**בתי המשפט**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **פ 040094/05** | | **בית משפט מחוזי תל אביב-יפו** | |
|  | |
| **23/11/2005** | **תאריך:** | **כב' השופט כבוב חאלד** | **בפני:** |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  | מדינת ישראל | בעניין: |
| המאשימה | ע"י ב"כ עו"ד מירי כהן |  |
|  | נ ג ד |  |
|  | יוסי אזולאי |  |
| הנאשם | ע"י ב"כ עו"ד פורר ועו"ד שטרן |  |

# 

**גזר - דין**

1. הנאשם הורשע עפ"י הודאתו בעבירות המיוחסות לו בכתב האישום, בשלושה אישומים: עבירה של תיווך בסמים מסוכנים, לפי סעיף 14 לפקודת הסמים המסוכנים, ושתי עבירות של סחר בכלי נשק לפי סעיף 144(ב2) לחוק העונשין.

על פי עובדות האישום הראשון, ביום 12/11/04 תיווך הנאשם בין אחר לסוכנים בסם מסוג קוקאין במשקל של 2.6608 גרם תמורת סך של 1,500 ש"ח.

על פי עובדות האישום השני, ביום 11/1/05 מכר הנאשם לסוכנים רימון רסס השייך לצה"ל תמורת 2,000 ש"ח.

בעוד שלפי המפורט באישום השלישי, מכר הנאשם לסוכנים לבנת חבלה ולבנת חבלה אצבע, 12 נפצי חבלה, פתיל בטחון ושני מצתים לפתיל בטחון, תמורת 1,500 ש"ח.

2. **ראיות לעונש מטעם ההגנה**

מטעם ההגנה העיד ב"כ הנאשם מספר עדי אופי, מר יהודה סדן – מנהלו של הנאשם במקום עבודתו בעיריית ראשל"צ, הגב' לבנת אזולאי – בת זוגו של הנאשם, הגב' ריקי בן סימון – אחותו של הנאשם, ומר קובי דהן - יו"ר מפלגת מר"צ בעיר ראשל"צ.

עדי האופי דיברו רבות וטובות בשבחו של הנאשם, תיארו אותו באור חיובי ביותר וסיפרו עליו שהוא אדם טוב לב, חרוץ, פעיל למען הקהילה, בן זוג ואב מצויין. העדים כולם סמוכים ובטוחים כי מדובר במעידה חד פעמית אשר איננה מאפיינת את אורך חייו של הנאשם. כל העדים הביעו נכונות רבה לתמוך ולהתגייס לרשותו במטרה לסייע בתהליך שיקומו. ניכר היה שמדובר באדם אהוד ומוערך, בעל משפחה תומכת וחמה. עוד סיפרו העדים כי משיחות עימו לאחר מעצרו התרשמו שהפנים את חומרת מעשיו, הביע חרטה ובושה גדולה ממעשיו.

**תסקיר שרות המבחן**

המדובר בנאשם בן 36, יליד הארץ, סיים 12 שנות לימוד, שירת שרות מלא בצבא, כיום, נשוי ואב לשתי בנות. הנאשם עבד כ- 12 שנה בחלקיות משרה בעיריית ראשל"צ ובמקביל בעבודות נוספות. בנוסף היה פעיל פוליטית בעיר מגוריו. כן פעל רבות למען הקהילה בהתנדבות ועזרה לנזקקים.

עולה מהתסקיר כי הנאשם הוא הצעיר מבין חמשת אחיו. משפחתו התגוררה בשכונת מצוקה, אך הנאשם ויתר אחיו הצליחו להתרחק מהעולם העברייני. עם זאת התרשם שרות המבחן כי הנאשם הפנים, במהלך השנים, גם נורמות התנהגות בעייתיות ושמר על קשר עם חברים שקיימו אורך חיים עברייני. על רקע העובדה שהנאשם, בשונה מאחיו, לא הצליח להתפתח במישור התעסוקתי והכלכלי, מעריך שרות המבחן כי מצב זה יצר אצל הנאשם תחושות תסכול ורגשי נחיתות.

עולה מהתסקיר כי הנאשם בעל קווי אישיות ילדותיים, סף שבירה נמוך ויכולת התמודדות מוגבלת.

בהתייחס לעבירות נשוא דיון זה, מודה הנאשם בביצוען ומסביר את הסתבכותו על רקע חובות כספיים אליהם נקלע בשנה האחרונה. שרות המבחן העריך כי התייחסותו זו חלקית ונמנעת מבחינת מאפייניו האישיותיים ומבחינת הקשרים החברתיים שקיים עובר לביצוע העבירות. עוד התרשם כי את ביצוע מעשיו ניתן להסביר כשילוב של מאפייני אישיותו, הקשרים החברתיים שניהל בשעתו, וזאת, על רקע תקופת שבר בחייו. כן העריך כי המעצר הממושך ותגובת המשפחה היוו עבורו זעזוע וגרמו לו להפנים את חומרת מעשיו. חזרתו לעבודה בשילוב התמיכה המשפחתית משמעותיים לשיקומו, לפיכך ממליץ התסקיר להימנע מהטלת מאסר ממושך שכן זה עלול להוות מכשול בניסיונו לשוב לאורח חיים נורמטיבי.

3. **טיעונים לעונש מטעם המאשימה**

ב"כ המאשימה עתרה בטיעוניה להטלת עונש מאסר לריצוי בפועל וכן מאסר על תנאי. עו"ד כהן ציינה כי לנאשם נגישות קלה ומהירה לאמל"ח, הוא ידע היכן ניתן להשיג חומרים אלה, ולא היסס להציע לסוכנים את האמל"ח ולבצע את הסחר סמוך לביתו כאשר הוא ידע שהאמל"ח ישמש לביצוע מעשי פשע ועבריינות.

עוד הדגישה ב"כ המאשימה, כי המדובר בשתי הזדמנויות שונות בהן מכר הנאשם סוגים שונים של אמל"ח ובהזדמנות נוספת בה תיווך בסם.

כן ציינה כי לחובתו של הנאשם שתי הרשעות קודמות, האחת – החזקת סם לשימוש עצמי משנת 1988 והשנייה משנת 2004 בגין תקיפת קטין.

עו"ד כהן ציינה ופרטה את הנסיבות לקולא שעומדות לנאשם, אך טענה כי לצד אלה ישנן נסיבות לחומרה ובגינן יש להחמיר עם הנאשם. כך למשל ציינה, כי השילוב בין תיווך בסם מסוג קוקאין יחד עם עבירות הסחר בנשק מעיד על אורח חיים ונורמות עברייניות. לטענתה תסקיר שרות המבחן מחזק מסקנה זו, כאשר מציין התסקיר כי הנאשם מתרועע עם אנשים המקיימים אורח חיים עברייני. העובדה כי חרף הודיית הנאשם, לקיחת האחריות מצידו אינה מלאה. הנאשם, עפ"י התסקיר, משליך את האחריות על גורמים חיצוניים, ובסופו של דבר לא ממליץ התסקיר לביהמ"ש להימנע מהטלת עונש מאסר.

לסיכום, טענה עו"ד כהן, כי על אף החשיבות שיש להעניק לעובדה שלנאשם משפחה נורמטיבית ותומכת ומקום עבודה שיוכל לשוב אליו בקרוב, יש לשים לב ולהעניק יתר משקל למגמת ביהמ"ש להחמיר בעבירות הסחר בנשק, כמו גם להעניק חשיבות להגנה על האינטרס הציבורי.

ב"כ המאשימה הגישה פסיקה עניפה הנוגעת למגמת הענישה המחמירה בעבירות נשק.

4. **טיעונים לעונש מטעם ההגנה**

ב"כ הנאשם חזר והדגיש בטיעוניו את נסיבותיו האישיות של הנאשם, כפי שעלו מהתסקיר ומעדויות שהובאו לעיל, כן הגיש לעיונו של ביהמ"ש מכתבי הערכה והוקרה ממקום עבודתו, והדגיש את עובדת היותו פעיל למען הקהילה. בהתייחס לעברו הפלילי, ציין עו"ד פורר, כי אין המדובר בעבר מכביד. הנאשם מעולם לא ריצה עונש מאסר ולא היה עצור. עוד הוסיף והדגיש, כי המדובר באדם בעל יסודות ושורשים טובים, ממשפחה נורמטיבית ותומכת, טען כי סיכויי השיקום וחזרתו לדרך הישר גבוהים היות ומדובר באדם שמחכה לו עבודה ומסגרת משפחתית מלוכדת ומגוננת.

עו"ד פורר ציין כי משלל העדויות שהובאו בפני ביהמ"ש ומתסקיר שרות המבחן ניתן ללמוד, כי מדובר בטעות חד פעמית שלא תישנה. לטעמו, ההסבר להתדרדרות הנאשם נעוץ באופיו הילדותי והנגרר, בשילוב התאונה שעבר, אשר בעטייה נקלע למשבר כלכלי ונפשי.

ב"כ הנאשם ציין כי טובת האינטרס הציבורי מחייבת להימנע מהטלת מאסר ממושך כאשר זה אינו נחוץ, שכן, מאסר שכזה מהווה נטל על הציבור.

עוד ביקש עו"ד פורר להתחשב בעובדה שהמדובר במאסרו הראשון, אשר היווה עבורו טראומה קשה, מה גם שמדובר בנאשם עם בעיות בריאותיות (צרף אישורים רפואיים).

כן ביקש להתחשב בעובדה שבתו של הנאשם סובלת מבעיית כליות קשה ונזקקת לטיפולים רבים ויקרים. עו"ד פורר ביקש להעניק משקל להודיית הנאשם, חרטתו הכנה ולעובדה שהפנים את חומרת מעשיו. ב"כ הנאשם חזר והדגיש את העובדה שהנאשם מתעתד לשוב לעבודתו בעירייה בחודש דצמבר הקרוב, לפיכך החשש כי הטלת מאסר ארוך תביא לאובדן מקום עבודתו. לשיטתו, נדרשת במקרה זה מלאכת איזון מוקפדת וזהירה אשר לוקחת בחשבון את מכלול השיקולים ונסיבותיו האישיות והחריגות של הנאשם אל מול חומרת העבירה, אשר לא ניתן להפחית ממשקלה, אך לטענתו, יש להקל עם נאשם זה.

בהתייחס לאישומים בהם הורשע, טען ב"כ הנאשם כי יש להתייחס לשלושת האישומים אשר בוצעו בסמיכות זמנים כמסכת אחת. ברור כי אין המדובר באדם שהפשע הוא אורח חייו. הדגיש כי תסקיר שרות המבחן ממליץ גם הוא להימנע משליחת הנאשם למאסר ארוך, שכן זה עשוי להוות מכשול להשתקמות הנאשם.

5. **שיקולי הענישה**

בתי המשפט התייחסו לאורך שנים בחומרה רבה לעבירות בנשק בכלל, ולעבירות של סחר בנשק בפרט, כל זאת לא רק משום אופיין החמור של העבירות אלא בעיקר משום העובדה שבמעשים אלה מסייעים אותם נאשמים, העוברים עבירות של סחר בנשק, לגורמים פליליים ועויינים לפגוע בסדר הציבורי ובשלום הציבור, עד כדי קיפוח חייהם של אנשים.

בשנים האחרונות, וזאת יש לומר למרבה הצער, הלכו ותכפו כתבי האישום המוגשים כנגד נאשמים המואשמים בעבירות של סחר בנשק, בכל הנוגע לסכסוכים בין קבוצות עבריינים, אשר מוכנים לעשות הכל על מנת לפגוע באחרים, גם תוך כדי סיכון חייהם של חפים מפשע, כפי שארע לא אחת בשנים האחרונות, כל זאת תוך שימוש באמצעי חבלה שנגנבו מרשויות הצבא ונמכרו לגורמים פליליים תמורת סכומי כסף גבוהים – כך שלא ניתן לנתק את מעשיו של הנאשם בפניי, מאותו סיכון שנשקף ע"י מי שהיה אמור לקבל את אמצעי החבלה שמכר הנאשם.

נפסק לא אחת שעבירות של סחר בנשק הן עבירות חמורות ביותר ועל כן מחובת ביהמ"ש להחמיר בענישה המוטלת **"בימים אלה, כאשר נשק חם משמש בידי ארגוני טרור לפעולות חבלה והרג, או בידי עבריינים למטרות פליליות המסכנות חיי אדם, מצווים בתי המשפט להגיב בענישה חמורה על עבירות של סחר בנשק והחזקתו"**, דברי כב' השופטת בייניש בע"פ 4526/04 זעטרי נ' מ"י (לא פורסם), שם נדון הנאשם ל- 4 שנות מאסר בגין עבירות של הובלת נשק וסחר בנשק.

**"לא נעלמו מעינינו נסיבותיו האישיות הקשות של המשיב. אין ספק שעונש מאסר ממושך פוגע במשפחה הקרובה – ואשתו הצעירה וילדיו הרכים. אולם, זוהי תוצאת לוואי בלתי נמנעת אשר המשיב היה צריך להביא בחשבון כאשר נכנס להרפתקה הפלילית של סחר בנשק... בבואנו לשקול את שיקולי הענישה בעבירות מן הסוג שהמשיב ביצע, יש לתת משקל נכבד יותר לאינטרס הציבורי ולצורך להרתיע עבריינים בכוח מלבצע עבירות דומות, על פני הנסיבות האישיות של העבריין".** שוב דברי כב' השופטת בייניש בע"פ 10499/02 מ"י נ' אלמוג, שם הוחמר עונשו של הנאשם לכדי 4 שנות מאסר בפועל בגין עבירות של סחר בנשק.

בחנתי את הפסיקה שהוגשה לי ע"י באי כח הצדדים, כאשר כל צד טען בפניי מדוע ראוי לדעתו לאמץ את הפסיקה התומכת בעמדתו לעונש, כאשר הסניגור הציג בפניי שורה ארוכה של גזרי דין בהם התחשבו בתי המשפט בנסיבות אישיות של נאשם עד כדי כך שהוטלו על הנאשמים עונשים רחוקים מהרף העליון של העונש המקסימלי, ותוך מתן משקל נכבד לנסיבותיו האישיות והמשפחתיות של הנאשם, כמו גם הודאתו במיוחס לו וסיכויי שיקומו וחזרתו למעגל הפרודוקטיבי של החברה.

מאידך, הציגה בפניי ב"כ המאשימה, שורה ארוכה של פסקי דין בהם מצאו בתי המשפט להחמיר עם נאשמים בעבירות של סחר בנשק משום הסיכון הרב הנשקף מעצם מעשים אלה, עד כדי הקטנת המשקל של הנסיבות המקלות למול האינטרס הציבורי שזכה למשקל נכבד יותר בשיקולי הענישה של ביהמ"ש, כל זאת מתוך כוונה להרתיע נאשמים בפונטציה, ולהעביר מסר חד וברור בדבר החומרה הרבה שבה ביהמ"ש רואה עבירות מסוג אלה בהן הורשע הנאשם.

6. ראוי לציין שבימים האחרונים ניתן גזר דין בבימ"ש זה בעניינו של נאשם באותה פרשה של סוכנים משטרתיים שהופעלו, שם נדון הנאשם קייסי קייסי, צעיר בן 23 ללא הרשעות קודמות, אדם נורמטיבי על פניו, שהוצגו בעניינו מכתבי הערכה והמלצה, לעונש של 21 חודשי מאסר בפועל, כל זאת לאחר הרשעתו ביחד עם אחר בביצוע עבירה של סחר בנשק, כאשר היתה מחלוקת בין הצדדים באשר לחלקו של הנאשם ביחס לנאשם הנוסף, האם הוא דומיננטי יותר או שמא פחות, כאשר גם התביעה לא התעלמה מחומר הראיות על פיו הנאשם שם לא יזם את העיסקה.

אין ספק שמעשיו של הנאשם שבפניי חמורים יותר ממעשיו של הנאשם שנדון בפני כב' השופטת קפלן-הגלר, כל זאת בשים לב לעובדה שהנאשם כאן הורשע בשלושה אישומים, האחד עבירה של תיווך בסם, ועוד שני אישומים של סחר בכלי נשק, כאשר לפי המפורט באישומים השני והשלישי, מכר הנאשם לסוכנים המשטרתיים רימון רסס באישום השני, בעוד שבאישום השלישי הוא מכר להם לבנת חבלה ולבנת חבלת אצבע, נפצי חבלה, פתיל בטחון, מצתים לפתיל בטחון – אמצעי לחימה שנועדו, ככל הנראה, לשמש כמטען חבלה.

יש להדגיש ולציין את הנסיבה המאד מחמירה שמדובר באמצעי לחימה שנגנבו מצה"ל, כל זאת במסגרת נסיונות של גורמי פשיעה שונים להשיג אמצעי חבלה תקניים על מנת לפגוע באחרים, כאשר אמצעי לחימה אלה מעצם טיבם וטבעם, פגיעתם היא רעה ועלולה לגרום נזק לא רק לאותם אובייקטיבים המשמשים יעד ומטרה אלא גם לאחרים, כמו עוברי אורח שאין להם כל קשר וזיקה לסכסוכים בין קבוצות העבריינים, ולעתים אלה מוצאים את עצמם קורבן עיקרי למלחמות שכאלה.

למרבה הצער, בשנים האחרונות נתקלנו לא אחת בעוברי אורח תמימים, אשר נפלו קורבן למלחמות בין קבוצות פשיעה שונות, חלקם נפגע באורח קשה וחלקם האחר מצא את מותו על רקע הימצאו בקרבת מקום, כאשר אותם גורמים עבריינים אינם נרתעים מעצם הימצאם של עוברי אורח חפי פשע במקום.

אין צורך להכביר מלים לגבי מידת הסיכון הרבה הנשקפת מאמצעי לחימה אלה שסחר בהם הנאשם תמורת בצע כסף, ואין צורך להכביר מלים לגבי המסוכנות הנשקפת מנאשם זה מעצם יכולתו להשיג אמצעי חבלה שפגיעתם עלולה להיות רעה וחמורה, כל זאת ללא כל קושי, ותוך שהוא מציג בפני אותם סוכנים משטרתיים את עצמו כבעל יכולת להשיג אמצעי חבלה נוספים.

7. למול נסיבות מחמירות אלה, שאין ספק שהיו מצדיקות הטלת עונש מאסר לתקופה של מספר לא מבוטל של שנים על הנאשם, ניצב בפניי נאשם אשר נסיבותיו האישיות עומדות בסתירה מוחלטת למסוכנות הנשקפת ממנו, כפי שהדבר עולה מכתב האישום.

לא לעתים קרובות נתקל ביהמ"ש בנאשם אשר חומרת מעשיו עומדת בסתירה מוחלטת לנסיבות אישיות ומשפחתיות, אשר יש בהן כדי להצדיק הקלה בעונש שראוי להטילו על הנאשם, נוכח סיכויי השיקום הלא מבוטלים של אותו נאשם.

בני משפחת הנאשם, כמו גם חבריו הקרובים ומעסיקיו, אשר התגייסו כולם כאחד לסייע במלאכת שיקומו של הנאשם, כל זאת בנוסף לאמור בתסקיר שרות המבחן – שכנעו אותי, בסופו של דבר, שלא למצות את הדין עם הנאשם ולא להטיל את העונש שראוי היה להטילו עליו, כל זאת בהתחשב בעובדה שביהמ"ש אכן מתרשם מיכולת מקורבים אלה לסייע בידי הנאשם, לאחר סיום ריצוי עונשו, לעלות בחזרה על מסלול חיים תקני של חזרה לעבודה ודאגה למשפחתו הקרובה ופרנסת ילדיו.

8. אכן מלאכת גזירת הדין קשה היא בכל תיק, אך דומה שהאיזון בין האינטרסים במקרה זה הוא לא קל, כאשר רק בימים האחרונים ניתנו שני פסקי דין על ידי ביהמ"ש העליון בהם חזר זה על המסוכנות הנשקפת לציבור מהתופעה של עבריינים המתהלכים ברחובות כשנשק חם בכיסם, לצד הצורך לנקוט בענישה שיש בה מסר של הרתעה לרבים (ר' ע"פ 2839/05 שניתן בביהמ"ש העליון ביום 17.11.05 ע"י כב' השופט אדמונד לוי, וכן ע"פ 8012/04 שניתן ע"י ביהמ"ש העליון ביום 16.11.05 ע"י הרכב בראשות כב' השופט חשין, בו נדחה ערעור נאשם שהורשע ב- 4 אישומים של סחר בנשק והובלת נשק ונדון ל- 10 שנות מאסר בפועל).

9. סופו של דבר ולאחר ששקלתי את כל הנסיבות לקולא ולחומרא, ונתתי דעתי לכל הטיעונים שהושמעו ע"י באי כח הצדדים (לרבות המכתבים שהוגשו בדבר סיום החופשה ללא תשלום בעיריית ראשל"צ בחודש דצמבר שנה זו), לפסיקה שהוגשה ע"י באי כח הצדדים ולזו אשר מצאתי להתייחס אליה, לרבות פסיקה מהימים האחרונים, וכן לפסה"ד שניתן בעניינו של מעורב אחר בפרשה זו – מצאתי להטיל על הנאשם את העונשים הבאים:

א. 30 חודשי מאסר בפועל, שמניינם מיום מעצרו של הנאשם בתיק.

ב. 18 חודשי מאסר, אך הנאשם לא ישא בעונש זה אלא אם יעבור תוך 3 שנים מהיום כל עבירה מסוג פשע.

5129371

54678313

זכות ערעור תוך 45 יום.

**ניתן היום כ"א בחשון, תשס"ו (23 בנובמבר 2005) במעמד הצדדים.**

כבוב חאלד 54678313-40094/05

|  |
| --- |
| **כבוב חאלד, שופט** |

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה