##### בתי המשפט

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **בית משפט מחוזי ירושלים** | | **פ 001186/01** | |
| **לפני:ב** | **כב' השופט מ' גל** | **תאריך:נ** | **20/11/02** |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| המאשימה | מדינת ישראל | | בעניין:ו |
|  | - נ ג ד - |  |  |
| הנאשם | אליהו לוגסי  ת"ז 031739899 | |  |

|  |  |
| --- | --- |
| עו"ד י' רגב | בשם המאשימה:נ |
| עו"ד ז' וישניא | בשם המשיב:ב |

# ג ז ר - ד י ן

1. בהכרעת הדין הורשע הנאשם בעבירה של מסחר בסם מסוכן, לפי סעיפים 13 ו19-א לפקודת הסמים המסוכנים, תשל"ג1973-, בכך שרכש 500 גרם קוקאין תמורת כ100,000- ש"ח. מעבר לכך הוא זוכה מעבירה נוספת שיוחסה לו בכתב האישום, של מכירת 50 גרם קוקאין וכן משתי עבירות הקשר, אשר יוחסו לו לגבי ביצוע עסקאות הסמים האמורות.

2. בטענותיה לעונש עומדת המאשימה על חומרת העבירה שבה הורשע הנאשם, הן מבחינת טיבה והן מבחינת נסיבותיה:ו כמות סם רבה ביותר בשווי ניכר וכן סוג החומר, הנמנה על הסמים הקשים. בנסיבות אלו ועל רקע עברו הקודם בסחר בסמים, שבגינו ריצה עונש מאסר, מבקשת המאשימה לראות בו עבריין סמים בכיר. לעניין זה הפנה התובע המלומד גם לתנאי העסקה ומכלול נסיבות התנהגות הנאשם ושותפיו, כדי להסיק שאין המדובר במדרג נמוך של עברייני הסמים. לאור זאת עותרת המאשימה להטיל על הנאשם עונש מאסר ממושך בפועל בנוסף למאסר על תנאי, וכן עומדת על הטלת עונש קנס.

3. הסניגור המלומד עמד בטענותיו לעונש על העובדה, שהנאשם זוכה מחלק מהעבירות. בעיקרם של דברים טען לעקרון האחידות בענישה, לאור העונשים אשר הוטלו ב-ת"פ 1095/01 על שותפו של הנאשם, מי שמכר לו את הסם נושא האישום, ועל עונשים שהוטלו על עבריינים אחרים, אשר הועמדו אתו לדין באותו כתב אישום. כמו-כן עמד הסניגור על השוויון בעונש הצריך לענייננו, ביחס לזה שהוטל על עד המדינה. כפי הנובע ממכלול נסיבות העניין, היה עד המדינה עבריין בכיר יותר מהנאשם דנן, בכל הנוגע למדרג עבירות הסמים.

4. ואכן, הפרשיה שלפנינו הנה רק אחת ואולי אף שולית ממכלול של עבירות שביצעה חבורת עבריינים, בראשה עמד אחד רפי סיטון. שותפו היה שמואל נבון, מי שהעיד כנגד שותפיו במעמד של עד מדינה, הן בתיק דנן והן בתיק השני. נר לרגלינו הנו עקרון השוויון בענישה (למשל:נ רע"פ 2714/00 **אלחממדה נ' מ"י,** דינים עליון, כרך נז, 810; דנ"פ 1109/02 **שושני נ' מ"י,** דינים עליון, כרך סא, 107). לאור העיקרון האמור, יש להתחשב בעונש אשר הוטל על שותפו של נאשם, ובלבד שאין המדובר בעד מדינה (ע"פ 3987/98 **סונסינו נ' מ"י,** דינים עליון, כרך נה, 183). לעניין זה אין נפקא מנה אם השותפים נאשמים באותו כתב אישום או בכתבי אישום נפרדים, ובלבד שהמדובר באותה פרשיה, וכי אין מתקיימות נסיבות מיוחדות המצדיקות חריגה מעקרון השוויון.

5. על עד המדינה הוטלו 3 שנות מאסר לריצוי בפועל. היום הבינותי, מטענותיו לעונש של הסניגור, כי עונשו הנ"ל של עד המדינה אף קוצר במסגרת חנינה שהוענקה לו. עם זאת, ברגיל עקרון שוויון הענישה אינו עומד בנוגע לעונשים המוטלים על עדי מדינה, שכן מכוח הסדר עם המאשימה חוצה הלה את הקווים וגורם להפללת שותפיו. כך היה בענייננו, כאשר עד המדינה סייע לפענח פרשיות סמים רבות, בהיקף נרחב ביותר.

בסעיף 2 להכרעת הדין דנן צוין לנושא האמור:ב

"מטעם התביעה העיד שמואל נבון, מי שיחד עם סיטון היה צד לעסקה הראשונה. הלה קיבל מעמד של עד מדינה, ובמסגרת עדותו במשטרה הפליל עבריינים רבים בביצוע עבירות סמים. הפרשייה שלפנינו היא רק אחת מהעסקאות הצדדיות והקטנות יותר עליהן דיווח עד המדינה. על יסוד עדותו פוענחו לפחות ארבע פרשיות סמים, ששלוש מהן נוגעות למסחר בכדורי אקסטזי בכמויות גדולות ביותר. על רקע הנסיבות האמורות הסבירה המאשימה מדוע נבחר נבון לשמש כעד מדינה, למרות שלכאורה חלקו בפעילות העבריינית, בנוגע למסחר בסמים, היה גדול מחלקו של הנאשם דנן".

בנסיבות אלו, וכאשר מובן לחלוטין כי לא ניתן היה להרשיע את כל האחרים - לרבות הנאשם דנן - אלמלא עדותו האמינה של עד המדינה, אין מקום להשוות בין עונשו לבין העונש הראוי להיות מוטל בענייננו.

6. מנגד לכך, השותף האחר רפי סיטון יחד עם נאשמים נוספים, הגיעו בתיק שבו הואשמו להסדר טיעון עם המאשימה והוטלו עליהם עונשים מתונים למדי, בשים לב להיקף העבירות שאותן עברו. כך, למשל, סיטון הנ"ל אשר בנוסף לפרשיות נושא האישום דנן (ועל-פי הודאתו הוא הורשע גם בעבירה שממנה זוכה הנאשם שלפנינו), הורשע בעבירות הנוגעות למאות אלפי כדורי אקסטזי והוטל עליו עונש של 7.5 שנות מאסר, בנוסף למאסר על תנאי. שותפיו האחרים קיבלו עונשים פחות חמורים, אולם הם אינם שותפיו של הנאשם שלפנינו, לפיכך עקרון הענישה צריך להבחן רק בהשוואה לעניינו של סיטון.

הסניגור ביקש להטיל על הנאשם עונש מינורי, שכן עבירת הסמים המיוחסת לו היא כאין וכאפס לעומת אלו של המורשעים בתיק המקביל. ואכן, בהסדר הטיעון שבגדרו הודו הנאשמים שם, הוסכם על רף ענישה מתון למדי. ואולם, להסדר הטיעון שם היו נימוקים מיוחדים ויוצאי דופן. בעקבותיו נחסכה שמיעה של עשרות עדים, לרבות עדים רבים שאמורים היו להגיע מחו"ל, שכן שם דובר על עבירות בינלאומיות. כמו-כן פורטה בהודעה שהוגשה שם מטעם המאשימה, סיבה נוספת להסדר הטיעון הנוגעת לאילוצים המיוחדים שחלו בו.

7. בענייננו, לא רק שלא מתמלאות הנסיבות האמורות, אלא הנאשם אף לא הודה ולא גילה חרטה על מעשיו והפנמת חומרתם. אמנם בשל ניהול ההוכחות הוא זוכה מחלק מהעבירות, אולם באישום העיקרי והמרכזי הוא הורשע, תוך שנקבע שגרסתו רחוקה ביותר מן האמת. כמובן שאין לפקוד אותו על מימוש זכותו לנהל הוכחות, בניסיון לשכנע בחפותו, אולם האידך גיסא נעוץ בהעדר שיקול לקולא העומד לטובת השותף סיטון וחבריו, בעקבות הודאתם בעבירות שבוצעו על-ידם.

8. בנסיבות האמורות, יש בגזר הדין שהוטל על סיטון כדי לשמש קנה מידה מסוים לענייננו, אולם לא הרבה מעבר לכך. בבואנו לשקול את עונשו של הנאשם, תהיה כמובן התייחסות קונקרטית אל נסיבותיו:ו הוא נישא לרעייתו ימים ספורים לפני שנעצר בגין האשמה בתיק הנוכחי, ממנו לא השתחרר עד עצם היום הזה. כמו-כן, לפי הצהרתו שירת הנאשם בצבא שירות מלא. אינדיקציה לשירות הצבאי מצויה בגיליון ההרשעות הקודמות, שכן עבירת הסחר בסמים שבה הוא הורשע הייתה בבית דין צבאי. יש לו אפוא גם הרשעות קודמות (מעבר לעבירת הסמים הנ"ל) ובעבר הוא אף ריצה עונש של מאסר בפועל. במהלך ריצויו הוא זכה לחנינה על-ידי רשויות הצבא ושוחרר. דא-עקא, שהנאשם לא הפנים את ההקלה הרבה עמו ושב לסורו בעבירה דנן, בהיקף נרחב ביותר.

9. עבירות מסחר בסמים המבוצעות מתוך תאוות בצע ומטרה להשיג רווחים קלים ומהירים, כאשר מנגד לכך הנזק לציבור ולבני הנוער הוא עצום, מחייבות את בתי המשפט להטיל עונשים חמורים ומרתיעים (השוו:נ ע"פ 3817/00 **מ"י נ' כידר,** דינים עליון, כרך ס, 411; ע"פ 376/89 **לובטון נ' מ"י,** פ"ד מה(4) 309, 311 מול א'). בין אלה יש להטיל גם עונשי קנס, שכן הסוחרים בסמים בהיקף גדול פועלים כך על רקע כלכלי. כשם שהמקובל והראוי הוא להטיל על עבריינים המבצעים עבירות כלכליות עונשי קנס, כך גם לגבי מבצעי עבירות המסחר בסמים, שבנוסף לכל עונש, מן הראוי לפגוע בכיסם. בהקשר לכך נפסק בע"פ 1872/98 **אבו-טאלב נ' מ"י** (דינים עליון, כרך נו, 109):ב

"בעבירות הקשורות בסחר בסמים, מן הראוי הוא כי יוטלו עונשים כספיים, אשר יש בהם כדי לסכל את כוונת הרווח הכרוכה בעבירות הסמים. עבירות הסחר בסמים מבוצעות לשם השגת רווחים, תוך התעלמות אכזרית מהסיכון הרב לציבור הטמון בהפצת הסם".

נכון הוא הדבר כי הפסיקה קבעה כלל, לפיו ברגיל לא מן המידה להטיל קנס על נאשם שהוטל עליו לרצות עונש מאסר בפועל לתקופה ממושכת (ע"פ 344/81 **מ"י נ' סגל,** פ"ד לה(4) 313, 327-326; ע"פ 877/80 **טורצ'ין נ' מ"י,** פ"ד לה(2) 26, 28 מול ד'). ואולם, בפסיקה מאוחרת יותר נקבע, כי לנטייה שלא להוסיף עונשי קנס לתקופות מאסר ארוכות קיימים חריגים:ו "אין אנו מוציאים מכלל אפשרות הטלת קנס בצירוף לתקופת מאסר ארוכה בנסיבות המצדיקות את הדבר" (ע"פ 460/85 **שייך נ' מ"י,** דינים עליון, כרך ב, 93). דעתי היא, כי כאשר המדובר בעסקת סמים קשים בהיקף נרחב ביותר - אשר כל כולה נעשית על טהרת הרווח הכלכלי כעיסוק - מן הראוי להטיל קנס כספי, גם כאשר העבריין נשלח לריצוי מאסר בפועל לפרק זמן בלתי מבוטל.

10. אני כמובן ער לכך שעל השותפים לא הוטל עונש קנס. בעניין של סיטון העיר בית המשפט בגזר-דינו, כי המדינה לא ביקשה להטיל קנס על עד המדינה ואף לא בעניינו של אחד הנאשמים דשם בשם סעדה. עם זאת, עניינו של עד המדינה שונה כאמור בתכלית מזה של הנאשם, וגם עניינו של אותו סעדה איננו קשור כלל לנאשם. אכן, על סיטון לא הוטל קנס מהנימוקים האמורים, אולם סבורני שלא מתקיימת הצדקה להימנע מעשות כן בענייננו. עם זאת, מכיוון שלהלן יוטל עליו מאסר בפועל לתקופה לא קצרה ולאור העובדה שעל השותף לא הוטל קנס, יוטל על הנאשם קנס על הצד המתון.

11. לאור כל האמור, החלטתי להטיל על הנאשם את העונשים הבאים:נ

(א) 7 שנות מאסר, שמתוכן 5 שנים ירוצו בפועל ויתרתם על-תנאי. התנאי הוא שהנאשם לא יעבור בפרק זמן של 3 שנים לאחר שחרורו, עבירה לפי סעיף 13 לפקודת הסמים המסוכנים. מכיוון שהנאשם שוהה במעצר מיום 7.8.01, ייחשב מועד תחילת ריצוי המאסר מהתאריך הנ"ל.

(ב) קנס בשיעור 30,000 ש"ח או 4 חודשי מאסר תמורתו. הקנס ישולם ב10- תשלומים חודשיים שווים, החל מיום 1.1.03 ומדי כל ראשון לחודש.

לנאשם זכות ערעור לבית המשפט העליון, תוך 45 יום.

ניתן והודע בפומבי היום, כ' בתשרי תשס"ג (26.9.02), במעמד בא-כוח התביעה, הסניגור והנאשם בעצמו.

5129371

**מ' גל, שופט**

נוסח זה כפוף לשינויי עריכה וניסוח