



ת"פ 22426/12/15 - מדינת ישראל נגד גמאל מסארוה

בית משפט השלום בכפר סבא
ת"פ 22426-12-15 מדינת ישראל נ' מסארוה(עציר)

בפני
בעניין: כבוד השופטת מרב גרינברג
מדינת ישראל

נגד
גמאל מסארוה (עציר)

גזר דין

א. רקע כללי

1. הנאשם הורשע לאחר ניהול הוכחות בעבירות של **החזקת סם שלא לצריכה עצמית - לפי סעיף 7(א) + 7(ג) רישא לפקודת הסמים המסוכנים (נוסח חדש), תשל"ג-1973**. (להלן: "פקודת הסמים"), וכן עבירה של הפרעה לשוטרי - לפי סעיף 275 לחוק העונשין התשל"ז-1977.
2. כמפורט בכתב האישום, ביום 3.12.15 החזיק הנאשם בשקית לבנה ובה עשר אריזות סם מסוג הרואין במשקל של כ-3.3 גרם, וכן ניסה להסתיר את הסם ובכך הפריע לשוטרים.
3. הנאשם כפר במיוחס לו ועל כן נשמעו לפניי כלל הראיות בתיק זה. בקליפת האגוז אוסיף שהחלטתי להרשיע את הנאשם במיוחס לו על בסיס עדויותיהם המהימנות של השוטרים ודחיתי גרסתו הבלתי אמינה של הנאשם. הגם שקבעתי שנפלו בחקירת התיק מחדלי חקירה בדמות אי מיצוי פעולות חקירה פורנזיות נחוצות, לא סברתי שיש בכך כדי לפגום בתשתית הראייתית האיתנה המבססת הרשעת הנאשם.
4. ביום 9.6.16 נשמעו טיעוני הצדדים לעונש, כשב"כ המאשימה מפנה לחומרת מעשי הנאשם, אי נטילת האחריות על ביצועם, ועברו הפלילי המכביד של הנאשם הכולל 23 הרשעות מתוכן 14 הרשעות בעבירות סמים שבגינן ריצה הנאשם מאסרים ממושכים. עוד תלוי ועומד כנגד הנאשם מאסר על תנאי בן שנה שניתן בתיק שנסיבותיו דומות למקרה שבפנינו. ב"כ המאשימה הוסיף שהנאשם שוחרר מספר חודשים בלבד טרם הסתבכותו בתיק זה. על כן עותר לרף העליון של מתחם ענישה הנע בין 12 - 24 חודשי מאסר בפועל, במצטבר להפעלת עונש המאסר על תנאי, הפעלת עונש פסילה וענישה נלווית. הנאשם נעצר ביום



3.12.15 ומאז עצור עד תום ההליכים.

5. ב"כ הנאשם, עו"ד שוורצברג, פרש בטיעונו את תמונת חייו המורכבת והקשה של הנאשם, כך התמכרותו לסמים קשים שדרדרה את מצבו הבריאותי והעמיקה מעורבותו בעולם העברייני, מחלת הסכרת ממנה סובל לצד מחלת צהבת. עוד ציין שלנאשם שני ילדים. לדבריו, רשויות הרווחה לא סייעו לשיקום הנאשם אם בתוככי בית הכלא או מחוצה לו. על כן עותר להטיל על הנאשם מאסר בפועל לתקופה החופפת עונש מאסר על תנאי בן שנה שתלוי כנגדו.

6. הנאשם אף הוא ביקש להתחשב במצבו ולא להטיל עליו עונש מאסר ארוך.

ב. דין והכרעה

קביעת מתחם העונש ההולם

7. עקרון ההלימה הוא העיקרון העומד בראש קביעת מתחם העונש, בהתאם להוראת **סעיף 40ג(א) לחוק העונשין**, התשל"ז - 1977 (להלן: "החוק"), לפיו בעת גזירת עונשו של נאשם על בית המשפט לקבוע, את מתחם העונש ההולם את המעשים בגינם הורשע הנאשם, להתחשב בערך החברתי שנפגע מביצוע העבירה ובמידת הפגיעה בו, במדיניות הענישה הנוהגת ובנסיבות הקשורות בביצוע העבירה. לאחר מכן, בתוך מתחם העונש ההולם יגזור בית המשפט את העונש המתאים לנאשם, בהתחשב בנסיבות המקרה הספציפי ובהתאם למתחם העונש שנקבע.

8. הערך החברתי המוגן העומד בבסיס עבירות הסמים ואשר נפגע כתוצאה מביצוע העבירות בגין הורשע הנאשם, הינו בראש ובראשונה בריאות הציבור, לצד ההגנה על שלום הציבור וסיכון מפני ביצוע עבירות פליליות, ומפני הנזקים החברתיים הישירים והעקיפים אשר נגרמים כתוצאה מסמים מסוכנים. לצד פגיעה בסדר הציבורי הנובעת מביצוע עבירות כלפי שוטרים.

9. מידת הפגיעה בערך המוגן רבה וחמורה. המדובר בעבריון היוצא ובא מכותלי הכלא, מרצה מאסרים בגין עבירות סמים אך ממשיך בדרכו הרעה. אופן התנהלותו, ניסיונו להערים על השוטרים, לצד חלוקת הסם לשקיות, מבהיר שמטרת החזקת הסם הייתה לשם הפצתו ומכירתו. יש לתת משקל גם לסוג הסם, סם קטלני וקשה מסוג הירואין.

10. בתי המשפט הדגישו חזור ושנה את חומרתן היתרה של עבירות הסמים, והשלכותיו הקשות על גופו ונפשו של המשתמש, ולפי כך נקבע כי הענישה אמורה לשקף את הצורך במיגור תופעה זו. ראה ע"פ 3117/12 **שמעון ארביב נ' מדינת ישראל** (6.9.12); ע"פ 972/11 **מדינת ישראל נ' יונה** (4.7.12).



11. יפים לעניין זה דברי כב' הש' מלצר בע"פ 1932/15 פיליפ בן סעדון נ' מדינת ישראל (17.4.2016), בעניינו של מערער שהורשע בעבירות של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, בהדגישו את הסכנות הגלומות בשימוש והפצת סמים מסוכנים והחומרה המיוחדת שמייחסת הפסיקה למקרים בהם מבוצעות עבירות של החזקת סם בכמות שאינה לצריכה עצמית:

"על חומרתה המופלגת של עבירת החזקת סמים מסוכנים שלא לצריכה עצמית אין צורך להכביר מילים, ולא כל שכן כך הוא כאשר מדובר בכמות כה גדולה של סמים מסוג זה.

הענישה בעבירות מסוג זה נועדה, קודם לכל, לשרת את מטרת הגמול לעבריון על עיסוק בסם העלול לסכן חיי אדם ולפגוע בבריאות המשתמשים בו; שנית, על העונש להעביר מסר חד-משמעי של הרתעה ביחס לעבריינים פוטנציאליים, ולשמש אות אזהרה אפקטיבי לכל מי שמתכוון לקחת חלק במערכת ההעברות והסחר בסמים, תהא אשר תהא הפונקציה אותה הוא ממלא בשרשרת זו של העברת סם מיד ליד" (ע"פ 211/09 אזולאי נ' מדינת ישראל (22.6.10)).

12. הכבדת הענישה ניכרת גם ברמת הענישה המחמירה, כשבעבירות דומות הושתו על נאשמים עונשי מאסר בפועל בין שנה לשלוש שנים, כך לדוגמא:

א. רע"פ 4862/10 אנקרי נ' מדינת ישראל, (29.06.10) - שם נדון נאשם בהחזקה של כ - 11 גר' סם קוקאין ל - 20 חודשי מאסר בפועל. עונשו הוקל מעט ע"י ערכאת הערעור.

ב. רע"פ 126/15 טל רביף נ' מדינת ישראל (13.01.15) - שם דן בית המשפט העליון בעניינו של נאשם שהורשע בעבירות סחר והחזקת סם מסוג קוקאין במשקל 4 גרם, ונקבעו מתחמי ענישה לכל אחת מעבירות החזקת הסם בין 6 - 12 חודשים שהוגדרו ע"י בית המשפט כמקלים.

ג. עפ"ג (מחוזי-מרכז) 8963-01-09 חביב נ' מדינת ישראל - שם הורשעה המערערת בניסיון למכירת מנת סם הרואין והחזקת 12 מנות במשקל הפחות מ - 1 גרם למאסר בפועל בן 15 חודשים, הכולל הפעלת מאסר על תנאי בן 6 חודשים. ערעורה נדחה.

ד. ת"פ 10316-06-13 (בימ"ש רחובות) מדינת ישראל נ' עשיו - שם נדון נאשם שהחזיק כ-9 גר' סם קוקאין למאסר בפועל בן 14 חודשים.

ה. ת"פ 53375-08-15 (בימ"ש כ"ס) מדינת ישראל נ' מסרוואה - שם נדון נאשם שהחזיק 5 גר' סם מסוג הרואין למאסר בפועל בן 16 חודשים (הכוללים הפעלת מאסר על תנאי בן חודשיים).

ו. ת"פ(רמ') 51628-06-11 מדינת ישראל נ' אבו טיר - נגזרו על הנאשם 13 חודשי מאסר בפועל בגין החזקת 0.7 גר' סם הרואין.

ז. ת"פ(נצ') 17267-03-10 מדינת ישראל נ' ינצקוב - הורשעה נאשמת, ללא עבר פלילי, בביצוע עבירות של ניסיון סחר בסם של 14 גר' סם הרואין, ונדונה למאסר בפועל בן שנה.



ח. ת"פ(ב"ש) 11211-05-14 **מדינת ישראל נ' ניסים חג'אג'**, שם נדון הנאשם שהחזיק 2.3 גר' סם הרואין בכלא, בעת שריצה מאסרו, למאסר בפועל בן 15 חודשים.

נסיבות הקשורות בביצוע העבירה:

13. בהתאם לסעיף 40 ט' לחוק העונשין, יש ליתן את הדעת לשיקולים הבאים: הנזק שנגרם מביצוע העבירה, ולסיבות שהביאו את הנאשם לבצע את העבירות. במקרה שלפנינו מדובר באדם המעורב שנים רבות בעולם הסמים והחזיק במנות הרואין ארוזות לצרכי מסחר. הנאשם אמנם העיד על עצמו כמכור לסם אך שלל בכל תוקף החזקת הסם לצריכה עצמית.

14. בהתאם לתיקון 113 לחוק, ולאחר ששקלתי כלל השיקולים הנוגעים לדבר, מצאתי כי מתחם העונש ההולם בעבירות שבהן הורשע הנאשם, הינו החל **משישה חודשי מאסר ועד 12 חודשים**. לצד זאת, יופעל מאסר על תנאי בן שנה.

נסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה:

15. הנאשם שבפניי בן 57, נשוי ואב לשני ילדים. הנאשם סובל ממצב בריאותי מורכב וממחלות סכרת וצהבת (ראו מסמכים רפואיים עדכניים שהומצאו ע"י שב"ס). הנאשם מכור לסמים קשים במשך שנים רבות ומנהל אורח חיים התמכרותי ושולי.

16. מתסקיר שירות המבחן (בהסכמת הצדדים הועברו לעיוני החלקים הסוקרים נסיבות הנאשם בתסקיר המעצר שהתקבל בעניינו של הנאשם) עולה שערך בעבר מספר ניסיונות גמילה אך בהעדר כוחות וחוסר הכרה בבעייתיות מצבו, הופסק הטיפול. גם כיום מתרשם שירות המבחן שהנאשם אינו תופס את מצבו כבעייתי ושולל נזקקות טיפולית. הנאשם משליך האחריות למצבו לפתחם של גורמים אחרים ואינו מסוגל עוד לערוך שינוי במצבו.

17. לנאשם עבר פלילי מכביד החל משנת 1982 בעבירות מגוונות, בעיקר בעבירות סמים. כך הורשע בשנת 2006 בשתי עבירות סחר ונדון למאסר בפועל בן 37 חודשים הכוללים הפעלת תקופות מאסר על תנאי. בהמשך, בשנת 2012 נדון בגין עבירות של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, למאסר בפועל בן 19 חודשים ובשנת 2013, נדון בגין החזקת 24 גר' סם הרואין למאסר בפועל בן 24 חודשים, הכוללים הפעלת מאסר על תנאי. כמו כן תלוי ועומד כנגדו מתיק זה תנאי בר הפעלה בן 12 חודשים.

18. המעיין בכתב האישום נשוא ת"פ 49192-06-13 ישפשף עיניו בתמיהה, כשיתחוויר לו כי אז כמו היום, מדובר בהחזקת סם באותן נסיבות שנתפס ע"י אותו שוטר ממש. הנאשם שוחרר ממאסרו זה בחודש



מאי 2015 אך הרשעתו בתיק זה מלמדת שמיד שב לסורו להחזיק ולהפיץ סמים קשים.

19. כך הוכיח עצמו הנאשם כפגע רע, שאינו נרתע מסנקציות עונשיות וככל הנראה הדרך היחידה להגן על החברה מפגיעתו ונזקיו, היא בהשמתו במאסר מאחורי סורג ובריה לתקופה ממושכת.

20. אכן, בתיק הקודם החזיק הנאשם בכמות גדולה פי כמה של סם הרואין, אך נטל אחריות על מעשיו והביע חרטה. בעניינו, הנאשם כפר במיוחס לו, טען שהשוטרים מעלילים עליו עלילות שווא והרחיק עצמו מהחזקת הסם על אף שהודה בכך שמכור לאותו סם ממש. זכותו, כמובן, של אדם לכפור במיוחס לו, אך לא יכול הוא ליהנות ממידה מסוימת של הקלה בעונש לה זוכים אלו הנוטלים אחריות על מעשיהם ומגלים תובנה לפסול שבהם. התנהלותו זו של הנאשם מלמדת שלא ירחק היום וישוב אל סורו, וככל הנראה אין בעונשי מאסר, כבדים ככל שיהיו, כדי להניעו מלשנות את דרכיו. **"צר על המערער שבגיל כמעט שישים הוא ממשיך בעבירות, אך צר יותר על הציבור, שנפגע מעבירות אלה"** רע"פ 4203/14 **בעניינו של כהן** (14.5.15).

21. באיזון בין השיקולים השונים, ובשים לב לחומרת מעשי הנאשם ועברו הפלילי המכביד יש לגזור על הנאשם מאסר בפועל ברף הבינוני של המתחם, לצד הפעלת מאסר על תנאי במצטבר לעונש שיוטל וענישה צופה פני עתיד. לא קיימת עילה להפעלת התנאי בחופף, כולו או מקצתו, משמדובר בעבריו סמים רצידיביסטים החוזר על מעשיו הרעים. עם זאת אתחשב בנסיבותיו האישיות, מצבו הרפואי ותקופה ממושכת ששוהה במעצר. עוד לא אטיל על הנאשם קנס נוכח מצבו הכלכלי.

אשר על כן, הנני גוזרת על הנאשם את העונשים כדלקמן:

א. 8 חודשי מאסר בפועל מיום מעצרו 3.12.15.

ב. מפעילה מאסר על תנאי בן 12 חודשים שהוטל על הנאשם בת"פ 49192-06-13 (שלום-כ"ס) ע"י כב' השופטת ד.מרשק - מיום 1.10.13, באופן מצטבר, **כך שהנאשם ירצה תקופת מאסר כוללת בת 20 חודשים.**

ג. מפעילה מאסר על תנאי בן 4 חודשים מתיק דנא בחופף למאסרו.

ד. 8 חודשי מאסר על תנאי, לבל יעבור הנאשם במשך שלוש שנים ממועד שחרורו מן המאסר עבירת סם מסוג פשע.

ה. 5 חודשי מאסר על תנאי, לבל יעבור הנאשם במשך שלוש שנים מיום שחרורו עבירה של החזקת סם לצריכה עצמית או עבירות כלפי שוטרים.

ו. מפעילה תקופת פסילת רישיון בת 18 שהוטלה על הנאשם בת"פ 49192-06-13 (שלום כ"ס) שתחל מיום שחרורו.

זכות ערעור לבית המשפט המחוזי תוך 45 יום.

עמוד 5



ניתן היום, כ' סיוון תשע"ו, 26 יוני 2016, במעמד ב"כ המאשימה עו"ד צליל משיח, הנאשם וב"כ עו"ד שוורצברג.