

עפ"ג 42163/01/14 - מדינת ישראל נגד ריאד גולאני

בית המשפט המחוזי בירושלים בשבתו כבית-משפט לערעורים פליליים

לפני: כבוד השופט יעקב צבן, סגן נשיא
כבוד השופט רפי כרמל
כבוד השופטת רבקה פרידמן-פלדמן
המערערת מדינת ישראל
נגד
המשיב ריאד גולאני

פסק דין

1. לפנינו ערעור על גזר דינו של בית משפט השלום בירושלים (כב' הש' שמואל הרבסט), בת.פ. 49028-06-12 מיום 8.12.13.

2. המשיב, יליד 1980, נשוי ואב לשני פעוטות, הורשע, לאחר שהודה בכתב האישום המתוקן במסגרת הסדר טיעון, בעבירה של החזקת סם שלא לשימוש עצמי, לפי סעיף 7(א)+(ג) רישא לפקודת הסמים המסוכנים, התשל"ג-1973 (להלן: "הפקודה").

בגין מעשיו, נגזרו עליו 6 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות, מאסר על תנאי בן 6 חודשים למשך 3 שנים אם יבצע עבירה על פקודת הסמים (למעט שימוש עצמי בסם) או עבירה של הכשלת שוטר או עבירה של תקיפת שוטר, התחייבות עצמית בסך 5,000 ש"ח שלא לעבור עבירות לפי פקודת הסמים במשך שנה, צו מבחן לשנה וקנס בסך 10,000 ש"ח. כן חולטו כספים שנתפסו ברכב בסך של 11,000 ש"ח.

הסדר הטיעון לא כלל הסכמה לעניין העונש.

3. כתב אישום נפרד הוגש נגד מעורב נוסף בשם שאדי גול (ת.פ. 42541-07-12). האישום הראשון זהה ומכיל את כתב האישום שהוגש נגד המערער, באישום השני המערער איננו מעורב. הלה הורשע, על יסוד הודאתו בכתב אישום מתוקן במסגרת הסדר טיעון, שתי עבירות של החזקת סם שלא לשימוש עצמי, לפי סעיף 7(א)+(ג) רישא לפקודה והפרעה לשוטר במילוי תפקידו, לפי סעיף 275 לחוק העונשין, התשל"ז-1977. ביום 11.2.13, אימץ בית משפט קמא את הסדר הטיעון לעניין העונש והשית על גול 28 חודשי מאסר בפועל, 12 חודשי מאסר למשך שנתיים אם יבצע עבירת סמים מסוג פשע, 3 חודשי מאסר אם יבצע עבירת סמים מסוג עוון או עבירה של תקיפת שוטר. כן חולט הקטנוע שבבעלותו.

4. ביום 14.6.12, סמוך לשעה 12:40, החזיקו הנאשם ושאדי גול באזור ציר הפחחים, "וואלה אל-מחדאדה"

בסילוואן, ברכב מסוג טויוטה ששכר הנאשם, סמים מסוג חשיש במשקל מצטבר של 1182.96 גרם ו- 150 כדורי MDMA, תחת מכסה המנוע ומאחורי מושב הנהג כשהם מחולקים לאריזות נפרדות. כן החזיקו ברכב 11,000 ש"ח, חבילת שקיות מהסוג בהן נארזו הסמים שהוטמנו מאחורי מושב הנהג וחבילת מעטפות לבנות מהסוג בהם נארזו הסמים שהוטמנו מתחת למכסה המנוע.

5. בגזר הדין, עמד בית המשפט קמא על חומרתן של עבירות הסחר בסמים והערכים המוגנים שביסודן. נקבע כי המערער החזיק סמים בכמות גדולה ובאריזות מוכנות שיש בהן כדי להעיד על סחר עתידי. בנסיבות אלו, נקבע מתחם הענישה בין עונש מאסר לריצוי בעבודות שירות ובין 15 חודשי מאסר בפועל. לעניין נסיבותיו האישיות של המערער-היעדר עבר פלילי, הודאתו ותקופת שהייתו במעצר בית מלא (למעלה משנה), נזקפו לזכותו. נקבע כי המערער ביצע את מעשיו בהיותו נשוי ומצפה ללידת בנו הבכור, כך שאין במצבו המשפחתי כדי להטות את הכף לזכותו. בשקלול הדברים, ניתן גזר דינו של בית המשפט קמא כמפורט לעיל.

הערעור

6. לשיטת המערערת, מתחם הענישה שקבע בית משפט קמא אינו הולם את חומרתן של עבירות הסמים, את מדיניות הענישה המחמירה שהותוותה כחלק מהמאבק למיגור נגע הסמים וכן את הנסיבות המחמירות של ביצוע העבירה. מדובר במעשה עברייני מתוחכם המהווה חוליה חשובה בשרשרת הפצת הסם. ברכבו של המשיב נתפסה כמות משמעותית של סמים מסוגים שונים, מחולקת לאריזות ומוסלקת תחת מכסה המנוע ומושב הנהג, כן נתפסו אביזרי אריזה נוספים. מה גם, תכנון קדם למעשיו של המשיב הן בהצטיידות בסמים ובאביזרי האריזה, לרבות מעשה האריזה לכשעצמו, והן בשכירת הרכב מראש. המעשים בוצעו לאור יום ומתוך בצע כסף, ללא מורא הדין. בבית משפט קמא טענה המערערת למתחם ענישה בין 12-24 חודשי מאסר בפועל, וביקשו להשית עליו עונש מאסר ברף התחתון של המתחם. ככל הכל, נטען כי העונש שהוטל על המשיב אינו הולם את מעשיו ואינו משקף את מדיניות הענישה בעבירות כגון דא.

7. בתגובה לערעור, טען ב"כ המשיב, כי מרשו עבר טלטלה עקב ההליך, למד לקח, ימנע מהסתבכויות בעתיד, הכל נחלת העבר, בינתיים נולד למשיב בן בכור ששינה את כל תפיסת עולמו. רמת הענישה בענייני סמים משתנה לפי הנסיבות. בבית משפט השלום עתרה המערערת לשנת מאסר ואילו בית המשפט קמא הביא בחשבון את תקופת מעצרו, תקופת מעצר בית שנמשכה כ-14 חודשים, המהווה הגבלת חרות בפני עצמה. אמנם נתפסו כמויות סם גדולות והעונש שנגזר אינו שכיח, אך נוכח כל הנסיבות אין בו סטייה קיצונית. הסנגור הפנה לפסיקה התומכת בטענותיו. באשר לשותף טען הסנגור כי מדובר בהסדר טיעון סגור עם אדם שהחזיק כמויות סם גדולות בהרבה.

דין והכרעה

8. לאחר שעיינו בגזר דינו של בית המשפט קמא ובחומר הראיות בתיק, ושמענו את טענות הצדדים, מצאנו לקבל את הערעור.

9. עבירות הסמים שביצע המשיב הן משמעותיות ופגיעותן האישית והחברתית ממשית ויוצרת סביבה מעגלי נזק נוספים, וראו בעניין זה ע"פ 4484/05 גונן שגב נ' מדינת ישראל (לא פורסם, ניתן ביום 8.8.2006):

"נגע הסמים מכלה בישראל כל חלקה טובה. כמות המילים שהושמעו באשר לצורך להילחם בנגע זה היא אין סופית. אין לך בית משפט בכל ערכאה שהיא, שלא חוזר על האמירות שעניינן המלחמה שהוקדשה לביעור התופעה, ענישה מחמירה ככלי מרכזי במלחמה זו, והצורך להכות בכל אחת מחוליות הפצת הסם בין אם מדובר בבלדר, ובין אם מדובר במי שמעמדו בהיררכיה באותה פעולה ספציפית שעליה נסוב הדיון, גבוה יותר".

עיון בפסיקה הנוהגת מלמד על עונשי מאסר בפועל שהוטלו על נאשמים שהורשעו בהחזקת סמים שלא לשימוש עצמי, כל שכן עת מדובר בכמויות לא מבוטלות של סמים. המשיב החזיק ברכבו, חשיש בכמות של כ-1182 גרם ו-150 כדורי MDMA. אריזתם של הסמים כשהם מחולקים לאריזות קטנות ומוסלקים בשני מקומות ברכב מעידה בוודאות גבוהה על הכוונה להפיצם ולסחור בהם. צרף לכך, ברכב נמצאו אביזרי אריזה נוספים וסכום לא מבוטל של כסף (11,000 ש"ח) שיש בו לזרוע חשד מהותי בדבר היקף מעשיהם של המשיב ושותפו. הנה כי כן, במעשיו ביצע המשיב עבירה של החזקת סמים שלא לשימוש עצמי בנסיבות הגובלות בעבירה של הפצת סם ואף של סחר בסם, ומהוות חוליה מתקדמת בשרשרת הסמים. כמות הסמים, סוגיהם ואופן אריזתם, כמו גם הכסף שנתפס ברכב, אינם מגולמים נכוחה במתחם הענישה. בנסיבות אלו, מצאנו להתערב במתחם הענישה שקבע בבית המשפט קמא ולהעמידו על 7-24 חודשי מאסר בפועל.

לעניין העונש ההולם - המשיב מצוי בעולם הסמים. אין בנסיבותיו האישיות כדי להכריע את הכף, בפרט עת מצבו המשפחתי לא עמד לנגד עיניו בשעת ביצוע מעשיו. הודאתו תיזקף לקולא. מעבר לכך, עקרון אחידות הענישה מהווה שיקול בגזירת העונש ההולם. שותפו של המשיב הורשע בעבירה של החזקת סמים בצוותא חדא עם המשיב, כן בעבירות נוספות של החזקת סמים והכשלת שוטר בנסיבות בהן נמלט ממעצר בכך שהשליך את הקטנוע שלו וברח מאנשי המשטרה. בקטנוע נתפס סם מסוג חשיש במשקל של 13,778.76 גר' ובביתו נתפס סם מסוג חשיש במשקל 2,850.2 גרם. השותף יליד 1989, ללא עבר פלילי. נגזרו עליו, תוך אימוץ הסדר הטיעון לעונש, 28 חודשי מאסר בפועל. כמויות הסם שם משמעותיות יותר אך אינן מצדיקות פער ענישה כה משמעותי.

במכלול הדברים, בהתחשב שאין דרכה של ערכאת הערעור למצות את הדין עם הנאשם ונוכח עברו הנקי וכן נוכח מאסר הבית הארוך בו שהה, מצאנו להעמיד את עונשו על 8 חודשי מאסר בפועל (בניכוי ימי מעצרו), במקום מאסר בעבודות שירות. יתר חלקי גזר דינו של בית משפט קמא בעינם.

המשיב יתייצב לריצוי מאסרו ביום 10.4.2014 עד השעה 10:00 בבית המעצר "ניצן" ברמלה.

ניתן היום, כ"ד באדר ב' התשע"ד, 26 במרץ 2014, במעמד הצדדים.

רבקה פרידמן-פלדמן,
שופטת

רפי כרמל, שופט

יעקב צבן, שופט
[סג"נ - אב"ד]