

ת"פ 66475/11/16 - מדינת ישראל, המאשימה נגד נועם אבו חצירה, הנאשם, ע"י ב"כ ע

בית משפט השלום בירושלים
ת"פ 66475-11-16 מדינת ישראל נ' אבי
חסורה (אחר/נוסף)

בפני
בעניין: כבוד השופט דוד שאול גבאי ריכטר
מדינת ישראל - המאשימה
ע"י תביעות מחוז ירושלים
נגד
נועם אבו חצירה - הנאשם
ע"י ב"כ עו"ד מיכאל עירוני

גזר דין

כתב האישום

הנאשם הורשע על פי הודאתו בארבע עבירות של סחר בסמים, לפי סעיפים 13 ו-19א' לפקודת הסמים המסוכנים. ואלו הן עובדות כתב האישום:

במועדים הרלבנטיים לכתב האישום הפעילה המשטרה סוכן סמוי מטעמה במטרה לרכוש נשק וסמים באזור ירושלים ומרכז הארץ. בין הנאשם לסוכן היתה היכרות קודמת.

האישום הראשון - ביום 26.6.2016 מכר הנאשם לסוכן חשיש במשקל 93.51 גרם נטו תמורת 3,000 ₪ לאחר תיאום מוקדם. כשהגיע הסוכן למקום המפגש הוביל אותו הנאשם לסמטה סמוכה שם הוציא את הסם מתחת לערמת קרשים.

האישום השני - ביום 23.8.2016 מכר הנאשם לסוכן קוקאין במשקל 1.75 גרם נטו תמורת 1,500 ₪, וזאת לאחר תיאום מוקדם בין השניים. הסוכן הגיע לביתו של הנאשם, שם הוציא הנאשם את הסם הארוז ב-3 פקטים מתוך דלי צבע שהיה בחדרו.

האישום השלישי - ביום 24.8.2016 מכר הנאשם לסוכן קוקאין במשקל 5.0163 גרם תמורת 5,000 ₪. לאחר תיאום מוקדם ובמקום המפגש שנקבע, ניגש הנאשם לטרסה סמוכה, ממנה הוציא שנתי שקיות סם ואמר שבכל "ג'ולה" יש 5 פקטים.

האישום הרביעי - ביום 22.9.2016 מכר הנאשם לסוכן קוקאין במשקל 2.6984 גרם תמורת 2,300 ₪. השניים תיאמו

את העסקה, וכאשר הסוכן הגיע לסמטה הסמוכה לבית הנאשם, הנאשם נכנס לעבר בניין סמוך, תוך שהסוכן ממתין, לאחר זמן קצר חזר הנאשם כשבדידו 5 חבילות של הסם כשהן בתוך ניילון של סיגריות.

הצדדים לא הגיעו להסדר לעניין העונש, והנאשם עבר תהליך שיקומי ממושך. יחד עם זאת ציינתי בפני הנאשם בעת הדיון ביום 4.12.2017, כי "יש סיכוי גדול שהתוצאה תהיה מאסר בפועל" לנוכח העובדה שמדובר בסחר בסם מסוג קוקאין, ולצד זאת שלחתי אותו אל הממונה על עבודות שירות לנוכח התהליך השיקומי שהיה בעיצומו, על-מנת שהתמונה תהא מלאה, ומבלי להבטיח לנאשם דבר ביחס לתוצאה (ש' 12-15).

תסקיר

מהתסקיר שהוגש בעניינו של הנאשם עולה כי מדובר בבחור כבן 28, רווק ללא ילדים. טרם מעצרו עבד יחד עם קבלן בהתקנת גני שעשועים ברחבי הארץ. הנאשם בא מרקע דתי חרדי, אך בהמשך השתלב במסגרת לימודים שאינה חרדית, אך נשר ממנה בסופו של דבר. הוא עבד בעבודות מזדמנות מגיל צעיר ולא התגייס לצבא. הוא החל לצרוך סמים בהיותו כבן 18, בתחילה חשיש, ואחר כך הסלימה צריכת הסמים לצריכת קוקאין. שירות המבחן מצין כי בתחילה הדבר היה על רקע רצון להשתייכות חברתית בסביבת מגוריו. לנאשם עבר פלילי עוד מהיותו נער בעבירות רכוש והחזקת סכין וכפי שניתן להבין, הוא טרם ריצה עונש של"ץ בגין הרשעתו האחרונה. הנאשם לקח אחריות על מעשיו והסביר אותם בהיותו מכור לסמים. במסגרת תיק המעצר השתלב הנאשם בתהליך טיפולי הכולל שיחות שבועיות פרטניות וקבוצתיות, בדיקות פעמיים בשבוע לגילוי סמים וכן השתתפות בקורס "אוניברסיטה בעם". הצוות שטיפל בנאשם מעריך הוא עשה כברת דרך ארוכה ומשמעותית בטיפול והצליח להגיע להבנה עמוקה יותר של מחוללי התנהגותו העבריינית. אשר לרמת הסיכון הנשקפת מן הנאשם קבע שירות המבחן, כי בשל נסיבות חייו של הנאשם, דפוסי התנהגותו ואישיותו, קיים סיכון להישנות התנהגות פוגעת. לעומת זאת, זקף שירות המבחן לזכותו של הנאשם את התמדתו בטיפול לאורך חצי שנה תוך שמירה על רמת שיתוף פעולה גבוהה, ואת מסירת בדיקות השתן שנמצאו נקיות מסמים לאורך תקופה ארוכה. שירות המבחן ציין שאלו מלמדים על קיומם של סיכויי שיקום. לנוכח חשיבות המשך הטיפול, סבר שירות המבחן כי קטיעתו באמצעות הטלת עונש מאסר ממש תפגע בהישגיו של הנאשם, והדבר עלול להחזירו לדפוסי התנהגותו העברייניים. לנוכח זאת המליץ שירות המבחן להטיל על הנאשם מאסר בעבודות שירות, ומאסר על תנאי מרתיע, לצד הטלת צו מבחן שמטרתו, שימור התהליך השיקומי - טיפולי לאורך זמן.

חוות דעת הממונה על עבודות שירות

הממונה מצא את הנאשם כשיר לביצוע עבודות שירות החל מיום 12.6.2018 בבית אבות "עידן הזהב" ברח' אלעזר הגדול 13 ירושלים.

טיעונים לעונש

ב"כ המאשימה ביקש לגזור על הנאשם עונש מאסר דו-ספרתי לנוכח חומרת העבירות, סוג הסמים והמכירות החוזרות ונשנות. הוא היפנה לפסיקה התומכת במתחמי ענישה דו-ספרתיים וטען שיש להביט על כל אישום כעל אירוע נפרד.

ב"כ הנאשם טען מצדו, כי זהו המקרה שבו יכול לסטות בית המשפט ממתחמי ענישה מחמירים, בשל שיקולי השיקום, שכן הנאשם הוכיח רצינות, שיקום בפועל ופוטנציאל שיקומי מבטיח בעבר ולעתיד לבוא. לכן ביקש הסניגור לאמץ את המלצת שירות המבחן.

קביעת מתחם הענישה

מתחם הענישה צריך להתייחס לעקרון ההלימה, הנוגע ליחס לערך החברתי המוגן, מידת הפגיעה בו, מדיניות הענישה הנוהגת ונסיבות ביצוע העבירה.

אשר לערך המוגן

בע"פ 3669/14 גולן נ' מ"י (מיום 18.12.2016) נאמר כך בנוגע לסחר בסמים: "אין צורך להכביר מלים על חומרתן הרבה של עבירות הסמים, לנוכח פוטנציאל הנזק המשמעותי הגלום בהן - הן לחברה בכללה והן לניזוקים הישירים - ועל הצורך להיאבק בהן באמצעות ענישה מרתיעה, שאף מצויה במגמת החמרה". הדבר נכון שעה שמדובר במספרי מקרי סחר. יחד עם זאת, לא ניתן להתעלם מן העובדה כי בין הסוכן לנאשם הייתה היכרות קודמת, ולא נטען כי הנאשם סחר עם אחרים. קיימת משמעות מפתית חומרה לעצם ההיכרות הקודמת בין הנאשם לסוכן [ר' למשל: עפ"ג (י-ם) 65233-03-17 רוזנברג נ' מ"י (מיום 26.6.2017) (להלן - עניין רוזנברג)].

נסיבות הקשורות בביצוע העבירה, לפי סעיף 40'ט' לחוק העונשין - בין הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה יש לשקול את אלה, לעניין קביעת המתחם: עבירות מסוג זה מצריכות תכנון הכולל הן את עצם תיאום העסקה הן את ביצוע העסקה במקום מסוים. בכל אחת מהעסקאות ראינו כי הסם הוסתר במקום אחר, דבר המעיד על תכנון מוקדם קפדני ועל התמצאות בעולם הסמים; ככל הידוע מכתב האישום, לנאשם אחריות בלעדית למעשיו; הנזק הצפוי להיגרם מסחר בסמים הוא רב ולא נגרם בפועל אך ורק משום שהרוכש היה סוכן משטרת; הנאשם טוען כי פעל כפי שפעל בשל התמכרותו לסמים, אלא שהיותו מוכר של סמים מחלישה טיעון זה, ומבססת את הסברה כי הדבר נעשה עבור בצע כסף; הנאשם אינו נער או "בגיר-צעיר" וידע היטב מה עושה ויכול היה להימנע מלעשות את המעשים, או לחזור עליהם.

מדיניות הענישה הנוהגת

אשר לסחר בחשיש - בעניין רוזנברג לא נסתר מתחם הענישה שקבעתי לסחר בקנביס בשני מקרים במשקל מצטבר של כ-95 גרם, בין 4 ל-14 חודשי מאסר, שם נגזרו בסופו של יום 49 ימי מאסר (הסתפקות בתקופת מעצר); בע"פ (מחוזי י-ם) 13299-02-14 מ"י נ' שמביק (מיום 10.4.2014) אושר מתחם ענישה שבין חודשים ספורים ל-18 חודשי מאסר בנסיבות של מספר מקרי סחר בכמות דומה של חשיש בכל פעם. רמת הענישה בעבירות מסוג זה כוללת לרוב מאסר בפועל המתחיל בחודשים בודדים.

אשר לסחר בקוקאין - מדובר בסם "קשה" יותר מאשר חשיש, שפגיעתו רעה. סקירת הפסיקה מלמדת על כלל של ענישה משמעותית מאחורי סורג ובריח - ר' למשל עפ"ג 28467-09-16 (מחוזי ב"ש) אדוג ואח' נ' מ"י (מיום 18.1.2017) שם נדון נאשם ל-9 חודשי מאסר בפועל לאחר שהורשע בסחר בקוקאין וסיוע לסחר בקוקאין בכמות של

כ-4.8 גרם, לנוכח מתחם ענישה שבין 9 ל-24 חודשי מאסר בפועל. בעפ"ג (מחוזי ב"ש) 2811-05-10 מ"י נ' **ביטון** (מיום 5.5.2010) אושר גזר דין של 15 חודשי מאסר בגין סחר בקוקאין ב-10 גרם בהזדמנות אחת, 7.4 גרם בהזדמנות אחרת והחזקת 10 גרם קוקאין שלא לצריכה עצמית. יחד עם זאת, בת"פ (מחוזי חיפה) 22435-01-15 מ"י נ' **שעיב ואח'** (מיום 16.2.2016) נקבע מתחם ענישה שבין חודשי מאסר ספורים לרבות בעבודות שירות, ל-12 חודשי מאסר, בנסיבות של סיוע לסחר בסם זה בעסקה במשקל העולה על 8 גרם קוקאין. בסופו של יום נגזרו 5 חודשי מאסר בעבודות שירות על אותה נאשמת, מבלי שבוצעה חריגה מן המתחם. בעפ"ג (מחוזי חיפה) 53142-12-16 מ"י נ' **רחימוב** (מיום 17.5.2017) אושר מתחם שבין 13 ל-30 ח' מאסר בנסיבות של סחר ב-15 גרם קוקאין והחזקת חשיש לצריכה עצמית. יחד עם זאת, נגזר על העורר שם מאסר של 6 חודשים לריצוי בדרך של עבודות שירות, לנוכח תהליך שיקומי שעבר.

מתחם הענישה

אומר תחילה, כי יש לקבוע שהאישום הראשון מהווה אירוע אחד, ואילו האישומים השני עד הרביעי מהווים אירוע נוסף. זאת הואיל ובאישום הראשון מדובר בסחר בחשיש, ואילו באישומים הנוותרים מדובר בסחר בקוקאין. אבחנה זו עולה בקנה אחד עם מבחן "הקשר ההדוק" שנקבע בע"פ 4910/13 **בני ג'אבר** נ' מ"י (מיום 29.10.2014) - מדובר באותם גורמים המעורבים בעסקאות, בפרקי זמן קצרים יחסית, ובאופן ביצוע דומה בנסיבות דומות. הטעם להפריד בין האישום הראשון ליתר נעוץ בסוג הסם וכמותו.

אשר לאישום הראשון - קובע מתחם שבין חודשים בודדים ל-10 חודשי מאסר וענישה נלווית.

אשר לאישומים הנוותרים - קובע מתחם שבין 5 ל-12 חודשי מאסר וענישה נלווית.

נסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה לפי סעיף 40"א לחוק העונשין - ניתן לתת משקל לנסיבות הבאות שאינן קשורות בביצוע העבירה, במסגרת גזירת העונש בתוך המתחם: הנאשם מעולם לא ריצה עונש מאסר, ואך ברור כי עונש שכזה יפגע בו; הפגיעה במשפחתו אינה מהחמורות לנוכח העובדה שאין מי שנסמך על שולחנו; הנאשם נטל אחריות למעשיו ללא הסדר, הודה ועבר תהליך טיפולי ארוך למדי שבמסגרתו שיתף פעולה עם שירות המבחן במידה טובה והפגין כוחות להשתקם ולעלות על דרך המלך; הוא לא הפר את תנאי שחרורו, הגם שהיה משוחרר תקופה ארוכה למדי, אף עוד טרם הגשת כתב האישום, והדבר מלמד על מידת האמון שניתן לתת בו; עברו הפלילי של הנאשם אינו מכביד, ואף אינו רלבנטי לעבירות בהן הורשע כאן.

המיקום במתחם

אלמלא שיקולי שיקום, היה מקום להעמיד את הנאשם באמצע המתחם.

שיקולים לחריגה מן המתחם במקרים מתאימים

40ד' - שיקום -

אני סבור כי בעניינו של הנאשם ניתן לחרוג ממתחם הענישה שקבעתי, וזאת משיקולי שיקום. תהליך השיקום שעבר הנאשם ארך זמן רב והוא משמעותי, כפי שמתרשם שירות המבחן. מעבר לכך, סבור שירות המבחן כי ענישה מאחורי סורג ובריאח תסיג לאחור את ההישגים של הנאשם עד כה. השירות המליץ על הטלת צו מבחן לצורך הבטחת המשך הטיפול והפיקוח על הנאשם. הנאשם עצמו סיפר כי הוא משלים כעת לימודיו לקבלת תעודה של 12 שנות לימוד לצורך לימוד מקצוע. אכן, הנאשם עשה דרך מרשימה ביותר, וקשה להשוות בין הנאשם שעמד לפני בליווי שב"ס בתחילת הדרך, ולנאשם שניצב לפני היום, הרבה יותר מיושב ואחראי.

לפיכך, אני מחליט לגזור על הנאשם את העונשים הבאים:

א. 6 חודשי מאסר, אשר ירוצו בעבודות שירות, החל מיום 17.6.2018 ב"עידן הזהב" ברחוב אלעזר הגדול בירושלים, וזאת על פי חוות דעת הממונה על עבודות השירות. מובהר בזה כי הפרת הוראות הממונה ואי עמידה בכללים הנוגעים לריצוי עבודות השירות עלולים להביא להפקעת העבודות ולהמרת העונש בעונש מאסר של ממש. ביום הראשון לריצוי העבודות על הנאשם להתייצב אצל הממונה בבאר שבע עד לשעה 08:30.

ב. 6 חודשי מאסר, שלא ירוצו אלא אם יעבור הנאשם את העבירות בהן הורשע במשך שלוש שנים מהיום;

ג. 4 חודשי מאסר, שלא ירוצו אלא אם יעבור הנאשם עבירות של שימוש/החזקת סמים לצריכה עצמית לרבות החזקת כלי סם לצריכה עצמית בתוך תקופה של 3 שנים מהיום;

ד. קנס בסך 8,000 ₪, אשר ישולם החל מיום 1.10.2018, או חודש מאסר תמורתו. הקנס ישולם ב-10 תשלומים שווים ורצופים ב-1 לכל חודש החל מ-1.10.2018. לא ישולם תשלום במועד או לא ישולם כלל, יעמוד הקנס לפירעון מיידי. ניתן לקזז אתה הקנס מההפקדה בתיק המעצר. ככל שתיוותר יתרה היא תוחזר לנאשם. הוראה זו תגבר על כל עיקול. ככל שתיוותר יתרת חובה, המזכירות תחלק את יתרת הקנס לתשלומים כפי שקבעתי.

ה. צו מבחן לתקופה של 18 חודשים מהיום. במהלך תקופה זו הנאשם מחויב בשיתוף פעולה עם שירות המבחן, כאשר מובהר כי הפרת הצו תוכל להביא לפתיחה מחודשת של המשפט וגזירת עונשו של הנאשם, לרבות עונש מאסר.

הסמים יושמדו.

יש לשלוח לשירות המבחן.

הנאשם יחתום כעת על ההתחייבות.

מובהר בזה כי התנאים המגבילים בהם היה נתון הנאשם פגו עם מתן גזר הדין.

זכות ערעור כחוק לבית המשפט המחוזי בתוך 45 יום.

ניתן היום, ט"ו ט"ו אייר תשע"ח, 30 אפריל 2018, במעמד הצדדים.