

מ"ת 8664/06/18 - מדינת ישראל נגד אברהים אבו כף (עציר) - בעצמו

בית המשפט המחוזי בבאר שבע

מ"ת 8664-06-18 מדינת ישראל נ' אבו כף(עציר)

תיק חיצוני: 225998/2018

בפני כבוד השופט נסר אבו טהה

מדינת ישראל

המבקשת

ע"י ב"כ עו"ד ראמי אלמכאוי

נגד

המשיב

אברהים אבו כף (עציר) - בעצמו ע"י ב"כ עו"ד סמיר אבו

עאבד בשם עו"ד חן בן חיים

החלטה

1. זוהי בקשה למעצרו של המשיב עד תום ההליכים המשפטיים נגדו, על רקע כתב האישום המייחס לו לכאורה ביצוע עבירות הכנה, ייצור והפקה - בניגוד לפקודת הסמים המסוכנים, החזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית במשקל של 185.18 ק"ג.

2. בתמצית - מיוחס למשיב, כי במשך תקופה שאינה ידועה במדויק למאשימה, ועד ליום 21.5.18, גידל המשיב בחממה המצויה בסמוך למתחם ביתו (להלן: "החממה"), כ-753 שתילים של סם מסוכן מסוג קנבוס. בפעילות משטרתית יזומה נתפסו הסמים.

3. באת-כוח המשיב הסכימה לקיומן של ראיות לכאורה לחובת המשיב בעבירות המיוחסות לו בכתב האישום. כמו כן, הסכימה לקיומה של עילת מעצר סטטוטורית לחובת המשיב. יחד עם זאת, עתרה להורות על הפנייתו לשרות המבחן לקבלת תסקיר, אשר יבחן חלופת מעצר, נוכח גילו הצעיר והעדר עבר פלילי. מנגד, המבקשת עתרה להורות על מעצרו של המשיב עד תום ההליכים המשפטיים נגדו.

4. תסקיר שרות המבחן - מהתסקיר עולה, כי המשיב בן 29, נשוי ואב לתינוקת. סיים 8 שנות לימוד. נמנה למשפחה בת 5 נפשות. עובר למעצרו התגורר בשבט אום בטין בפזורה. לדבריו, נתון בחובות כספיים משמעותיים הנאמדים בסך של 100,000 ₪, וזאת לחברות סלולריות והלוואות מהבנקים. המשיב נעדר עבר פלילי, שלל שימוש בחומרים ממכרים.

התרשמות שרות המבחן - השרות מציין, כי לשם הערכת רמת הסיכון הנשקפת מהמשיב, בהתחשב בגילו הצעיר של המשיב, עברו הנקי, מעצרו לראשונה בחייו, יציבות תעסוקתית בחמש השנים האחרונות. לצד זאת, חומרת ואופי האישומים המיוחסים לו ואת הפער שביניהם לבין נטייתו להציג אורח חיים תקין ומתפקד עד למעצרו ללא קשיים מיוחדים.

הערכת שרות המבחן - המשיב מתקשה לבחון לעומק מצבי חיים שונים שעלולים להוביל להסתבכותו כפי שבא לידי ביטוי בחובותיו הכספיים המשמעותיים. עוד להערכת שרות המבחן, כי במצבי לחץ עלול המשיב לפעול ללא שיקול דעת ובאופן פזיז. עוד מציין השרות, כי לא ברורה להם מערכת קשריו החברתיים שניהל עד למעצרו באזור מגוריו, וכן עומק מעורבותו בתחום הסמים. מה גם, הצהרתו כי איננו נזקק לתפיסתו להשתלב בהליך טיפולי כלשהו. לפיכך, סבורים שקיימת רמת סיכון להתנהגות עוברת חוק בעתיד.

חלופת המעצר שנבחנה - בדמות מעצר בית מלא בדירה אותה ישכור מעסיקו **שלומי דנינו בחדרה**, וכי ישהה תחת פיקוחו של שלומי ושל אחיו, **ריאד אבו כף** (להלן: "מקום החלופה" ו"הערבים המפקחים").

שרות המבחן שוחח עם הערבים, והאחרונים הציעו, כי המשיב ישהה בחלופה בדירה השכורה, וכי יהיה צמוד אל שלומי או אל מי מהעובדים האחרים, כך שיוכלו לדעת מעשיו בכל רגע נתון. עם תום שעות העבודה, ישהה במעצר בית בדירה השכורה.

שרות המבחן התרשם מהערבים כאנשים רציניים, המעוניינים לסייע למשיב, אך לצד זאת, הם מכירים חלקים מסוימים במאפייני תפקודו של המשיב. לצד חוסר הבהירות באשר לעומק מעורבותו בעבירות סמים וכן קשריו השוליים, עלולים להקשות על המפקחים להוות גורמי פיקוח הולמים לאורך זמן. עוד מדגיש השרות, כי התרשמותם נשענת גם על ההערכה, כי קיים ספק למידת הביטחון של המשיב בקשר עימם היות ולא ראה בהם גורמים שיוכלו לסייע לו בהתמודדות עם קשייו ומצבו.

יחד עם זאת, שרות המבחן מציין, כי הואיל ומדובר במעצרו הראשון של המשיב, מעריכים שקיים מקום להמשיך ולבחון מפקחים נוספים בעניינו, שיוכלו להעניק מענה הרמטי לפיקוח על המשיב.

5. **באת-כוח המשיב** עתרה לדחות את הדיון לקבלת תסקיר משלים, שכן שרות המבחן מעריך שקיים מקום להמשיך ולבחון מפקחים נוספים שיוכלו להעניק מענה הרמטי לפיקוח על המשיב בחלופה שהוצעה בפני שרות המבחן. עוד עמדה באת-כוח המשיב על נסיבותיו האישיות והמשפחתיות של המשיב, צעיר, נעדר עבר פלילי, נתון במעצר לראשונה בחייו.

עוד במעמד הדיון ציינה באת-כוח המשיב, כי לאחר הגשת כתב האישום נתגלו ממצאים של דנ"א (על תרסיס ובדל סיגריה בזירת גידול הסמים) של חשוד נוסף ויש בכך כדי לכרסם בראיות הלכאוריות הקיימות לחובת המשיב.

6. **באת-כוח המבקשת** מנגד, עתרה להורות על מעצרו של המשיב עד תום ההליכים המשפטיים נגדו, שכן לשטתה, בעניינו של המשיב לא מתקיימות נסיבות חריגות ויוצאות דופן, המצדיקות סטייה מן המדיניות השיפוטית שהתווה בית המשפט העליון בעבירות כגון דא, גם ביחס לנאשמים צעירים נעדר עבר פלילי, כאשר מדובר בעבירות סמים, גידול וייצור סמים בכמויות מסחריות, ולעניין זה הפנתה להחלטה האחרונה של בית המשפט העליון במקרה דומה (נאשם צעיר נשוי ואב לילדים, שבעניינו הוגש

תסקיר אשר בא בהמלצה לשחרורו לחלופת מעצר - ראה בש"פ 4457/18).

עוד עמדה באת-כוח המבקשת על כמות הסמים הגדולה 185.15 ק"ג, כמות שנועדה לצורכי מסחר, היינו, לשם בצע כסף ורווח קל, כאשר המשיב במעשיו כמתואר בעובדות כתב האישום, מהווה חוליה מרכזית ועיקרית בשרשרת הפצת הסם המסוכן לציבור.

אשר להמלצת שרות המבחן - נטען, כי מדובר בהמלצה שלא מחייבת את שיקול הדעת השיפוטי. לגופם של דברים, נטען כי שרות המבחן התרשם מקיומה של רמת סיכון להתנהגות עוברת חוק בעתיד. עוד התרשם, כי במצבי לחץ עלול המשיב לפעול ללא שיקול דעת באופן פזיז, מערכת קשריו החברתיים לאור מעורבותו בתחום הסמים, לא ברורה לשרות המבחן.

אשר למעצרו של חשוד נוסף (לפטינסתי פבל) לאחר הגשת כתב האישום כנגד המשיב - נטען, כי התיק כנגד אותו חשוד נסגר מחוסר ראיות בתאריך 03.07.2018, ואין בעובדה זו כדי לגבש כרסום משמעותי בתשתית הראייתית העומדת לחובת המשיב.

7. עבירות גידול, הפקה, והחזקה שלא לצריכה עצמית ובכמות מסחרית של סם מסוכן המיוחסות למשיב הן עבירות חמורות במהותן ובנסיבותיהן, לרבות באשר לכמות הסם הגדולה יחסית בה מדובר, ולמסוכנות האניהרגנטית הגלומה בעבירות אלה. בנוסף, לעניינו, נזכיר, כי העבירות מושא כתב האישום בוצעו לכאורה לאחר תכנון מוקדם, שהצריך הכשרת המעבדה לגידול הסם על דרך של רכישת ציוד והשקעה כספית בהיקף מסחרי. (ראה התמונות המתעדות את המעבדה ומשאבות המים, צנרת, השקיה, חומרי דישון). יצוין, כי אמצעים אלו נתפסו בתוך חצר ביתו של המשיב (ראה תמונה מצילום אוויר). עוד ניתן להבחין בצנרת היוצאת מביתו של המשיב לחממה נשוא גידול הסמים, לרבות דלת כניסה עם מנעול פנימי, כאשר הגישה לחממה היא אך ורק מחצר ביתו של המשיב.

8. בנוסף, גם קיימת פסיקה בתחום הסמים המבחינה בין נאשמים דומיננטיים הנמצאים במעגל הראשון לבין נאשמים הנמצאים במעגל השני, הנמשכים אשר הגורמים העיקריים, אשר על אף חזקת המסוכנות הקמה כנגדם, אשר לא קל להפריכה, ניתן לשקול לגביהם חלופה בהתאם לנסיבות המקרה ובפרט במקרים של מעורבות קטנה יחסית כאמור ועבר פלילי שאינו מכביד (ראה בש"פ 115174/12 חלובה נ' מדינת ישראל, בש"פ 1567/12 כהן נ' מדינת ישראל).

לעניינו, משלא הונחו בפני בית המשפט בעניינו של המשיב נסיבות מיוחדות וחריגות, כנדרש על פי ההלכה הרלוונטית, ובהינתן העובדה, כי על פי הראיות, המשיב נמנה על המעגל הראשון, וביתר שאת, לאור דברי בית המשפט העליון, **כב' השופט ד. מינץ** שצוטטו, במסגרת בש"פ 4457/18, דומני שמתיתר הצורך בהפניית המשיב לקבלת תסקיר משלים.

9. המשיב אומנם נעדר עבר פלילי. עם זאת, אין בנתון זה כדי להוות בפני עצמו נסיבות חריגות ויוצאות

דופן (ראה לעניין זה סעיף 7 לעיל). המשיב בחקירתו הכחיש כל קשר לחממה נשוא גידול הסמים, וכאשר נשאל על ידי חוקריו כיצד מסביר את העובדה כי צנרת המים והחשמל והציוד שנמצא בחצר ביתו סמוך לחממה - המשיב בחר לשמור על זכות השתיקה.

10. לאחרונה הובא בפני בית משפט מקרה דומה, אם כי בכמות סמים במשקל פחות מזה שמיוחס למשיב, לצד שני תסקירים - התסקיר הראשון ובו המלצה לשחרור לחלופת מעצר בדמות של מעצר בית מלא, והתסקיר השני המלצה למעצר של אזוק אלקטרוני לצד פיקוח אנושי בכתובת מרוחקת מאזור הדרום, ונידון גם בבית המשפט העליון במסגרת **בש"פ 4457/18 פתחי אלסייד נ' מדינת ישראל**, ויפים לענייננו דברי השופט ד. מינץ:

" אוסיף כי 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 ובריח ואין די בהעדרו של עבר פלילי."

11. אשר להמלצת שרות המבחן, יש לזכור כי תסקיר המעצר בא לסייע לבית המשפט בבואו לשקול חלופת מעצר אפשרית ואינו אמור להחליף את שיקול דעתו של השופט הדין בבקשה למעצר עד תום ההליכים. עוד הודגש בפסיקה, כי השיקולים המנחים את שרות המבחן בהמלצתו והשיקולים והאינטרסים שעל בית המשפט לשקול לצורך החלטתו, לא בהכרח זהים וחופפים הם. לגופם של דברים - אומנם הערבים שנבחנו נמצאו ערבים ראויים ורציניים, יחד עם זאת, הבעייתיות טמונה במעשי המשיב והתנהלותו.

12. על רקע המתואר לעיל ולאחר שהקשבתי לטיעוני ב"כ הצדדים ועיינתי בתסקיר שגובש בענייניו של המשיב, לא שוכנעתי שיש מקום להפנות את המשיב לקבלת תסקיר משלים, שכן בענייניו של המשיב לא מתקיימות נסיבות חריגות ויוצאות דופן המצדיקות סטייה מן המדיניות השיפוטית שהתווה בית המשפט העליון בעבירות ובנסיבות מושא כתב האישום.

יפים לענייננו דברי בית המשפט העליון במקרה דומה של כב' השופט נועם סולברג, בבש"פ 943/16 **"מי שעיסוקו בגידול 100 ק"ג של סמים, מקומו בבית המעצר, חרף התסקיר החיובי והעדר עבר פלילי של העורר."**

אשר על כן, הנני מורה על מעצרו של המשיב עד תום ההליכים המשפטיים נגדו.

עותק מההחלטה יישלח לשרות המבחן.

תיק החקירה הוחזר למבקשת.



ניתנה היום, י"ט אב תשע"ח, 31 יולי 2018, בהעדר הצדדים.