

## **מ"ת 5211/01 - מדינת ישראל נגד טופיק אלחרומי (עוצר) - בעצמו, ابو דהייה נאף (עוצר) - בעצמו**

בית משפט השלום בבאר שבע

25 פברואר 2015

מ"ת 5211-01-15 מדינת ישראל נ' אלחרומי(עוצר)  
מ"ת 5191-01-15 מדינת ישראל נ' ابو דהייה (עוצר)

בפני כב' השופט יואב עטר  
המבקשת: מדינת ישראל  
עו"י ב"כ עו"ד חן יבין, עו"ד זנבה דוד והמתמחה אלכס קלנטרוב

נגד המשיבים: 1. טופיק אלחרומי (עוצר) - בעצמו 2. ابو דהייה נאף (עוצר) - בעצמו  
שניהם על ידי בא כוחם עו"ד אבנור שם

### **החלטה**

- .1. נגד המשיבים הוגשו כתבי אישום המיחסים לשניהם ביצוע עבירות של קשרת קשור לביצוע פשע, סחר במסונים וסתיעות ברכב לביצוע פשע.
- .2. על-פי הנטען בכתב האישום קשרו המשיבים קשר ל███ בסמך סוכן. נטען בכתב האישום שהוגשו כנגד המשיבים כי בעקבות קשר טלפוני שיצר סוכן מושטרתי עם המשיב 2 ושיחות טלפון בין המשיב 2 לבין הסוכן תיימו הסוכן והמשיב 2 ביצוע עסקת סמים במקום מגש שתואם ביניהם. על-פי הנטען, המשיבים הגיעו למקום המפגש כשהמשיב 2 נוהג ברכב בו נסעו. המשיב 2 שוחח עם הסוכן במקום המפגש, תיאם אותו את אופן ביצוע העסקה ומועדה, ובהמשך חזר המשיב 1 לאוטו מוקם, מסר לסוכן המשטרתי סמ מסוכן מסווג קוקאין במשקל של 5.2554 גר' נטו, וקיבל בתמורה 1,500 ₪ במזומנים.
- .3. בא-כוח המשיבים הסכים לקיום של ראיות לכואורה אך טען כי לשיטתו קיים קריסום מהותי בעוצמת הראיות.
- .4. מהודעת הסוכן מיום 10.9.14, כמו גם מדו"ח שערך מפעילו, השוטר נמרוד חזיה, עולה כי ביום 10.9.14 נפגשו הסוכן, השוטר חזיה והשוטר איל גושן במקום המפגש, וכי הוצאה בפני הסוכן תМОנות המשיב 2. הסוכן זיהה את המשיב 2 כאדם שהוא מכיר בכינוי "סמי מאלעוזמה", סiffer כי הוא מכיר את המשיב 2 מספר שנים וכי המשיב 2 נוהג ברכב מסווג "סובארו B4" בצבע שחור. בהמשך התקין השוטר חזיה מכשיר הקלה על מכשיר הטלפון של הסוכן והסוכן התקשר למשיב 2 במספר טלפון שפורט בהודעת הסוכן, כמו גם בדו"ח המפעיל, וניהל שיחה עם המשיב 2 בנוכחות המפעיל (השיחה השנייה במספר הטלפון הנוסף לא הוקלטה).
- .5. הסוכן בהודעתו סiffer כי המשיב 2 (אותו הוא מכנה "סמי") ענה לו, וכי שאל אותו אם יש לו את אותו שם מהפגש האחרון ביניהם: "והתכוונתי להרואין 'סמי' אמר שאין לו אבל יש לו 'מהחדש'

עמוד 1

- וهو התכוון לкриיטל. שאלתי אותו בכמה...".** הסוכן סיפר כי המשיב אמר שיכול למכור את אותו סמ בסכום של 300 ₪ לכל גרג, והסוכן ביקש 5 גרג.
6. הסוכן סיפר כי המשיב 2 אמר לו כי יחוור אליו, ולאחר מספר דקות התקשר אליו המשיב 2 מטלפון שמספרו שונה מהטלפון אליו התקשר הסוכן. לדבריו הסוכן, המשיב 2 אמר לו כי יבוא לחנייה ביתו בשעות אחר-הצהרים בשעה בה נתקב.
7. כעולה מהודעתה הסוכן, כמו גם מדובר המפעיל, הסוכן שוגר למפגש כשהוא מצוי במכשיר הקלטה ובכסף שנמסר לו על-ידי מפעילו. לדבריו, התקשר אל המשיב 2, אך זה לא ענה, ובהמשך התקשר המשיב 2 בהתאם את מועד המפגש, ובהמשך המשיב 2:
- "**הגיע עם הרכב סובארו השחור שלו שהמספר שלו...** (מסר את מספר הרכב) ...'סמי' נהג באוטו ולידו היה בחור בדואי צער שישב מקדימה ליד 'סמי', 'סמי' יצא מהאוטובוס אחרי שהחינה בחנייה וישב לידי במדרכה... הבהיר הבדואי הצער נשאר לשבת ברכב 'סמי' שאל מה רציתי לבדוק ואני אמרתי לו חמיש גרם של קרייטל וביקשתי ממנו קרייטל טוב שאני יכול לדפוק אותו ולהרוויח ממנו כסף. 'סמי' אמר לי שאני יכול למכור אותו 350 - 400 שקל ככה כולם שעושים. 'סמי' אמר שאין בעיה הוא ימכור לי את החמש גרם אבל אמר شيء שיביא לי את הקרייטל זה הבהיר הבדואי הצער שיושב באותו שלו עכשו. זה שהגיע אליו. והוא יביא לי את הקרייטל כשיחסיר. 'סמי' עלה לסובארו שלו ונסע".
8. כעולה מהודעתה הסוכן, בעקבות הנחיה מפעילו נותר הסוכן במקומות, בהמשך התקשר למשיב 2, ולאחר שתישיחות טלפון בין המשיב 2 לבין הסוכן הגיעו לחנייה ביתו של הסוכן רכב מסוג "טויוטה": "**הלכתי לחדרו של הנהג וברכב ישב אותו הבהיר שהגיע עם 'סמי' בסובארו אחרי הצהרים כשהם היו אצליו.** הוא לבש אוטם בגדים חולצת פסים בצבע אפור אבל עכשו הוא הוסיף כובע בצבע לבן כשהמזכירה מקדימה. הוא נתן לי את הקרייטל ואני נתתי לו את האלף וחמש מאות שקל... **שאלתי אותו אם יש כאן חמיש גרם שקל והוא אמר שכן שקל, אמרתי לו שימוש דש ל'סמי' והוא התחיל לנסוע מהחנייה.**".
- הסוכן סיפר כי לאחר שהרכב החל בנסיעה הוא הקרא את מספר הרכב למכשיר הקלטה, ובהמשך חזר אל מפעילו ומסר לו את הסם.
9. ביחס להיכרותו עם המשיב 2 סיפר הסוכן: "**אני מכיר את 'סמי' בערך חמיש שנים קניתי ממנו בעבר הרבה פעמים סמיים מסווג חומר וחישש.** לשאלה האם הוא מכיר את האדם הנוסף, אותו צער, ענה: "**אני לא מכיר אותו אבל אני יכול לזהות אותו.**".
10. חזוק להודעתה הסוכן ניתן למצוא בדו"ח הפעולה שעריך השוטר נמרוד חזזה, ממנו עולה כי המשיב 2 הוא זה אותו מכיר הסוכן בשם "סמי" והוא זה עליו דבר הסוכן. מדובר הפעולה של השוטר חזזה עולה כי אכן שיגר את הסוכן לאחר שציג אותו בכספי, כי אכן נכח במעמד שיחות הטלפון הראשונות וכי אכן הנחה את הסוכן להתקשר אל המשיב 2 בשלב בו המתין הסוכן בගשר החנייה. מדובר הפעולה של השוטר חזזה עולה כי הסוכן דיווח בסמוך לאחר התרחשותם את הפרטים שפירט לאחר מכן בהודעתו, וכי ערך זהה קולות עם הסוכן בו זיהה את קולו של המשיב 2 כאדם הנוסף המוקלט.
11. בתיק החקירה מצויה תמונה המשיב 2 אשר הוצגה לסוכן וعليה חתום לאחר שרשם בכתב-ידיו: "**אני מזיהה בתמונה הזאת את סמי שיש לו סובארו שחורה מעוזמתה.**".
12. חזוק להודעתה הסוכן ניתן למצוא בתמיל שיחת הטלפון הראשונה בין המשיב 2 לבין הסוכן.

- .13. כאמור, הסוכן יצא למקומות המפגש כשהוא מצויד במכשיר הקלטה. חיזוק של ממש להודעת הסוכן ניתן למצוא בתמונת ה הקלטה. באותה שיחה נשמעים השנאים מדברים בשפת קוד על סמים, תוך שהמשיב 2 אף נשמע אומר לסוכן: "**זה מוכן לעובודה לווקים אותו זה בשלוש מאות חמישים ארבע מאות אתה מבין?**". בהמשך נשמע המשיב 2 שואל את הסוכן: "**מזמן כן?**" ועונה: "**מזמן כפרה אלף חמיש מאות כן? כמה זמן, متى?**". המשיב 2 נשמע עונה לו: "**בערב רק חשיחיר אני שלח לך את הילד לפה.**" דיווחו של הסוכן המפעיל (כל הנראה בשיחת טלפון) נשמע גם במכשיר ה הקלטה, אשר תיעד גם שיחות פרטיות של הסוכן במהלך פרק הזמן בו המתין. בהמשך נשמע הסוכן משוחח בטלפון עם המשיב 2 אשר אמר לו: "**דקחה הוא מגיע בבדיקה, טוב? ... דקקה איפה פעם שעברה?**". בהמשך נשמע הסוכן אומר לאדם: "**מה קורה אח שלי? תן כפרה יש פה אלף חמיש מאות, יש פה חמיש שקלות?**" והדובר الآخر נשמע עונה: "**כן חמיש בול.**". בהמשך נשמע הסוכן אומר לאוֹטוֹ אַדְם: "**תמסור לשמי דש ותגידי לו שיעבור אליו...**", ואף נשמע בהקלטה מקריא את מסטר לוחית הרישוי של הרכב ונוקב בדגם הרכב.
- .14. פלטי תקשורת המצויים בתיק החקירה מחזקים את גרסת הסוכן בדבר התקשרויות בין שני מספרי הטלפון שפורטו בהודעתו, והמיוחסים למשיב 2 במועדים שפирוט.
- .15. מפלט המצוי בתיק החקירה עולה כי רכב ה"**סובארו**" עמו הגיע המשיב 2 רשום על שם אדם בשם טארק אבו דיא.
- .16. בהודעה שנגבתה מהמשיב 2 ביום 14.9.14 (במסגרת חקירה אשר נגעה לעניין אחר) מסר המשיב 2 את מספר הטלפון הנוסף שפורט בהודעת הסוכן ואשר מופיע בפלטי התקשרות (055-8982420), ואישר כי זהו מספרו של מכשיר טלפון שנפתח ברשותו באותו הזמן נחקרה, וטען: "**זה של אחי שהוא בכלל.**"
- .17. כעולה מדו"ח שערק השוטר חנן אדרי, ציין השוטר כי האדם הנושא ברכב ה"**סובארו B4**" השורה שמספרה פורט באותו דו"ח היה המשיב 2.
- .18. כעולה מוחומר החקירה, שעה שהסוכן שוגר לביצוע עסקת הסמים עקב אחריו שוטר חרש מיחידת העיקוב המשטרתית. אותו שוטר צילם מספר תמונות, ויזיה את המשיב 2 נוהג ברכב ה"**סובארו**" שמספרו פורט, כשהעוֹדוֹ אַדְם נוסף אשר לא זזה על-ידי העוקב. שוטר החרש הבchein בסוכן ניגש לרכב ה"**סובארו**" השחור וצין כי מהרכב ירד המשיב 2 ושהיה עם הסוכן, ולאחר מכן עלה לרכב ונסע ביחד עם אותו אַדְם שהיה עמו. בהמשך פורט בדו"ח העיקוב כי הגיעו למקום מכונית מסוג "טויוטה קוּרָולָה" לבנה, שמספרה הוא אותו מספר שתיעד הסוכן, וכי השוטר העוקב זיהה את נהג אותו רכב כאוֹטוֹ אַדְם שנלווה אל המשיב 2 קודם לכך, סיפר כי אותו אַדְם פגש בסוכן, וכי השנאים שוחחו ואז נפרדוו, והסוכן הלהך לכיוון אחד הבניינים, ואוֹטוֹ אַדְם שהגיע ברכב ה"**טויוטה**" נסע מהמקום.
- .19. כעולה מדו"ח העיקוב, לאחר המפגש הראשון המשיך המפקח אחר המשיב 2 והנוסע ברכב ה"**סובארו**" השחורה, והשניים עצרו בבית עסק המכונה "קפה גלגל" בbara שבע שם ישבו יחדיו ושם צולמו על-ידי השוטר העוקב.
- .20. מזכיר של השוטר דורון וקנין עולה כי זיהה את האדם אשר צולם על-ידי העוקב יושב ביחד עם המשיב 2 (הוא אותו אַדְם שהזהה על-ידי העוקב כאוֹטוֹ אַדְם שנלווה אל המשיב 2 בפגישה הראשון עת ישב ברכב ה"**סובארו**" השחורה והוא אותו אַדְם אשר זזה על-ידי העוקב כמו שהגיע מאוחר יותר ברכב ה"**טויוטה**" הלבנה) כמשיב 1.
- .21. ביום 20.10.14 בוצע מסדר זיהוי תמונות לטוכן, במהלךיו הוצגה לסוכן בין תמונות הניצבים האחרים גם תמונה המשיב 1, והסוכן זיהה את המשיב 1. בדו"ח המסדר צוין כי הסוכן אמר ביחס לממשיב 1: "**זה הבוחר בתמונה מס' 6 שנtan לי 5 גרים קרייטל זה היה בבורלא 4 בחניה בbara שבע.**"

22. הבעלים הרשם של הרכב ה"סובארו", טארק אבו דיא (אחיו של המשיב 2), נחקר, אישר כי הרכב ה"סובארו" רשום על שמו, אך טען: "**אני לא נושא** (ברכב) כי אין לי רישיון יש לי פסילה أولי כבר שלוש שנים... ...ואני לא נהגתי עליו בכלל". לשאלת מי נהג ברכב ענה: "**כל המשפחה**", וטען כי לכל המשפחה גישה לרכב.
23. המשיב 1 נחקר, ובהתודעה מיום 28.12.14 נשאל שאלות רבות מאוד ודבק בזכות השתקה. המשיב 1 גם דבק בזכות השתקה ביחס לשאלות הנוגעות לרכב ה"טויוטה", לתמונות שהוצעו לפניו, ולמסדר הדיהו שנערך בזירה, ואף לאחר שהושמעו בפנוי האזנות הסתר דבק בזכות השתקה.
24. המשיב 2 נחקר, מסר כי אין לו רכב, אך כשהוא זוקק לרכב הוא משתמש: "**יש לי את האוטו של אחומי טויוטה קורולה אני לא זוכר מספר צבע עכבר...**". בהמשך נשאל האם הוא משתמש בעוד כלי רכב, ואישר: "**יש לי את כל המשפחה שלי אם אני צריך אותו אני לוקח מכל המשפחה**", ואף אישר כי השתמש גם ברכב מסווג "טויוטה קורולה" בצבע לבן, וגם באותה "סובארו B4" בצבע שחור הרשום על שם אחיו. ביחס למספר הטלפון המפורטים בהזדעת הסוכן ובוחומר החקירה, נמנע המשיב 2 מלהכחיש או לאשר קשר לאותם מספרים, וטען כי אינו זוכר מספרים. המשיב 2 אישר כי הוא קשור בקשר משפחתי למשיב 1, ואישר כי נסע עמו מדי פעם ביחד בשוק בבאר שבע, וכי יכול להיות שנסע עמו ברכב ה"סובארו" השחור. לאחר שהזגגה למשיב 2 תמונה הסוכן טען כי אינו מזהה אותו, אך אינו זוכר. בהמשך טען כי כלל אינו מכיר את הסוכן, הכחיש כי היה באותו מפגש שנזפה עליו,IDI העוקב המשטרתי. בהמשך, לאחר שנשאל מדוע שהסוכן יעליל עליו עלילות אם אין ביניהם כל היכרות, שינה גרסתו וטען כי הוא מכיר את הסוכן מבית הסורה, ואף ידע לנוקוב בשם אחיו, וטען כי הסוכן "שיגע" אותו בטלפון. בהמשך גם שינה גרסתו לעניין המפגש עם הסוכן, וטען: "**פגשתי את יניב אצלו בבניין עכני נזכר זה היה בתקופת של הטילים שהיו...**". יחד עם זאת, המשיב טען כי הגיע באותה הזדמנות בלבד ובמנוגית.
25. לכשהזגגה למשיב 2 העובדה כי בוצעו שיחות בין הסוכן לבין מכשיר הטלפון שנhaftפס ברשותו באותו חקירה קודמת מיום 14.9.14, ענה המשיב: "**על זה אני שומר על זכות שתיקה...**". לכשהזגגו למשיב 2 התמונות הצבעוניות שצילם העוקב המשטרתי של המפגש בין הסוכן ושלו ושל המשיב 1 ישבים ייחדי בבית הקפה, אישר המשיב 2 ביחס לתמונה מבית הקפה כי: "**אני מזהה את עצמי ואת טופיק**". ביחס לתמונות האחרות טען כי אינו מזהה.
26. בין המשיב 1 לבין הסוכן בוצע עימות, במהלךו טען המשיב 1 לגבי הסוכן: "**אני בחיים שלי לא ראייתי אותו ולא נפגשתי אותו הוא סתם מפייל עלי" דברים**". הסוכן עמד על קר שקיבל את הסמים מהמשיב 1.
27. בין המשיב 2 לבין הסוכן נערכו עימות, במהלךו עמד כל אחד מהם על טענותיו. המשיב 2 העלה טענה כי הסוכן אינו מביט בו ולכן לא יכול להיות שהוא מזהה אותו. כנולה מזכיר של השוטר דני בוקובזה, ציין השוטר כי בתחילת העימות הסוכן הבחן במשיב, אך בהמשך ישב מול השוטר באופן שלא ישב מול המשיב, וציין כי יחד עם זאת: "**כאשר שאלתי את הסוכן מי האיש שיושב מולך הרים הסוכן את ראשו והסתכל על נאיף**".
28. בשלב זה של ההליך הלכה היא כי בית המשפט אינו נדרש לשאלות של מהימנות ומשקל, והשאלה ה cruciale עיון היא האם יש בריאות אשר נאפסו כנגד המשיבים פוטנציאלי להביא להרשעתם, והאם יש באותו מארגן ראייתי פרוכות של ממש: "...**כלכל, לא יהיה בטعنות בדבר מהימנות ומשקל הריאות כדי לשלול את קיומה של תשתיית合法ית בתקיק. לצד זאת, נפסק כי במקרים חריגים בהם ניכרות על פני הריאות סתיירות ופרוכות מהותיות, תישלול תשתיית זו...**" (בש"פ 3526/13rial נגד מדינת ישראל [פורסם במאגרים]).

- .29. סבורני כי בעניינים של המשיבים קיימות ראיות לכואורה במידה הנדרשת לצורך שלב זה של ההליך. בית המשפט בשלב זה אינו נדרש לשאלות של מהימנות ו邏輯, ולכואורה, אם בית המשפט בהליך העיקרי יתן אמון בעדות הסוכן, די בה לטעינה בכדי להביא להרשות המשיבים.
- .30. בא-כוח המשיבים העלה טענות ביחס לעובדה שמדובר בסוכן שהינו עברין. הגם שבשלב זה בית המשפט אינו בוחן שאלות של מהימנות, ראוי לציין כי התשתית הראיתית הלכאורית איננה נסמכת רק על הודעות הסוכן.
- .31. חיזוק משמעותי להודעות הסוכן ניתן למצוא בעובדה שישות הטלפון הראשונות בוצעו בנסיבות המופיע.
- .32. חיזוק משמעותי נוסף ניתן למצוא בזיקה שבין המשיב 2 לבין מכשיר הטלפון שנתפס ברשותו ביום 14.9.14 ובפלטי התקורת המלמדים כי אל וממכיר זה בוצעו מרבית השיחות עם הסוכן.
- .33. חיזוק משמעותי להודעות הסוכן ניתן למצוא בהקלות האודיו של המפגש, ובשם שנתפס. מטיב הדברים, מקום בו הסוכן נשא עליו מכשיר הקלטה, יצא אל המפגש, תוך שכל מילה שאמר או שנאמרה בסביבתו נקלטה במכשיר הריאו, ומקום בו כעהה מדו"חות העיקוב עקב אחר הסוכן שוטר סמי ותיעד מפגש עם המשיבים הריאו שלכאורה, קיימות ראיות עצמאיות (העוקב, הסם שנתפס והקלטה) המלמדות כי הסוכן יצא ממוקם המפגש עם מפעילו, פגש את שני המשיבים באותו אופן בדיק שתוואר בהודעותיו (המשיב 1 נותר ברכב ה"סובארו" והמשיב 2 ירד ושהוח עמו), לאחר מכן פגש שוב את המשיב 1 אשר הגיע ברכב ה"טויוטה קורוללה" הלבן, וחזר למקום המפגש שבו סם, תוך שהקלטה מלמדת לכואורה כי תוכן השיחות שנייה הסוכן תואם את האמור בהודעותיו, ותואם את שנצפה על-ידי העוקב.
- .34. ביחס למשיב 1, מעבר לזיהויו במסדר זיהוי התמונות על-ידי הסוכן, קיימת ראייה עצמאית בדמות דוחות העיקוב מהם עולה כי ממוקם המפגש עם הסוכן נסעו שני המשיבים יחדיו לאוטו בית קפה, שם צולמו ושם צולם המשיב 1 כשהוא בחברת המשיב 2, ובהמשך אותו עוקב זיהה את המשיב 1 באותו אדם שהגיע עם רכב ה"טויוטה" הלבן למפגש השני עם הסוכן בו נמסרו השם והכסף.
- .35. תוכן השיחות המקלטות, לפיהן "הילד" יביא את הסמים תואם אף הוא את הראיות האחרות, ומחזיק משמעותי את ה Hodoutes הסוכן.
- .36. ביחס למשיב 2, מעבר לגרסת הסוכן אודות היכרות ארוכת-שנים עם המשיב 2, הרי שהמשיב 2 גם זזהה על-ידי העוקב באותו מפגש ראשון, מה גם שהמשיב 2 אף צולם על ידי העוקב והוקלט על ידי הסוכן, וכשלאלו מתווסףות הראיות הנוגעות למיכיר הטלפון הריאו שהתשתיות הראיתית מוחזקת במידה ניכרת.
- .37. שתיקת המשיב 1 בחריקתו, מחזקת אף היא את הראיות כנגדו.
- .38. סוף דבר, סבורני כי קיימות ראיות לכואורה במידה הנדרשת, ולא מצאתי כי קיים קרשם משמעותי בעוצמת הראיות.
- .39. העבירות המיחסות למשיבים מקומות חזקה מסוכנות סטטוטורית כנגד שני המשיבים.
- .40. ביחס לאפשרות שחרورو של המשיב לחופה כבר נקבע בעבר, בשורה של החלטות כי "מי שיש נגדו ראיות לכואורה על החזקת סם שלא לצורך עצמית, או על סחר בסם, צפוי למעצר עד תום ההליכים. רק נסיבות מיוחדות יכולות להצדיק, במקרים כאלה, שחרור מן המעצר... ...בית משפט זה כבר אמר וזכור עד לעייפה כי מי שיש נגדו ראיות לכואורה על החזקת סם שלא לצורך עצמית, או על סחר בסם, צפוי למעצר עד תום ההליכים. רק נסיבות מיוחדות יכולות להצדיק, במקרים כאלה, שחרור מהמעצר" [בש"פ 4305/09 גאנם חרבאוי נ' מדינת ישראל, (טרם פורסם 25/05/09)].

.41. ור' גם:

"הכלל הנוגע בעבירה של סחר במסמי הוא כי ככל חלופת מעוצר אינה מספקת להפוגת המsocנות נשקפת ממי שנאשם בעבירה זו. בנסיבות תבישה זו מצויה פגיעתם הרעה של הסמים בחברה, בבחינת חולי המאלל את יסודותיה, העובדה שמאבקיעיל במסמי מחייב את גדיות שרשת הפצת הסם ובתיקר העובדה שהסחר במסמי יכול להתבצע גם כאשר הנאשם מצוי בחלופת מעוצר, וגם כאשר חופש התנועה שלו הוגבל... ...שחרור לחלופת מעוצר יתכן אףוא במקרים אלה רק בהתקיים נסיבות חריגות ויצאות דופן" [בש"פ 8800/10 עלי אלטלאקה נ' מדינת ישראל (טרם פורסם, 14.12.10). פסקה 8 להחלטת כב' השופטת ארבל].

.42 ור' גם:

"בית משפט זה חזר ופסק בשורה ארוכה של החלטות, כי עיסוקביבא סמים, כמו גם סחר או החזקה שלא לצריכה עצמית, הן עבירות המורכבות מפעולות של חוליות שונות בשרשראת... ...בעברינות הסמים נשקפת-msocנות מכל אחת מאותן חוליות, ולכן במאבק הבלתי פושק בעברינות זו יש להפסיק את הפעולות בכל אחת מאותן חוליות בשרשראת יבוא הסם או הפצתו" [בש"פ 7083/08 מדינת ישראל נ' אלימלך (14.8.08) פסקה 4].

.43 ור' גם:

"נקודות המוצא לדין היא כי העבירה המיוחסת לעורר מקימה חזקת-msocנות סטטוטורית מכוח סעיף 21(א)(1)(ג)(3)... ...על רקע-msocנות זו, לא ישחררו, ברגיל, המעורבים בעבירות סמים שלא לשימוש עצמו לחלופת מעוצר, שכן קיימים קושי ליתן אמון למי שהפיצו את בשורת הסמים בעבור בצע כסף, כי לא ישובו לעיסוקם זה, אם רק יתאפשר להם, ואפילו הם יורחקו ממוקם משכנם הקבוע ויטולו עליהם תנאים מגבלים..." (בש"פ 8711/11 אמר כתריאל נ' מ"י (4.12.11), פסקה 6).

.44 השאלה הzcrica עיון בעניינים של המשיבים היא האם מתקיימות בעניינים הנسبות המצדיקות חריגה מן הכלל שהותוו בהלכה הפסוקה, והאם תסוכן בעניינים חלופת מעוצר.

.45 בעניינים של שני המשיבים הוגש תסוקיר מעוצר אשר נמנע מהמליצה על שחרורם ל החלופה.

.46 הלכה היא, כי ככל, רק לעתים נדירות יسطה בית המשפט מהמליצה שלילית של שירות המבחן, והוא יעשה כן, רק בהתקיים נימוקים מבוססים וכבדי משקל (בש"פ 9376/09 פלוני נ' מדינת ישראל, بش"פ 09/09, מדינת ישראל נ' פלוני, بش"פ 10/2006 מדינת ישראל נ' פלוני).

.47 מקום בו מלכתחילה ההלכה היא כי רק במקרים חריגים ישוחרר נאשם בעבירות של סחר במסמי חלופת מעוצר, ומקום בו מלכתחילה שחרור המשיבים חרף המלצה שירות המבחן הינו בגדר החריג, הרי שהשילוב בין השניים, מطبع הדברים, מונע החרוגת המשיבים משני הכללים שהותו בהלכה הפסוקה.

.48 אם לא די כאמור לעיל, ניתן כי למשיב 2 עבר פלילי הכלול שתי הרשעות קודמות. המשיב 2 נדון ביום 30.12.12 למסר בפועל בן כשנתיים ושבוע וחודשים בגין ביצוע שתי עבירות שונות ונפרדות של סחר במסמי-msocנים.

.49 נגד המשיב 2 תלוי ועומד מסר מותנה בר-הפעלה בן עשרה חודשים אשר כשל בהרתעתו. בעניינו של המשיב 1 התרשם שירות המבחן כי קיימת רמת-msocנות להישנות התנוגות עוברת חוק, ושירות המבחן הביע ספק באשר ליכולתה של חלופה אוניות למצמצם את הסיכון המתואר.

.50 בעניינו של המשיב 1 הוצאה חלופת מעוצר בהשחתת אביו ואחיו. שירות המבחן התרשם כי מדובר בחלופה המחייבת את המשיב לסייעת מגורייו הקודמת, וכי אינה מתאימה.

.51 בעניינו של המשיב 2 התרשם שירות המבחן מקיומה של רמת סיכון להישנות התנוגות פורצת גבולות.

- .53. שירות המבחן התרשם כי המشب 2 מעורہ בחברה שלית, ונמנע מלאהמלץ על שחררו לחלופה שהומלכה.
- .54. בעניינו של המشب 1, אמנים למشب 1 אין עבר פלילי, ואולם לאור השילוב של העבירות המיוחסות לו, נסיבות ביצוען והתרשומות השירות המבחן, ובහינתן העובדה שחולופת המutzer מחייבת אותו לחיק סביבתו הטבעית, מקום בו לכואורה נמנעה הוא עם שרשרת הפצת הסם, סבורני כי לא מתקיימות הנסיבות מצדיקות סטייה מהכליל שהותווה בהלכה הפסוקה, הן ביחס לשחרור נאשם בעבירה של סחר בסמים לחולופה והן ביחס לסתיה מהומלכה שלילית של שירות המבחן.
- .55. בעניינו של המشب 2, מקום בו המشب 2 הורשע בעבר הקרוב בעבירות של סחר בסמים מסוכנים, מקום בו לא היה במאסר בפועל ממושך אותו ריצה המשיב, ואשר ממנו שוחרר לכואורה רק לאחרונה, בכדי להרתו את המשיב 2 מלשוב לسورו, ומקום בו לא היה במאסר מותנה בר-הפעלה בן עשרה חודשים בכדי להרתו את המשיב מלשוב לسورו, סבורני כי לא מתקיימות הנסיבות מצדיקות סטייה מהכליל הנוגע למעצער נאשים בעבירות סחר בסמים עד לסיום ההליכים, קל וחומר בהינתן העובדה שבעניינו של המשיב 2 הוגש תסקיר מעוצר שלילי.
- .56. לאור כל האמור לעיל, אני מורה על מעוצר שני המשיבים עד לסיום ההליכים נגדם.

**ניתנה והודעה היום ו' אדר תשע"ה, 25/02/2015 במעמד הנוכחים.**

**Յוּאָב עַטֶּר , שׁוֹפֵט**