



ת"פ 52348/08/20 - מדינת ישראל ע"י נגד איאד דיאב

בית משפט השלום בחיפה

ת"פ 52348-08-20 מדינת ישראל נ' דיאב

בפני כבוד השופט שלמה בנג'ו
בעניין: המאשימה

מדינת ישראל ע"י ב"כ עוה"ד גב' ספיר חרזי
מטעם לשכת תביעות חיפה

נגד

איאד דיאב
ע"י ב"כ עוה"ד נחמי פיינבלט

הנאשם

גזר דין

כתב האישום ורקע כללי:

הנאשם הורשע לאחר שמיעת ראיות, בעבירה של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית - עבירה לפי סעיף 7 (א) + 7 (ג) רישא לפקודת הסמים המסוכנים (נוסח חדש) תשל"ג - 1973.

בהכרעת הדין נקבע, כי במועד הרלוונטי לכתב האישום, נהג הנאשם ברכב מסוג מזדה לנטיס והיה המחזיק בפועל של הרכב.

ביום 29.10.17 בשעה 22:00 או בסמוך לכך, בעקבות מידע שהתקבל, איתרה המשטרה את רכבו של הנאשם, ברחוב שבתאי לוי, פינת מדרגות האומן, בחיפה.

באותן הנסיבות, בוצע חיפוש ברכבו של הנאשם, ובמהלך החיפוש, נמצא, כי הנאשם מחזיק ברכב, סם מסוכן מסוג קוקאין מחולק ל-21 מנות, כשהסם מוסתר מתחת לבלם היד.

סה"כ החזיק הנאשם ברכבו, בסם מסוכן מסוג קוקאין במשקל כולל של - 4.9098 גרם נטו.

על יסוד חומר הראיות, נקבע, כי במעשיו המתוארים לעיל, החזיק הנאשם, שלא כדין, בסם מסוכן, מסוג קוקאין, מחולק למנות, שלא לצריכתו העצמית, וללא היתר כדין או רישיון לכך מאת המנהל, ולכן ביצע עבירה לפי סעיף 7 (א) + 7 (ג) רישא לפקודת הסמים המסוכנים (נוסח חדש), התשל"ג - 1973.

ראיות לעונש:

התביעה לא הגישה ראיות לעונש, ההגנה הגישה תעודת פטירה של אשתו של הנאשם (בית המשפט מתקן טעות קולמוס בסימונה, כך שתסומן - **ה1** במקום **נ1** כפי שנרשם בטעות בפרוט' מיום 16/6/22).



טענות הצדדים:

התביעה הגישה טיעוניה בכתב לעונש (סומנו סת/1), בתמצית היא עתרה לקבוע מתחם הנע בין 8 ל- 18 חודשי מאסר בפועל, ולהטיל על הנאשם 9 חודשי מאסר בפועל, מאסר מותנה מרתיע, קנס ופסילה בפועל ועל תנאי.

ההגנה, הדגישה את היות הנאשם ללא עבר פלילי, אלמן, אשר איבד את אשתו עקב מחלה קשה, בן 33, המטופל בילדים קטנים בטווחי גילאים 8 - 10, הסמוכים על שולחנו.

עוד הודגש השיהוי בהגשת כתב האישום. מדובר באירוע מלפני חמש שנים, כתב האישום הוגש רק כעבור 3 שנים מהאירוע. במכלול הנסיבות הללו, התבקש בית המשפט לקבוע מתחם ענישה מתון וכך גם לגבי העונש.

דבר הנאשם בטרם מתן גזר הדין:

הנאשם חזר והדגיש את נסיבותיו האישיות, העובדה שהוא מטופל בילדים קטנים, והוא המפרנס היחיד.

דין והכרעה עונשית:

הערך החברתי שנפגע ומידת הפגיעה בו (סעיף 40ג (א) לחוק העונשין):

מעשיו של הנאשם פגעו בשלום הציבור, בריאותו, ביטחונו האישי ורכושו. ידועה היטב הזיקה בין עבירות מתחום הסמים להתחוללות פשעי אלימות ורכוש. ראו דבריו של כב' השופט נ' הנדל בע"פ 972/11 **מדינת ישראל נגד יניב יונה** (04.07.2012):

"את נגע הסמים יש לעקור מן השורש. ייצור, הפצה, סחר וכמובן גם שימוש בסמים - כל אלו מסבים נזק עצום. הנזק נגרם לא רק למעגל הסגור של המעורבים הישירים בביצוע העבירות, אלא גם לחברה בכללותה... למאבק בנגע הסמים יש שותפים רבים.. אף בית המשפט נוטל חלק חשוב במאבק, באמצעות הטלת עונש מרתיע על מי שהורשע בעבירות סמים.. צו השעה הוא להחמיר בענישה בעבירות סמים..".

מעשיו של הנאשם פגעו בערך זה ברמה הבינונית.

מדיניות הענישה (סעיף 40ג (א) לחוק העונשין):

בכל הנוגע להחזקת סם מסוג קוקאין, מנעד הענישה הוא רחב, ונקבע בהתאם לנסיבותיו של כל מקרה, כפונקציה של סוג הסם, כמותו, ונסיבות החזקתו. עיון בפסיקה מלמד, כי מתחם הענישה נע בין מאסר של מספר חודשים, שיכול וירוצו בעבודות שירות, ועד למאסר בפועל לתקופה ממושכת. להלן תמצית מהפסיקה:

· רע"פ 4958/18 **זנוי נ' מדינת ישראל** (26.6.18) - הנאשם הורשע בעבירה של החזקת סם שלא



לצריכה עצמית מסוג קוקאין במשקל 4.5 גרם נטו, וכן החזיק בסם מסוג קנבוס במשקל כולל של כ-7 גרם. בית משפט השלום השית עליו 6 חודשי מאסר בפועל, תוך הפעלת מאסר מותנה שהיה תלוי ועומד של שלושה חודשים כך שסך הכל הושטו עליו 9 חודשי מאסר בפועל. ערעורו לבית המשפט המחוזי נדחה וכן נדחתה בקשת רשות ערעור שהוגשה לבית המשפט העליון.

רע"פ 1473/18 **אוחיון נ' מדינת ישראל** (4.6.2019) - הנאשם הורשע בהחזקת 5 יחידות של סם מסוג קוקאין במשקל מצטבר של כ-2 גר'. בית המשפט המחוזי אישר עונש של חודשיים עבודות שירות שהוטלו בחריגה ממתחם העונש ההולם שנקבע, שהועמד על 6-12 חודשי מאסר. בית המשפט העליון עמד על המתחם שנקבע בבית המשפט המחוזי ולא התערב בו.

רע"פ 747/14 **אלי לוי נ' מדינת ישראל** (11.02.2014) - הנאשם הורשע, לאחר שמיעת ראיות, בביצוע עבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית בגין החזקת סם מסוכן מסוג הרואין במשקל של כ-5 גרם נטו, מחולק ל-6 אריזות, ובגין החזקת סם מסוכן מסוג קוקאין במשקל של 0.095 גרם. בית משפט השלום קבע מתחם של 8-18 חודשי מאסר בפועל וגזר עליו 8 חודשי מאסר בפועל, משיקולי שיקום, לצד עונשים נלווים. ערעוריו לבית המשפט המחוזי ובית המשפט העליון נדחו.

עפ"ג (ת"א) 26655-04-14 **חמדאן נ' מדינת ישראל** (10.9.2014) - נדון נאשם שהורשע על פי הודאתו במסגרת הסדר טיעון בעבירה של החזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית בכך שבעת שנהג ברכב של אחר הסתיר במגן השמש סם מסוג קוקאין במשקל של 5.2464 גרם נטו, מחולק ל-12 שקיות. בית המשפט השלום קבע כי מתחם העונש ההולם נע בין 8 ל-18 חודשי מאסר בפועל. בהתחשב בגילו הצעיר של הנאשם, העדר עבר פלילי ותסקירים חיוביים מאת שירות המבחן, גזר על הנאשם 8 חודשי מאסר בפועל. הנאשם הגיש ערעור על חומרת העונש, אך חזר בו לאחר שמיעת המלצת בית המשפט המחוזי.

עפ"ג (ב"ש) 34279-03-18 **גיהאד זייתון נ' מדינת ישראל** (13.5.18) המבקש הורשע בהחזקת סם מסוג קוקאין במשקל של 8.46 גרם, שלא לצריכה עצמית. בית משפט קמא קבע כי מתחם העונש ההולם נע בין 7-18 חודשי מאסר וגזר על המערער 8 חודשי מאסר תוך הפעלת 9 חודשי מאסר על תנאי לריצוי מרביתו בחופף כך שסך הכל ירצה 10 חודשי מאסר וענישה נלווית. בית המשפט המחוזי, בהסכמת הצדדים, הורה על חפיפה מלאה של המאסר המותנה כך שירצה 9 חודשי מאסר וענישה נלווית.

עפ"ג (חיפה) 12284-04-15 **פארסחזימיה נ' מדינת ישראל** (17.06.15) - הנאשם הורשע לאחר שמיעת הוכחות בהחזקת סם מסוג קוקאין במשקלנטושל 2.4291 גרם מחולק ל-5 מנות. בית משפט קמא קבע כי מתחם העונש ההולם נע בין 3-12 חודשי מאסר וענישה נלווית. המערער נדון למאסר מותנה, וענישה נלווית. ערעור המערער על הכרעת הדין נדחה.

עפ"ג (ת"א) 6761-01-15 **יאיר כהן נ' מדינת ישראל** (29.4.15) - הנאשם הורשע על פי הודאתו בעבירה של החזקת סם מסוכן מסוג קוקאין במשקל של 4.98 גרם שלא לצריכה עצמית, ובהחזקת משקל אלקטרוני המשמש לשקילת הסם. בית משפט קמא קבע כי מתחם העונש ההולם נע בין 8-18 חודשי מאסר וגזר על הנאשם 14 חודשי מאסר בפועל, 3 שנות פסילה וענישה נלווית. בית המשפט המחוזי, בהסכמת הצדדים, קיצר את הפסילה לשנה והותיר את יתר רכיבי הענישה ללא שינוי.



נסיבות שקשורות בביצוע העבירה (סעיף 40ט לחוק העונשין):

הנאשם החזיק בסם הנחשב סם מסוכן וקשה, מסוג קוקאין, בכמות הנקובה כשהוא מחולק למנות, הכל כמפורט בהכרעת הדין.

מעשה ההחזקה היה מתוכנן היטב, הסם הוסלק ברכב בו עשה הנאשם שימוש, במקום מסתור מתחת לבלם היד, כך שהסם היה מחד, מוסתר היטב, אך זמין מיד, מאידך, למקרה בו נדרשה גישה מיידית אליו, כאשר הוא, כאמור, מחולק למנות. עובדה זו, תורמת אף היא, למידת האשם שהפגין הנאשם במעשיו, ומצביעה על מניעיו של הנאשם בהחזקת הסם.

אשר לנזק שגרמה העבירה, אין צורך להכביר מילים אודות הנזק הנגרם כתוצאה מהחזקה והפצה של סמים מסוכנים. השימוש בהם פוגע בבריאותם של המשתמשים בהם, ומייצר מעגל מכורים, אשר בתורם, גורמים להתחוללות פשעים שונים, כמו עבירות רכוש ואלימות, לצורך השגת הסם הממכר.

מתחם העונש ההולם (סעיף 40ג (ב) לחוק העונשין):

בשים לב לערכים המוגנים שנפגעו, מידת הפגיעה בהם, סוג הסם שהוחזק, כמותו ונסיבות ביצוע העבירה, מתחם העונש ההולם נע בין מספר חודשי מאסר שיכול וירוצו בעבודות שירות ועד 18 חודשי מאסר בפועל, בצירוף מאסר על תנאי, קנס, ופסילה בפועל נוכח השימוש ברכב, ופסילה מותנית.

אין בפני בית המשפט תשתית המצדיקה חריגה מהמתחם לקולה או לחומרה.

נסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה (סעיף 40יא לחוק העונשין):

הנאשם נעדר עבר פלילי, יליד 1989, אלמן, אב לארבעה ילדים קטנים הסמוכים על שולחנו.

אשתו שנחקרה בתיק, נפטרה כשנה טרם הגשת כתב האישום.

נוכח הזמן הרב שחלף מאז בוצעה העבירה (לפני כחמש שנים), בו לא נרשמה אף הסתבכות אחרת מצד הנאשם, עם החוק, בדגש על הסתבכות בתחום הסמים, נראה כי מדובר באפיזודה חד פעמית, אשר אינה משקפת את אורח חייו של הנאשם.

הטלת עונש מאסר בכליאה ממשית תפגע בילדיו של הנאשם התלויים בו לפרנסתם.

עוד יש לקחת בחשבון, את השיהוי בהגשת כתב האישום. החקירה בתיק זה הייתה פשוטה ביותר, הנאשם נתפס ברכבו עם הסם המסוכן. חומר החקירה הגרעיני, שביסס את העבירה, שאליו נחשף בית המשפט בשמיעת הראיות, לא התעצם מאז הפשיטה על רכבו של הנאשם, באופן שהצדיק את התמשכות הליכי החקירה. על אף זאת, לקח למשטרה כשלוש שנים להגיש כתב אישום נגד הנאשם. על אף שהמשפט מאז נותב למותב זה, נשמע בזריזות יחסית, יש לקחת בחשבון שהנאשם נותן כיום את הדין, על עבירה שהוא ביצע לפני כחמש שנים.



העונש המתאים (סעיף 40(2) לחוק העונשין):

במכלול הנסיבות, בדגש על העדר עבר פלילי וחלופי 5 שנים מאז בוצעה העבירה, ללא הסתבכות עם החוק, נמצא להטיל על הנאשם עונש מאסר בעבודות שירות, לצד ענישה צופה פני עתיד, פסילה ממשית של רישיון הנהיגה, וקנס נוכח ההיבט הרווחי בביצוע עבירות מסוג זה.

אשר על כן, אני גוזר על הנאשם את העונשים הבאים:

- א. 6 חודשי מאסר בפועל שירוצו בעבודות שירות בדואר שליחים, בסניף הדואר ברחוב המוסכים 24, חיפה. הנאשם לא יעסוק במשלוחים המצריכים נהיגה, שכן הוא פסול לנהיגה.
- ב. הנאשם יתייצב לתחילת ריצוי העבודות ביום 23/11/22 שעה 08:00 בפני הממונה על עבודות השירות ביחידת הממונה על עבודות השירות סמוך לכלא מגידו.
- ג. הנאשם מוזהר בחובת ההקפדה על התייצבות לעבודות השירות והישמעות להנחיות הממונה. הפרת הנהלים ו/או אי הישמעות להוראות הממונה עלולה להוביל להפקעת הצו והוא ירצה את המאסר בכליאה ממשית.
- ד. 8 חודשים מאסר על תנאי למשך 3 שנים מיום שחרורו, שלא יעבור עבירות סמים מסוג פשע.
- ה. 5 חודשים מאסר על תנאי למשך 3 שנים מיום שחרורו, שלא יעבור עבירות סמים מסוג עוון ו/או נהיגה בזמן פסילה.
- ו. 7 חודשי פסילה בפועל מלהחזיק ו/או לקבל רישיון נהיגה על כל כלי רכב מנועי. רישיון הנהיגה יופקד בתיק בית המשפט עם מתן גזר הדין. מובהר לנאשם, כי צו הפסילה בתוקף עם מתן פסק הדין גם אם לא יפקיד את הרישיון ונהיגה בפסילה דינה לפי החוק מאסר. הפסילה תימנה רק עם ביצוע ההפקדה.
- ז. מכח סמכותי לפי סעיף 36א לפקודת התעבורה, הנני מסווג את הפסילה, כך שלא תחול על נהיגת משאית שמשקלה מעל 5 טון, בשירות מעסיקתו של הנאשם, "כים-כימקלים", בימי עסקים בלבד, כדי לאפשר לנאשם לעבוד ולהתפרנס, נוכח הקטינים התלויים בו למחייתם.
- ח. 4 חודשי פסילה על תנאי למשך 3 שנים על נהיגה בשכרות ו/או עבירה לפי תקנה 26 (2) לתקנות התעבורה ו/או נהיגה בזמן פסילה.
- ט. קנס בסך - ₪ 2,500 או 25 ימי מאסר תמורתו. הקנס ישולם בתוך 30 יום. פיגור יעמיד את הקנס לפרעון מיידי ויפעיל את צו המאסר שלצידו.
- י. צו להשמדת מוצגים - המוצגים יושמדו.



זכות ערעור תוך 45 יום לבית המשפט המחוזי.

ניתן היום, ח' אלול תשפ"ב, 04 ספטמבר 2022, במעמד הצדדים.