

## ת"פ 3282/06 - מדינת ישראל נגד אחמד אבו יחיה

בית משפט השלום ברמלה

ת"פ 3282-06 מדינת ישראל נ' אבו יחיה

בפני	כבוד השופט היישם אבו שחادة
בעвин:	המאשימה
	מדינת ישראל
	עו"ד עזה רון גינגולד
	נגד
	הנאשם
	אחמד אבו יחיה
	עו"ד עזה איתן בר עוז

### זכור דין

### כתב האישום

1. כנגד הנאשם הוגש כתב אישום אשר מציין לו ביצוע עבירה של החזקת סם שלא לצורך עצמית לפי סעיפים 7(א) ו-7(ג) רישא לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש] תשל"ג - 1973.

2. על פי עובדות כתב האישום, ביום 18.7.4 או בשעה 19:04 בערך, הנאשם נסע במוניית בתחום העיר לוד והחזיק סם מסוכן מסווג קוואין במשקל של 4.1422 גרם.

3. הנאשם כפר בעבודות כתב האישום אך צמצם את הכפירה לטענה המשפטית שמדובר בסם שהוחזק לצורך עצמית. לאחר שמייעת הראיות, טענתו נדחתה וה הנאשם הורשע בעבירה של החזקת סם שלא לצורך עצמית.

### תסוקיר שירות המבחן

4. התקבל תסוקיר מטעם שירות המבחן אשר להלן עיקריו:

א. הנאשם בן 30 שנים, רווק ומתגורר בבית הורי בלבד. לטענתו הנאשם, הוא עובד בחברה לשכירת רכבים. לטענתו תפקידו בחברה הוא טיפול ברכבים ועבודות ניקיון, אך לא הציג אישורים כלשהם לאישוש טענתו שהוא אכן עובד בעבודה האמורה.

ב. משפחת המוצא של הנאשם היא קשת יומם עם מצב סוציאו אקונומי נמוך ולטענתו הוא מסיע בפרנסת המשפחה.

ג. הנאשם נחשף מגיל צעיר לחברה שלoit ועכברית וחול לצרור סמים ואלכוהול. בוצעו בדיקות שタン עברו הנאשם על ידי שירות המבחן ובאחד הבדיקות נמצא שרירדים של סם מסוג קנבוס. בנוסף, זומן לביצוע בדיקות נוספת ולחלקו לא התייצב לבדיקה.

הנואם הוא בעל עבר פלילי, בין השאר, בתחום עבירות התעבורה ועבירות הסמים. הוא מכחיש קיומה של בעית התמכרות, מסרב לעורך שינוי באורחות חייו ושירות המבחן התרשם שהוא הפנים דפוזי המתנהגות עבריתנים.

בסוף יומם, השירות המבחן לא בא בהתאם לטיפולו כלשהו בעניינו וגם לא המליך להאריך את המאסר הפטונגה שתלויו ועומד נגד הנואש.

## טענות הצדדים לעונש

5. המאשימה הגישה את הרישום התעבורי של הנאשם (ת/14) ואשר ממנו עולה, וזאת מעבר להודעות קנס שונות שהוא קיבל בתחום התעבורה, שהנ帀ה ריצה שלוש תקופות מאסר בפועל ממושכות, עקב ביצוע עבירות של נהיגה בזמן פסילה, נהיגה בשכירות ונהייה תחת השפעת סמים. מדובר בשלוש הרשעות שונות במועדים שונים ושבಗינן נדון לעונשי מאסר בפועל כדלקמן: לתקופה של 12 חודשים, לתקופה של 18 חודשים ולתקופה של 24 חודשים.

בנוסף, המאשימה גם הגישה את הרישום הפלילי של הנאשם ואשר כולל מספר הרשות ב מגוון עבירות וביניהן עבירות סמיים מסווג פשע, עבירות סמיים מסווג עוון, עבירות רכוש נגד רכבים ועבירות אלימות ואף ריצה מסחר עונשי מאסר בפועל (ת/12). כמו כן, לחובתו של הנאשם מאסר על תנאי של שישה חודשים שהוא בר הפעלה בתיק שבפניו וניתן במסגרת ת"פ 15-01-2016 57216 של בית משפט השלום בתל אביב.

7. המאשימה טענה שמתחם העונש ההולם נע בין 6 ועד 15 חודשים מאסר בפועל. כמו כן, טענה שיש להשיט על הנאשם עונש מאסר בפועל לתקופה ממושכת תוך הפעלת המאסר המותנה שתלו ועומד נגדו במצטבר.

8. בא כוח הנאשם הפניה לנسبות חייו של הנאשם כפי שעלו מתווך הتفسיר וכן לעובדה שהמייעת הראית הוצטצמה לטענה משפטית האם הסם הוחזק לצריכה עצמית, או לא. הנאשם הדגיש שפנוי כוון

מודעות לכיוון של חתונה ומיסוד יחסיו עם בת זוגו שלא הוא מאורס. ההגנה טענה שיש להסתפק במאסר שירוצה בדרך של עבודה שירות ועתרה להפעלת המאסר על תנאי בחופף לכל עונש מאסר שיוות עליו.

### **מתחם העונש הולם**

- .9. CIDOU, בעת גזירת דין של נאשם שביצע עבירות סמיים, יש לתת את הדעת לסוג הסם ולמשקלו (ראו דבריו של כבוד השופט הנדל בע"פ 972/11 **מדינת ישראל נ' יונה** (פורסם בנבו, 4.7.12) בפסקה 4).
- .10. במקרה שבפני, מדובר בהחזקת סם שלא לצורך עצמית של סם מסווג קוקאין במשקל כולל של 22.1422 גרם.
- .11. סמיים מסווג קוקאין והרואין הוגדרו בפסקה כסמיים "קשיים". ראו למשל: ע"פ 8033/11 **סאלם נ' מדינת ישראל** [פורסם בנבו] (19.9.12) פסקה 3 לפסק דין של כבוד השופט סולברג; ע"פ 3625/11 **פלוני נ' מדינת ישראל** [פורסם בנבו] (6.11.12) פסקה 6 לפסק דין של כבוד השופט סולברג; ע"פ 1905/12 **דhn נ' מדינת ישראל** [פורסם בנבו] (8.11.12) פסקה ח' לפסק דין של כבוד השופט רובינשטיין. יתר על כן, לכל אחד מסוגי הסמיים הקשיים האמורים בפקודת הסמיים המ██וכנים נקבעה חזקהשמי שמחזיק כמות העולה על 0.3 גרם נתו, וראה כמה שמחזיק את הסם שלא לצורך עצמית.
- .12. לצורך קביעת מתחם העונש הולם אפנה לפסקה של בית המשפט העליון שדנה בעבירה של החזקת סם שלא לצורך עצמית בעת שמדובר בסם קשה מסווג קוקאין, או בסם קשה מסווג הרואין, כאשר כמות הסם דומה לכמות שבפני, קרי מספר גרים בוודדים. להלן הפסקה:
- א. רע"פ 4921/07 **כליבאת נ' מדינת ישראל** [אתר תקדים] (3.7.07). המבקש הורשע על ידי בית משפט השלום בקרים בעבירה של החזקת סם שלא לצורך עצמית בכך שהחזיק קוקאין בכמות הבאות: 0.712 גרם וכן 4.8398 גרם. בנוסף החזיק המבקש ב-5.55 גרם. בית משפט השלום בקרים הטיל עליו מאסר על תנאי ועל גזר הדין הוגש ערעור על ידי המדינה לבית המשפט המחויז בחיפה אשר הטיל עליו מאסר בפועל לתקופה של שמונה חודשים. בבקשת רשות ערעור שהוגשה לבית המשפט העליון נדחתה.
- ב. רע"פ 7572/12 **הוזיל נ' מדינת ישראל** [פורסם בנבו] ניתן ביום 23.10.12. במקרה זה, המבקש הורשע בהחזקת סם שלא לצורך עצמית והפרעה לשוטר בשעת מילוי תפקידו, בכך שהחזיק 8 יחידות של סם מסוון מסווג הרואין במשקל כולל של כ-5.3 גרם נתו. כאשר הבחן המבקש בשוטר המתקדם לעברו, השליך את הסם והתחילה במנוסה. השוטר החל לדלוק אחרי המבקש והורה לו לעצור אך המבקש לא שעה להוראות השוטר והמשיך במנוסתו. לאחר מרדף

קצר, נתפס המבוקש על ידי שוטר נוסף שהיה בקרבת מקום והצטרף למרדף. המבוקש היה מכור לסמימים קשים ולחובתו עבר פלילי הכלול הרשות בעבירה של החזקת סם שלא לצורך עצמית. בית משפט השלום גזר על המבוקש 12 חודשים לאירועי בפועל ומאסר על תנאי. ערעור שהוגשה לבית המשפט המחוזי נדחה וכן גם נדחתה בבקשת רשות ערעור שהוגשה לבית המשפט העליון.

ג. רע"פ 747/14 **ליי נ' מדינת ישראל** [פורסם בبنבו] (11.2.14). במקרה זה, הנאשם הורשע ביצוע עבירה של החזקת סם שלא לצורך עצמית בכך שהחזיק סם מסוג הרואין במשקל של 5 גרם נטו ועוד סם מסוג קווקאי במשקל של 0.095 גרם וכן סם מסוג הרואין במשקל של בחציו גרם. הושתו עליו שמונה חודשים מאסר בפועל. ערעורו לבית המשפט המחוזי נדחה וכן נדחתה בבקשת רשות ערעור שהוגשה לבית המשפט העליון.

ד. רע"פ 18/4958  **zenith נ' מדינת ישראל** [פורסם בبنבו] (26.6.18). במקרה זה היה מדובר בהרשותה בעבירה של החזקת סם שלא לצורך עצמית מסוג קווקאי במשקל של 4.5 גרם נטו, וכן החזיק בסם מסוג קנבוס במשקלים הבאים: 4.98 גרם נטו, 1.33 גרם נטו ו- 0.2855 גרם נטו. בית משפט השלום השית עליו 6 חודשים לאירועי בפועל, תוך הפעלת מאסר מותנה שהיה תלוי ועומד של שלושה חודשים כך שscr הכל הושתו עליו 9 חודשים לאירועי בפועל. ערעורו לבית המשפט המחוזי נדחה וכן נדחתה בבקשת רשות ערעור שהוגשה לבית המשפט העליון.

12. לאור כל האמור לעיל, הנני קובע כי מתחם העונש הולם ל邏輯 למקורה שבפני נע בין 6 ועד 15 חודשים לאירועי בפועל, כפי שהציעה המאשימה, וזאת כמובן בצירוף כנס כספי ומאסר על תנאי.

### קביעת העונש המתאים בתוך מתחם העונש הולם

13. בעת קביעת העונש המתאים בתוך מתחם העונש הולם לקחתי בחשבון למעט את הנתונים הבאים: העובדה שהנאים מאורים והרצון שלו להקים משפחה וכן השלכות המאסר על תכניותיו אלה; העובדה שהנאים משתתף בפרנסת שני הוריו.

14. כמו כן, לקחתי בחשבון לחומרה, את כל הנתונים שלhalbן: התסוקיר השלייל שהגיע מטעם שירות המבחן ואשר לפיו הנאים מנהל אורח חיים עבריני הכלול שימוש בסמים וכן לו כוונות לשנות מדפסי התנהגותו; בנוסף, לקחתי בחשבון את עברו הפלילי המכובד של הנאשם, הן בתחום הסמים והן בתחום התעבורה כאשר ישנה אוריינטציה ברורה בתחום הסמים (גהיגת תחת השפעת סמים, או בשכרות, ועוד בזמן בפסילה).

15. אין מחלוקת בין הצדדים שהמאסר על תנאי שניתן כנגדו בבית משפט השלום בתל אביב הוא בר

הפעלה במקרה שבפני.

16. שאלת הכתברות או החפיפה של עונשי מאסר בפועל, וזאת לאחר תיקון 113 לחוק העונשין, נדונה ב- ע"פ 7907/14 **ואזנה נ' מדינת ישראל** [פורסם ב公报] (22.2.15) בפסקאות 8 - 18 לפסק דין של כבוד השופט מוזז. שם נקבע כי הכלל הוא הכתברות של עונשי מאסר בפועל, במיוחד כאשר מדובר באירועים עבריניים נפרדים ושונים, והחריג הוא חפיפה וזאת רק בהתקיים נסיבות מיוחדות ובכפוף להנמקה מתאימה. על ההלכה האמורה חוזר בית המשפט העליון ב-ע"פ 1552/15 **גואל נ' מדינת ישראל** [פורסם ב公报] (4.6.15) בפסקה 8 לפסק דין של כבוד השופט פוגלמן.
17. ולענינו, יש להפעיל את המאסר על תנאי שתליו ועומד נגד הנאשם במצטרב למאסר בפועל שיוuat עליו בתיק הנוכחי, למעשה, אין נסיבות מיוחדות אצל הנאשם שצדיקו הפעלת המאסר המותנה בחופף.
18. לפיכך, הנהני משית על הנאשם את העונשים הבאים:  
א. 10 חודשים מאסר בפועל.  
ב. הנהני מפעיל את המאסר המותנה של 6 חודשים שהושתו על הנאשם על ידי בית המשפט השלום בתל אביב ב-ת"פ 5721-01-15 מיום 11.3.15, וזאת במצטרב לעונש המאסר בפועל שהושת עליו לעיל.
- סה"כ ירצה הנאשם 16 חודשים מאסר בפועל ביכוי יום מעצר אחד והוא 4.7.18.**
- ג. 8 חודשים מאסר על תנאי וה坦אי הוא שבמשך שלוש שנים ממועד שחרורו לא יבצע עבירה מסווג פשע לפי פקודת הסמים המסווכנים.  
ד. 3 חודשים מאסר על תנאי וה坦אי שבמשך שלוש שנים ממועד שחרורו לא יבצע עבירה מסווג עוון לפי פקודת הסמים המסווכנים.  
ה. הנאשם ישלם קנס בסך של 6,000 ₪, או 20 ימי מאסר תמורה. הקנס ישולם ב-6 תשלומים חודשיים שווים ורצופים כאשר הראשון שבhem עד ליום 1.8.22 והיתריה ב-1 לכל חודש שלאחריו. היה אחד התשלומים לא ישולם במועד, אז יעמוד מלא סכום הקנס לפירעון מיד.

ניתן בזאת צו להשמדת הסם.

זכות ערעור תוך 45 ימים.

ניתן היום, ח' סיון תשפ"ב, 07 יוני 2022, במעמד הצדדים.