



ת"פ 16143/03/18 - מדינת ישראל, תביעות ירושלים נגד מנזר ג'אבר

בית משפט השלום בירושלים

ת"פ 16143-03-18 מדינת ישראל נ' ג'אבר

בפני כבוד השופט דוד שאול גבאי ריכטר
בעניין: מדינת ישראל

תביעות ירושלים המאשימה

נגד

מנזר ג'אבר

הנאשם ע"י ב"כ עו"ד מאיה גלעדי

גזר דין

כתב האישום

הנאשם הורשע על פי הודאתו בעבירות ובעובדות המנויות בכתב האישום, בכך שבחמש הזדמנויות סחר בסם מסוג קוקאין אל מול שוטר סמוי במהלך חודש פברואר 2018. על-כן הורשע בביצוע חמש עבירות סחר בסם מסוכן, לפי סעיפים 13 + 19א לפקודת הסמים המסוכנים.

מדובר בעסקאות שתואמו מראש בין הצדדים, להם לא הייתה היכרות מוקדמת, תוך שימוש בקודים. בכל עסקה נשוא האישומים הראשון עד הרביעי, מכר הנאשם כמות ממוצעת של כ-0.36 גרם קוקאין תמורת 600 ₪, ובאישום החמישי מכר כמות כפולה של כ-0.736 גרם קוקאין תמורת 1,200 ₪.

מהלך הדיון

הנאשם הובא לפני במסגרת בקשה למעצרו עד לתום ההליכים. הוא היה נתון במעצר ממש בין התאריכים 28.2.2018, ועד ליום 29.3.2018, מועד בו שחררתי אותו לאחר קבלת תסקיר בעניינו.

הנאשם שולב בטיפול תחת פיקוח שירות המבחן, וביום 25.11.2018 הקלתי בתנאיו, אך למעשה, לכל אורך תקופת משפטו, נותר הנאשם בתנאים מגבילים ניכרים.

ביום 25.11.2018 הודה הנאשם בכתב האישום כפי שהוא, תוך שהסניגורית הוסיפה להודיה את העובדות הבאות (הטענות הוכחה):

"א. אנו שומרים על זכותינו לטעון לאכיפה סלקטיבית.

ב. אף שמשפטית מדובר בסחר, מדובר בשוטר, הרי הנסיבות האמיתיות הן נסיבות



שדומות לתיווך.

ג. יש נסיבות של הדחה" (עמ' 2 לפרוטוקול).

תסקירי שירות המבחן

בעניינו של הנאשם הוגשו שני תסקירים.

מהתסקיר שהוגש בחודש פברואר 2019 עולה, כי מדובר בנאשם כבן 46, נשוי ואב לשישה, מהם כמה בוגרים ולהם ילדים משל עצמם. טרם מעצרו עבד כמטפל סיעודי. שני הוריו נפרו ויש לו משפחה ענפה, בין היתר כתוצאה מנישואים נוספים של אביו המנוח. הוא סיים 9 שנות לימוד, כאשר המצב בבית היה קשה. הוא החל לעבוד ולעזור בפרנסת המשפחה. הוא שמר על יציבות תעסוקתית במשך שנים כאשר בתחילה סייע לשרברב, אחר כך עבד בתחום ההסעות ובהמשך עבד בתחום הסיעוד ולדבריו ידע הצלחה כלכלית. בגיל 25 איבד עין בתאונה והדבר השפיע על מהלך חייו לאחר מכן, ועל מצבו הנפשי. עם זאת מדובר באדם בעל מעמד במשפחתו ובסביבתו, ובהיעדר עבר פלילי - מעצרו נחוה על-ידו בצורה קשה. הנאשם שולב במרכז יום לאחר ששוחרר על-ידי. הוא סיים טיפול זה בהצלחה, ומסר לכל אורך תקופת המשפט בדיקות שתן שנמצאו נקיות משרידי סם. הנאשם הביע שביעות רצון מהתהליך הטיפולי שעבר ושירות המבחן סבר כי ישנה חשיבות רבה לכך שהנאשם ימשיך להתמיד בעבודה מסודרת, המעניקה לו משמעות. הנאשם נטל אחריות מלאה למעשים, וציין כי בשל כך שנקלע למצב כלכלי קשה, ביצע את העבירות בשל הרצון בהשגת כסף קל. שירות המבחן סבר באותה עת, כי כדי למצות את ההליך הטיפולי, יש לדחות את הדיון ב-4 חודשים - המלצה לה נעתרתי.

בתסקיר המשלים שהוגש בחודש יולי 2019 עמד שירות המבחן על כך שמצוקתו הכלכלית של הנאשם גברה, בשל חוסר יכולתו למצוא עבודה, למרות שאפשרתי לו לעשות כן. הנאשם גילה חשש ממשי מגזר דין שיכלול מאסר ממש, והביע את רצונו לחזור לשגרה של עבודה ופרנסת משפחתו. שירות המבחן התרשם כי הנאשם עבר תהליך מעמיק, רציני וכן בשינוי דפוסי חשיבתו והתנהגותו, וכיום הוא ממוקד בשינוי ושיקום חייו לטובה. הוא חווה את ההליכים המשפטיים אופן מרתייע. לפיכך המליץ שירות המבחן להימנע מהטלת מאסר בפועל ולהטיל עליו מאסר קצר בעבודות שירות, וכן הטלת מאסר מותנה וצו מבחן למשך שנה, בעל אופי פיקוחי.

חוות דעת של הממונה על עבודות השירות

הממונה הגיש חוות דעת על אודות כשירות הנאשם לבצע מאסר בעבודות שירות. מחוות הדעת עולה, כי הנאשם כשיר לבצע עבודות שירות ללא מגבלות, במוזיאון פעיל עין יעל בירושלים.

טיעונים לעונש

הצדדים לא הגיעו להסכמה עונשית.

מחד, ב"כ המאשימה טען, כי יש להטיל על הנאשם מאסר שלא יפחת מ-8 חודשי מאסר בגין כל אחד מאירועי הסחר על בסיס מתחם שבין 8 ל-18 חודשים, בהתחשב בטיב המעשים, וחומרתם. הופנית לרע"פ 126/15 **חב"פ** נ' **מ"י** (מיום 13.1.2015) אך לטעמי הנסיבות חמורות יותר שם (מבחינת כמויות בכל עסקה), בנוסף לעברו הפלילי המכביד של עמוד 2



הנאשם באותו מקרה.

מאידך, הסניגורית ביקשה 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 - העבירות אותן עבר הנאשם פוגעות בערך המוגן שלום הציבור ובטחונו. הפצת סמים, בוודאי לאדם לא מוכר, למען בצע כסף, יש בה משום לחטוא ולהחטיא אחרים, ובעיקר, יש בה סיוע משמעותי להפצת נגע הסמים, על חוליו הקשים. בעבירות מסוג זה, הבכורה, בדרך כלל, נתונה לעקרון ההרתעה, ולכן ההעדפה היא להטלת עונשי מאסר בפועל [ר': רע"פ 3343/07 **מכאוי** נ' **מ"י** (מיום 26.7.2017)].

נסיבות הקשורות בביצוע העבירה, לפי סעיף 40' לחוק העונשין - בין הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה יש לשקול את אלה, לעניין קביעת המתחם: מדובר בעבירות שבוצעו תוך כדי תכנון, יצירת קשר מוקדם עם אדם שאינו מוכר לנאשם, שימוש בקודים, והטמנת הסמים בפיו של הנאשם עובר למסירתם לשוטר הסמוי, כאשר הדבר בוצע מספר פעמים תמורת בצע כסף; הנאשם אדם בוגר, אב לילדים שחלקם בגרו, וחזקה שידע את הפסול שבמעשיו והוא אחראי להם באופן מוחלט; הנזק מעבירות סמים ידוע ופוטנציאל הנזק הוא רב. בפועל, מאחר שהסמים נמכרו לשוטר סמוי, לא נגרם נזק בפועל; השוטר, הוא שיזם פניה התחלתית לנאשם, שהוא נעדר עבר פלילי, ואולם, לאחר יוזמה זו של השוטר, הנאשם לא נמנע מלשוב ולספק לו סמים, ובאישום האחרון אף מדובר בכמות כפולה של סם מסוג קוקאין שפגיעתו קשה במיוחד - לכן יש קושי לקבל את טענת ההדחה.

מדיניות הענישה הנוהגת - כאמור, הכלל בביצוע עבירות סחר בסמים, בוודאי בסוג זה של סם, הוא מאסר בפועל ממש. יחד עם זאת ניתן למצוא פסיקה המסיימת הליכים בענישה של עבודות שירות.

ברע"פ 5494/19 **רנד** נ' **מ"י** (מיום 22.8.2019) אושר מתחם שבין 6 ל-18 חודשי מאסר בנסיבות של סחר פעמים בקריסטל, והמצאות 11 גרם הירואין וקוקאין מחולקים למנות אצל נאשם ללא עבר פלילי. התיק הסתיים ב-6 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות; ברע"פ 5353/17 **טפרה** נ' **מ"י** (מיום 18.9.2017) אושר מתחם שבין 4 ל-12 חודשי מאסר לעבירות תיווך לסחר, ו-6 עד 18 חודשים לעבירות סחר בקוקאין. באותן נסיבות חמורות יותר, מבחינת כמויות סחר בקוקאין, נגזרו 7 חודשי מאסר בפועל; בעפ"ג (י-ם) **מ"י** נ' **נסים** (מיום 13.3.2019) קבע בית המשפט המחוזי מתחם שבין 8 חודשי מאסר ועד 24 חודשי מאסר בנוגע לעבירת סחר ב-2.5 גרם קוקאין, והחמיר עונש בעבודות שירות שגזרתי על הנאשם ל-8 חודשי מאסר בפועל. נקבע שם כי ניתן להתחיל מתחם בנסיבות אל גם בעונש שירות בעבודות שירות; בת"פ (מחוזי חיפה) 22435-01-15 **מ"י** נ' **שעיב**, גזר בין המשפט המחוזי 5 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות, כשקבע מתחם שבין מס' חודשי מאסר לרבות עבודות שירות ועד 12 חודשי מאסר, בנסיבות סיוע לסחר בקוקאין (8 גרם); בעפ"ג (חיפה) 53142-12-16 **רחימוב** נ' **מ"י**, הקל בית המשפט המחוזי בעניינו של נאשם צעיר, בעל עבר, שעבר תהליך שיקומי, שסחר ב-15 גרם קוקאין והחזיק חשיש לצריכה עצמית, וגזר עליו 6 חודשי מאסר לריצוי בעבודות



שירות, כסטיה לקולא מטעמי שיקום. שם אושר מתחם שבין 13 ל-30 חודשי מאסר.

מתחם הענישה - לפיכך, מתחם הענישה צריך לעמוד על בין 6 ל-20 חודשי מאסר בפועל, כאשר מדובר באירוע אחד, לנוכח עמידת הנסיבות במבחן הקשר ההדוק - מדובר באותם צדדים לעסקה, באותם סוגי סמים ובאותן כמויות (למעט האישום החמישי), ובסמיכות זמנים ניכרת - ר' ע"פ 4910/13 **בני ג'אבר נ' מ"י** (מיום 29.10.2014)

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: מדובר בנאשם בשנות הארבעים לחייו, שכל חייו עבד באופן סדיר וכלכל את משפחתו שכוללת ילדים; אין לו עבר פלילי מכל סוג שהוא וגם במהלך תקופת שחרורו בתיק זה לא צבר תיקים חדשים ולא הפר תנאים למרות שלא היו פשוטים; הוא נרתם לתהליך הטיפול וסיים אותו בהצלחה מרובה, לרבות מסירת בדיקות שתן נקיות משרידי סמים; שליחתו של אדם כזה לכלא תהא לא מידתית ותפגע בסיכויי השיקום שלו; הנאשם נטל אחריות מלאה למעשים, הביע חרטה כנה בושה וצער, וחווה את ההליך הפלילי כמרתיע.

המיקום במתחם - בנסיבות אלו, יש למקם את הנאשם בתחתית המתחם. יצוין, כי אילו היה מדובר באדם בעל עבר פלילי רלבנטי, היה מקום להטיל עונש מאסר בפועל בשליש הראשון של המתחם.

גזירת הדין

לפיכך, אני מחליט לגזור על הנאשם את העונשים הבאים:

א. 6 חודשי מאסר, אשר ירוצו בעבודות שירות, החל מיום 5.01.2020, אשר ירוצו בעין יעל, מוזיאון פעיל בירושלים, וזאת על פי חוות דעת הממונה על עבודות השירות. על הנאשם להתייצב ביום 05.01.2020 1.12.2019 עד לשעה 08:00 במשרד הממונה על עבודות שירות בבאר שבע לתחילת ריצוי עונשו. מובהר בזה כי הפרת הוראות הממונה ואי עמידה בכללים הנוגעים לריצוי עבודות השירות עלולים להביא להפקעת העבודות ולהמרת העונש בעונש מאסר של ממש;

ב. 8 חודשי מאסר שלא ירוצו אלא אם יעבור הנאשם כל עבירת פשע לפי פקודת הסמים בתוך שלוש שנים מהיום;

ג. חודש מאסר שלא ירוצה, אלא אם יעבור הנאשם כל עבירת עוון לפי פקודת הסמים בתוך שלוש שנים מהיום;

ד. קנס בסך 5,000 ₪, או שבועיים מאסר תמורתו, אשר יקוזז במלואו מההפקדה בתיק המעצר, על אף כל הוראת עיקול, ככל שקיימת. ככל שתיוותר יתרת חובה, תשולם עד ליום 1.3.2020;

ה. צו מבחן לתקופה של 12 חודשים. 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.



ו. התחייבות בסך 10,000 ₪ שלא לעבור כל עבירה לפי פקודת הסמים (למעט שימוש עצמי והחזקת כלים לשימוש עצמי) במשך שנתיים מהיום או חודש מאסר תמורתה אם לא תיחתם. הובהר לנאשם שמשמעות ההתחייבות היא, כי אם יעבור את העבירות הנ"ל בתוך התקופה שצוינה, בית המשפט שיגזור את הדין יהא חייב לחלט את ההתחייבות כקנס.

יש לשלוח לשירות המבחן ולממונה על עבודות שירות.

מורה על השמדת הסמים.

מורה על השבת הטלפונים לנאשם.

זכות ערעור כחוק לבית המשפט המחוזי בירושלים בתוך 45 יום מהיום.

ניתן היום, כ"ב חשוון תש"פ, 20 נובמבר 2019, במעמד הצדדים.