



ת"פ 28634/12/17 - מדינת ישראל נגד עלאא כטיב,,מחמד עבד אלחק (אחר/נוסף) - הסתיים

בית משפט השלום בירושלים

ת"פ 28634-12-17 מדינת ישראל נ' כטיב(אחר/נוסף)
ואח'

בפני כבוד השופט דוד שאול גבאי ריכטר
בעניין: מדינת ישראל
ע"י תביעות ירושלים
נגד
1.עלאא כטיב,
ע"י ב"כ עו"ד יהודה שושן
2.מחמד עבד אלחק (אחר/נוסף) - הסתיים
המאשימה
הנאשמים

גזר דין - נאשם 1

כתב האישום

הנאשם הורשע על-פי הודאתו בעובדות כתב אישום מתוקן במסגרת הסדר דיוני, בביצוע 5 עבירות של סחר בסמים לפי סעיף 13 לפקודת הסמים המסוכנים (להלן - **הפקודה**), וכן בעבירה של הדחת קטין לסם, עבירה לפי סעיף 21(א)(1) לפקודה.

מהאישום השני עולה, כי ביום 22.10.2017 תיאם הסוכן המשטרתי המכונה סעיד עסקת סמים של שתי מנות קוקאין עם הנאשם תמורת 1,000 ₪. נאשם 2 הוא שהגיע לביצוע העסקה עם הסוכן, מסר לו את הסם במשקל 1.4056 גרם וקיבל לידיה מהסוכן 1,000 ₪ בתמורה.

מהאישום הרביעי עולה, כי ביום 5.11.2017 סחר הנאשם בקוקאין במשקל 1.422 גרם תמורת 1,000 ₪, כאשר סעיד ביקש לרכוש ממנו שתי מנות קוקאין, והשניים תיאמו ביצוע העסקה. השניים קבעו טלפונית ב"מקום הקבוע". הנאשם הגיע למקום ברכב כשהוא יושב ליד הנהג, או-אז בוצעה העסקה.

מהאישום החמישי עולה, כי ביום 12.11.2017 סחר הנאשם בקוקאין במשקל 1.355 גרם תמורת 1,000 ₪. סעיד ביקש לקנות מהנאשם 2 מנות סמים. השניים תיאמו את מקום ביצוע העסקה. כשהגיע סעיד למקום הנאשם ביקש ממנו להמתין מספר דקות, ואל סעיד הגיעו שני נערים כשאחד מהם שאלו האם הוא ממתין לנאשם. משזה השיב בחיוב, הנער מסר לו את הסם ובתמורה קיבל הנער את תמורת הסם במזומן. לא ברור גילו של אותו נער.



מהאישום השישי עולה, כי ביום 20.11.2017 רכש סעיד מהנאשם, לאחר תיאום מראש, קוקאין במשקל 1.490 גרם תמורת 1,000 ₪.

מהאישום השביעי עולה, כי ביום 26.11.2017 תיאם הסוכן סעיד עם הנאשם עסקה לרכישת שתי מנות קוקאין ו"פלטת" חשיש. עסקת הקוקאין בוצעה בין סעיד לנאשם, ואילו לגבי החשיש - לאחר תיאומים, הגיע למקום ביצוע העסקה נאשם 2, לחץ את ידו של סעיד, נטל מקטין שהיה מעורב בעסקה סם מסוג חשיש במשקל 97.47 גרם ומסרה לסעיד, ובתמורה קיבל 3,300 ₪.

יצוין כי עניינו של נאשם 2 שחלקו פחות מחלקו של הנאשם שלפניו, הסתיים בגזירת מאסר בפועל ממש של שישה חודשים ויום.

תסקירי שירות המבחן

הנאשם, כבן 24, נשוי ואב לפעוט בן שנתיים הסובל מבעיה רפואית, ולתינוקת כבת שנה. הוא עובד כיום בתחום השילוט. שירות המבחן עמד על קורות משפחתו של הנאשם ועל אודותיו. למרבה הצער, אמו סובלת ממחלה קשה והיא נזקקת לטיפול והשגחה צמודים. אביו נישא בשנית והנאשם מתגורר למעשה עם אביו ואשתו ומתוארת מערכת יחסים תקינה וטובה בקרב המשפחה. הנאשם סיים 8 שנות לימוד ויצא לעבודה בגיל מוקדם. לנאשם אין רישום פלילי. להתרשמות שירות המבחן, הנאשם מודה במיוחס לו, אך טוען כי נפל קורבן לניצולו ע"י אחרים מבלי שהרוויח מכך דבר. לכן מתרשם שירות המבחן כי נטילת האחריות של הנאשם למעשים היא חלקית בלבד, כשבין היתר, מודעותו של הנאשם לחומרת משמעות המעשים ותרומתם לתפוצת הסמים והשפעתם הרעה, היא מופחתת. לאורך תקופת המשפט הנאשם מסר בדיקות שתן לגילוי סמים שנמצאו שליליות. לנוכח הצדדים החיוביים והשליליים שעמד עליהם שירות המבחן, הוא סבר כי קיימת רמת סיכון בינונית להישנות ביצוע עבירות בעתיד. למרות רצונו של הנאשם בטיפול, שירות המבחן מציין כי הנאשם מתקשה לזהות את מוקדי הצורך שלו, בין היתר כחלק מהטשטוש של חלקו באירוע והתנהלותו בחייו באופן כללי. לכן לא מצא שירות המבחן להמליץ על הטלת צו מבחן. בסופו של דבר, המליץ שירות המבחן על הטלת מאסר בעבודות שירות. בעקבות דיון שהתקיים ביום 15.11.2018 נשלח הנאשם שוב לשירות המבחן וזה שילב אותו בטיפול. בתסקיר המשלים שהוגש לקראת הדיון, חזר שירות המבחן על המלצתו להטיל על הנאשם מאסר בעבודות שירות, אך במקביל המליץ גם על הטלת צו מבחן. בתסקיר נוסף שהוגש (חודש יוני 2019) ציין שירות המבחן, כי הנאשם שולב בקבוצת טיפולית שבה תפקד בצורה טובה, כשפעילות הקבוצה עתידה להסתיים בתחילת יולי 2019. שירות המבחן סבר כי אין בידו להציע מענה טיפולי נוסף לנאשם, וחזר על המלצתו להטיל עליו מאסר בעבודות שירות, תוך לקיחה בחשבון של כברת הדרך שעבר לרבות מסירת בדיקות נקיות מסמים לאורך תקופה.

חוות דעת הממונה על עבודות שירות

הממונה בחן את כשירותו והתאמתו של הנאשם לבצע עבודות שירות, והוא מצא מתאים לבצע עבודות שירות במסגרת חברה קדישא לעדת הבבלים בירושלים החל מיום 8.11.2019.

טיעונים לעונש

הצדדים לא הגיעו להסדר מוסכם לעונש.



המאשימה סברה, כי לגבי האישומים הראשונים יש לקבוע מתחם בין 12 ל-24 חודשי מאסר ולגבי האישום האחרון יש לקבוע מתחם שבין 15 ל-30 חודשי מאסר. המאשימה עמדה על חומרת נסיבות ביצוע העבירות ועל התנהלות הנאשם כעולה מתסקירי שירות המבחן. המאשימה ביקשה להטיל על הנאשם עונש בחלק הבינוני של מכלול המתחמים המצטברים וענישה נלווית.

הסניגור טען מנגד, כי מתחם הענישה ההולם עומד על 5 - 12 חודשי מאסר בפועל, ואולם עמד על הנסיבות המצדיקות לטעמו חריגה מן המתחם מטעמי שיקום ומטעמים של נסיבות אישיות, כשביקש לאמץ את המלצת שירות המבחן. הסניגור היפנה לפסיקה שיש בה לתמוך, לטעמו, בעמדתו העונשית.

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 של שמירה על שלום הציבור ובריאותו מפני נגע הסמים, שאינו מבחין בין "סמים קלים" ל"סמים קשים", שתוצאות השימוש בהם וההתמכרות אליהם קשות, ארוכות טווח ורחבות היקף וחורגות מעניינו של אדם אחד, ונוגעות לכלל החברה. ברע"פ 3343/07 **מכאוי** נ' **מ"י** (מיום 26.7.2017) נאמר: "כאשר מדובר בסחר בסמים השיקול העיקרי אינו שיקומו של העבריין, אלא הצורך המובהק במתן עונש מרתיע בדמותם של מאסרים ממושכים בפועל. סוחרי הסמים גורמים להרס חייהם של רבים ובעיקר צעירים הנופלים למעגל של מסכנות וצער הגורמים אומללות למשפחותיהם".

נסיבות הקשורות בביצוע העבירה, לפי סעיף 40ט' לחוק העונשין - בין הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה יש לשקול את אלה, לעניין קביעת המתחם: מדובר בעבירות מתוכננות שבהן נטל הנאשם חלק פעיל ומוביל, ובמידה רבה "הפעיל" את נאשם 2; אני רואה חומרה רבה ביחס למעורבות קטין באישום השביעי, שיקול הגולש לנזק בפועל שנגרם מכך שקטינים מעורבים בעסקאות סמים ומשמים כלי משחק בידיהם של בגירים לצורך קידום אנוכי של אינטרסים כלכליים קרים; הנזק שעלול היה להיגרם אילו היה מדובר בלקוח שאינו סוכן משטרתי הוא רב, במיוחד בהקשר של סחר בקוקאין שהשפעתו רעה מאוד; הנאשם אדם בוגר וחזקה שידע משמעות מעשיו, ולכן הוא אחראי באופן מלא להתנהלותו ואף להתנהלות נאשם 2 כפי שעולה מעובדות כתב האישום.

מדיניות הענישה הנוהגת - סחר בסמים הוא עבירה המחייבת, על-פי הפסיקה הנוהגת, הטלת עונשי מאסר בפועל לריצוי מאחורי סורג ובריח. יש לקבוע מתחם נפרד לכל אישום, בשל השוני שביניהם. בת"פ 66475-11-16 **מ"י** נ' **אבו חצירה** (מיום 30.4.2018) סקרתי את הפסיקה הנוהגת, בהקשר של עבירות סחר בפלטת חשיש ובגרמים בודדים של קוקאין, פסיקה המצביעה על רמת ענישה של חודשי מאסר בודדים עד עונש מאסר דו-ספרתי שאינו ברף הגבוה. ערעור המדינה על גזר הדין נדחה, למרות שכב' בית המשפט המחוזי עמד על כך שלטעמו, מתחמי הענישה שקבעתי מעט נמוכים מאלו ההולמים [עפ"ג 31375-06-18 **מ"י** נ' **אבו חצירה** (מיום 3.6.2019)]. ההפניה לרע"פ 126/15 **חביף** נ' **מ"י** (מיום 13.1.2015) תומכת בניתוח זה של הפסיקה, אם כי באותו מקרה דובר במי שלחובתו עבר פלילי מכביד, ודובר ב-3 עסקאות. אשר להדחת קטין, מפנה לרע"פ 3245/08 **מחמוד** נ' **מ"י** (מיום 13.4.2008) שם נדון נאשם ללא עבר פלילי ל-12 חודשי מאסר לאחר שניסה להחדיר לכלא באמצעות קטין 29 גרם הירואין. כמובן שמקרה זה חמור בהרבה ממקורנו, אך ניתן ללמוד על הגישה המחמירה בכל הנוגע לשימוש בקטינים בנוגע לביצוע עבירות סמים,



ועל כך שהראוי הוא, לשלוח נאשמים למאסר מאחורי סורג ובריה בנסיבות שכאלה. יצוין, כי בעפ"ג (מחוזי י-ם) 21958-07-16 **שם טוב נ' מ"י** (מיום 9.4.2018) הוקל עונשו של צעיר שעישן סמים מסוג חשיש עם קטינים מ-10 חודשי מאסר ל-6 חודשי מאסר בעבודות שירות, ואולם נקבע כי מדובר מחריגה לקולא מטעמי שיקום, כאשר אושר מתחם ענישה שבין 10 ל-30 חודשי מאסר. בעפ"ג (י-ם) 1434-12-18 **מ"י נ' נסים** (מיום 13.3.2019), התקבל ערעור המדינה על עונש מאסר בעבודות שגזרתי על נאשם שהורשע ב-3 מקרי סחר ב-2.5 קוקאין בכל עסקה. בית המשפט המחוזי סקר את הפסיקה הרלבנטית וקבע, כי המתחם הראוי באותן נסיבות, לכל עבירת סחר בקוקאין, יעמוד על בין 8 ל-24 חודשים, כאשר ניתן לשקול גם עבודות שירות, ובאותו מקרה, הוחמר העונש למאסר בפועל ממש, בן 8 חודשים.

מתחם הענישה - בהתאם לאותה סקירה ולקביעותי באותו פסק דין, קובע מתחם ענישה שבין 5 חודשי מאסר ל-12 חודשים לאישומים השני, הרביעי, החמישי והשישי (סחר בקוקאין), כאל מתחם אחד לפי מבחן הקשר ההדוק, לנוכח סמיכות הזמנים, סוג הסם, וזהות הנפשות הפועלות. קובע מתחם שבין חודשי מאסר בודדים עד 15 חודשי מאסר בגין האישום השביעי.

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 צעיר יחסית, ללא עבר פלילי, שמעולם לא ריצה עונש מאסר, כך ששליחתו למאסר בפועל, שעה שמדובר בנשוי טרי ואב לשני ילדים, בוודאי תפגע בו פגיעה לא פשוטה; מדובר במי שהודה ונטל אחריות למעשיו, ושיתף פעולה באופן מלא עם שירות המבחן לאורך תקופה, התעקש להשתלב בטיפול ומסר בדיקות שתן שנמצאו נקיות משרידי סמים. יש לקחת בחשבון לקולא את הודעתו במיוחד לו ובנטילת האחריות למעשים.

המיקום במתחם - בהתחשב במכלול הנסיבות, ובעיקר בהתחשב בעקרון ההלימה, וכן בעקרון אחידות הענישה, בהתחשב בכך שנאשם 2 נדון למאסר ממש, אינני סבור, בסופו של דבר, כי ישנה הצדקה לסיים את ההליך שלא בדרך מאסר ממש, גם אם בחלק התחתון של המתחם המשוקלל. אציין, כי ממכלול סיבות שונות הנאשם לא עבר תהליך טיפולי מעמיק, ומכל מקום גם התהליך שעבר אינו מספיק כדי להביא לחריגה ממתחם הענישה ומעקרון ההלימה.

גזירת הדין

לפיכך, אני מחליט לגזור על הנאשם את העונשים הבאים:

א. 6 חודשי מאסר ויום בפועל לריצוי בניכוי ימי מעצרו בתיק זה (רישום שב"ס הוא שיכריע) - תחילת ריצוי המאסר ביום 3.11.2019, מועד בו על הנאשם להתייצב בבית המעצר "ניצן" ברמלה עד לשעה 10:00 - הערבויות בתיק יותרו על כן עד להתייצבות הנאשם למאסרו;

ב. 8 חודשי מאסר, שלא ירוצו אלא אם יעבור הנאשם כל עבירה או ניסיון לעבור עבירה לפי פקודת הסמים המסוכנים בתוך 3 שנים מיום שחרורו - למעט שימוש עצמי והחזקת כלים לשימוש עצמי. הבהרתי לנאשם כי תחולת התנאי יתחשב כבר מעת מתן גזר הדין, אך תתחיל להימנות רק ממועד שחרורו;



ג. 4 חודשי מאסר שלא ירוצו, אלא אם יעבור הנאשם כל עבירה או ניסיון לעבור עבירת שימוש עצמי או החזקת כלים לשימוש עצמי בתוך 3 שנים מיום שחרורו;

ד. קנס בסך 5,000 ₪, אשר יקוזז מההפקדה במ"ת 28653-12-17 רק לאחר התייצבות הנאשם לריצוי מאסרו וקבלת אישור על כך מאת שב"ס. הקיזוז יגבר על כל עיקול ככל שקיים. ככל שתיוותר ייתרת חובה, היא תשולם עד ליום 1.3.2020 ואם לא תשולם במועד, תישא הפרשי הצמדה וריבית כחוק מיום התשלום ועד לתשלום בפועל. חלף הקנס קובע חודש מאסר תמורתו אם לא ישולם.

ה. לא מצאתי מקום לפסול את רישיון הנהיגה בנסיבות ביצוע העבירות שבהן לא היה מעורב רכב.

מורה על השמדת הסמים.

יש לשלוח לשירות המבחן ולממונה על עבודות שירות.

זכות ערעור כחוק.

ניתן היום, ח' אלול תשע"ט, 08 ספטמבר 2019, במעמד הנוכחים .