|  |  |
| --- | --- |
| **בית המשפט המחוזי בחיפה** | |
| ת"פ 4518-08-09 מדינת ישראל נ' עבד אל קאדר | 22 פברואר 2010 |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| בפני | כב' השופט מ. גלעד | |
| בעניין: | מדינת ישראל  באמצעות פמ"ח  ע"י ב"כ עו"ד א. שיינמן |  |
|  |  | המאשימה |
|  | **נגד** | |
|  | עאמר עבדל קאדר בן סובחי, ת"ז xxxxxxxxx  ע"י ב"כ עו"ד מ. עווד |  |
|  |  | הנאשם |

חקיקה שאוזכרה:

[פקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג-1973](http://www.nevo.co.il/law/4216)

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301)

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

**כללי**

ביום 5.12.2009 הגיעו הצדדים להסדר טיעון, במסגרתו הוגש כתב אישום מתוקן (ת/1) (להלן: "כתב האישום), הנאשם הודה בעובדותיו והורשע בעבירות אשר יוחסו לו בכתב אישום זה.

הצדדים לא הגיעו להסדר בדבר העונש והוסכם כי הטיעון לעונש יהיה "חופשי".

לבקשת הסניגור הוריתי על הגשת תסקיר ק. מבחן בעניינו של הנאשם.

הנאשם הורשע כאמור, על פי הודייתו, בביצוען של העבירות הבאות:

3 עבירות של סחר בסמים מסוכנים, בשלושה אישומים, לפי סעיפים 13א + 19 + 29 ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) [נוסח חדש], תשל"ג-1973 (להלן: "פקודת הסמים המסוכנים").

3 עבירות של סחר בנשק, בשלושה אישומים, לפי סעיפים 144(ב2) + 144(ג)(3) + 29 ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), התשל"ז-1977 (להלן: "חוק העונשין").

3 עבירות של החזקת נשק לפי סעיפים 144(א) רישא + 144 (ג)(3) + 29 ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301).

נסיון לסחר בנשק עבירה לפי סעיפים 144 (ב2) + 144 (ג1) + 29 + 25 ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301).

**פרטי כתב האישום**

הנאשם הודה כאמור בעובדותיהם של 6 אישומים אשר בכתב האישום, ולהלן פרטיהם בתמצית.

**האישום הראשון**

סוכן משטרתי סמוי (א.מ. – להלן: "הסמוי"), תיאם עם הנאשם ועם מוחמד סעיד זבידאת (להלן: "מוחמד") עיסקת סחר בסם מסוג קנבוס ו"אקסטזי" (MDMA).

ביום 28.7.08 נפגש הסמוי עם מוחמד ועם עלאא עבד אבו סאלח (להלן: "עלאא") ומוחמד מסר לו סם מסוג קנבוס במשקל נטו של 369.19 גרם המחולק ל- 4 חבילות וכדור אחד של אקסטזי, וזאת בתמורה ל- 3,750 ₪, אותם מסר הסמוי למוחמד.

לפיכך הורשע הנאשם באישום זה בעבירה של סחר בסמים.

**האישום השני**

הסמוי תיאם עם הנאשם ומוחמד לבצע עיסקת סחר בסמים מסוג קוקאין – קריסטל וביום 3.8.08 נפגש הסמוי עם הנאשם, מוחמד, עלא ועדנאן מוסא מריסאת (להלן: "עדנאן") ומסר לנאשם 4,450 ₪ וזה העביר את הכסף לעדנאן.

בהמשך, נפגש הסמוי עם מוחמד, עלאא ועדנאן, מוחמד לקח מידיו של עדנאן סם מסוכן מסוג קוקאין – קריסטל, ומסרו לסמוי.

בגין אישום זה הורשע הנאשם בעבירה של סחר בסמים.

**אישום שלישי**

הסמוי תיאם עם הנאשם ביצוע עיסקת סחר בסם מסוכן מסוג קנבוס ואקסטזי וביום 19.8.08 נפגש עם הנאשם ועדנאן ובמהלך נסיעה עימם ברכב מסר הסמוי לנאשם, בתמורה לסמים, 3,000 ₪.

כעבור זמן קצר, בפגישה נוספת בין הסמוי, הנאשם ועדנאן, מסר הנאשם לסמוי סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל נטו של 283.29 גרם, מחולק ל- 3 חבילות וכן 4 כדורים מסוג אקסטזי (MDMA). גם כאן הורשע הנאשם בעבירה של סחר בסמים מסוכנים.

**אישום רביעי**

הסמוי תיאם עם הנאשם ביצוע עיסקה של סחר בנשק – 3 רימונים צה"ליים.

ביום 1.9.08 נפגשו הסמוי, הנאשם ומוחמד. הנאשם הציג לסמוי רימון רסס, הסמוי אישר שזהו מבוקשו ושילם לידי מוחמד בתמורה ל- 3 רימונים 6,000 ₪ ומוחמד העביר את הכסף לנאשם.

לאחר זמן קצר נפגשו השלושה שוב. הנאשם מסר לסמוי 2 רימונים, האחד רימון רסס והשני רימון הלם, והחזיר לו 2,000 ₪ בהעדר הרימון השלישי.

באישום זה הורשע הנאשם בעבירות של סחר והחזקת נשק.

**אישום חמישי**

הסמוי תיאם עם הנאשם ומוחמד ביצוע עבירה של סחר בנשק – הפעם 10 רימוני רסס – וביום 4.9.08 נפגש עם מוחמד שמסר לו 7 רימוני רסס והסמוי שילם תמורתם למוחמד 12,600 ₪.

אף באישום זה הורשע הנאשם בעבירות של סחר והחזקת נשק.

**אישום ששי**

הסוכן תיאם עם הנאשם ומוחמד עיסקת סחר בנשק – רובה צה"לי מסוג M-16 – וביום 15.9.08 נפגש עם הנאשם, מוחמד ועדנאן, שם מסר חלק מהתמורה עבור הנשק, בסך 1,000 ₪, לידי עדנאן.

לאחר כשעה, במהלך נסיעה ברכב עם הנאשם ומוחמד, משהסתבר לנאשם ולמוחמד שלא יוכלו לספק רובה מסוג M-16, הציעו הם לסמוי למכור לו 7 רימוני רסס צה"ליים. הסמוי הסכים ומסר את יתרת התמורה, בסך של 12,600 ₪ למוחמד שהעבירה לנאשם.

כעבור זמן קצר נפגש הסמוי עם מוחמד אשר מסר לו 5 רימוני רסס צה"ליים והחזיר לו 3,600 ₪ הואיל ולא יכל "לספק" 2 רימונים נוספים.

הנאשם הורשע באישום זה בעבירות של סחר בנשק, נסיון לסחר בנשק (M-16) והחזקת נשק.

(בכתב האישום פורטו כלי הרכב בהם נסעו הנאשם ושותפיו, אף לא אחד מהם בבעלותו, והוא לא נהג בהם).

**תסקיר קצין המבחן**

בתסקיר מיום 17.12.09, מתוארות נסיבותיו האישיות של הנאשם, כיום כבן 34, נשוי ואב לילדה בת 3. מצבם הרפואי של הורי הנאשם בכי רע.

הנאשם, שאינו יודע קרוא וכתוב, התחבר לחברה עבריינית תוך שימוש בסמים וביצוע עבירות פליליות ונדחק ממשפחתו הנורמטיבית.

התנהגותו של הנאשם במהלך השנים תוארה כמרדנית, תוך הבעת תיסכול וכעס על אביו שנהג לגרשו מן הבית בשל התנהגותו.

נסיונות משפחתו לעזור לו לפנות לטיפול גמילה מסמים נדחו על ידו.

על אף שאשתו סובלת מבעיות רפואיות (שלא אפרטן), הקשר של הנאשם עמה ועם בתו הינו קשר טוב.

למרות שלטענת הנאשם, נגמל במאסרו האחרון משימוש בסמים, חזר להשתמש בהם לאחר שחרורו וכעת טוען כי "נקי" הוא. ק. המבחן לא הצליח לבדוק זאת.

הנאשם לקח בפני ק. המבחן אחריות מלאה על העבירות שביצע וציין שגילה כי הסמוי נשכר ע"י קרוב משפחה של אשתו לאיים על חייו וחיי משפחתו, יריות נורו לעבר ביתו ותלונות שהגישו לא טופלו כראוי, לדעתו, ע"י המשטרה.

לטענת הנאשם, הסמוי ביקש ממנו לספק לו סמים וכלי נשק ובשל חשש לחייו וחיי בני משפחתו, הסכים לאחר התלבטות רבה.

לסיכום, ק. המבחן התרשמה כי הנאשם נוטה לטשטוש וצמצום חומרת עבירותיו ונותן להן הסברים המציגים אותו כקרובן.

לדעתה, הנאשם אשר ניהל שנים רבות אורח חיים שולי כשהוא מונחה ע"י נורמות עברינייות, מתקשה להתמודד עם מצבים רגשיים מורכבים וחזר לנהל אורח חיים של מכור לסמים המעורב בפלילים אם כי, כעת מביע עייפות מאורח חיים זה ורצון לעבור שינוי בחייו.

לפיכך, הביעה ק. המבחן דעתה שראוי להשית על הנאשם ענישה מוחשית וקונקרטית שתציב גבולות ברורים להתנהגותו ותחברו למלוא האחריות למעשיו, תוך מתן המלצה לשלבו בכלא בו יוכל לעבור גמילה מסמים.

**טיעוני ב"כ המאשימה**

ב"כ המאשימה, עו"ד גב' א. שיינמן, אשר טענה טיעוניה באופן תמציתי וענייני, דבר דבור על אופניו, הסכימה בהגינותה לומר בפתח דבריה כי מן הראיות אשר בתיק עולה כי **"... הסמוי התבקש לפגוע בנאשם ואולי אף להורגו אולם, לא פעל לעשות זאת אלא שלח אנשים לאתר אותו ובהמשך שלח אנשים להזהיר אותו שמי ששכר את הסמוי, אותו ניזאר חסון, מעוניין לפגוע בו"** (הסניגור הסתפק בציון עובדות אלה ע"י ב"כ המאשימה).

אולם, באותה נשימה הטעימה שאין לקבל בהקשר זה את טענת הנאשם כי ביצע את העבירות על רקע חששו שהסמוי יפגע בו ובבני משפחתו, הואיל ואין בכך "הגנה" בפני העבירות בהן הודה, לא מדובר במקרה אחד והפתרון לאיומים הוא בפניה למשטרה ולא בעשיית עבירות חמורות.

בעיקר, נדרשה ב"כ המאשימה לחומרה הרבה שבעבירות הסחר בסמים ובנשק, במיוחד ברימונים – 13 רימוני רסס ואחד הלם – שפגיעתם עלולה להיות חמורה במיוחד.

לטענתה, אף לא הוכח כי הנאשם או אשתו הגישו תלונות למשטרה על האיומים או היריות לעבר ביתם.

ב"כ המאשימה הפנתה לעבר הפלילי המכביד של הנאשם (ט/1) שכבר ריצה עונשי מאסר ממושכים בגין מגוון רחב של עבירות ולא למד לקח, אלא חזר לבצע עבירות ואף חמורות יותר.

עוד הפנתה ב"כ המאשימה לגזר הדין (ט/3) שניתן ע"י עמיתי, כב' השופט א. שיף (סגן נשיא), בעניינם של השותפים ובמיוחד מוחמד, מיום 26.11.09, ב[ת"פ 18316-01-09](http://www.nevo.co.il/case/4787657) (להלן: "גזר דין השותפים").

ב"כ המאשימה ציינה שמוחמד נדון על פי הודעתו ל- 6 וחצי שנות מאסר בפועל, שנה וחצי מאסר מותנה ו- 50,000 ₪ קנס אולם, לדעתה, אף כי מוחמד הורשע במכירה נוספת של אקדח ואינו שותף לאחת מעבירות הסמים עם הנאשם, עניינו קל יותר בשל העדר עבר פלילי, היות זאת הרשעתו הראשונה וחלקו בעבירות קטן יותר מזה של הנאשם.

בשל אלה, והעדר המלצה חיובית משרות המבחן, עתרה ב"כ המאשימה להשית על הנאשם עונש מאסר בפועל ממושך, מאסר מותנה וקנס ולדעתה, ראוי להשית עליו עונש חמור יותר מזה שהושת על מוחמד **"... שיהא בו כדי לבטא את החומרה שבית המשפט והחברה רואים במעשי הנאשם ובחזרתו של הנאשם פעם אחר פעם לעיסוק בפלילים, כאשר גם עונשי מאסר בפועל לא מרתיעים אותו"**.

**טיעוני ב"כ הנאשם**

ב"כ המלומד של הנאשם, עו"ד מ. עווד, טען כל שיכל טענות זכות למען מרשו.

הסניגור טען שחלקו של הנאשם דומה לחלקו של מוחמד אולם, לדעתו, העונש שהושת על מוחמד חמור מדי.

הנאשם פגע למעשה בכלל משפחתו שכן מוחמד הינו אחי אשתו של הנאשם ועדנאן נשוי לאחות של מוחמד ושל אשתו.

לכן, לטענת הסניגור, מצבה הכלכלי של משפחת הנאשם והמשפחה המורחבת קשה ביותר והם הגיעו "לפת לחם", כיוון שאשת הנאשם לא יכולה לעבוד בשל מצבה הרפואי (ס/1) הנובע מטראומה בעברה.

לדעת ב"כ הנאשם יש להתחשב בכך שהנאשם ביצע את עבירותיו בשל חששו מפגיעת הסמוי וזאת תוך לקיחת אחריות מלאה על מעשיו.

ב"כ הנאשם רואה את התסקיר כחיובי, הואיל וממליץ הוא על גמילה, ויש לתת למרשו הזדמנות נוספת להיגמל ע"י השתת עונש מתון.

במיוחד הדגיש ב"כ הנאשם את הודאת הנאשם מייד עם תחילת משפטו, דבר שחסך זמן שיפוטי ניכר וכן את העובדה שהנאשם פעל תחת השפעת הסמים.

**הנאשם**

"בדברו האחרון" הביע הנאשם צער וחרטה על מעשיו וטען שביצעם תחת השפעת הסמים והחשש מן הסמוי שהרס לו את הבית ורצה לפגוע בו. הנאשם הביע את כעסו על כך שהוא "נשפט" ואילו לסמוי שרצה לפגוע בו ובמשפחתו "לא עושים דבר".

הנאשם הדגיש שירו על ביתו ולא נעשה דבר בקשר לכך, אף שהתלוננו, הוא ואשתו, במשטרה וביקש רחמים על עצמו, אשתו ובתו, תוך הבעת רצון להיגמל מן הסמים, שלדעתו, הם הבסיס להתנהגותו.

**דיון**

דומה שכל מילה "בארסנל" המילים שלנו כבר נאמרה כדי לתאר את חומרת העבירות של סחר בסמים וסחר בנשק (ראו למשל [ע"פ 11475/04](http://www.nevo.co.il/case/6180844) **סווארכה נ' מדינת ישראל** תק-על 2005(4), 911 וכן ע"פ 1332,1530/04 **פס נ' מדינת ישראל**), פ"ד נח(5), 541

מעובדות כתב האישום בהן הודה הנאשם עולה תמונה מדאיגה לפיה הנאשם ניהל עסק סיטונאי, מעין "סופרמרקט" של מסחר בסמים ובנשק.

כמעט כל סוג וכל כמות יכל הנאשם להשיג מן הסמים ומן הנשק המשחית וכאשר לא יכל "לספק את הסחורה" החזיר, כמו "סוחר הגון" את הכסף.

חמורה במיוחד היתה יכולתו של הנאשם לספק באופן מיידי ולפי דרישה רימוני רסס צה"ליים שעל פגיעתם הרבה, גם בחפים מפשע, אין להכביר מילים.

אולם, אין לקבל את טענת הנאשם כי סחר בסמים ונשק בשל חשש לחייו ולחיי בני משפחתו.

מדברי ב"כ המאשימה בפני, עלה כי היו, כפי הנראה, תלונות שעניינן איומים וירי אם כי לא בתכיפות לה טען הנאשם.

דווקא ממי שחש "על בשרו" איומים וירי על ביתו, כטענתו, יש לצפות כי לא יסחר בסמים ובנשק שעלולים לפגוע באופן חמור באחרים, אם כי יכול אני להבין את חששו של הנאשם לגורל משפחתו בנסיבות תיק זה.

לקולא, אתחשב בהודאת הנאשם בטרם החל המשפט, בעובדת התמכרותו לסמים, במצבה הרפואי של אשתו, בהבעת החרטה וברצונו לעבור, שוב, גמילה מסמים.

כהמלצת שרות המבחן חושב אני שראוי להשית על הנאשם עונש מוחשי וקונקרטי אשר יבהיר לו, ולעבריינים בכוח, כי פשעים כאלה לא משתלמים.

לדעתי, אף כי שותפו העיקרי, מוחמד, הורשע בעבירה נוספת של סחר בנשק, ובעבירה אחת פחות, של סחר בסמים, הרי שמדובר במקריות. אין לי ספק שאם הסמוי היה מבקש עוד סמים ונשק, היה הנאשם משיגם עבורו.

אף כי נראה לי שחלקו של הנאשם בעבירות מרכזי יותר מזה של מוחמד, ועונשו צריך להיות חמור יותר בשל עברו המכביד וריצוי מאסרים בפועל מהם לא למד את לקחו, למול הרשעתו הראשונה של מוחמד, הרי שבסופו של דבר מצבם אינו שונה באופן קיצוני ואתחשב לקולא במצבו האישי של הנאשם ובמצבה הרפואי של אשתו ואשית עליו עונש דומה, אך לא זהה, לעונש שהושת על מוחמד.

מאידך, לא מצאתי לנכון להשית על הנאשם קנס בשל המצב הסוציואקונומי שלו ושל אשתו, קנס אשר הושת על מוחמד, בסך של 50,000 ₪, וזאת גם כדי ליתן לו תקווה ומוטיבציה להיטיב דרכיו לאחר שחרורו מן המאסר.

וזאת ראוי לו לנאשם לדעת, אלמלא הודאתו בתחילת המשפט, ואלמלא "התיחום" של עמיתי, כב' השופט א. שיף (סגן נשיא), בענייינו של מוחמד, היה עונשו של הנאשם חמור יותר, באופן משמעותי.

לאור האמור לעיל, הנני גוזר על הנאשם את העונשים הבאים:

א. 7 שנות מאסר בפועל, החל מיום מעצרו, 28.7.09.

ב. 18 חודשי מאסר על תנאי, למשך 3 שנים, לבל יעבור כל עבירה על [פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216), מסוג פשע, או עבירות בנשק, או עבירת אלימות מסוג פשע.

**אני ממליץ בפני שלטונות שב"ס לשבץ את הנאשם בבית כלא בו יוכל לקבל טיפול גמילה מסמים, על פי נוהלי שב"ס.**

הודעה לצדדים זכות הערעור לבית המשפט העליון תוך 45 ימים.

ניתן היום, ח' אדר תש"ע, 22 פברואר 2010, בנוכחות הנאשם ובאי-כח הצדדים.

5129371

54678313

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
|  |  |  |  |  |
|  |  |  |  | **מ. גלעד, שופט** |

מ. גלעד 54678313

קלדנית: ליאת פ.

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה

הודעה למנויים על עריכה ושינויים במסמכי פסיקה, חקיקה ועוד באתר נבו - הקש כאן