



## עפ"ג 9940/09/23 - מוסטפא אבו הניה נגד מדינת ישראל

בית המשפט המחוזי בבאר שבע

עפ"ג 9940-09-23  
10 ינואר 2024

לפני כבוד סגן הנשיאה השופט אליהו ביתן - אב"ד  
כבוד השופטת גאולה לוי  
כבוד השופטת פאני גילת כהן

מוסטפא אבו הניה  
מדינת ישראל

המערער:  
נגד  
המשיבה:

ערר על גזר דינו של בית משפט השלום בבאר שבע (כב' השופט א' דורון) מיום 4.7.2023 בת"פ 56517-10-20.

נוכחים:

המערער ובא-כוחו, עו"ד אחמד וותד

ב"כ המשיבה עו"ד עינת נהון

### פסק דין

המערער הודה שביום 21.09.19 סמוך לשעה 18:00, הוא נהג ברכב בכביש בין עירוני, כשלפניו רכב שבו נסעו חתן וכלה, ובעוד שהמערער אחז בהגה בידו הימנית הוא החזיק בידו השמאלית מחוץ לחלון הרכב כוורת זיקוקים המכילה 25 קנים וירה את הזיקוקים באוויר.

על יסוד הודאתו כאמור, הורשע המערער בעבירה של שימוש פחזני בכלי ירייה, לפי סעיף 338(א)(5) בחוק העונשין, התשל"ז-1977.

שירות המבחן ערך תסקיר על המערער ממנו עולה שהמערער בן 23, רווק. עובד מזה חצי שנה בתחום החשמל. נעדר עבר פלילי. שלל שימוש בחומרים משני תודעה. הודה במיוחס לו ולקח אחריות חלקית למעשיו. ולדבריו, בן משפחתו רכש חומרי נפץ בכדי לחגוג בחתונה משפחתית וחילק לכל בני המשפחה. שירות המבחן התרשם שהמערער ממעיט מחומרת מעשיו והשלכותיהם, סבר שהמערער אינו בשל לשילוב בהליך טיפולי ולא בחן אפשרות טיפולית עבורו, והמליץ להטיל עליו ענישה מוחשית של מאסר בעבודות שירות.

הממונה על עבודות השירות קבע שהמערער מתאים לביצוע עבודות שירות.

המאשימה טענה שמתחם העונש ההולם נע בין מספר חודשי מאסר שניתן לשאתם בעבודות שירות ועד ל- 15 חודשי מאסר בפועל, ועתרה להטיל על המערער עונש בתחתית המתחם ועונשים נלווים.

ההגנה טענה כי מתחם העונש ההולם נע בין מאסר על תנאי למספר חודשי מאסר שניתן לשאתם בעבודות שירות, ועתרה להטיל על המערער עונש צופה פני עתיד.

בית המשפט קמא עמד על חומרת העבירה בנסיבותיה; על הערכים המוגנים בעבירה ועל הפגיעה בהם, אותה הגדיר כמשמעותית, מוחשית וממשית; על מדיניות הענישה הנוהגת; ועל נסיבות ביצועה העבירה, וקבע כי מתחם העונש ההולם נע בין 5 חודשי מאסר שניתן לשאתם בעבודות שירות ועד 15 חודשי מאסר בפועל. אשר לעונש הראוי למערער בגדר המתחם שנקבע, ציין בית המשפט קמא את התרשמות שירות המבחן מהמערער ואת המלצתו. קבע כי בנסיבות העניין אין מקום לחרוג מהמתחם שנקבע. ובסופו של דבר הטיל על המערער 5 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות, מאסר על תנאי, קנס בסך 4,000 ₪ או 15 ימי מאסר תמורתו, פסילת רישיון נהיגה לתקופה של שישה חודשים, ופסילת רישיון נהיגה על תנאי.

מכאן הערעור, המופנה כלפי רכיב המאסר בעבודות שירות ורכיב הפסילה.

ב"כ המערער טוען שהעונש שהושת על המערער חמור ביותר ואינו מידתי ביחס למקרים דומים ולנתוני המערער. טוען שהמערער בן 23, ללא עבר פלילי, שהודה במיוחס לו ולקח אחריות מלאה על מעשיו. וטוען שמתחם העונש ההולם נע בין מאסר על תנאי ועד לתשעה חודשי מאסר בעבודות שירות. והוא עותר להורות על ביטול רכיב המאסר, ולהסתפק בפסילת מותנית של רישיון הנהיגה. בדיון היום ביקש להעמיד את עונש המאסר בעבודות שירות של המערער על 3 חודשים על יסוד פסיקה שניתנה במקרים דומים ואף חמורים יותר.

ב"כ המשיבה טענה שפסקי הדין שיוצנו בגזר דינו של בית המשפט קמא הם רק שיקול אחד מתוך כלל השיקולים לעונש וטענה שאין בגזר הדין טעות המחייבת התערבות בו.

קראנו את כלל החומרים הנוגעים לענין ושמענו את טיעוני הצדדים והחלטנו לקבל את הערעור.

המערער היה חלק משיירת חתונה ובמהלך נהיגתו ברכב הוא הוציא יד אחת מחוץ לרכב וירה 25 זיקוקים מתוך כוורת שהחזיק.

תופעת הירי באירועי שמחה ובתהלוכות רכובות לליווי חתן וכלה הינה תופעה נפוצה במגזר הבדואי באזורנו, ולא אחת נגרמו בעטיה פגיעות גוף ואף מוות. יש להתייחס אליה בחוסר סובלנות ולהוקיעה בנחרצות.

הסכנות הכרוכות בירי זיקוקים בכביש בינעירוני פעיל תוך כדי נהיגה, ברורות מאליהן. מעשה כזה עלול להביא לאובדן שליטה של הנהג ברכב, על כל הכרוך בכך, ועלול לסכן ואף לפגוע במשתמשי דרך אחרים, פגיעה שבתורה עלולה

לגרור פגיעות בנוסעי כלי רכב נוספים. סכנות אלה מצדיקות התייחסות עונשית רצינית.

לצד דברים עקרוניים אלה, העונש הקונקרטי מושפע מנתונים ונסיבות הנוגעים למעשה ולעושה. וכאן, העבירה בוצעה בשנת 2019, הנאשם היה אז כבן 20, אז וגם היום אין לו הרשעות נוספות, הוא עובד בעבודה סדירה ומפרנס את משפחתו המורחבת, והוא איננו מעורה בפלילים.

התביעה ביקשה לקבוע מתחם עונש הולם הנע בין "מספר חודשי מאסר שיכול וירוצה בדרך של עבודות שירות ועד ל-15 חודשי מאסר" וביקשה להטיל על המערער מאסר בתחתית המתחם. בסופו של דבר בית המשפט קבע מתחם עונש הולם של 5 עד 15 חודשי מאסר.

בית המשפט הפנה בגזר דינו לשלושה פסקי דין, שאחד מהם דומה בנסיבותיו לענייננו והשניים האחרים חומרים יותר. בראשון הוטלו על הנאשם 3 חודשי מאסר בעבודות שירות ובשניים האחרים הוטלו שלושה ושני חודשי מאסר בעבודות שירות.

בית המשפט לא נימק מדוע הוא מטיל על המערער עונש חמור יותר מהעונשים שהוטלו בשלושת פסקי הדין שהוא עצמו הביא בסקירת מדיניות הענישה הנוהגת.

במצב דברים זה ובהינתן נתוני המערער, הודאתו וחלוף הזמן מאז ביצוע העבירה מבלי שהמערער יסתבך בעבירות נוספות, אנו מקבלים את הערעור ומעמידים את תקופת המאסר בעבודות שירות של המערער על שלושה חודשים.

כאמור, המערער ביצע את ירי הזיקוקים תוך כדי נהיגה ברכב ביד אחת והפעלת הזיקוקים ביד השנייה. בנסיבות אלה ועל יסוד סעיף 35 בפקודת התעבורה, ניתן עקרונית להשית עונש של פסילה. נהיגתו המסוכנת של המערער מצדיקה רכיב של פסילת רישיון נהיגה. בנסיבות לא מצאנו מקום להתערב בעונש הפסילה שהוטל על המערער.

יתר הוראות גזר הדין של בית המשפט קמא יעמדו בעינם.

על המערער להתייצב ביום 15.1.24 בשעה 09:00, או במועד אחר לפי הוראת הממונה על עבודות השירות, במשרדי הממונה על עבודות השירות על מנת לתאם מועד ומקום לביצוע עבודות השירות.

הממונה על עבודות השירות ידווח לבית המשפט על ההתפתחויות.

מזכירות בית המשפט תעביר את ההחלטה לממונה על עבודות השירות.

ניתן והודע היום כ"ט טבת  
תשפ"ד, 10/01/2024  
במעמד הנוכחים.  
אליהו ביתן, שופט, סגן  
הנשיאה

גאולה לוי, שופטת

פאני גילת כהן, שופטת