



בבית הדין הצבאי לערעורים

בפני :

תא"ל דורון	פיילס	-	המשנה לנשיא
אל"ם ארז	פורת	-	שופט
סא"ל אילן	שילה	-	שופט

בעניין :

התובע הצבאי הראשי – המערער (ע"י ב"כ, סרן שגב רוס)

נ ג ד

מ/XXX רס"ל י' ח' – המשיב (ע"י ב"כ, סרן עומר קנובלר)

ערעור על פסק דין של בית הדין הצבאי המחוזי במחוז שיפוטי המרכז שניתן בתיק מרכז (מחוזי) 46/16 (סא"ל רונן שור – אב"ד ; רס"ן דוד יוסילבסקי – שופט ; רס"ן צליל מישורי – שופט) ביום 6.6.2016. הערעור (קולת העונש) התקבל.

פ ס ק - ד י נ

1. המשיב, רס"ל י' ח', הורשע בבית הדין המחוזי, על פי הודאתו, בגין עבירות שימוש בלתי חוקי בנשק, לפי סעיף 85 סיפה לחוק השיפוט הצבאי, התשט"ו-1955 והתנהגות שאינה הולמת, לפי סעיף 130 לחוק. עניינה של ההרשעה בכך שבספטמבר 2015, בתוך כפר, במהלך חג, במרחק של כשלושים מטרים מבית הורי אשתו, טען את נשקו האישי במחסנית וירה באוויר 18-20 כדורים, במצב "בודדת". בית הדין המחוזי הטיל על המשיב שישים ימי מאסר על תנאי למשך שנתיים, 1,000 ש"ח קנס והורדה לדרגת טוראי. התביעה הצבאית משיגה על קולת העונש. לעמדתה, מתחייב, נוכח טיבה של העבירה

ונסיבותיה ולנוכח דרגתו של המשיב, כי ייוסף גם רכיב עונשי של מאסר לריצוי בפועל, ולו לריצוי בדרך של עבודה צבאית.

2. בפני בית הדין המחוזי הובא רקעו של המשיב: הוא השלים שרות סדיר, השתחרר ואחר כך גויס לשירות מילואים בתנאי קבע. ב-2014 גויס לשירות קבע ושירת כנהג בט"ש. בעקבות האירוע דן הושעה ושכרו נפגע ולאחרונה החליט להשתחרר מן השירות וכך עשה, חרף המלצות מפקדיו. מפקדיו, בחוות דעתם, דיברו בשבחו של המשיב. השר לשעבר טריף, במכתבו, גמר את ההלל על המשיב ועל משפחתו וציין כי ירי כדוגמת זה דן הוא תופעה שנעשים ניסיונות להוקיעה. המשיב עצמו הביע צער וחרטה ועמד על מצבו הכלכלי הקשה.

3. בית הדין המחוזי עמד על הסיכון הטבוע בשימוש לא מוסמך בנשק ועל מידת הכישלון הערכי והפיקודי שבמעשה, נוכח דרגתו והוותק של המשיב בשירות. אולם, בית הדין קמא סבור היה כי עניינו "אינו מצוי ברף המחמיר של סקאלת העבירות שעניין שימוש בלתי חוקי בנשק" – המשיב חייל מיומן; הוא ירה באוויר ולא באופן אופקי או לעבר מבנה; המשיב ירה ממרחק כמה עשרות מטרים ממבנה ולא בצמוד אליו; הירי לא גרם נזק והוא לא נעשה לשם איום או למטרה פלילית אחרת; מדובר באירוע נקודתי, כשלון חד פעמי למשיב.

4. בית הדין קמא קבע כי מתחם העונש ההולם את מעשהו של המשיב כולל תמהיל עונשים: בין מאסר מותנה למאסר בפועל בן מספר שבועות, בכליאה או בעבודה צבאית, מאסר מותנה, קנס והורדה בדרגה. בית הדין לא מצא טעם לחרוג מן המתחם. בקביעת העונש בתוך המתחם עמד בית הדין המחוזי על כך שהמשיב נטל אחריות על מעשיו; על שירותו הטוב והתורם; על כך שמסלול שירותו נגדע; על מצבו הכלכלי הבעייתי והיותו עובד לפרנסת משפחתו. להשקפת בית הדין קמא השתת עונש מאסר, אפילו כזה שירוצה בעבודה צבאית, תיפגע במשיב באופן לא קל. בית הדין ראה ליתן דגש לשיקולי שיקום ולמשמעות העונשית שבפגיעה המשמעותית המתחייבת בדרגות המשיב, שנרכשו בעמל רב. בית הדין סבור היה כי, בשקילת מכלול הנסיבות, ראוי להשית על המשיב עונש המצוי בקצהו התחתון של המתחם וגזר, על כן, עונשים, כמפורט לעיל.

5. התביעה לא השלימה, כאמור, עם הימנעות בית הדין המחוזי מלגזור עונש מאסר ממשי. להשקפתה, מצא בית הדין קמא להטיל תמהיל סלחני, שאינו משקף את היבטי החומרה הבולטים במעשיו של המשיב: החומרה הטבועה בשימוש לא מורשה ולא זהיר בנשק; היותו של המערער מפקד; הסיכון בכח שבו העמיד את תושבי השכונה שבה ירה; ריבוי היריות במצב "בודדת", אשר מעיד על מעשה מתמשך ומתוכנן, שאינו תולדה של

חולשה בת-רגע. הצבר דברים זה מחייב, לעמדת התביעה, החמרה בענישה, אף לאור הפסיקה הנוהגת.

6. דין הערעור להתקבל. רובה הוא כלי מסוכן, שבו מותר להשתמש אך בעת הצורך ורק לפי הכללים. עקרון בסיסי זה מוטמע בחיילי צה"ל מיומם הראשון בשירות. שמירה קפדנית על הכלל שאין להשתמש בנשק שלא לצורך וללא רשות נדרשת מכל חייל, וודאי שהיא נדרשת מנגד ותיק ובעל ניסיון, שעליו להיות, מתוקף דרגתו ומעמדו, מופת לחיילים האחרים. חרף זאת, עשה המשיב שימוש אסור בנשק בסביבת מגורים ויצר סיכון לסובבים, אשר למרבה המזל לא התממש.

7. התנהגות כזו מחייבת תגובה עונשית הולמת. לא נקבע מסמרות אשר לגדרי המתחם שקבע בית הדין המחוזי, אולם אין ספק בעינינו שבתוך המתחם נקבע תמהיל ענישה שאינו מבטא כראוי את היבטי הפסול שבמעשה. מעשיו של המשיב, בנסיבותיהם, מחייבים גם השתת עונש מאסר בפועל (השוו, לדוגמה, לע/27/07 רב"ט עדיה נ' התובע הצבאי הראשי). היבטי הקולה, וביניהם שירותו הטוב של המשיב והנזק שגרמה לו הפרשה, צריכים לבוא לידי ביטוי במשך המאסר ובאופן ריצויו.

8. הערעור מתקבל, אפוא. על המשיב מוטלים גם 30 ימי מאסר בפועל, שירוצו בעבודה צבאית, במקום ובתנאים שהומלצו על-ידי הממונה על העבודה הצבאית, בחוות דעתה. יתר רכיבי הענישה שהוטלו בגזר הדין של הערכאה קמא יוותרו בעינם.

9. המשיב ייתייצב לריצוי עונשו ביום 25 ביולי 2016, עד השעה 10:00, אצל רמ"ד גחל"ת ושיקום במקמצ"ר.

ניתן והודע היום, י"ב בתמוז התשע"ו, 18 ביולי 2016, בפומבי ובמעמד הצדדים.

המשנה לנשיא		שופט	שופט
חתימת המגיה: _____		העתק	נאמן
		סגן	קורל
תאריך: _____		קצינת	בית
			למקור
			מכני
			הדין