

עפ"ג 33263/06 - מדינת ישראל נגד דרור כהן

בית המשפט המחוזי בירושלים שבתו כבית-משפט לערעורים פליליים

עפ"ג 18-06-33263

לפני כב' השופט רפי כרמל, אב"ד

כב' השופט כרמי מוסק

כב' השופטת שירלי רנर

המעעררת

מדינת ישראל

באמצעות פרקליטות מחוז ירושלים

נגד

דרור כהן

המשיב

ע"י ב"כ עו"ד שני דין

פסק דין

ערעור על גזר דין של בית משפט השלום בירושלים (כב' השופט שמואל הרבסט) מיום 18.5.18 בת"פ

.43690-08-17 ות"פ 24254-09-17

כללי

1. המשיב הורשע על יסוד הודהתו בסחר בשם מסוכן (3 עבירות), החזקת כלים שלא בהיתר, החזקת סם שלא לצורך עצמית. המשיב נדון ל - 26 חודשים מאסר בפועל, 5 חודשים מאסר על תנאי על כל עבירה לפי פקודת הסמים, 12 חודשים פסילה מהחזקת רישיון נהיגה או הוצאתו, 6 חודשים פסילה על תנאי מהוצאת רישיון נהיגה על כל עבירה לפי פקודת הסמים וקנס בסך 4,000 ₪. הערעור מופנה כנגד קולת העונש.

2. בת"פ 17-09-24254 הועמד המשיב לדין ביחד עם בנו. ואלה המעשימים בהם הורשע: המשיב מכיר לסוכן מסחרתי סם מסוכן מסווג קווקאי בשלוש הזרמיות שונות בכמות כוללת של 40 גרם תמורה סך כולל של 23,600 ₪. מדובר בעסקאות שבוצעו ביום 10.7.17, 27.6.17 ו- 20.7.17 ובוצעו ברכבו של המשיב לאחר תיאום טלפוני מקדים עם הסוכן. העסקה הראשונה בוצעה בצוותא עם בנו של המשיב. בת"פ 17-08-43690 הורשע המשיב כי ביום 17.8.17 בשעה 15:26 החזיק 17 יחידות של סם מסוכן מסווג חשיש במשקל כולל של 1,545 ק"ג נתו ברכבו בו נגה בכביש איילון.

טענות הצדדים

3. המערערת עותרת להחמיר עונשו של המשיב ולהטיל עליו עונש ההולם את נסיבות המקירה והמשיג את מטרת הרעתה האישית והໂຄולקטיבית. לטענת המערערת, גזר הדין אינו מייחס את החומרה הראויה והמתבקשת לעבירות בהן הורשע המשיב ואין הולם את חומרתן. נגע בשם הינו "מכת מדינה" המחייב מלחמת חרומה שמטרתה לפגוע בכל חוליה

עמוד 1

בשערת הסם עד למוגרה הסופי. במקרה דנן, יש לקבוע מתחם ענישה נפרד לכל אירוע, שכן מדובר בעסקאות שבוצעו במועדים שונים וכל עסקה מהויה עבריה עצמאית ונפרדת, שקדם לה תכנון ותיאום טלפוניים בין המערער לבין הסוכן. לכל הפלחות, יש לקבוע שני מתחמי ענישה נפרדים לאור טיב העבירות בהן הורשע הנאשם. באשר לניסיונות ביצוע העבירות, נתן כי יש להתחשב לחומרה בריבוי העסקאות, בהיקף הסמים שנמכר, בתמורה הכספיות הגבוהה שקיבל הנאשם ובדרגת האשם הגבוהה העולה מנסיבות ביצוע העבירות. כמו כן, העבירות בוצעו בתעה רבה בתוך תקופה קצרה של כחודש ימים, באור יום, ומתוך מניע כספי. מדובר בסמג' קוקאין, שכונה בפסקה "סם המוות", אותו מכיר הנאשם בכמות בלתי מבוטלת. הנזק הפטונציאלי הגלום במכירת 40 גרם קוקאין הינו גבוה, שכן ניתן לייצר ממנו מאות סם ולהפיצו הציבור. בנוסף, שירות המבחן עמד על אורח חייו התמכרוותי של הנאשם והתרשם מנטיטו להשליך את האחירות על מעשיו על מניעים אחרים, לרבות ההסתבכות של בנו בפליליים, ולפיכך, כך טוענת המערערת, שגה בית משפט קמא עת זקף לזכותו של הנאשם את רצונו לסייע לבנו שהסתבר בפליליים ומתעם זה הקל עמו. כמו כן, נתן כי הנאשם סירב להצעת שירות המבחן לבחון מסגרת טיפולית מתאימה עבורו, באופן המלמד שהצהרתו על רצונו להימנע מעורבות נוספת בפליליים - ריקה מתוכן. הוסף והוא גם מי המתחם שנתקבע, אשר הרף התחתון בו הועמד על 15 חודשים, סוטה באופן קיצוני מהמתחם העוסק בסחר בkokain ובכמות משמעותית של סם מסווג חשי. על כן, יש מקום להחמרה משמעותית בעונשו של הנאשם.

ב"כ הנאשם הפנה לשורת החלטות בהן נקבעו מתחמים דומים לאלה שקבע בית משפט קמא לניסיבות דומות, לרבות לעניין סוג הסם, ונקבעו עונשים דומים לעונש שקבע בית משפט קמא, כאשר באותה מידה, בנוסף, בנאשימים בעלי הרשות קודמות. באשר ל הנאשם, הרשותו הקודמת בתחום הסמים הנה משנת 2004. מתסקרים שירות המבחן נשקפים חייו הלא פשוטים של הנאשם, ארבעה ילדים נפלו גם הם לעולם הסמים ואחד מהם אף קיבל חלק במעשיים. המערער נושא שוב ב - 2012 ואף נולד לו ילד בתקופת מעצרו. וכן, הנאשם מצוי בהליך טיפול בעקבותינו תקופת מסרו לא תקוצר.

מכל אלה יש לדוחות הערעור.

מסקיר שירות המבחן

4. מתסקרים שירות המבחן שנערך בעניינו של הנאשם, ליד 1967, עולה כי הינו נשוי בשנית ואב לחמשה ילדים. לאחר הימים הראשונים מנהל אורח חיים התמכרוות, תוך שמתקשה להכיר בכרך ואף שלל נזקקות טיפולית. לחובתו הרשות קודמות בגין עבירות רכוש, אלימות וסמים. שירות המבחן התרשם כי ההליכים המשפטיים שננקטו נגד הנאשם עד כה לא הצליחו להציג לו גבול ברור ולמנוע את מעורבותו בפליליים. הנאשם היה בbijouterie, אך התקשה בהבנת הסכנות והשלכות שבביצועו והשליך את מניעו על מצבו הכלכלי ועל בנו הבכור. הוערך כי הנאשם נמצא בסיכון לנסיגת נוספת בפליליים, אך הוא מתנגד לכך. לפיכך, שירות המבחן נמנע מהמלצת שיקומית בעניינו.

דין

5. הזכות הנאשם עומדת הודהתו במיחס לו, שהביאה לחיסכון בזמן שיפוטו ולייעול ההליכים, והאחריות שלקה על המעשיים. מайдך, לחובת הנאשם נזקפת חומרת העבירות שביצע. מדובר בשלוש עסקים של סחר בסם מסווג מסג'

קוקאין שבוצעו באזרע עירוני, בתוך טווח זמינים קצר, תוך תכנון וティום מראש של ביצוען, כאשר עסקה אחת בזעעה בלבד עם בנו של המשיב, תוך שהמשיב הציג עצמו כחברו. סוג הסם המסתוכן, הנחשב לסם קשה וממכר, כמוותו, גובה התמורה המשמעותית שהתקבלה וחילקו הדומיננטי של המשיב בעסקאות מלמדים על חומרת העבירות שביצע המשיב ועל מידת פגיעתן הרבהם הרגילים המוגנים. במקורה דן, לרובה המזל, הסם נמכר לשוכן משטרתי, אך סוג הסם, כמוותו וכמותו הסם מסווג חישש שנטאפס ברכבו של המשיב כשהוא מחולק ללא פחות מ- 17 מנות - מלמד על עוצמתו הנזק הפוטנציאלי הרב שהוא גולם במשמעותו. כמו כן, נסיבות ביצוע העסקאות מלמדות על גישותו של המשיב לעולם הסמים ועל היכרותו עם תחום הסחר בסמים. האחריות שלקח המשיב על ביצוע העבירות אינה מלאה. מתスクיר שירות המבחן עולה כי הוא מתקשה להכיר בחילקו ונוטה להשליך אחריות על גורמים אחרים, ובכלל זה מתקשה להכיר בדפוסים עבריניים. המשיב שלל נזקקות טיפולית ואף לא ביטה הכרה למצבו ההतמכות. לחובת המשיב נזקף גם עברו הפלילי, כולל לא פחות משש הרשעות, בגין ריצה מסרים בפועל, שלא היה בהם כדי להרתו מושב לעסוק בפליליים. נכון כל אלה, ראוי היה להחמיר בעונשו של המשיב. מאחר שאין דרך של ערכת הערעור למצות את הדיון, יוחמר עונש המאסר בפועל באופן שיעמוד על תקופת 31 חודשים. יתר חלק גזר הדין יעדמו בעינם.

ניתן היום, ג' תשרי תשע"ט, 12 ספטמבר 2018, במעמד ב"כ המערעת, המשיב וב"כ המשיב.

**כרמי מוסק, שופט
שרלי רנر,
שופטת**

רפוי כרמל, שופט

**אב"ד
רפוי כרמל, שופט**