

## מ"ת 42051/08/23 - מדינת ישראל - פמ"ד פלילי נגד חוסם אלאסד

בית המשפט המחוזי בבאר שבע

מ"ת 42051-08-23 מדינת ישראל נ' אלאסד(עציר)

תיק חיצוני: 323308/2023

לפני: כבוד השופט נסר אבו טהה

המבקשת מדינת ישראל - פמ"ד פלילי

נגד

המשיב חוסם אלאסד

ע"י ב"כ עו"ד חן בן חיים

### החלטה

1. זוהי בקשה למעצרו של המשיב עד תום ההליכים המשפטיים נגדו, על רקע כתב אישום המייחס לו לכאורה עבירות של הכנה, ייצור והפקה - עבירה לפי סעיף 6 לפקודת הסמים המסוכנים, החזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית - עבירה לפי סעיף 7(א) + (ג) רישא לפקודה, נטילת חשמל או מים - עבירה לפי סעיף 400 לחוק העונשין, הפרעה לשוטר במילוי תפקידו - עבירה לפי סעיף 275 לחוק העונשין - עבירות מחודש יולי 2023.

2. עובדות כתב האישום:

א. במועד שאינו ידוע במדויק למאשימה, גמל בליבו של המשיב להקים מעבדה לגידול סם מסוכן מסוג קנאבוס (להלן: "הסם") ולגדל בו את הסם בכמות מסחרית, והכל שלא לצריכתו העצמית וללא היתר כדן.

ב. נטען כי במשך תקופה שאינה ידועה במדויק למאשימה ועד ליום 23.07.23, תקופה של מספר חודשים, גידל המשיב שתילים רבים של סם בשטח פתוח הנמצא מערבית לכביש 4 (בין הערים אשדוד-יבנה), כאשר חלק מהשתילים נמצאו בתוך חממה וחלק בשטח פתוח הצמוד לאותה חממה (להלן: "המקום" או "השטח").

ג. עוד נטען כי לשם הוצאת התוכנית דלעיל אל הפועל, ביצע המשיב או מי מטעמו פעולות שונות כדי להכשיר את השטח כמקום לגידול הסם - הוקם מבנה מאיזכורית המכוסה בברזנט (להלן: "המבנה" או "החממה"). ציוד שכלל שקים עם דשן, מערכת השקיה, מזגנים, מאווררים, מערכת תאורה. בנוסף, חיבר באופן פיראטי כבל חשמל לשנאי שהזין את המעבדה לגידול הסמים.

ד. בתאריך 23.07.23 המשיב היה במעבדה לגידול הסם, ולמקום הגיעו שוטרים במסגרת פעילות משטרתית. משהבחין המשיב בהגעת השוטרים למקום, רץ המשיב לעבר השוטר זגורי, בעודו עוטה כפפות וחולצה מסתירה את פניו, ניסה להדוף את השוטר מעליו ולברוח, אך השוטר זגורי הצליח להתגבר עליו ועצר את המשיב.

ה. במהלך החיפוש בחממה ובשטח הפתוח, נתפסה כמות כוללת של סם מסוג קנאביס במשקל 195 ק"ג

(192 שתילים, 625 שתילים - מתוכם 6 ק"ג שכבר נקטפו ונגזזו).

3. בהעדר מחלוקת בדבר קיומן של ראיות לכאורה ועילות מעצר, הופנה המשיב, לבקשת הסנגורית, לקבלת תסקיר מעצר מאת שרות המבחן.

4. תסקיר שרות המבחן שהתקבל, בתמצית - המשיב בן 33, נשוי ואב לשלושה ילדים, סיים 10 שנות לימוד, נעדר עבר פלילי. עובר למעצרו התגורר עם בני משפחתו בשבט אלאסד ביישוב לקיה.

התרשמות שרות המבחן - השרות מתרשם מאדם עם יכולות ורבאליות וקוגניטיביות טובות. מאידך, מתקשה להתמיד במסגרות השונות בחייו, בעל גבולות פנימיים חלשים, מעורה בחברה שולית - **קיימת רמת סיכון בתחום הסמים והתנהלות שולית.**

חלופת המעצר שנבחנה על ידי שרות המבחן - בדמות מעצר בית מלא בבית אמו ביישוב לקיה, בפיקוח אביו- בן 75, אחיו חוסאם- בן 40 וגיסו נאג'יב- בן 43 (להלן: "כתובת החלופה" ו"הערבים המפקחים").

השרות התרשם מהערבים כאנשים המביעים רצון לסייע למשיב ומבינים את משמעות הפיקוח וכן האחריות הנדרשת מהם, ומשכך, ממליץ השרות על שחרורו לחלופה שבחן, לצד הטלת צו פיקוח מעצר למשך חצי שנה.

5. **ב"כ המשיב** עתרה לאמץ את המלצות שירות המבחן ולהורות על שחרורו של המשיב לחלופת המעצר שנבחנה ונמצאה ראויה על ידי שירות המבחן - בדמות מעצר בית מלא בכתובת הוריו, בפיקוח אביו, אחיו וגיסו, בפזורת לקיה. נטען, כי מדובר במשיב נעדר עבר פלילי, נשוי ואב לילדים, נתון במעצר לראשונה בחייו, נמנה למשפחה נורמטיבית.

עוד נטען, כי שירות המבחן התרשם מנזקקות טיפולית וגם מהכרה ראשונית של המשיב בדפוסיו הבעייתיים ומשכך, בכוונת שירות המבחן, בהסכמת המשיב, לשלבו בקבוצה טיפולית התואמת את צרכיו במסגרת צו פיקוח מעצרים של שירות המבחן.

עוד נטען, כי שירות המבחן בחן את הערבים והתרשם מנכונותם לסייע למשיב להימנע מחזרה לעבריינות וכן, כי מבינים את משמעות האחריות שנוטלים על עצמם.

ב"כ המשיב הפנתה לאסופה של פסיקה התומכת בגישתה - בש"פ 2838/23, בש"פ 2703/22, בש"פ 8640/20.

6. **ב"כ המבקשת** מנגד, עתר לדחות את המלצת שירות המבחן ולהורות על מעצרו של המשיב עד תום ההליכים

המשפטיים נגדו, שכן קמה לחובת המשיב עילת מעצר מכוח סעיף 21(א)(1)(ב) לחסד"פ, בשים לב לכמות הסמים שגידל המשיב לכאורה ומשך תקופה ממושכת. חלק מהגידול במבנה מוסתר וחלקו בשטח פתוח, דבר המעיד על תעוזה והעדר מורא מרשויות החוק. עוד נטען, כי הגדיל המשיב לעשות כאשר חיבר המשיב או מי מטעמו חיבור מסוכן ואימפרוביזורי לחשמל לצורך גידול הסמים בחממה שבנה הרחק ממקום מגוריו בלקיה - בכביש 4 - בין הערים אשדוד - יבנה.

עוד נטען, כי המשיב גידל סם בכמות מסחרית שלא לצריכה עצמית, ועל כן הוא מהווה חוליה מרכזית בשרשרת הפצת הסמים המסוכנים לציבור. משכך, מעשיו של המשיב מעידים על היותו נמנה על **המעגל הראשון** ולא במעגל השני הנגרר אחר אחרים.

עוד נטען, כי תסקיר שירות המבחן הוא בגדר המלצה בלבד שלא כובל את שיקול הדעת השיפוטי. עם זאת ולגופם של דברים נטען, כי שירות המבחן עמד על מאפייני אישיותו של המשיב כמי שבעל גבולות פנימיים חלשים, מעורה בחברה שולית ונשקפת ממנו רמת סיכון בתחום הסמים והתנהלות שולית.

ב"כ המבקשת אף הוא הפנה לאסופה של פסיקה התומכת בגישתו. משכך, לשיטת המבקשת, משלא הובאו נסיבות חריגות ויוצאות דופן המצדיקות שחרור לחלופת מעצר, דינו של המשיב להיעצר עד תום ההליכים המשפטיים נגדו.

## דין והכרעה

7. בית המשפט עמד על המדיניות השיפוטית שהתווה בית המשפט העליון בעבירות בניגוד לפקודת הסמים המסוכנים מסוג פשע בכלל, ובפרט בעבירות סחר וגידול סמים - הכלל הינו מעצר עד תום ההליכים, למעט מקרים חריגים ויוצאי דופן, גם בעניינם של נאשמים צעירים, נעדר עבר פלילי, לצד תסקיר חיובי. לפי **הגישה האחידה**, יש להתייחס באופן אחיד לכל הסמים המסוכנים (ראה בש"פ 4454/18, בש"פ 7902/18, בש"פ 3833/14, מ"ת 48544-11-21, מחוזי באר-שבע, בש"פ 6667/20, בש"פ 9023/20, בש"פ 1234/21, בש"פ 1700/21, ע"פ 6299/20, ע"פ 2596/18, רע"פ 2271/21, רע"פ 3059/21, בש"פ 6789/21). לצידה של גישה זו, קיימת גם גישה אחרת - **הגישה המאבחת** - לפיה, בעבירות הנוגעות לגידול סמים מסוג קנביס, הכלל הוא, כי ניתן להעביר את הנאשם למעצר בפיקוח אלקטרוני. זאת גם כאשר מדובר בנאשם מבוגר, מבצע עיקרי, כמות משמעותית, המעידה על פעילות בעלת אופי מסחרי מובהק (ראה בש"פ 8640/20, בש"פ 3812/21, בש"פ 2257/23).

עוד בהקשר זה יצוין, כי מעט ההחלטות שניתנו בבית המשפט העליון לאחרונה, החורגות במעט מהגישה האחידה, **אינן משקפות שינוי בהלכה**, אלא עמדה של מיעוט השופטים ודומני, שנכון יהיה בעניין זה, ללכת **בעקבות הרוב**.

8. תימוכין לאמור לעיל, דווקא מוצא ביטוי גם בהחלטה שניתנה על ידי בית המשפט העליון לאחרונה **בבש"פ 6494/23**, כב' השופט י. כשר, מיום 01.09.2023, עמ' 8, שמשמעותה שאין שינוי בהלכה:

"לא יהיה זה מיותר לציין כי בפסיקתו של בית משפט זה קיימים גוונים שונים לעניין שאלת עצם החובה להידרש לתסקיר שרות מבחן בנסיבות כאלה. השחרור לחלופת מעצר בעבירות מסוג דן (קל וחומר בחומרתן בעניין דן) הינו **חריג**. החלופה שעניינה שחרור לחלופה טיפולית על יסוד התקיימות התנאים השני והשלישי בהלכת סויסה (קרי - במצב בו הנאשם לא החל בטיפול קודם למעצרו), אף היא בגדר **חריג**, המתייחס ל-**מקרים נדירים חריגים שבחריגים** (מובא מפסק דינו של כב' השופט שטיין בבש"פ 4261/22). המתבקש מהאמור לעיל, הינו ששחרור לחלופה טיפולית בנסיבות מסוגן של הנסיבות דן, אמור להיות, אם בכלל, **נדיר שבנדירים וחריג שבחריגים**. לו דעתי להישמע, ראוי שכך גם יהא, בפועל, בעתיד".

9. על רקע המבחנים שנקבעו **בגישה האחידה** בבית המשפט העליון, ולאחר שהקשבתי לטיעוני ב"כ הצדדים ועיינתי בתסקיר שרות המבחן ושקלתי את מכלול השיקולים הרלוונטיים, הגעתי לכלל מסקנה, כי דין המשיב להיעצר עד תום ההליכים המשפטיים נגדו, וזאת לאחר שלא הובאו בעניינו של המשיב נסיבות חריגות ויוצאות דופן, המצדיקות סטייה מהמדיניות השיפוטית שהתווה בית המשפט העליון בעבירות מושא כתב האישום.

באשר לנסיבות המעשה - מדובר במי שגידל סם בכמות מסחרית שלא לצריכה עצמית (196 ק"ג) והוא מהווה חוליה מרכזית בשרשרת הפצת הסמים המסוכנים לציבור. עוד יצוין, כי לשם הוצאת התכנית הפלילית של המשיב לגידול הסם, טרח המשיב לגדל את הסם בשטח פתוח הנמצא מערבית לכביש 4 - בין הערים אשדוד - יבנה - על ידי הקמת חממה, דבר שמעיד על העדר מורא מרשויות החוק. עוד יצוין, כי לצורך הגידול, דאג המשיב מלבד הקמת החממה, גם להשקעה כספית לא מבוטלת ורכש ציוד שכלל שקי דשן, מזגנים, מערכת תאורה. כמו כן, הגדיל לעשות כאשר הוא או מי מטעמו חיבר באופן פיראטי כבל חשמל שהזין את החממה וחובר לשנאי של חברת החשמל, מעשה שגם בפני עצמו מסכן את שלום הציבור וביטחונו. עוד יצוין, כי כאשר הבחין בשוטרים מגיעים לחממה, פרץ המשיב לעבר השוטר זגורי, בעודו עוטר כפפות וחולצה שמסתירה את פניו וניסה להדוף את השוטר זגורי מעליו ולברוח - יוצא אפוא, כי עניינו של המשיב גם על פי הפסיקה המצדדת בנאשמים דומיננטיים הנמצאים **במעגל הראשון** לבין הנאשמים הנמצאים **במעגל השני** והנמשכים אחרי הגורמים העיקריים ונמצא, כי עניינו של המשיב איננו נמנה על המעגל השני.

אשר לעושה - המשיב בן 33, נעדר עבר פלילי - להתרשמות שרות המבחן, המשיב בעל גבולות פנימיים חלשים, פועל מבלי לבחון השלכות מעשיו על עצמו ועל הסביבה, מעורה בחברה שולית ונשקפת ממנו רמת סיכון בתחום הסמים והתנהלות שולית.

אשר להמלצת שרות המבחן - מדובר בהמלצה כשמה היא. עוד נקבע, כי השיקולים המנחים את שרות המבחן בהמלצתו והשיקולים והאינטרסים שעל בית המשפט לשקול לצורך החלטתו, לא בהכרח זהים וחופפים הם. לגופם של דברים, לטעמי, תוכן התסקיר לא מתיישב עם ההמלצה הסופית, שכן מדובר בתסקיר דל בנתונים או טעמים המצדיקים שחרור בדמות מעצר בית מלא בכתובת מגוריו, לצד צו פיקוח מעצרים.

ככל שנוגע להעדר עבר פלילי - כידוע, על פי הגישה האחידה, אין בנתון זה כדי לגבש נסיבות מיוחדות ויוצאות דופן, המצדיקות סטייה מהמדיניות השיפוטית שהתווה בית המשפט העליון בעבירות מושא כתב האישום.

10. שתי הערות טרם סיום. **ראשית**, ובענווה, מוצא מותב זה, אשר דן במשך שנים כמותב קבוע בהליכי מעצר עד תום ההליכים במחוז הדרום, להצטרף לדברי בית המשפט העליון, כב' השופט ד. מינץ, בנוגע לכך שרבים מהנאשמים המעורבים בעבירות של גידול סמים, הנם נאשמים צעירים, נורמטיביים, נעדרי עבר פלילי. יכול והדבר מקורו בפיתוי הכספי העצום הגלום בגידול וייצור סם מסוכן שמביא גם צעירים להסתבך בביצוע עבירות פליליות חמורות, או בשל הקלות הבלתי נסבלת שבה ניתן לעשות כן.

**הערה שנייה**, ואף היא בהתבסס על ניסיונו של מותב זה, הדן מזה שנים בכל תיקי המעצר במחוז דרום, נוגעת להתגברות משמעותית של תופעת גידול סמים באופן מסחרי, במחוז דרום בפרט. חדשות לבקרים מובאים לפתחו של מותב זה תיקי גידול סם במשקלים של עשרות ומאות קילוגרמים. חלקם נעשים בחצרות בתים ומבנים שהוכשרו לשם כך, חלקם בוואדיות נסתרים וחלקם תוך הסוואת הגידול בשטחים חקלאיים נטושים.

11. על רקע המתואר לעיל, ובהעדר נסיבות חריגות ויוצאות דופן, הנני מורה על מעצרו של המשיב עד תום ההליכים המשפטיים נגדו.

המזכירות תשלח עותק ההחלטה לב"כ הצדדים ולשרות המבחן.

ניתנה היום, י"א חשוון תשפ"ד, 26 אוקטובר 2023, בהעדר הצדדים.