**בתי המשפט**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **בית משפט השלום כפר-סבא** | | **פ 001055/07** | |
|  | |
| **בפני** | **כב' השופטת נאוה בכור** | **תאריך:** | **27/12/2007** |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **בעניין:** | מדינת ישראל | |  |
|  | **ע"י ב"כ עו"ד** | **יואב קייסי** | **המאשימה** |
|  | **נ ג ד** | |  |
|  | **נחמיה מדאויל - הובא** | |  |
|  | **ע"י ב"כ עו"ד** | **ענת לין** | **הנאשם** |

חקיקה שאוזכרה:

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

**גזר דין**

**1.** הנאשם הורשע, לאחר שמיעת חלקן של הראיות ועל פי הודאתו, ב- 3 עבירות של סחר בסם מסוכן - על פי סעיף 13 + 19 א' ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) (נוסח חדש) תשל"ג – 1973, (להלן: "הפקודה") - כמפורט בכתב האישום המתוקן.

**2.** כעדת אופי העידה טל מדאויל,בתו בת ה- 20 של הנאשם, שציינה את חוסר התקשורת שבינה ובין אביה כשהיתה צעירה יותר, לא הבינה את המצב, והיום הוא תומך בה, עוזר, ונמצא שם בשבילה. היא מנסה להבין כמה שיותר, בשבילו.

היא התגייסה כחודשיים לאחר סיום לימודיה, משרתת בנח"ל, בדרגת רב"ט, במחלקת קשר, ועתידה להשתחרר בעוד 8 חודשים וחצי.

עם הזמן השלימה עם העובדה כי אביה בכלא, והיא מבקרת אותו.

היא לא קיבלה יחס אחר בצבא מפני שאביה בכלא, אך אפשרו לה לצאת. היא משרתת ברמת סיכון א'+ מקבלת 500 ₪, ותוספת של 200 ₪ מהמש"קית ת"ש, והיא מסתדרת עם הסכום הזה.

כן העידה ד"ר נעמי כהן בהמשך לחוות דעתה הפסיכו-דיאגנוסטית מיום 25.5.07 בנוגע לנאשם.

היא התיחסה לקוי אישיותו, עייפותו מחיי עולם הפשע ורצונו להשתקם - על רקע הזדקקותו להליך טיפולי משמעותי - עוד בתוך הכלא.

אשת הנאשם, גב' דיאנה מדואל העידה על חייה עם הנאשם, נסיונותיה להרות, והעול הכלכלי הנגרם לה בשל הסתבכותו של הנאשם. היא נכונה לסייע לנאשם בהשתקמותו.

**3.** בטיעוניה לעונש ציינה ב"כ המאשימה כי ביום 6.5.07 הודה הנאשם והורשע ב- 3 אישומים בגין עבירות של סחר בסם מסוכן מסוג חשיש במשקל של 47.68 גרם נטו, 199.35 גרם נטו, ו- 194.42 גרם נטו. 3 עסקאות הסמים בוצעו בסמיכות זמנים רבה, באופן המעיד על מעורבותו של הנאשם בתחום הסמים.

ב- 10.6.07 לאור עתירת המאשימה, הכריז ביהמ"ש על הנאשם כסוחר סמים עפ"י ס' 36 א. (ב) ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216), וב- 12.7.07 נשמעה עדותה של ד"ר נעמי כהן שערכה חווה"ד פסיכו-דיאגנוסטית בעניינו של הנאשם.

הנאשם הינו כבן 58, וצבר לחובתו 26 הרשעות קודמות בעבירות רכוש, סמים, לרבות סחר, סרסרות במעשי זנות, עבירות אלימות כלפי שוטרים, וריצה מאסרים ממושכים.

כן, עומד ותלוי כנגדו מע"ת חב הפעלה בן 12 חודשים, ופסילה על תנאי בת 8 חודשים מת.פ. 1027/05 (שלום רחובות). (גם שם נתפס רכב השייך לאשת הנאשם הגב' דיאנה מדואל ובמסגרת ההסדר - הוחזר לה).

על פי המאשימה - יש להחמיר בעונשו של הנאשם, על אף האמור בחווה"ד של ד"ר כהן, שכן למרות שהינה מלמדת לכאורה על רצונו של הנאשם בשיקום חייו - מוטל זה בספק, נוכח עברו, והעובדה כי נדון ב- 05' בגין עבירה של החזקת סמים מסוג חשיש בכמויות גדולות ובנסיבות של סחר. עם זאת - הוא שב וביצע את אותן העבירות על אף המאסר הממושך, המאסרים המותנים, וחרף הצהרותיו כי בכוונתו לשקם את חייו, ולעזוב את הדרך העבריינית.

המגמה בפסיקת ביהמ"ש העליון הינה החמרה בעבירות בהן הורשע הנאשם, תוך העדפת האינטרס הציבורי, בדרך של הרחקת סוחרי סמים מהרחוב לתקופות ממושכות.

במסגרת המאבק בנגע הסמים יש לנקוט בענישה מחמירה כלפי אלה הבוחרים לעסוק בסחר בסמים, שהינו אמצעי קל לעשיית רווחים נכבדים.

על-כן, עתרה התביעה להשית על הנאשם מאסר בפועל בן 30 חודשים, להפעלת המע"ת התלוי ועומד נגדו - במצטבר ובחופף, כך שהנאשם ירצה בסה"כ 36 חודשים, להפעלת הפסילה המותנית כנגדו, והטלת פסילה בפועל במצטבר, כמו גם כי יוטלו מע"ת וקנס.

התביעה חזרה בה מעתירתה לחילוט רכב שבאמצעותו ביצע הנאשם את העבירות בהן הורשע - ורשום על שם רעייתו.

**4.** מאידך, ציין ב"כ הנאשם בטיעוניו לעונש כי הנאשם הינו כבן 57, חולה סכרת, שסבל רבות בחייו בשל טעויות שעשה.

כן, יש לו בעיות הסתגלות בכלא - רוב המזון שהוא מקבל אינו מתאים לו, ולעיתים נמנע ממנו הטיפול הרפואי לו הוא זקוק.

לנאשם 2 בנות, האחת סיימה שירות צבאי, והשניה משרתת כיום בצבא, וזו העידה על הקשר הטוב ביניהם, היא משתדלת לבקרו ככל הניתן, ורוצה לעמוד לצידו, כפי שהוא נמצא תמיד לצידה.

הנאשם נשוי בשנית, אשתו העידה על הנסיבות הקשות והמתח הנפשי העצום שהם עוברים כזוג על רקע טיפולי הפריה, כך ששליחתו למאסר של הנאשם מהווה עונש כבד גם למשפחתו.

טרם מעצרו ניהל הנאשם עסקי ירקות, עד שהעירייה פינתה אותו, והוא הסתבך בעבירות שיוחסו לו.

ב"כ הנאשם סבר שרמת הענישה בסחר בסם מסוג חשיש צריכה להיות מקלה יותר מרמת הענישה באשר לסמים אחרים - כהרואין.

אין מחלוקת שהשוטר הוא שיצר קשר עם הנאשם וביקש לקנות סם, כך שהנאשם לא שידל אחרים להשתמש בסם. הנאשם אף סרב בתוקף למכור סמים קשים יותר.

כן הוגשה פסיקה רלוונטית ת.פ. 1399/06 (בימ"ש שלום כ"ס) - בה הורשע נאשם בעל עבר פלילי משמעותי בעבירות של סחר בסם מסוכן, אחרי שנתפס ב- 3 מכירות של סם מסוג הרואין זמן קצר לאחר שהשתחרר מהכלא. נשמעו הראיות, הנאשם לא הודה ולא הביע חרטה, והוטלו עליו 25 חודשים במצטבר למע"ת.

לפיכך, סבר ב"כ הנאשם כי ראוי שיוטל על הנאשם עונש קל יותר.

לגבי רכיב הקנס - ציין כי אין קשר בין בקשת החילוט לבין הקנס - על פי הדין אין עילה לחלט את הרכב, ובפני ביהמ"ש רק שאלת גובה הקנס.

בפסיקה שהגיש הטיל ביהמ"ש קנסות בגובה של 3,000-4,000 ₪ ובמקרה החמור יותר - לא הטיל ביהמ"ש קנס כלל.

ב"כ הנאשם ביקש כי ביהמ"ש יתן משקל נכבד לחווה"ד הדיאגנוסטית שנערכה ע"י ד"ר כהן, שהוגשה לביהמ"ש - בנוגע לשיתוף הפעולה של הנאשם, הבעת החרטה הכנה שלו, ורצונו להשתקם.

כן ביקש כי ביהמ"ש יסתפק בהפעלת עונש המע"ת של 12 חודשים, והשתת עונש מאסר בחופף. באשר לקנס - ביקש כי ביהמ"ש ימנע מלהטילו, משום שאין לנאשם מקורות מימון לשלמו, אשתו תצטרך לעמוד בו - אך היא עובדת קשה, יש לה הוצאות כספיות גבוהות מאוד בשל מעצרו, העובדה שהיא צריכה לדאוג לו, וכן בשל טיפולי הפוריות שהם עוברים.

מדברי הנאשם עולה כי התחרט על שעשה, זה לא היה צריך לקרות לו, מס' פעמים בא אליו השוטר ואמר לו "תעזור לי", והוא ענה לו שהוא לא מתעסק.

הוא לא ידע מה קרה לו, הוא התקשר לחבר, ולא חשב על הדברים האלה. הוא מעריך מאוד את אשתו, ולא היה צריך את זה, הוא לא עצלן, אוהב לעבוד ולזוז, והוא לא צריך את הדברים האלה.

כן ציין, כי להבא זה לא יקרה לו, הוא לא יבוא יותר לביהמ"ש, שלא יראה אותו יותר.

הוא נתן את המילה שלו, ואף הציע שביהמ"ש יתן לו את התנאי "הכי גבוה בעולם".

5. הכרעה

עבירות על פקודת הסמים הן חמורות, יש להתייחס למבצעיהן בחומרה, ולגזור עליהם ענישה מחמירה שתגמול להם על מעשיהם הפוגעניים, ותרתיע רבים בכוח מלבצען משום בצע כסף, ותוך גרימת נזקים מפליגים הנגרמים בעטיים לפרט ולחברה כולה, במעגלי נזק רחבים.

נגע הסמים פשה בחברתנו, רבים וטובים נופלים קורבנות לסם המוות, והורסים את חייהם ואת חיי הסובבים אותם. אזרחים רבים נפגעים גם על ידי נרקומנים שאינם בוחלים בביצוע עבירות על מנת לממן את קניית הסמים.נ

רעל הסמים מופץ על ידי עבריינים, המנצלים את חולשתם של אזרחים תמימים כדי לעשות "כסף קל", כשהם מודעים לסכנות האורבות למשתמשים בסם, אך בוחרים לנהוג כך מתוך בצע כסף.ב

נוכח היקף התופעה והשלכותיה הרות האסון, פסקו בתי המשפט כי יש להתייחס לעבירות אלה בחומרה, ולגזור עונשים בהתאמה על העבריינים העומדים בראש פירמידת הפצת הסם, וכן על העבריינים האחרים על [פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) הממוקמים ברצף שרשרת הפצת הסם.

**בע"פ 332/87 מדינת ישראל נגד אורי בר און**, ציין כב' השופט אלון (כתוארו אז) את ההשפעה ההרסנית של הסמים על הפרט ועל החברה:

**"ממחקריהם של המלומדים ומדבריהם של עדים, אנו למדים על התוצאות ההרסניות שיש בו בסם זה לשלומה של החברה, לבריאותה ולבטחונה ורבים וטובים מקורבנותיה נופלים חלל מפגיעתה הרעה...".**

**ב**[**ת"פ 240/03**](http://www.nevo.co.il/case/286510) **(מחוזי נצרת), מדינת ישראל נ' מחרוס בן סאלח אבו יונס** קבע כב' השופט האשם ח'טיב כי:

**"...עבירות הסמים הפכו בעתנו למכת מדינה, דבר המחייב את בתי המשפט להרתם למלחמה בנגע הסמים ולתרום תרומתם לביעור נגע זה. מבית המשפט צריך לצאת מסר ברור וחד משמעי של הוקעת עבירות אלה על ידי הטלת עונשי מאסר ממשיים, גם אם מדובר בנאשם בעל עבר נקי מהרשעות. "**

כך גם נקבע **ב**[**ת"פ 40321/00**](http://www.nevo.co.il/case/5718853) **מ"י נ' קובי בן-מויאל** (ע"י כבוד השופט זכריה כספי):

**"אם חפצים אנו בהבראת החברה מנגעי הסם- והדבר, חוששני, קשה להשגה-עלינו לעשות, ככל הנדרש, לניתוק צמתי ההחזקה בכמויות הגדולות של סמים ולביעור ביד קשה של מסלולי הסחר בהם. המשימה היא חברתית-כוללת. על המערכות כולן לפעול במשותף בכיוון זה, לרבות באמצעות החינוך וההסברה ובנקיטה ראויה של אמצעי האכיפה והענישה.**

**בתי - המשפט תורמים את חלקם, במסגרת הזו, בגזירת עונשים, קשים ומרתיעים על מוליכי מסלולי הסחר והמעורבים בצמתי ההחזקה שלהם. זו תכלית הענישה במקרים כגון זה.**

כן ניתן יהיה, מקווה היא, לעשות לפחות, להמעטת הנגע ולהקטנת מימדיו".

**ב**[**ת.פ. 40422/99**](http://www.nevo.co.il/case/744191) **מ"י נ' ווסאם חמדאן**, **תק-מח 2001 (3) 10089** הוסיף וקבע כב' השופט כספי:

**"המלחמה בנגע הסמים צריך שתתפרס לרוחב כל החזית, ואין להשלים עם התייחסות מתונה או רכה לסמים הקלים, לא כל שכן אל המחזיקים כמויות גדולות מהם".**

**ב**[**ע"פ 856/02**](http://www.nevo.co.il/case/5731123) **מדינת ישראל נ' אילן בן אליהו שמואל** - קיבל ביהמ"ש העליון את ערעורה של המדינה על קולת העונש, והחמיר בעונשו של המשיב, בהשיתו עליו עונש מאסר של 18 חודשים בפועל - במקום עונש המאסר של 6 חודשי מאסר שהושתו עליו בבית-משפט קמא - בגין עבירות של גידול סם, והחזקתו שלא לצריכה עצמית.

**בת.פ. 1163/04 מדינת ישראל נ' עלי בן אחמד אלהייב (מחוזי נצרת)** - גזר כב' השופט האשם ח'טיב על נאשם בסחר בסם מסוכן, והחזקת סם שלא לצריכה עצמית 7 שנות מאסר, מהם 5 שנים לריצוי בפועל, החל מיום מעצרו, ושנתיים על תנאי למשך 3 שנים שלא יעבור עבירה כלשהי על [פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216), למעט עבירה של החזקת סם לשימוש עצמי בלבד. כן הופעל בעיניינו מע"ת בן 24 חודשי מאסר, כשמחציתו באופן מצטבר ומחציתו באופן חופף, כך שסך כל תקופת המאסר שעל הנאשם לרצות בפועל הינה 6 שנים.

**6.** **מן הכלל אל הפרט**

לנאשם הרשעות קודמות רבות, בגינן אף נדון וריצה עונשו, ולפיכך אין להקל ראש בחומרת העבירות אותן ביצע, בנזק החברתי הנגרם בגינן באופן ישיר ועקיף, ועל כן יש צורך בהרתעה ראויה שלו מפני הישנות ביצוען על ידו, כמו גם ע"י אחרים.

באשר לנסיבותיו האישיות של הנאשם, קשות ככל שיהיו – יש לייחס להן משקל שולי (להלן [ע"פ 376/89 לובטון נ' מדינת ישראל, פ"ד מה](http://www.nevo.co.il/case/17940011)(4) 309, 311), שכן חובה היא על בית-המשפט בימים אלו להילחם מלחמת חורמה בעבירות סמים (ע"פ 3759/03 יצחק תמיר ואח' נ' מדינת ישראל (טרם פורסם)) - ועל כן לאינטרס הציבור משקל בכורה במסגרת כלל שיקולי הענישה הרלבנטיים.

עם זאת, לא התעלמתי לקולא מתיקון כתב האישום באורח משמעותי, והודיית הנאשם, כמו גם מחרטתו (כנלמד גם מחוו"ד ועדותה של ד"ר כהן) וכוונתו (ולו המילולית) לשקם עצמו - על רקע גילו, ונסיבותיו האישיות שהובאו בפני (כלכליות, בריאותיות, ומשפחתיות).

**7.** לפיכך, הנני גוזרת על הנאשם את העונשים הבאים:

1. מאסר בפועל בן 28 חודשים.
2. יופעל מע"ת בן 12 חודשים מת.פ. 1027/05 (שלום-רחובות) - כשחציו במצטבר למאסר שהוטל, ויתרתו - בחופף לו.

סה"כ ירצה הנאשם 34 חודשי מאסר בפועל (בניכוי ימי מעצרו מיום 15.1.07).

1. מופעלת פסילה מותנית בת 8 חודשים מת.פ. 1027/05 (שלום-רחובות).
2. פסילה בפועל מלהחזיק או לקבל רשיון נהיגה למשך 6 חודשים - במצטבר לפסילה המותנית שהופעלה, כנ"ל, ומניינן - מיום שחרורו של הנאשם מהכלא.
3. מע"ת בן 12 חודשים שלא יעבור כל עבירה מ[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) במשך 3 שנים מיום שחרורו מהכלא.
4. קנס בסך 15,000 ₪ או 90 ימי מאסר תמורתו - שישולם עד ליום 1.4.08.

לא ישולם הקנס במועדו - תצטבר תקופת המאסר בצידו - למאסר אותו מרצה הנאשם.

**9.** רכב מסוג פולקסווגן מ.ר. 2044362 על תכולתו כמפורט ברישום המוצגים שבתיק החקירה 1093/94 - יוחזר לבעליו לאלתר.

הסמים שנתפסו יושמדו.

סך 1,300 ₪ שנתפס - יחולט לטובת המדינה.

הפלאפון שנתפס - יחולט.

**5129371**

**5467831310.** זכות ערעור תוך 45 יום.

5129371

נאוה בכור 54678313-1055/07

**ניתן היום י"ח בטבת, תשס"ח (27 בדצמבר 2007) במעמד הצדדים.**

|  |
| --- |
| **נאוה בכור, שופטת** |

001055/07פ 142 יסמין

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה