



## ת"פ 11211/05/14 - מדינת ישראל נגד נסים חג'אג'

בית משפט השלום בבאר שבע

23 פברואר 2015

ת"פ 11211-05-14 מדינת ישראל נ' חג'אג' (עציר)

בפני כב' השופט דניאל בן טולילה  
המאשימה  
מדינת ישראל  
ע"י ב"כ עו"ד זילברמן  
נגד  
הנאשמים  
נסים חג'אג' (עציר)  
ע"י ב"כ עו"ד רווח

### גזר דין

הנאשם הורשע ביום 27.1.15 לאחר שמיעת ראיות בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית והכל כפי המפורט בהכרעת הדין. על פי המתואר בכתב האישום בו הורשע הנאשם, ביום 27.4.14 בסמוך לשעה 16:00, בהיותו אסיר בבית הסוהר "נפחא" החזיק הנאשם בסם מסוכן מסוג הרואין במשקל של 2.3937 גר' נטו, שלא לצריכה העצמית.

### טיעוני הצדדים

ב"כ המאשימה הפנתה בטיעוניה לעונש לחומרת המעשים בהם הורשע הנאשם לאחר ניהול הוכחות ובפרט לכך שאלו בוצעו בתוך כתלי בית הסוהר. זו ציינה את הערכים המגנים בהם פגע הנאשם במעשיו. זו עתרה למתחם ענישה הנע בין 12 ל-24 חודשי מאסר בפועל. בגדרי המתחם ביקשה לקחת בחשבון את עברו הפלילי במגוון עבירות. זו ציינה כי בתיק זה לא מתקיימים שיקולי שיקום אשר בעטיים ראוי לסטות מטה מן המתחם. בנסיבות אלו, עתרה לגזור את העונש ברף העליון של המתחם וכן עתרה להפעיל את המאסר המותנה באופן מצטבר לעונש זה, עתירה ממנה חזרה במהלך טיעוניה נוכח כך שהמאסר המותנה אינו חל בשל היות הנאשם אסיר בעת ביצוע המעשים המתוארים. כמו כן, ביקשה להטיל מאסר מותנה, קנס משמעותי, ופסילה על תנאי.

מנגד, ב"כ הנאשם הפנה לכך שעסקין בנאשם כבן 24, רווק אשר לו נסיבות חיים אשר אינן פשוטות. המדובר בנאשם אשר הוריו התגרשו ואביו עזב את הבית והותיר את אמו לפרנס לבדה 6 ילדים. המצב הכלכלי של משפחתו היה קשה והנאשם העביר את מרבית נעוריו בשוטטות ברחובות וכך החל את דרכו בעולם הפלילי. בגיל 15 נשלח הנאשם למוסד לעבריינים צעירים ב"נווה חורש" ובהמשך נשלח למוסד סגור לעבריינים צעירים ב"מצפה ים". בגיל 16 ריצה לראשונה עונש מאסר בכלא אופק וכך העמיק דרכו בעולם הפלילי. חרף עבר פלילי זה ציין ב"כ הנאשם כי הנאשם מאס בעולם

עמוד 1



הפשע וכיום הלה מעוניין לשקם את חייו ע"י מציאת עבודה והקמת משפחה. כמו כן, מעוניין הנאשם לסייע בפן הכלכלי לאמו אשר עברה תאונת עבודה ובגין מצבה הרפואי אינה עובדת מזה כ-3 שנים. אשר לניהול ההוכחות ציין כי אין לזקוף לחובתו של הנאשם את ניהול הגנתו אשר בוצע בצורה יעילה. בסיום דבריו עתר להסתפק בתקופת מעצרו של הנאשם.

הנאשם ביקש להוסיף על דברי ב"כ ומסר כי כל חייו גדל במוסדות, בהיעדר תמיכה משפחתית. כמו כן, ציין כי אינו מעוניין עוד להמשיך לנהל את חייו מאחורי סורג ובריש וביקש כי תיתן לו הזדמנות אחרונה. זה מסר כי לאחר השחרור שוקל לעזוב לעיר רמת גן ולעבוד שם.

## דין והכרעה

על פי סעיף 40ג(א) לחוק העונשין, בקביעת מתחם העונש בהתאם לעקרון ההלימה, על בית המשפט להתחשב **"בערך החברתי שנפגע מביצוע העבירה, במידת הפגיעה בו, במדיניות הענישה הנהוגה ובנסיבות הקשורות בביצוע העבירה"**.

הערך החברתי המוגן העומד בבסיס עבירות הסמים הינו בראש ובראשונה בריאות הציבור. בתי המשפט חזרו רבות על הצורך במיגור עבירות אלו וזאת בכל שלבי מערך הפצת הסם, החל בשימוש עצמי וכלה בעבירות הסחר החמורות. עבירות אלו לרוב מלוות ואף יוצרות עבירות נוספות וזאת בשל הצורך העז והבלתי נשלט להשיג את אותה מנת סם. אפנה לדבריו של כב' השופט א' שהם בע"פ 3117/12 **ארביב נ' מדינת ישראל** (6.9.12) לעניין הנזקים שנגרמים בעקבות עבירות הסמים: **"בית משפט זה עמד, לא אחת, על חומרתן היתירה של עבירות הסמים, ועל ההשלכות הקשות שיש לשימוש בסם על גופו ועל נפשו של המשתמש"**

יתרה, בהחזקת סמים בכותלי בית הסוהר פגע הנאשם גם בתקינות הסדר המנהלי וכן בהשלטת הסדר בבית הסוהר. בעניין זה אפנה דברים שנאמרו בע"פ 6143/03 **יאיר פורטל נ' מדינת ישראל**, (02/02/2004):

**"תופעת הברחתם של סמים אל בין כתלי הכלא, מוכרת וידועה, וחרף המאמצים הבלתי-נלאים שעושה שירות בתי הסוהר כדי להדבירה, נראה כי יעד זה רחוק מהשגה. לפיכך, כשנלכדים אדם או חבורה אשר קשרו קשר לבצע עבירה מסוג זה, נכון יעשה בית המשפט המוסמך אם יכביד עליהם את ידו, הן כדי לגמול להם על חטאתם, וגם כדי לטעת בתודעת הרבים מהו המחיר אותו עלול לשלם מי שנוטל על עצמו את הסיכון של החדרת סמים לבית סוהר"**.

על המלחמה הסיזיפית שמנהלים גורמי השב"ס בתופעה זו אפנה גם לדברי כב' השו' אדמונד לוי ז"ל בע"פ 5233/09 **מ"י נ' פלוני** (09/11/2009): **"נדמה כי אין מחלוקת על חומרתו של נגע הסמים, וחמור לא פחות הוא הניסיון להחדיר סמים אל תוך הכלא. גורמי שב"ס נלחמים בתופעה זו עקב השלכותיה על החיים בתוך הכלא, ולצורך זה הם נוקטים באמצעים מגוונים. אולם, הניסיונות לעקוף את אמצעי הבקרה נמשכים ללא הרף, ואחד האמצעים המשמשים לכך הוא החדרת הסם באמצעות בלדרים בעלי חזות תמימה, ללא עבר פלילי, וככל שצעירים הם כן ייטב..."**



עוד על החומרה בענישה שיש לנקוט בעבירות הסמים בכלל ועל אחת כמה וכמה כאשר אלו מבוצעות בין כתלי הכלא  
אפנה לע"פ 6048/04 אברהם אדגואיצאנו נ' מ"י (12.7.05):

**"... עבירות הסמים הן עבירת חמורות והחדרת סמים מסוכנים בין כתלי הכלא, במיוחד כשמדובר בסם המסוכן והקטלני שבין הסמים, חמורה היא שבעתים ויש לעשות הכל על מנת להילחם בנגע הסמים ובתופעה של החדרת סמים לכלא".**

בבחינת מדיניות הענישה הנוהגת באחזקת סמים שהוחדרו לכלא ניתן לראות החמרה אל מול אחזקתם של אותם כמויות  
סמים שלא אגב שהות בין כותלי הכלא :

עפ"ג 17558-07-09 מסארוה נ' מ"י (26.10.09) - נדחה ערעור על גזר דין שבו הוטל על הנאשם, בין היתר, עונש מאסר למשך 7 חודשים בגין עבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית. המדובר במערער שהיה אסיר בכלא "הדרים" וביום שבו הועבר מבית המעצר לבית הסוהר לאחר שנדון לעונש בגין עבירת נשק, נתפס כשהוא מחזק בסם מסוכן מסוג חשיש המשקל של 5.36 גר' נטו והרואין במשקל של 4.4600 גר' נטו כאשר אלו הוסלקו באזורים מוצנעים של גופו ;

עפ"ג 16338-11-08 עבד חמיס נ' מ"י (18.2.09) - נדחה ערעור על גזר דין שבו הורשע המערער בהחזקת סם שלא לשימוש עצמי ובגין כך נדון ל- 9 חודשי מאסר בפועל ובהפעלת המאסר מותנה נדון לסה"כ ל-14 חודשי מאסר בפועל. המדובר במי שהביא סמים מסוג הרואין במשקל של 6 גר' עת שחזר מחופשה לבית סוהר שבו ריצה תקופת מאסר בגין עבירות סמים ;

במסגרת ע"פ (מחוזי - נצרת) 1168/06 קוליקוב לאוניד נ' מ"י (27.6.06) - התקבל ערעור על חומרת העונש בגין עבירות של סחר בסם מסוכן וכן עבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית. המדובר בנאשם אשר במהלך ביקור אסיר בכלא שאטה, החזיק ב-3 ריבועי נייר (בולים) שהכילו סמים מסוג L.S.D אותם העביר לאסיר עת שישב מולו בחדר הביקורים. בית משפט קמא גזר על הנאשם 24 חודשי מאסר מהם 12 חודשים לריצוי בפועל והיתרה על תנאי יצוין כי המדובר בנאשם אשר זהו מאסרו הראשון וכי במקביל לתיק זה הורשע בתיק נוסף בבימ"ש המחוזי בת"א, שם הוטל עליו 24 חודשי מאסר כך שבסה"כ היה על הנאשם לרצות 36 חודשי מאסר בפועל. בית המשפט המחוזי מציין כי במצטבר המדובר בעונש חמור בשים לב לכך שהמדובר במאסר ראשון ולפיכך הפחית מ-12 חודשי מאסר בפועל ל-8 חודשים והיתרה של 4 חודשים תרוצה באופן חופף למאסר אותו מרצה המערער ;

ת"פ (מחוזי- חיפה) 40023-09-10 מ"י נ' עראבי (12.1.11) - הוטל על הנאשם בגין עבירת החזקת סם שלא לצריכה עצמית, 5 שנות מאסר כאשר מתוכן 4 שנים בפועל והיתרה מותנית. המדובר באסיר בכלא כרמל אשר לאחר ששב מחופשה בוצע חיפוש על גופו ונמצאו 3 מארזים עטופים ובתוכם סמים מסוכנים מסוג קוקאי במשקל של 2.99 גר' נטו, חשיש 16.31 גר' נטו וכן אבקה במשקל כולל של 100.61 גר' נטו שרובה סם מסוג הרואין ;

בת"פ 50689-04-13 מ"י נ' מ.ח. (13.7.14) - נדונה הנאשמת, בין היתר, ל-13 חודשי מאסר בפועל, מהם 7 בפועל והיתרה על תנאי, בגין עבירת החזקת סם שלא לצריכה עצמית. הנאשמת הגיעה לביקור אסיר בבית כלא "צלמון" ובמעמד זה החזיקה באיבר מינה סמים מסוג חשיש במשקל של 22.4579 גר' נטו, קוקאין במשקל של 4.1873 גר' נטו וכן 14 ריבועי נייר של סם מסוכן. יצוין כי טרם ניתנה החלטה סופית בערעור שהוגש על גזר דין זה (33495-08-14).



בע"פ 6048/04 **אברהם אדגואיצאנו נ' מ"י** (12.7.05) - נדחה ערעור על חומרת העונש שבו הוטל על נאשם 4 שנים בפועל מתוכן שנה לריצוי בחופף לעונד המאסר אותו הוא מרצה בגין עבירה של החזקת סם שלא לשימוש עצמי מסוג הרואין. המדובר באסיר אשר אחר שובו מחופשה, בהיותו בהמתנה בכלא פלט מגופן 4 חבילות סם מסוג הרואין במשקל של כ-101 גר' נטו ;

מידת פגיעה בערכים המוגנים המפורטים לעיל הינה משמעותית. המדובר במי אשר בעודו מרצה עונש מאסר בגין עבירות סמים, החזיק סם הנמנה על הסמים הקטלניים מסוג הרואין במשקל של 2.3937 גר' נטו אותו החדיר אל כותלי הכלא .

בחנית נסיבות ביצוע העבירה מלמדות כי המדובר במעשים אשר קדם להם תכנון ומחשבה תחילה. הנאשם החביא החבא היטב את הסמים באיבריו המוצנעים כך שאלו לא נמצאו בחיפוש שנערך על הנאשם עובר להגעתו למכלול הקליטה. רק כאשר התבקש הנאשם לתת את צרכיו הלה הוציא את הסמים והביאם לאנשי יחידת דרור.

בתיק זה, הסם בסופו של דבר נתפס ולא הגיעו לצרכנים השונים, אך פוטנציאל הנזק בעבירות בכגון דא ברור ומוחשי, והדברים נאמרים במשנה תוקף כאשר ציבור הצרכנים הם אותם אסירים אשר מצויים בין כותלי הכלא על ההשפעה שיש לשימוש בסמים במקום שכזה.

בצד האמור לעיל, כמות הסם, הגם שאינה זניחה הרי שאינה גבוהה באופן יוצא דופן וכך גם אתן ביטוי מה לעובדה שהנאשם הוא זה שבסופם של דברים העביר את הסם לידי בלשי דרור. בנסיבות האמורות לעיל, הנני לקבוע כי מתחם העונש ההולם בגין העבירות בכגון דא נע בין 10 חודשים ל- 24 חודשים מאסר בפועל.

בקביעת עונשו של הנאשם בגדרי המתחם יש לקחת בחשבון, ולקולא, את נסיבות חייו הקשות, בכללן, גירושי הוריו, עזיבת אביו את משפחתו, מצב כלכלי קשה וכן גדילה במוסדות לצד עזובה רגשית קשה. לצד האמור, משקלן של נסיבות אלו הולך ופוחת ככל שהנאשם צובר לחובתו הרשעות רבות.

לחומרא יש ליתן הדעת לעברו הפלילי המונה 6 הרשעות במגוון עבירות. עיון בגיליון הרשעותיו מלמד כי הנאשם החל את דרכו בעולם הפשע עוד בהיותו קטין. הרשעתו מס 6, אשר ניתנה בבית משפט לנוער, בשנת 2008, טומנת בחובה 20 תיקי שונים בעבירות של רכוש, אלימות, הפרת הוראה חוקית ועוד. בגין כל אלו נדון הנאשם למאסר בפועל למשך 12 חודשים.

במהלך השנים וגם כבגיר סיגל הנאשם אורח חיים עברייני בדגש על עבירות סמים וזה ריצה ריצה תקופות מאסר ממושכות מאחורי סורג ובריח: בשנת 2009 נדון הנאשם לתקופה של 10 חודשים בגין עבירת החזקת סמים שלא לצריכה עצמית ; במסגרת ת"פ 18547-06-11 צירף הנאשם 3 תיקים אשר עניינם עבירות של החזקת נכס החשוד כגנוב, החזקת סכין, החזקת סמים לצריכה עצמית (2 עבירות), הפרעת שוטר, סחר בסם (2 עבירות), סיוע לסחר בסם,



קשירת קשר לביצוע פשע וכן שיבוש מהלכי משפט. בגין כל אלה נדון הנאשם לתקופה של 32 חודשים ו-15 יום. אלה כאלה מלמדים על כך שעונשים כבדים לא היה בהם כדי להרתיע הנאשם.

בתיק זה לא הוגש תסקיר מאת שירות המבחן אשר יפרט על אודות הנאשם וכך גם יבחן אפשרות שילובו בהליך טיפולי. הנאשם במסגרת הטיעונים לעונש פירט על תפקודו בבית הסוהר, בכלל, סיוע למורה בשיעורי העשרה, שהייה בחינוך, עבודה במטבח ואף שיחות עם רש"א בנוגע לניהול החיים לאחר השחרור. טוב עושה הנאשם שעה שמשכיל לנצל את שהותו בכלא לרכישת כלים ופעילות פרודוקטיבית אולם אין בתפקוד זה (שלגביו לא הוגשה כל אסכמתא) כדי להצדיק סטייה מטה ממתחם הענישה בגין שיקולי שיקום.

הנאשם בחר לנהל את הגנתו וברי שאין בכך כדי להחמיר עמו. יחד עם זאת, י אין הוא זכאי לאותה הנחה משמעותית לה זכאים כאלה שהודו, חסכו זמן שיפוטי וייתרו את העדת העדים בתיק. במצב דברים זה אין לייחס לנאשם חרטה נטילת אחריות, שמצדיקים אף הם הקלה בעונש.

לא בשולי הדברים: כדבר שבשגרה נטען בפני בית המשפט כי הדרך היחידה להיגמל מסמים הינה מחוץ לכותלי הכלא שכן בכלא הסם זמין לכל דורש מה שאין במסגרת קהילה טיפולית סגורה. אין להשלים עם מציאות עגומה זו ועל בית משפט לתרום את חלקו באמצעות ענישה הולמת ומרתיעה. בדרך זו, יהיה בעקיפין גם לסייע לכל אלו שבמהלך ריצוי עונשם מעוניינים לעבור הליך גמילה ולמצער לצמצם את היחשפותם לשימוש בסמים.

### **לאור המפורט לעיל, הנני גוזר על הנאשם את העונשים הבאים :**

א. 15 חודשים מאסר בפועל שימנו מיום 31.12.14 (המועד בו סיים לרצות את עונש המאסר במסגרת ת.פ. 1854-06-11).

ב. 5 חודשי מאסר על תנאי לתקופה של 3 שנים מיום שחרורו שלא יעבור על עבירות

סמים מסוג עוון.

ג. 10 חודשי מאסר על תנאי לתקופה של 3 שנים מיום שחרורו שלא יעבור על עבירות

סמים מסוג פשע.

**ניתן צו למוצגים: סמים להשמיד.**

**זכות ערעור לבית המשפט המחוזי בתוך 45 יום מהיום.**

**ניתנה והודעה היום ד' אדר תשע"ה, 23/02/2015 במעמד הנוכחים.**

עמוד 5



דניאל בן טולילה , שופט