



ת"פ 45539/04/17 - מדינת ישראל, תביעות ירושלים נגד מחמוד סאלח

בית משפט השלום בירושלים

ת"פ 45539-04-17 מדינת ישראל נ'

צלאח(אחר/נוסף)

בפני כבוד השופט דוד שאול גבאי ריכטר

בעניין: מדינת ישראל

המאשימה

תביעות ירושלים

נגד

מחמוד סאלח

הנאשם

ע"י ב"כ עו"ד אמיר נבון

גזר דין

כתב האישום

הנאשם שלפניי הורשע על-פי הודאתו בכתב אישום מתוקן, בשלושה אישומים של סחר בסמים, לפי סעיפי 13 + 19א לפקודת הסמים המסוכנים. בכל האישומים מדובר במכירת סמים מידי הנאשם לסוכן משטרתי, כשביניהם היכרות מוקדמת על-רקע עבודתם המשותפת בחנות לממכר שווארמה. מדובר בסך הכל ב-3 פלטות חשיש (במשקל ממוצע של כ-93 גרם) תמורת בין 3,900 ל-4,000 ₪ בכל עסקה. העסקאות תואמו גם באמצעות אחרים והתבצעו במקומות שונים, אם כי הגורם הדומיננטי בביצוען היה ללא ספק הנאשם. שתי העסקאות הראשונות בוצעו בהפרש של ימים במהלך חודש דצמבר 2016, ואילו העסקה שלישית בוצעה בחודש מרץ 2017.

מהלך הדיון

בעניינו של הנאשם הוגשו כתב אישום ובקשה למעצרו עד לתום ההליכים ביום 27.4.2017.

ביום 12.6.2017 הוריתי על שחרורו למעצר בית מלא, לאחר קבלת תסקיר התומך בכך.

ביום 1.1.2018, בעקבות בקשה לעיון חוזר, הוקלו תנאי השחרור, והתרתי לנאשם לצאת לעבוד בפיקוח.

ביום 20.3.2018 ביטלתי את התנאים המגבילים למעט מעצר בית לילי.

הנאשם היה עצור בתיק זה כחודשיים ימים, בין חודש אפריל לחודש יוני 2017.



תסקירי שירות המבחן

בעניינו של הנאשם הוגשו שלושה תסקירים. מהתסקירים עולה, כי הנאשם כבן 26, נישא בחודש אוקטובר 2018, וכיום אשתו סטודנטית והם ממתינים ללידת ילדם הראשון. הנאשם סיים 9 שנות לימוד ויצא לעבודה, ועבד בעבודות שונות, אם כי שמר על יציבות תעסוקתית. יחסיו המשפחתיים מתוארים תקינים. הנאשם הודה כי בעבר השתמש באופן מזדמן בחשיש אך לא אותרה אצלו בעיית סמים, ובדיקות שתן שמסר לאורך תקופה ארוכה של צו פיקוח מעצרים, נמצאו נקיות. כמו-כן השתתף בסדנאות שונות ושיתף עימן פעולה באופן מיטבי. שירות המבחן מציין בתסקיריו, כי הנאשם נטל אחריות מלאה למעשיו, וטען כי בעקבות פניות אליו מספר פעמים מצד הסוכן, עמו הייתה לו היכרות, ומצד נוספים, התפתה לחפש סמים עבור הסוכן, ועשה כן מבצע כסף ורצון להשיג "כסף קל". אלא שהוא מכה על חטא ומבין כי טעה וכן מבין את הפסול שבמעשיו. כיום הוא עובד בצורה מסודרת. שירות המבחן התרשם לחיוב מן הנאשם וסבר, כי כשלים אלו אינם מעידים על אופיו ויכולותיו, ולנוכח התהליך הטיפולי שעבר הנאשם והיעדר עבר פלילי כלשהו, המליץ על הטלת של"ץ נרחב, מאסר מותנה וצו מבחן, לצורך המשך מעקב אחר הנאשם. השירות חזר על המלצתו גם בתסקירים נוספים, כשהעיר שבתקופת הדחייה, הנאשם המשיך בשיתוף הפעולה עמו באופן תקין. בתסקיר האחרון שהוגש באוגוסט 2019, חזר שירות המבחן על המלצתו להטיל של"ץ נרחב, תוך שעמד על המשך שיתוף הפעולה של הנאשם עם התהליך הטיפולי שלמעשה הסתיים, ציין את העובדה שאשת הנאשם בהיריון, ואת העובדה שלא נפתחו לנאשם תיקים חדשים והוא חווה את ההליך הפלילי כמרתיע.

חוות דעת של הממונה על עבודות השירות

הממונה הגיש חוות דעת על אודות כשירות הנאשם לבצע מאסר בעבודות שירות. מחוות הדעת עולה, כי הנאשם נמצא כשיר לרצות מאסר בדרך של עבודות שירות בעמותת צער בעלי חיים בירושלים, החל מיום 6.11.2019.

טיעונים לעונש

הצדדים לא הגיעו להסכמה עונשית.

מחד, המאשימה טוענת כי יש להטיל על הנאשם עונש ברף התחתון של מתחם ענישה מצטבר של 12 עד 24 חודשי מאסר בפועל לכל עבירה, כשיש להתייחס לכל עבירה כאל אירוע נפרד וכן מאסר מותנה.

מאידך, הסניגור טען כי נסיבה משמעותית לקולא היא היעדר עברו הפלילי של הנאשם טרם פניית הסוכן אליו לצורך ביצוע העבירות בתיק הנוכחי. כמו כן טען כי מדובר במתחם אחד הואיל ומדובר במכירות לאותו סוכן. הסניגור הדגיש כי הנאשם עבר תהליך שיקומי משמעותי ושינוי מהותי ועמוק בחייו ולכן סבר הסניגור שיש לסטות ממתחם הכולל גם עבודות שירות, ולאמץ את המלצת שירות המבחן להטיל של"ץ.

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 המונח - ברע"פ 3343/07 **מכאני** 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. סוחר הסמים גורמים להרס חייהם של רבים ובעיקר צעירים הנופלים למעגל של מסכנות וצער הגורמים אומללו למשפחותיהם". מצד אחד, סחר בסמים הוא סחר בסמים, ובעניינו מדובר בכמות סמים גדולה ובתדירות של סחר כנסיבות לחומרה. מצד שני, בנסיבות מקרנו, מדובר בסחר בין צדדים המכירים זה את זה ואף עבדו יחדיו. על כן, בהתחשב עובדה זו ובהתחשב בטיב הסם, מידת הפגיעה בערכים המוגנים בינונית.

נסיבות הקשורות בביצוע העבירה, לפי סעיף 40ט' לחוק העונשין - בין הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה יש לשקול את אלה, לעניין קביעת המתחם: כאמור, מדובר בעבירות מתוכננות שדרשו תיאומים ובידורים והוצאת סיכומים אלו לפועל בדמות ביצוע העסקות וקבלת תמורה לא מבוטלת עבורן - אלו הן נסיבות לחומרה; מאידך, מדובר בסוכן שהיה מוכר לנאשם על רקע חברי, ויש בכך להקהות את הסחר, שכן הוא אינו "לכל דכפין". הפסיקה הכירה בכך כנסיבה מקילה. ר' בהקשר זה: עפ"ג (י-ם) 11092-11-16 **רוזנברג** נ' **מ**"י (מיום 23.3.2017) (להלן - **עניין רוזנברג**); הנאשם ביצע את המעשים מבצע כסף, והוא אחראי בלעדי למעשים וצריך היה להימנע מהם, שעה שאין ספק בהיותם פסולים ובלתי חוקיים; הנזק בעבירות סמים הוא ידוע ומועצם בעבירות סחר הנוגעות להפצת הסם לאחרים. אלא שכאן, כאמור מדובר בסוכן משטרתי, כך שהנזק שנגרם הוא שולי.

מדיניות הענישה הנוהגת - כפי שצוטט לעיל, לרוב ענישה בגין סחר בסמים מסתיימת במאסר בפועל ממש, ואף לתקופה דו-ספרתית. בעפ"ג (י-ם) 3175-06-18 **מ**"י נ' **אבו חצירה** (מיום 3.6.2019) לא מצא בית המשפט המחוזי להתערב במתחם ענישה שקבעתי, בין חודשים בודדים ל-10 חודשי מאסר בגין סחר בפלטת חשיש. שם אושר עונש של מאסר בעבודות שירות בשל שיקולי שיקום וחריגה ממתחם הענישה; **בעניין רוזנברג** האמור, אישר בית המשפט המחוזי מתחם ענישה שבין 4 ל-14 חודשי מאסר בגין שתי עסקאות בפלטת חשיש, כשהעונש הוקל ל-49 ימי מאסר בפועל (כימי מעצרו של הנאשם שם), במקום 6 חודשי מאסר ויום שהטלתי על הנאשם; לעומת זאת ברע"פ 1370/17 **בן נעים** נ' **מ**"י (מיום 20.4.2017) אישר בית המשפט העליון מתחם ענישה שבין 12 ל-24 חודשים בגין ריבוי עבירות של סחר בחשי שלרבות סחר בפלטה, שם נשלח הנאשם בגין עבירות נוספות ל-15 חודשי מאסר בפועל.

מתחם הענישה - לפיכך, מתחם הענישה צריך לעמוד על בין 6 ל-18 חודשי מאסר לרבות אפשרות לריצוי המאסר בדרך של עבודות שירות. אני סבור, כי מדובר ב"אירוע" אחד לצורך קביעת מתחם כולל, בשל זהות המעורבים, אופן ביצוע העסקאות, סוג הסמים, כמותם והתמורה בעדם. כל אלו עונים על מבחן "הקשר ההדוק" שנקבע בע"פ 4910/13 **בני ג'אבר** נ' **מ**"י (מיום 29.10.2014). אציין כי פער הזמנים בין שני האישומים הראשונים לרביעי מוסבר בנסיבות הקשורות בהפעלת הסוכן, כאשר בין לבין בוצעה עסקה נוספת בחודש פברואר, שנמחקה מכתב האישום המתוקן, אך יש בה להסביר את פער הזמנים, ומדוע אין בו, לכשעצמו, להביא לביטול הקשר ההדוק שבין המקרים.

נסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה לפי סעיף 40א' לחוק העונשין - ניתן לתת משקל לנסיבות הבאות שאינן קשורות בביצוע העבירה, במסגרת גזירת העונש בתוך המתחם: מדובר בנאשם עציר בתחילת חייו הבוגרים, כשלצורך כל חייו תפקד באורח תקין ואחראי - יעיד על כך היעדר הרישום הפלילי שלו; שליחת אדם שכזה למאסר בפעם הראשונה, עלולה להיות בעלת תוצאות הרסניות ומדרדרות לפשיעה ועל-כן, יש לבכר ענישה אחרת, הרסנית פחות אך מרתיעה



באותה מידה, ברוח המלצות "וועדת דורנר"; הנאשם היה עצור ממש כחודשיים ימים, ושהה במעצר בית מלא כחצי שנה עד שיצא לעבודה. לכל אורך תקופת שחרורו לא הפר הנאשם תנאים, מסר בדיקות שתן נקיות מסמים, ושיתף פעולה באופן מלא עם שירות המבחן; הנאשם נטל אחריות מלאה למעשיו, והוכיח זאת בהתנהגותו לפני ולפני שירות המבחן, כאמור לעיל; קיים גם רכיב של חלופת זמן מאז ביצוע העבירות - חלקו הקטן קשור בשיקולי הפעלת סוכן ומועד "פרוץ" הפרשה וחשיפת ההפעלה. חלקו הגדול נובע מהתנהלות הנאשם וגרירת הרגליים עד להודייה - דבר שאינו יכול להיזקף לזכותו.

המיקום במתחם - מצד אחד, מדובר באדם נורמטיבי ששיתף פעולה עם שירות המבחן ולא הפר תנאים לאורך תקופה ארוכה. מצד שני, מדובר בעבירות חמורות כשעל הערכים המוגנים וגישת הפסיקה המחמירה עמדתו. בנסיבות אלו, המלצת שירות המבחן לשל"ץ נרחב אינה יכולה לעמוד, שכן אינה הולמת את עקרון ההלימה. לא ניתן להימנע מהטלת מאסר, ולו בדרך של ריצוי בעבודות שירות. לכן יש למקם את הנאשם בתחתית המתחם. לא מצאתי לסטות מן המתחם בשל שיקולי שיקום, שכן מדובר במקרים מובהקים מאשר המקרה שלפניי.

גזירת הדין

לפיכך, אני מחליט לגזור על הנאשם את העונשים הבאים:

- א. 6 חודשי מאסר, אשר ירוצו בעבודות שירות, החל מיום 9.11.2019, אשר ירוצו בצער בעלי חיים בירושלים, וזאת על פי חוות דעת הממונה על עבודות השירות. על הנאשם להתייצב ביום 9.11.2019 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. **מובהר כי מתקופת המאסר שהטלתי יש לנכות במלואם את ימי מעצרו של הנאשם בתיק זה ע"פ חישוב שב"ס, שיכריע;**
- ב. 8 חודשי מאסר, שלא ירוצו אלא אם יעבור הנאשם כל עבירה לפי פקודת הסמים המסוכנים, למעט שימוש עצמי ו/או החזקת כלים לשימוש עצמי בתוך 3 שנים מהיום;
- ג. 3 חודשי מאסר, שלא ירוצו, אלא אם יעבור הנאשם כל עבירה של שימוש עצמי בסמים או החזקת כלים לשימוש עצמי בתוך 3 שנים מהיום;
- ד. קנס בסך 10,000 ₪, אשר ישולם החל מיום 1.1.2020, או חודשיים מאסר תמורתו. הקנס ישולם ב-20 תשלומים שווים ורצופים ב-1 בכל חודש החל מהמועד שקבעתי. לא ישולם תשלום במועד או לא ישולם כלל, יעמוד הקנס לפירעון מיידי. מורה על קיזוז ההפקדה במ"ת 45556-04-17 לטובת הקנס, רק לאחר קבלת אישור מהממונה על התייצבות הנאשם לתחילת ריצוי עונשו, כאשר היתרה, תשולם בתשלומים כפי שקבעתי;
- ה. צו מבחן לתקופה של 12 חודשים מהיום. 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 5,000 ₪ שלא לעבור כל עבירה לפי פקודת הסמים (לרבות שימוש עצמי והחזקת כלים



לשימוש עצמי) במשך שנתיים מהיום או 20 ימי 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.

מורה על השמדת הסמים וכל ציוד שנתפס, שבו נעברו העבירות.

יש לשלוח לממונה על עבודות שירות ולשירות המבחן .

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

ניתן היום, י"א אלול תשע"ט, 11 ספטמבר 2019, במעמד הצדדים.