



## מ"ת 61974/06/18 - מדינת ישראל נגד פאדי אלנבארי (עציר)

בית המשפט המחוזי בבאר שבע

מ"ת 61974-06-18

בפני השופטת דינה כהן

מדינת ישראל ע"י ב"כ עו"ד אבי ביטון (פמ"ד)

המבקשת

נגד

פאדי אלנבארי (עציר) ע"י ב"כ עו"ד נתן טרבלסי

המשיב

**החלטה**

(נימוקים בהמשך להחלטה מהיום)

1. בתאריך 26.6.18 הוגשה כנגד המשיב בקשה למעצרו עד תום ההליכים ובד בבד הוגש כנגדו כתב אישום לפיו הואשם בעבירות של ייצור, הכנה והפקה של סם מסוכן וכן החזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית לפי סעיפים 6 וכן 7(א) + (ג) לפקודת הסמים המסוכנים (נוסח חדש) תשל"ג - 1973.

2. הדיון בפני מתמקד בשאלה האם ניתן להבטיח את תכלית המעצר בדרך של שחרור בערובה ותנאי שחרור שפגיעתם בחירות המשיב פחותה.

3. על פי כתב האישום מתגורר המשיב במתחם מגודר בפזורה אלנבארי סמוך לכביש מס' 25 המורכב ממבנה פח ומתחמים מגודרים הסמוכים לביתו.

על פי כתב האישום עובר ליום 18.6.18, החזיק הנאשם באחד המתחמים הסמוכים לביתו מספר רב של דליים בהם גידל שתילים רבים של סם מסוכן מסוג קנבוס ושתילים נוספים רבים של הסם במתחם סמוך נוסף ובסך הכל כ-442 שתילים במשקל כולל של 176.9 ק"ג קנבוס ללא היתר כדון.

4. בישיבה מיום 26.6.18 הוסכם דבר קיומה של תשתית ראיות לכאורה כנגד המשיב (כב' השופט נאסר אבו טהה) וכן עולה מן הדיון כי לא היתה מחלוקת בדבר קיומה של עילת מעצר כפי הוראת סעיף 21(א)(1)(ג)(3) לחוק סדר הדין הפלילי (סמכויות אכיפה - מעצרים) תשנ"ו-1996 תוך שהסנגור עתר להפניית עניינו של המשיב לשירות המבחן לצורך קבלת תסקיר מעצר.

5. לקראת דיון שהתקיים בתאריך 8.8.18, (כב' השופט יואל עדן), הגיש שירות המבחן תסקיר מעצר ראשון מיום 2.8.18 שלא בא בהמלצה לשחרור המשיב; בדיון זה עתר ב"כ המשיב לתסקיר משלים על מנת להציג בפני שירות המבחן ערבים אחרים.

בית המשפט (כב' השופט יואל עדן) הורה על הגשת תסקיר משלים וציין כי מבלי להביע דעה ביחס לשחרור לחלופה



משנדרש שירות המבחן להגיש תסקיר מעצר אין מקום למנוע מן המשיב הצגת חלופות אחרות בפני שירות המבחן. יצוין, כי בית המשפט לא נעתר לעתירת הסנגור לכך ששירות המבחן יתייחס אף לאפשרות של איזוק אלקטרוני מנימוקים שפירט בהחלטתו.

6. משהונח תסקיר מעצר משלים ביום 19.8.18, עותר הסנגור לאמץ המלצותיו שלפיו, לאחר בחינה חוזרת, הומלץ לשלב את המשיב בקבוצת פיקוח מעצרים תוך שחרורו בפיקוח שני ערבים "חדשים" שהוצעו.

7. בתסקיר המעצר הראשון שהוגש מיום 2.8.18, התייחס שירות המבחן לנסיבותיו האישיות של המשיב, צעיר בן 22, "נשוי טרי" שהתגורר טרם מעצרו לצד בית הורי אשתו בפזורה הבדואית. המשיב עובד לדבריו מזה כשנה בתחום המסגרות בחברת מתכת המשמשת כחברת קבלן באינטל. שירות המבחן התרשם כי המדובר במשיב שלא נעזר בגורמי תמיכה משפחתיים במצבי קושי אלא בגורמים חיצוניים ושוליים וברגעי לחץ פועל ללא הפעלת שיקול דעת של השלכות מעשיו וכן כי בסביבתו אין דמויות סמכותיות להכוונה והצבת גבולות.

שירות המבחן שוחח עם נואל אחות אמו בת 43 גרושה ואם ל-8 ילדים הנמצאים במשמורת האב, מובטלת והמתגוררת בפזורת המשפחה ליד שגב שלום, עליאן אל נבארי בן 34 קרוב משפחה של המשיב ויוסף אלעסד תושב לקייה מכר של אביו של המשיב. כל הערבים נטולי עבר פלילי שתארו את המשיב "בחור טוב" שהופתעו ממעורבות המשיב בעבירה המיוחסת לו, שירות המבחן התרשם כי למרות דברי הערבים כי יצליחו להציב בפני המשיב גבולות על כי הם אכן מעוניינים לסייע למשיב במצבו והם מסוגלים לשמש גורמי סמכות ומציבי גבולות עבורו, אולם שירות המבחן התרשם כי הערבים לא הציגו בפני השירות יכולת ראויה לשהות לצידו של המשיב בכל שעות היום.

שירות המבחן התרשם כי המשיב הציג תמונה חלקית אודות נסיבות המעצר תוך טשטוש מעורבותו עם גורמים שוליים וציין כי המשיב נעדר כלים מספיקים להתמודדות במצבי לחץ ומשבר, מתקשה בשליטה על דחפיו ובהצבת גבולות פנימיים וחיצוניים ולאור חומרת העבירה הכחשתו צריכת סמים ואי הבעה נזקקות טיפולית לא בא כאמור שירות המבחן בהמלצה טיפולית בעניינו או בהמלצה לשחררו.

8. בתסקיר משלים מיום 19.8.18 לאחר בחינת ערבים אחרים המליץ השרות לשחרר המשיב בתנאים. קצינת המבחן פגשה בערבים הנוספים המוצעים קרי איברהים אבו כף ומוחמד אל נבארי. ביחס לאיברהים אבו כף שהינו כבן 57 המתגורר באום באטין הוצע שימש ערב עיקרי, המדובר בערב אב ל-11 ילדים, עצמאי, עובר במשרת מורה דרך ומרצה המכיר את המשפחה המורחבת לדבריו מזה מספר שנים, שהתחייב לפקח על המשיב במהלך כל שעות היום והלילה תוך פיקוח על תנועותיו. לדבריו עובד בימים שאינם קבועים כשעתיים בכל פעם, אין לו רישום פלילי הוא שימש בעבר כערב ומכיר את מלאכת הפיקוח ולדבריו המשיב יכבד אותו ויענה לסמכותו.

שירות המבחן התרשם באופן חיובי אף ממוחמד אל נבארי בן ה-30 שימש שהוצע כמפקח בשעות שבהן איברהים נמצא בעבודה. שירות המבחן התרשם כי הערבים מבינים את מלאכת הפיקוח ויש ביכולתם להוות גורם



סמכותי ומציב גבולות, צוין כי מדובר בערבים שהביעו עמדות המתנגדות לצריכת סמים והפצתם.

שירות המבחן איזן בין ההתרשמות כי ברגעי לחץ ומשבר המשיב פועל ללא הפעלת שיקול דעת ושאין בסביבתו דמויות סמכותיות שיציבו בפניו גבולות מצד אחד וכי מצד שני שהוא ניהל עד כה אורח חיים נורמטיבי מבלי להסתבך בפלילים.

שירות המבחן ציין כי לאחר בחינה חוזרת של אותם מפקחים נוספים, לאור הריחוק ממקום המגורים ומהחברה השולית עימה היה המשיב בקשר הרי שיש בכוחם של הערבים האחרונים כדי לצמצם את הסיכון בתחום עבריינות הסמים ולאור גילו צעיר של המשיב והעדר עבר פלילי המליץ השירות לשחרר את המשיב בפיקוחם בתנאים של מעצר בית מלא, תוך שילובו בקבוצה במסגרת פיקוח מעצרים שבמסגרתו ישולב המשיב במערך בדיקות השתן בשירות.

9. המבקשת סברה שיש להורות על מעצרו של המשיב עד תום ההליכים על אף המלצתו האחרונה של שירות המבחן תוך הפנייתו בין היתר לחלקים בתסקיר המעצר המחזקים עמדה זו וכן נוכח ההלכה הנהוגה כי רק בנסיבות חריגות יורה בית משפט על שחרור בחלופות של מי שנעצר בגין עבירות דומות לעבירות מושא עניינו ואף שעסקין במשיב צעיר ללא עבר פלילי אין עניינו שונה מרבים אחרים שנעצרו עד תום ההליכים בנסיבות דומות.

10. מנגד הדגיש ב"כ המבקש כי עסקין במשיב צעיר ללא כל רישום בעברו, הנסיבות חריגות, הערבים שנבחנו הינם ערבים ראויים והם מסוגלים לפקח באופן אפקטיבי על המשיב ואף מלפני בית משפט העליון יצאו הלכות שלא בכל אישום בגין עבירת סמים יוחלט באופן גורף על מעצר. למען הזהירות הוסיף הסנגור עתירה להורות לשירות המבחן להתייחס לאפשרות של מעצר באיזוק אלקטרוני.

11. שקלתי את טענות ב"כ הצדדים ומסקנתי היא כי יש לקבל את עמדת המבקשת.

אמנם עסקין בצעיר ללא עבר פלילי, אך הוא החזיק לכאורה 442 שתילי קנבוס במשקל של 176 ק"ג, כמות שחזקה כי נועדה שלא לשמוש עצמי, אותם גידל ומכאן עוצמת מסוכותו ככ שישוחרר.

בכדי לסבר האוזן, יצוין כי ע"פ התוספת השניה של פקודת הסמים החזקת כמות שמעל 15 גרם מקימה חזקה כי נועדה שלא לצריכה עצמית.

עיון בחומר הראיות אף מאפשר הצעת מה באמצעות תמונות, למתחם בו גידל המשיב את השתילים והחזיק בהם, השטח הנרחב שהוקצה לצורך ביצוע העבירה וגידול השתילים; משיב שעל אף גילו הצעיר והעדר עבר פלילי, הקדיש מזמנו ומרצו, יש להניח במהלך תקופת מה, לביצועה של העבירה ושאלמלא נתפס בכך, היה הסם המסוכן מוצא דרכו אל הציבור.



במסגרת בש"פ 4457/18 פתחי אלסייד נ' מדינת ישראל, ציין כב' השופט ד. מינץ:

**"... בעבירות סמים מהסוג המיוחס לעורר, פעמים רבות מדובר באנשים צעירים שזו היא להם המעורבות הראשונה בפלילים. בזהירות המתבקשת, עדים אנו לתעופה כי העדר עבר פלילי הינו מאפיין שגרתי של רבים מאלו שעוברים עבירות מסוג זה. על כן, בנסיבות האמורות, לא קיימת הצדקה לחרוג מהכלל המורה על מעצר מאחורי סורג ובריאח ואין די בהעדרו של עבר פלילי".**

בעניין זה דובר בעל משפחה, נעדר עבר פלילי שנגדו הוגש כתב אישום בגין כך שנתפסו בביתו 500 שתילי קנביס במשקל של כ-120 ק"ג וכן למעלה מ-100 גרם סם מסוכן מסוג קנבוס.

כב' השופט נועם סולברג, בענין בש"פ 943/16 ציין כי **"מי שיעסוק בגידול 100 ק"ג של סמים, מקומו בבית המעצר, חרף התסקיר החיובי והעדר עבר פלילי של העורר".**

הלכה היא כי תסקיר מעצר של שירות המבחן משמש כלי עזר מקצועי שנועד לסייע לבית המשפט אך אין בו כדי לכבול את שיקול דעתו של בית המשפט (ראו למשל בש"פ 3064/14 מאירוב נ' מדינת ישראל, (פורסם בנבו), (12.5.15). עמדת שירות המבחן בתסקיר המשלים נובעת בעיקר מהתרשמות מן הערבים "החדשים, אך החלקים המכשילים בנתוני אישיותו של הנאשם כמפורט בתסקיר הראשון, עדיין רלבנטיים בהקשר לשאלת המסוכנות.

12. לאור המכלול, כמפורט, על רקע ההלכות הנוהגות, הרי שעל אף גיל צעיר, המלצת שירות המבחן בתסקירו המשלים והיעדר עבר פלילי, בהנתן עוצמת המסוכנות העולה מנסיבות המעשה והעושה כפי שפורט בטיעוני המבקשת, על כי לא ניתן להבטיח, ודאי לא לאורך זמן, את תכלית המעצר בדרך של שחרור בערובה כמוצע ועל כן הוריתי היום על מעצרו של המשיב עד לתום ההליכים נגדו.

13. המזכירות תשלח עותק לב"כ הצדדים.

ניתנה היום, י"ח אלול תשע"ח, 29 אוגוסט 2018, בהעדר הצדדים.