מלמדים כי אקדח ההזנקה נתפס יחד עם מחסנית וכדור אשר סומנו כמוצג יא-1, על ידי רס"ב אלון יאיר, כך שעסקינן במחסנית אחרת, נוספת, שאינה קשורה לשתי מחסניות אקדח היריחו.

11. בדו"ח שרשרת מוצג מיום 31.8.23, המסומן לח, העביר חוקר הזירה דן לפידות, בין היתר, שקית מאובטחת שמספרה k3066497 ובה אקדח יריחו ושתי מחסניות.
12. בדו"ח מסכם חקירת מז"פ מיום 31.8.23, המסומן לז', התקבלו כלי הנשק לבדיקה לצורך חשיפת ט.א. וביניהם שקית מאובטחת שמספרה k3066497 ובה אקדח יריחו, שתי מחסניות ו-15 כדורים 9 מ"מ שהוצאו ממחסנית של האקדח.
13. במזכר מיום 16.11.23 של השוטר עמית גומס צוין כי הוציא את הפריטים ביום 31.8.23 על מנת להעבירם למשרדי המז"פ לבדיקה ולאחר מכן הוחזרו אליו. בין פריטים אלו נמצא שקית מאובטחת שמספרה k3066497 ובה אקדח יריחו, שתי מחסניות ו-15 כדורים 9 מ"מ שהוצאו מהמחסנית של האקדח.
14. בטופס לוואי למוציגים שהועברו למעבדת נשק, המסומן לה, צוין, באי הלימה מסוימת למסמכים שפורטו בסעיפים 11-13 דלעיל, אך כזו שלא נטען בעניינה בפני, כי בשקית מספר k3066498 נמצא אקדח יריחו ו-2 מחסניות, האחת עם כדורים והשנייה ללא כדורים.
15. בחוו"ד נשק, מסומן קא', צוין כי בתוך שקית פלסטיק משטרתית שמספרה K3066497 נמצא אקדח חצי אוטומטי יריחו ושתי מחסניות ריקות תואמות.

דין

16. המסקנה מעיון בכלל המסמכים הקשורים לתפיסתם וסימונם של כלי הנשק והתחמושת, היא כי בבית החדש נתפסו שתי מחסניות של אקדח יריחו בשני מקומות שונים בבית. לפיכך, כטענת הסנגור אכן קיים קושי לקבוע כי המחסנית שעליה נמצאה טביעת האצבע היא זו שנתפסה ביחד עם אקדח היריחו ורובה ה-M16. עם זאת, לא אוכל לקבל את טענת הסנגור, כי משאלו הם פני הדברים, הראיה היחידה כנגד המשיב, ביחס להחזקת אקדח היריחו ורובה ה-M16 הינה חזקת המקום לבדה.
17. אכן, הראיה המרכזית כנגד המשיב 1 ביחס להחזקת אקדח היריחו ורובה ה-M16, היא חזקת המקום. כלי הנשק והתחמושת נתפסו, בביתו של המשיב 1 ולפיכך מתקיימת ביחס אליהם "חזקת מקום". לפי חזקה זו, הימצאותו של נשק במקום המצוי בשליטת אדם, כגון מקום מגוריו, מקימה חזקה שבעובדה לפיה אותו אדם מחזיק בנשק, ומתקיים בו היסוד הפיזי והנפשי הנחוץ להוכחת החזקה של ממש.
18. ככל חזקה, הרי שגם את חזקת המקום ניתן להפריך, אולם המשיב 1 לא השכיל לעשות כן בחקירותיו במשטרה, ולמעשה הכחיש קשר לנשק ובה בעת לא סיפק הסבר חלופי למציאתו בביתו. כך למשל, המשיב 1 מסר בחקירתו מיום 7.11.23 ביחס לכלי הנשק שנתפסו, בחדרו, בתוך ארון הבגדים שלו: "**כן זה החדר שלנו אבל דברים לא יודע**". הנה כי כן, המשיב 1 לא הקים בשלב זה ספק סביר בלבד ביחס לתוקפה של החזקה, בין אם על דרך הוכחת היעדר מודעות לקיום הסמים ובין אם על דרך הוכחת היעדר שליטה בהם. (י. קדמי, **על פקודת הסמים המסוכנים** (מהדורה מעודכנת, תשס"ז - 2007), עמ' 109-107, 123-124)
19. אולם, בעוד חזקת המקום ביחס לאקדח היריחו ורובה ה-M16 הינה הראיה המרכזית לחובת המשיב 1, היא וודאי אינה הראיה היחידה לחובתו. מעיון בחומר החקירה מצאתי כי קיימות מספר ראיות נסיבתיות נוספות, שהצטברותן זו לזו ולחזקת המקום, מסבכת את המשיב 1, ואלו הן:

מיקום כלי הנשק - כלי הנשק נתפסו, בחדרו של המשיב 1, בתוך ארון הבגדים שלו. בנתון זה יש כדי לחזק את קונקלוסיביות המסקנה הנובעת מחזקת המקום, ולהקטין סיכוי לטעות, ביחס למקרים אפשריים אחרים בהם למשל נתפס הנשק בחצר, במבנה שאינו מבנה מגורים ואינו נעול, ברכב נטוש שרשום על שמו של הנאשם, בחלל משותף בתוך הבית וכיוב'.

עצם מציאת פריט נשק - בעצם העובדה שבבית המשיב 1 נמצא פריט נשק - מחסנית אקדח יריחו - ועליו ממצא פורנזי הקושר את פריט הנשק הזה למשיב 1, יש כדי לסבך את המשיב 1 אף ביחס לפריט נשק אחרים - אקדח יריחו ורובה M16 - אשר נמצאו בביתו של המשיב 1, להעיד על מעורבות בתחום הנשק, ולהקטין את הסיכוי לטעות.

הדמיון הסוגי - בעובדה כי בבית השייך למשיב 1, נתפסה מחסנית התואמת לאקדח מסוג יריחו עם ממצא פורנזי השייך למשיב 1, יש כדי לסבך את המשיב 1 אף ביחס לאקדח היריחו שנמצא בבית המשיב 1 ועמו מחסנית אקדח יריחו, במקום אחר בבית, גם בשל הדמיון הסוגי, בין פריט הנשק. כך למשל, לו היו נתפסים בחדר המשיב 1 סמים, ועליהם ממצא פורנזי, ובעלית הגג היו נתפסים סמים נוספים מסוג דומה, ללא ממצא פורנזי, הרי שבעצם הדמיון הסוגי היה כדי להוות ראיה נסיבתית מסבכת, מלבד חזקת המקום.

מציאת המסמכים בתוך הארון - לצד אמצעי הלחימה שנתפסו בביתו של המשיב, נמצאו בחדר הארונות גם תעודת זהות של המשיב 1 (מסמך ו') ודף של פנקסי צ'קים שעליו רשומים פרטי הנאשם 1 (מסמך ה'). קרבת המסמכים לכלי הנשק, מלמדת כי מעבר לחזקת המקום עצמה קיימת מודעות ושליטה ברף הגבוה.

20. סוף דבר, התרשמתי כי קיימות ראיות לכאורה כנגד המשיב 1.

עילת המעצר

21. בעבירות נשק הכלל הוא מעצר עד לתום ההליכים, ראו למשל בש"פ 8026/19 **מדינת ישראל נ' זיאדת** (פורסם בנבו) [11.12.19]. כלל זה עומד בעינו גם כאשר מדובר במשיב נעדר עבר פלילי. ברגיל, עבירות נשק מקימות חזקת מסוכנות לשלום הציבור, אשר לא ניתן לאיינה באמצעות חלופת מעצר אלא במקרים חריגים, ראו למשל בש"פ 6957/19 **מדינת ישראל נ' ספדי** (פורסם בנבו) [29.10.19]. המשמעות הדיונית של חזקת המסוכנות בעבירות מסוג זה, היא שהנטל להפריך את המסוכנות עובר לכתפי הנאשם. ובענייננו, הנטל כבד במיוחד משום שמדובר במי שהחזיק בשני כלי נשק ותחמושת. מדובר בכלי נשק התקפיים, בעלי פוטנציאל נזק קטלני.

22. בעבירות נשק ישנם מקרים בהם ניתן להורות על מעצר עד תום ההליכים ללא צורך בקבלת תסקיר, כאשר למשל מדובר בנסיבות החזקה המלמדות על מסוכנות גבוהה במיוחד, כך למשל בבש"פ 4422/22 **מחמוד אבו ג'ודה נ' מדינת ישראל** (פורסם בנבו) [05.07.22] שם היה מדובר בנשיאה והובלה של נשק במסגרת קטטה רבת משתתפים, במהלכה אף בוצע ירי על ידי מי מהמעורבים, והנאשם ברח מהשטחים. ובבש"פ 5407/22 **פלואני נ' מדינת ישראל** (פורסם בנבו) [29.08.22] שם היה מדובר בהובלת כלי נשק רבים מישראל לגדה המערבית. אולם, עיון בפסיקת בית המשפט העליון, מלמד כי כאשר מדובר בעבירות נשק, שנעשו על דרך החזקה בבית, ולא אגב נסיבות המלמדות על מסוכנות מוגברת, ואשר בוצעו על ידי משיב נעדר עבר פלילי, ככלל מזומן תסקיר שירות המבחן.

23. את כל האמור ציינתי משום שלטעמי בעבירות נשק תרומתו של שירות המבחן הינה מינורית, בשים לב

למאפייני העבירה, המניעים לה והמסוכנות הגבוהה ביותר הנשקפת מהמעשים, ועל כן אין טעם רב בזימון תסקיר. יחד עם זאת, בשים לב לנורמה המצטיירת מהחלטות בית המשפט העליון, ובשים לב לכך שמדובר בהחזקה של נשק בתוך בית, בשים לב לכך שהמשיב 1 נעצר זמן ניכר לאחר ביצוע העבירות, ומשמדובר במשיב נעדר עבר פלילי, מצאתי כי יש מקום לזמן תסקיר.

24. יובהר למשיב כי אל לו לפתח ציפייה מעצם זימון תסקיר שירות המבחן בעניינו, משום שהכלל בעניינם של מחזיקי נשק הוא מעצר עד תום ההליכים.

ניתנה היום, כ"ז כסלו תשפ"ד, 10 דצמבר 2023, בנוכחות הצדדים.