

ת"פ 16282/03/13 - מדינת ישראל נגד מוסטפא מסארווה

בית משפט השלום בכפר סבא
ת"פ 16282-03-13 מדינת ישראל נ' מסארווה(עציר)

9 בינואר 2014

בפני כב' השופטת נאווה בכור
בעניין: מדינת ישראל
המאשימה
נגד
מוסטפא מסארווה (עציר)
הנאשם

נוכחים:

ב"כ המאשימה עו"ד אבישי רובינשטיין

הנאשם - הובא - וע"י ב"כ עו"ד דרוויש נאשף

גזר דין

1. הנאשם הורשע על פי הודאתו ובמסגרת הסדר טיעון בכתב אישום מתוקן בעבירות של סחר בסם מסוכן לפי סעיף 13+ סעיף 19א לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], התשל"ג-1973 (להלן: "הפקודה") (**2 אישומים**), לפי המפורט בו.

2. הצדדים הגיעו להסדר טיעון לפיו יודה הנאשם בכתב האישום המתוקן ויורשע בגינו.

לעניין העונש- יעתרו הצדדים במשותף למאסר בן 19 חודשים בפועל כאשר המאשימה עתרה להפעלתו **במצטבר** של מע"ת בן 6 חודשים בר הפעלה בעניינו של הנאשם מת"פ 24055-06-12 (שלום כ"ס) וב"כ הנאשם יעתור להפעלתו **בחופף** של מע"ת זה.

כמו כן עתרו הצדדים במשותף לענישה נלווית של מע"ת, קנס, פסילה ופסילה על תנאי.

3. מתסקיר שירות המבחן בעניינו מיום **21.11.13** עולה כי הנאשם בן 23, והמתעתד להינשא בתקופה זו בבית הדין השרעי בטייבה.

בארבע השנים האחרונות נתון בתהליך של נסיגה תפקודית, תוך גילויים של מעורבות עבריינית.

הנאשם הינו הבכור מבין ששת ילדי משפחת מוצאו, אמו נהרגה בתאונת ירי כשהיה בן 12, ואביו היה מעורב לאורך השנים בעבריינות, תוך מעורבות נמוכה בגידול ילדיו. ריצה מספר עונשי מאסר, אחד בגין ירי כלפי אחר, וכיום מועסק בקיוסק.

לאחר מותה הפתאומי של האם- הנאשם ואחיו גודלו ע"י הסבתא ודודתם, לפני ארבע שנים נפטרה הסבתא, ועם מותה- הסלימה התדרדרותו התפקודית של הנאשם.

סיים 12 שנות לימוד במכונאות רכב והשלים חלק מבחינות הבגרות. עם סיום לימודיו תיאר כי חבר לקבוצת צעירים המתקיימים מגניבות וסחר בסמים.

הנאשם נמשך אחר אורח חייהם שאופיין בחוסר מחויבות למסגרת, ובצדו הכנסה כספית מספקת ביחס לגילם, וכן נחשף לשימוש בסמים.

מגיליון רישומו הפלילי עולה כי בגיל 19 החל להצטבר נגדו מספר רב של תיקי רכוש ואלימות והוא נדון לשני עונשי מאסר קצרים. כמו כן, מאסר מותנה תלוי נגדו ביחס לעבירות נשוא הדיון.

במהלכה של תגרה אלימה נדקר הנאשם בחזהו ונחבל בלבו באורח קשה מאוד שחייב ניתוח מורכב והתקנת קוצב לב. הפציעה הביאה לירידה משמעותית בתפקודו הגופני.

ביחס לעבירות נשוא הדיון- הנאשם לוקח אחריות, הודה בביצוען, והסביר כי הן קשורות לאורח החיים הבלתי יציב שניהל, ולקשריו המכשילים עם דמויות שוליות.

בשלב המעצר נעשה ניסיון לשלבו בקהילה טיפולית-שבסופו של יום לא יצא אל הפועל.

ארבעה חודשים טרם מעצרו הנוכחי הנאשם התארס לצעירה העובדת ביעוץ בתחום הנדל"ן, ובני הזוג משלימים את הליך הנישואין בימים אלה.

אבי הצעירה התנגד לקשר- אולם אימה תמכה בהם, ומנסה לסייע בידו של הנאשם להשתקם ולהתרחק מדמויות מכשילות שעמן היה בקשר.

הנאשם נתון מזה ארבע שנים בהליך נסגני, בו ביצע עבירות, נשפט ונדון לעונשים, ולא הגיע ליציבות תעסוקתית. משיחה עמו התרשם השירות מעייפות שהוא מביע מהמשך אורח חייו הבעייתי והמחירים הכבדים שנאלץ לשלם בעטיו.

הנאשם אינו סבור כי מכור במידה רבה לסמים, אך גילה הכרה כי יכול להיתרם ממסגרת שתקנה לו דפוסי התנהגות וחשיבה מקדמים. לפיכך, נאות הנאשם להשתלב בטיפול פנימייתי שינחיל לו דפוסי חשיבה והתנהגות מקדמים, ויסייע לו להתנתק מהשפעות מכשילות.

עם זאת, הואיל והליך טיפולי זה לא הסתייע בשלב המעצר כמו גם העובדה כי הנאשם נתון במעצר תקופה ממושכת באופן שמשליך על כוחותיו להתגייס לטיפול פנימייתי ותובעני לאורך זמן-הביע השירות ספק בדבר יכולתו של הנאשם להירתם לטיפול כזה בעת הזאת.

עמוד 2

4. בטיעוניו לעונש טען ב"כ המאשימה כי הנאשם יליד 1990, ולחובתו 2 הרשעות קודמות בגין עבירות סמים תעבורה ורכוש (במ/2), כאשר בגין הרשעתו האחרונה- תלוי ועומד נגדו מע"ת בר הפעלה בתיק דנן.

העונש שהותווה בהסדר הטיעון מצוי במתחם העונש ההולם בעבירות בהן והרשע, וכן משכלל בתוכו את הודייתו של הנאשם, לקיחת אחריות, וחיסכון בזמן שיפוטי.

בנסיבות אלה אין נימוקים המצדיקים הפעלתו בחופף של מע"ת בר פעלה בעניינו, ועל כן יש להפעילו במצטבר למאסר בתיק זה.

כפי שנקבע לא אחת בפסיקה -בהשתתף הקנס יש לשים לב למניע הכלכלי בעבירות.

בעניינו של מעורב אחר בפרשה זו, פאדי ג'אבר, בת"פ 16209-03-13, גזר בית המשפט מאסר בפועל בן 21 חודשים.

5.3.13. הנאשם דנן עצור מיום

לאור האמור, מתבקש בית המשפט לכבד את הסדר הטיעון ולהשית על הנאשם מאסר בפועל כמוסכם, הפעלת מע"ת במצטבר, לצד מאסר מותנה, פסילה, פסילה על תנאי, וקנס.

בטיעוניו לעונש טען ב"כ הנאשם כי מתחם הענישה בעבירות בהן הורשע הנאשם נע בין 6 חודשי מאסר שיכול וירוצו בעבודות שירות- לבין 12 חודשי מאסר.

לנאשם עבר פלילי לא מכביד שכמעט ואינו כולל עבירות סמים -למעט הרשעה בעבירה אחת של החזקה לצריכה עצמית בגינה הושת עליו מע"ת בן 6 חודשים בר הפעלה בעניינו.

מעורבותו של הנאשם בפרשה הינה ברף הנמוך, כפי שעולה מכתב האישום המתוקן, המעידה על עבירת תיווך בסם ולא סחר- הסוכן לא יצר קשר עם הנאשם אלא עם אחר שזהותו ידועה למאשימה, שלא נחקר, הנאשם שימש כשליח ולא סוחר- מקום בו הסוחר נותן לו 200 ₪ פחות מהמחיר שהוסכם והנאשם התקשר לאותו אדם אחר שהורה לו הסתפק בכסף ששולם. עובדה זו מוכיחה כי הנאשם היה שליח בלבד.

בעניינו של האחר שהורשע בפרשה, פאדי ג'אבר, זה הורשע בארבע אירועים של סחר, ששניים מהם תוקנו לתיווך אך ברמה עובדתית- הם סחר בסמים, וכן בעבירת הסתייעות ברכב לפשע.

מהתסקיר עולה האירוע טרגי הנוגע לאמו של הנאשם, הרקע של אביו, והתדרדרותו של הנאשם בשנים האחרונות לאחר פטירת הסבתא. כמו כן עולה כי כיום הנאשם מאורס, לבחורה אסרטיבית וחזקה התומכת בו ורוצה לסייע לו להשתקם.

הגם שהתסקיר בעניינו לא חיובי, אך יש סיכוי לשקמו.

העובדה לפיה במסגרת הסדר הטיעון הוסכם כי הוא יטען להפעלת המע"ת בחופף- מעידה כי גם התביעה

מבינה שיש נסיבות המצדיקות הפעלת המע"ת באופן זה.

לאור האמור, מתבקש בית המשפט לכבד את הסדר הטיעון, ולהפעיל את המע"ת כולו בחופף למאסר שהוסכם, לצד ענישה נלווית.

הנאשם הוסיף כי מודה בטעותו, מצטער ומבקש כי תינתן לו הזדמנות נוספת.

5. הכרעה

עבירת הסחר בסמים פוגעת בשלומם של המשתמשים והצרכנים עצמם, וכן בשלום הציבור כולו, בעיקר נוכח המרקם העברייני סביב מערך הסחר, בדמות ביצוע עבירות רכוש ואלימות הנלוות לעבירות הסמים באופן תדיר.

רמת הענישה בגין עבירת הסחר בסמים נעה בין 6-12 חודשי מאסר בגין אירוע בודד, בהתאם לסוג הסם, כמותו, זהות הקונה, מספר העסקאות והיקפן, וסכומי הכסף ששולמו (ראה החלטתי בת"פ 42974-11-12 מ"י נגד זמירו מיום 12.11.13).

לאור האמור הרי שהעונש שהותווה בהסדר הטיעון מצוי ברף העליון של מתחם הענישה.

במקרה זה, הורשע הנאשם בשני מקרים בהם סחר בסם מסוג חשיש.

ביום **3.2.13**, לאחר שסוכן סמוי התקשר לאדם אחר וביקש 10 אצבעות חשיש תמורת 900 ₪, התקשר אליו בחזרה הנאשם וקבע להיפגש עמו בתחנת דלק.

בפגישה ביניהם מסר לו הנאשם קופסת סיגריות מסוג "מלבורו לייט" ובה 10 אצבעות חשיש במשקל כולל של **26.61 גרם נטו** בתמורה ל-700 ₪.

הנאשם בתגובה טען כי מגיע לו עוד 300 ₪ והסוכן שוחח עם האחר בטלפון וסיכם עמו כי ימסור לנאשם עוד **200 ₪**.

כעבור שבוע, ביום **11.2.13**, התקשר הסוכן לאחר וביקש חצי פלטת חשיש ומנת קוקאין.

האחר מסר לסוכן כי יכול לארגן לו רק פלטת חשיש וכי ישלח את הנאשם לתחנת הדלק בכניסה לטייבה.

בפגישתם של הנאשם והסוכן מסר לו הנאשם נייר כסף ובתוכו פלטת חשיש במשקל כולל של **31.79 גרם נטו**, ובתמורה שילם לו הסוכן **1,300 ₪**.

בהתאם לסעיף 40ט(א) לחוק העונשין, תשל"ז-1977 (להלן: "החוק") הרי שחלקו היחסי של הנאשם בפרשה אינו מבוטל.

הגם שמעובדות כתב האישום עולה כי אינו עומד בראש שרשרת הסחר בסמים, הרי שמעורבותו בעובדות כתב האישום הינה מרכזית- לאור העובדה ששוחח עם הסוכן טלפונית, נפגש עמו פעמיים, העביר לידי הסוכן בפועל את חבילות הסם, וקיבל לידיו את התשלום עבורן.

התנהלותו באישום הראשון אף מלמדת כי לא היה רק בגדר "שליח" -כטענת בא כוחו, כי אם "הגדיל ראש" והתקשר לאחר להודיע לו כי הסוכן שילם מחיר שונה מזה שהוסכם עליו, ביודעו מהו המחיר המוסכם.

יתרה מכך, על החומרה שמיוחסת לכל אחד מהגורמים בחוליית שרשרת הפצת הסמים עמדה כב' הש' ארבל בע"פ 2000/06 מדינת ישראל נ' בנימין ויצמן (מיום 20.7.06)-

"המאבק בנגע הסמים מחייב כי ההתייחסות לכל החוליות בשרשרת המסתיימת בהגעת הסם לציבור תהא מחמירה ועל כל מי שמהווה חוליה מחוליות השרשרת לדעת כי הוא נוטל על עצמו את הסיכון שבנשיאה בעונש המשקף את חומרת העבירות שביצעו ואשר משקף את הנזק שבמעשיהם לחברה."

בנסיבות אלה סחר הנאשם בשתי הזדמנויות שונות וסמוכות בסם מסוג חשיש בכמות כוללת של 58.4 גרם נטו ובסך כולל של 2,200 ₪.

למותר לציין כי הנזק הרב שזרעות עבירות הסמים בחברה הינו ידוע, והינו ממן הדברים שאינם צריכים הוכחה.

גם סם החשיש הנחשב במחוזותינו כסם "קל" ידוע בהשפעותיו ההרסניות ובנזק שנגרם בעטיו למשתמשים עצמם, ולחברה כולה (סעיף 40יא(3) לחוק).

בע"פ 2000/06 שלעיל נקבע בעניין זה כדלקמן-

"אכן, הסם לגביו נעברו העבירות בהן הורשעו המשיבים נחשב סם "קל". יחד עם זאת, סם מזיק הוא והמחוקק מצא לאסור השימוש בו בפקודה. מקובלת עליי עמדת המדינה כי אין להקל ראש בעבירות הנוגעות לסמים המוגדרים כ"קלים". המאבק בנגע הסמים צריך להיות מכוון גם נגד השימוש בסמים קלים ובפגיעתם של אלה ביחידים ובחוסנה של החברה כולה אין להמעיט. העובדה שסמים אלה הפכו אולי נפוצים גם בקרב מי שהעבריינות אינה להם דרך חיים ובעיקר בקרב צעירים אינה צריכה להביא להתייחסות מקלה עם אלה המבקשים לעשות רווח מנפוצות השימוש בסמים אלה ותורמים להגעת הסם אל קהל ה"צרכנים"."

הנאשם הודה במסגרת הסדר הטיעון, חסך זמן שיפוטי יקר, והביע צער על מעשיו בפני בית המשפט (סעיף 40יא(4) לחוק). גם בפני השירות לקח אחריות מלאה על העבירות שביצע, והסביר כי בוצעו בעטיו של אורח החיים שניהל וקשריו עם דמויות שוליות.

עם זאת, הנאשם לא השתלב בכל הליך טיפולי עד כה במהלך שלב המעצר, אינו סבור כי מכור במידה רבה לסמים, והשירות אף התרשם כי הוא עייף מאורח חייו הבעייתי והמחירים הכבדים שנאלץ לשלם בעטיו.

חרף העובדה שהנאשם הסכים להשתלב בטיפול פנימייתי, הביע השירות ספק בדבר יכולתו להירתם לכך, לאור העובדה כי זה לא הסתייע בשלב המעצר ונוכח העדר כוחות מצדו להתגייס לטיפול כה תובעני וממושך.

בנוסף, חלה ירידה בתפקודו הגופני של הנאשם לאחר שנדקר בליבו במהלך תגרה.

מדובר בנאשם צעיר, כבן 24, שנסיבות חייו הקשות הן שהובילו אותו בדרכו השולית, והשפיעו על מעורבותו בעבירות דנן (**סעיף 40יא (8) לחוק**).

הנאשם התייתם מאמו בגיל צעיר בנסיבות טראגיות, בעוד אביו ניהל אורח חיים עברייני ושולי, ובשנים האחרונות אף התייתם מסבתו שגידלה אותו ואת אחיו במהלך השנים ותפקדה כהורתם.

מאז מות הסבתא הסלימה התדרדרותו התפקודית של הנאשם, שהחל לגלות מעורבות שולית, חבר לקבוצת צעירים עבריינית, ביצע עבירות, נחשף לשימוש בסמים וריצה שני מאסרים בפועל.

לאור האמור, אין תימה על כך שרישומי הפלילי מעלה כי לחובתו הרשעות קודמות בין השנים **2009-2012** בגין עבירות רכוש, סמים, ואלומות (**סעיף 40יא(11) לחוק**).

לעניין הפעלת מאסר מותנה מורנו סעיף 58 לחוק כדלקמן-

"מי שהוטל עליו עונש מאסר בשל עבירה נוספת והופעל נגדו עונש המאסר על תנאי, ישא, על אף האמור בסעיף 45, את שתי תקופות המאסר בזו אחר זו, זולת אם בית המשפט שהרשיעו בשל העבירה הנוספת ציווה, מטעמים שיירשמו, ששתי התקופות כולן או מקצתן יהיו חופפות."

משנגזר דינו של נאשם לעונש של מאסר בפועל והופעל נגדו עונש מאסר מותנה, בגין עבירה נוספת, ברירת המחדל היא כי הנאשם ירצה את התקופות באופן מצטבר -אלא אם מטעמים שיירשמו ימצא בית המשפט להורות על ריצוי התקופות באופן חופף, כולו או מקצתו (ע"פ 1323/08 מדינת ישראל נ' פלוני טרם פורסם (מיום 29.10.08)).

עם זאת, הואיל ועונש המאסר לו עתרו הצדדים במשותף הינו למשך לא מבוטל מאחורי סורג ובריה, המצוי ברף העליון של מתחם הענישה בעבירות בהן הורשע הנאשם, כאשר הנאשם שוהה במעצר מזה 10 חודשים על כל המשתמע מכך, הרי שהפעלת המע"ת כולו במצטבר תביא להחמרה בעונשו של הנאשם באופן החורג ממתחם הענישה וממדיניות הענישה הנוהגת באופן שאינו הולם את חומרת מעשה העבירה בנסיבותיה ומידת אשמתו של הנאשם (**סעיף 40ב לחוק**).

לא זו אף זו, אלא שמהתסקיר עולה כי לאחרונה נישא הנאשם לבת זוגו, וכי זוכה לתמיכה ממנה וממשפחתה,

ועל כן יש לקוות כי יהיה בכך כדי להעלותו על דרך הישר, להעניק לו יציבות שנעדרה מחייו עד כה, ולשקמו.

אמנם לנאשם הרשעה קודמת בהחזקת סמים לצרכיה עצמית, אולם אין בכך כדי להצדיק בשלב זה החמרה בעונשו מהטעמים המנויים **בסעיפים 40-ה-40 לחוק**.

למען הסר ספק יובהר לנאשם כי ככל שיבחר להמשיך בדרך זו- יקום הצורך בהתרתו האישית כמו גם הצורך בהגנה על האינטרס הציבורי מפניו.

6. לפיכך- הריני גוזרת על הנאשם את העונשים הבאים:

א. מאסר בפועל למשך 19 חודשים

ב. יופעל מע"ת בן 6 חודשים מת"פ 24055-06-12 (שלום כ"ס), כ-3 חודשים ממנו ירוצו במצטבר ויתרתו בחופף למאסר שהוטל.

סה"כ ירצה הנאשם 22 חודשי מאסר בפועל בניכוי ימי מעצרו מיום: 5.3.13.

ג. פסילה בפועל בת 6 חודשים מיום שחרורו.

ד. מאסר על תנאי בן 12 חודשים למשך 3 שנים מיום שחרורו שלא יעבור על כל עבירת

סמים.

7. זכות ערעור לבית המשפט המחוזי תוך 45 ימים.

ניתן היום, ח' שבט תשע"ד, 09 ינואר 2014, במעמד הצדדים.