|  |  |
| --- | --- |
| **בית המשפט המחוזי בתל אביב - יפו** | |
| ת"פ 22293-02-13 מדינת ישראל נ' סעדה | 21 נובמבר 2013 |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| בפני | **כב' השופט הבכיר צבי גורפינקל** | |
| בעניין: | מדינת ישראל ע"י ב"כ עו"ד כנרת מור |  |
|  |  | המאשימה |
|  | **נגד** | |
|  | חיים סעדה |  |
|  | ע"י ב"כ עו"ד נוריאלי | הנאשם |

חקיקה שאוזכרה:

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [275](http://www.nevo.co.il/law/70301/275), [287](http://www.nevo.co.il/law/70301/287), [332(2)](http://www.nevo.co.il/law/70301/332.2)

[פקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג-1973](http://www.nevo.co.il/law/4216): סע' [7(א)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.a)

[פקודת התעבורה [נוסח חדש]](http://www.nevo.co.il/law/5227): סע' [62(2)](http://www.nevo.co.il/law/5227/62.2), [67](http://www.nevo.co.il/law/5227/67)

[פקודת ביטוח רכב מנועי [נוסח חדש], תש"ל-1970](http://www.nevo.co.il/law/74501): סע' [2](http://www.nevo.co.il/law/74501/2)

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

בחודש יולי 2011 הוגש נגד הנאשם כתב אישום לבית משפט השלום בנתניה בגין עבירות סמים, ובקשר לכך נתבקש מעצרו עד תום ההליכים.

בית המשפט החליט ביום 6.7.11 לשחרר את הנאשם ממעצר בתנאים שכללו בין היתר מעצר בית בבית הוריו בנתניה.

ביום 22.4.12 נשפט הנאשם בבית משפט לתעבורה בת"א לעונש פסילת רשיון בפועל לתקופה של 30 חודשים.

בתאריך 31.1.13 הפר את הנאשם את הוראת בית המשפט לשהות במעצר בית, ונהג ברכב יונדאי מנתניה לת"א, אף שהיה בפסילת רשיון נהיגה.

בשעה 21.00 נראה הנאשם ע"י שוטר בת"א, חשדו של השוטר התעורר והוא שאל את הנאשם לפרטיו, הנאשם הטעה את השוטר בכך שטען בפניו שהוא מתגורר בת"א. השוטר ערך בירור והסתבר כי הנאשם מתגורר בנתניה וכי היה עליו להיות במעצר בית.

לאור שקרי הנאשם ערכו השוטרים שעצרוהו חיפוש, ומצאו בתחתוניו צרור מפתחות. הנאשם טען שמדובר במפתחות השייכים לרכב של מעסיקו וכי הרכב נמצא בנתניה.

בסריקה שערכו השוטרים אותר רכב היודנאי שבו נהג הנאשם כשהוא חונה בת"א.

ברכב נערך חיפוש ונמצא בו סם מסוכן מסוג קנאבוס במשקל 4.18 ג'.

בגין זאת הורשע הנאשם לאחר שמיעת ראיות בעבירות של הפרת הוראה חוקית לפי [סע' 287](http://www.nevo.co.il/law/70301/287) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), הפרעה לשוטר במילוי תפקידו לפי [סע' 275](http://www.nevo.co.il/law/70301/275) לחוק העונשין, החזקת סמים לצריכה עצמית לפי [סע' 7(א)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.a) ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216), נהיגה בזמן פסילה לפי [סע' 67](http://www.nevo.co.il/law/5227/67) ל[פקודת התעבורה](http://www.nevo.co.il/law/5227), ונהיגה ללא בטוח לפי [סע' 2](http://www.nevo.co.il/law/74501/2) ל[פקודת בטוח רכב מנועי](http://www.nevo.co.il/law/74501).

בעקבות הפרת צו בית המשפט כמפורט בפרט הראשון, נעצר הנאשם וביום 1.2.13 שוחרר תוך שנאסר עליו להכנס לת"א עד יום 7.2.13.

ביום 5.2.13 בשעות הערב הפר הנאשם פעם נוספת את מעצר הבית שלו, כפי שנקבע ע"י בית המשפט השלום בנתניה, ונכנס לתחומי ת"א חרף הצו האוסר עליו לעשות כן בהחלטת בית המשפט השלום בת"א.

הנאשם נהג ברכב כשלידו ישב אדם אחר, תוך כדי תקופת פסילת רשיונו.

שוטר שישב בניידת הבחין כי הנאשם וזה שלידו אינם חגורים בחגורות בטיחות, וכשנעצר במקביל לנאשם ברמזור אדום, הורה לו לעצור לאחר הרמזור.

כאשר התחלף האור ברמזור החל הנאשם לנסוע בפראות, ביצע פניית פרסה, נסע בניגוד לאור אדום שדלק ברמזור והחל לנסוע במהירות מסוכנת, דבר שאילץ כלי רכב שחצו את הצומת באור ירוק לבלום כדי למנוע תאונה.

הניידת החלה לרדוף אחר הנאשם, תוך שהוא נוהג במהירות של 140 קמ"ש ועובר באורח מסוכן בין נתיבי הנסיעה.

כאשר הגיע לרמזור אדום שדלק בצומת, חצה הנאשם את הצומת כשהוא כמעט פוגע ברכב אחר שחצה אותה, וסיכן כלי רכב אחרים שהיו בצומת.

לאחר מכן פנה לרחוב תוך שהוא נוסע בנתיב נגדי, ומאלץ רכב שבא מולו לבלום.

הנאשם המשיך בנהיגתו המסוכנת, עד שהגיע לרחוב ללא מוצא שם נטש עם חברו את הרכב.

במהלך המרדף השליך הנאשם מהרכב תיק שהכיל 4 שקיות סם מסוג קנאבוס במשקל 156.17 ג'.

בגין כל אלה הורשע הנאשם לאחר שמיעת ראיות בעבירות של סיכון חיי אדם במזיד בנתיב תחבורה לפי [סע' 332(2)](http://www.nevo.co.il/law/70301/332.2) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), הפרת הוראה חוקית לפי [סע' 287](http://www.nevo.co.il/law/70301/287) לחוק העונשין, החזקת סמים שלא לצריכה עצמית לפי [סע' 7(א)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.a) ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216), נהיגה בזמן פסילה לפי [סע' 67](http://www.nevo.co.il/law/5227/67) ל[פקודת התעבורה](http://www.nevo.co.il/law/5227), נהיגה בקלות ראש לפי [סע' 62(2)](http://www.nevo.co.il/law/5227/62.2) לפקודת התעבורה ונהיגה ללא בטוח לפי [סע' 2](http://www.nevo.co.il/law/74501/2) לפקודת בטוח רכב מנועי.

הנאשם הורשע לאחר שגרסתו כאילו שהה במעצר בית ואף הביא עדים להוכחת גרסה זו, נדחתה, ונקבע כי הוא והעדים שהביא שיקרו בבית המשפט.

יצויין כי בגין התיק שבו שוחרר הנאשם למעצר בית, הוא הורשע בבית המשפט השלום בנתניה בעבירות של החזקת סמים, החזקת כלים להכנת סם והכנת סמים, ונגזר עליו עונש של 10 חודשי מאסר בפועל ו- 8 חודשי מאסר ע"ת לשלוש שנים.

כמו כן הורשע הנאשם בעבר בבית משפט לתעבורה, בעבירות של אי ציות לתמרורים, נהיגה בזמן פסילה, ונדון בין היתר לפסילת רשיון נהיגה ולששה חודשי מאסר ע"ת.

העיקרון המנחה בענישה הוא קיומו של יחס הולם בין חומרת מעשה העבירה בנסיבותיו, ומידת אשמו של הנאשם, ובין סוג ומידת העונש המוטל.

על ביהמ"ש לקבוע מתחם עונש הולם למעשה העבירה, תוך התחשבות בערך החברתי שנפגע מביצוע העבירה, במידת הפגיעה בו, במדיניות הענישה הנהוגה ובנסיבות הקשורות לביצוע העבירה.

מאז שנת 2004 נקבעה רמת ענישה של 4 שנות מאסר בפועל בגין עבירה של סיכון חיי אדם במזיד בנתיב תחבורה. בפסה"ד [ע"פ 2410/04](http://www.nevo.co.il/case/5831242) **מ.י. נ' סלמאן אבולקיעאן** החמיר ביהמ"ש העליון בעונש של 24 חודשי מאסר שנגזרו על הנאשם ע"י ביהמ"ש המחוזי, העמיד את העונש על 4 שנות מאסר בפועל ופסילת רשיון נהיגה לשש שנים, תוך קביעה: "אנו מצפים כי רמת הענישה אותה אנו מכתיבים תיושם בפועל ע"י ערכאות קמא".

ב[ע"פ 2100/06](http://www.nevo.co.il/case/5775239) ו-2238/06 **מ.י. נ' יוסף אבולקיעאן** הוחמר עונש מאסר בן 30 חודשים למאסר בפועל לתקופה של 4 שנים. עונש זהה נגזר גם ב[ע"פ 2079/06](http://www.nevo.co.il/case/5775237) ו[ע"פ 2101/06](http://www.nevo.co.il/case/5775240) **אוסמה אבו עצא נ' מ.י.**

ב[ע"פ 1535/06](http://www.nevo.co.il/case/5775235) **מ.י. נ' יוסי לוי** הוחמר עונש מאסר בפועל בן 30 חודשים והועמד על 4 שנות מאסר בפועל והוא הדין ב[ע"פ 10656/06](http://www.nevo.co.il/case/5789909) **נעים אבו סייף נ' מ.י.**.

למרות שרמת הענישה של 4 שנות מאסר בפועל נקבעה בשנת 2004, התמיד ביהמ"ש העליון בענישה זו גם לאחרונה,כך ב[ע"פ 6757/11](http://www.nevo.co.il/case/5594898) **עלי סעדיין נ' מ.י..**

ב[ע"פ 4797/11](http://www.nevo.co.il/case/5977370) **סמיר הואשלה נ' מ.י.**  הקל ביהמ"ש העליון בעונש מאסר בפועל בן 7.5 שנים והעמידו על 4.5 שנים.

ב[ע"פ 2653/12](http://www.nevo.co.il/case/5581033) **סאלם אבו כף נ' מ.י.,** קבע ביהמ"ש העליון כי עונש של 4 שנות מאסר בתוספת הפעלת מאסר ע"ת קודם של 12 חודשים במצטבר, הוא עונש קל.

ב[ע"פ 4599/12](http://www.nevo.co.il/case/5587727) **יניב אברג'ל נ' מ.י.**, קבע ביהמ"ש העליון כי רף הענישה המחמיר שנקבע בשעתו על פרשיות של סיכון חיי אדם במזיד בנתיב תחבורה יפה גם כיום, ורק משום שיקולים של שיקום, הופחתו 6 חודשים מעונש המאסר בפועל בן 4 שנים שנגזר על הנאשם.

ולאחרונה, ב[ע"פ 285/13](http://www.nevo.co.il/case/5568792) **אברהם מוסטפה נ' מ.י.** מיום 24.10.13, קבע ביהמ"ש העליון כי מתחם הענישה בעבירות של סיכון חיי אדם במזיד בנתיב תחבורה, לא השתנה לקולא בעקבות תיקון 113 ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), ורף הענישה שנקבע ב[ע"פ 2410/04](http://www.nevo.co.il/case/5831242) ישים גם היום.

ביהמ"ש הדגיש כי כדי למנוע אי הבנות לגבי מתחם הענישה, הילכת אלקיעאן עומדת איתן על רגליה גם לאחר תיקון 113 ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301).

ניתן איפוא לקבוע כי מתחם הענישה הראוי בתיק זה בגין העבירה של סיכון חיי אדם במזיד בנתיב תחבורה, הינו בין שלוש וחצי שנות מאסר לחמש וחצי שנים.

הנאשם נעצר בעבר בגין ביצוע עבירות סמים, ואף שנתבקש מעצרו עד תום ההליכים החליט בית המשפט השלום בנתניה לשחררו למעצר בית. הנאשם הפר ברגל גסה את צו בית המשפט, ותוך זילזול בחוק ובהוראת בית המשפט הפר את מעצר הבית, ונהג ברכב למרות שנפסל מלנהוג, ובכך הפר צו נוסף של בית המשפט לתעבורה ואם לא די בכך, למרות שנעצר ושוחרר בגין ביצוע עבירת סמים, נתפס כשברשותו כמות סם של 4.18 ג' קנאבוס.

לא חלף אלא שבוע אחד והנאשם לא למד את הלקח מהארוע הקודם שבו נתפס ע"י שוטרים כשהוא נוהג ברכב תוך הפרת מעצר הבית ותוך הפרת פסה"ד שאסר עליו לנהוג, ושוב נמצא הנאשם נוהג ברכב, הפעם הגדיל לעשות ונהג בצורה פראית ומסוכנת תוך שהוא מסכן את חיי המשתמשים בדרך והנוהגים.

הפעם הגדיל הנאשם לעשות ביתר שאת והחזיק ברשותו סם מסוג קנאבוס במשקל 156.17 ג' והפעם, בניגוד להחזקה של הסם בפרט הראשון שעניינה החזקה לצריכה עצמית, הרי כמות כזו של סם דינה כסמים המיועדים למסחר.

מתחם הענישה בגין העבירה של הפרת הוראה חוקית כשמדובר בזלזול בוטה ומתמשך בצווי בית המשפט, הינו בין 4 ל- 10 חודשי מאסר, מתחם הענישה בעבירות סמים כאשר מדובר בכמות מסחרית, הינו בן 18 ל- 30 חודשי מאסר.

יש לציין כי נהיגת הנאשם בזמן פסילה נעשתה 9 חודשים לאחר שהורשע בבית משפט לתעבורה בגין נהיגה בשכרות, נהיגה ללא רשיון נהיגה תקף וללא בטוח, ולאחר שנפסל מלקבל או להחזיק רשיון נהיגה במשך 30 חודשים, וחרף מאסר ע"ת למשך 6 חודשים שהוטל עליו בין היתר בגין נהיגה ללא רשיון נהיגה תקף או נהיגה בזמן פסילה.

מעשיו של הנאשם חמורים ואין הוא זכאי להתחשבות והקלה משום העבירות החוזרות ונשנות שהוא מבצע למרות שנפסל מלנהוג ולמרות שהוטל עליו מאסר ע"ת בגין עבירות דומות, עבירות הסמים נעשו למרות שהיה נתון במעצר בית עקב עבירות סמים קודמות, ודרך הרמייה שלו נמשכת לאורך זמן, החל מהמרמה לשוטרים שעצרוהו ב- 31.1.13 כאשר מסר פרטים שקריים בנוגע למקום מגוריו וטען שהוא גר בת"א כדי להכשיל את השוטרים, לאחר מכן שיקר באשר למפתחות הרכב שנמצאו בתחתוניו כאילו הם שייכים לרכב של מעבידו הנמצא בנתניה בעוד שהרכב נמצא בת"א ובתוכו נמצאו הסמים, המשך בשקר של הארוע בפרט השני כאשר השליך במהלך המרדף את חבילת הסמים מתוך הרכב, טען שאינה שלו ורק כשהסתבר שנמצאו ט.א. הודה בבית המשפט כי הסמים שייכים לו, ולאחר מכן שקריו בבית המשפט, בדבר היותו כביכול בביתו בזמן הארועים, תוך הבאת עדים שיתמכו בטענה השיקרית.

החוק מאפשר לנאשם לנהל משפט כרצונו ואוסר להחמיר עם נאשם המנהל משפטו, אולם לעומת זאת ידוע הכלל כי מי שמודה באשמה ולוקח אחריות על מעשיו, זכאי להקלה בעונשו, הקלה שמי שמנהל משפטו אינו זכאי לה.

כך ב[ע"פ 9449/01](http://www.nevo.co.il/case/6153020) **שלמה יוספברג נ' מ.י.** נפסק בקשר למי שחזר בו מהודאה והסכם טיעון וטען שיש לגזור עליו עונש כמו של שותפיו שהודו והגיעו להסדר עם התביעה, כי אף שזכותו של המערער לנהל משפטו, הרי הסכנה הטמונה בכך שאם יורשע, הוא אינו יכול לזקוף לזכותו נימוק לקולה שעמד לנאשמים האחרים בתיק.

ב[ע"פ 7721/11](http://www.nevo.co.il/case/5603475) **עבד אלרחים זובידאת נ' מ.י.** התמקד המערער בפער שבין עונשו לעונש של שותפו, נקבע כי אין מדובר בהחמרה בעונשו של המערער בגלל שניצל את זכותו לנסות להוכיח חפותו, אלא ישנה הקלה בעונשו של מוחמד לאחר שזה חסך מזמנו של בית המשפט והודה בטרם ניהול הוכחות. שיקול זה מוכר ומצדיק הקלה בעונש.

כמו כן [ע"פ 6513/08](http://www.nevo.co.il/case/6247164) **פלוני נ' מ.י.** נקבע כי ניהול משפט הוכחות אינו עומד לחובת הנאשם, וזו זכותו, אולם אינו יכול להנות מהקלה הניתנת למודה וחוסך זמן שיפוטי.

לא אחמיר עם הנאשם משום שבחר לנהל את משפטו כפי שניהל, אולם אין הוא זכאי להקלה שהיה זוכה לה אילו הודה מיד באשמתו, לוקח אחריות, חוסך מזמנם של העדים ובזמן שיפוטי יקר.

לאור רמת הענישה שנקבעה על ידי בית המשפט העליון בעבירות של סיכון חיי אדם במזיד בנתיב תחבורה, ומתחם הענישה שנקבע, אני גוזר על הנאשם 4 שנות מאסר בפועל, ושנה מאסר על תנאי שלא יעבור תוך 3 שנים מיום שחרורו מהמאסר עבירה דומה.

בגין עבירות הסמים, לאחר שהנאשם החזיק בכמות מסחרית של סם ימים ספורים לאחר שהחזיק ברכבו כמות קטנה של סם, ובעוד משפטו בגין עבירות סמים מוסיף להתנהל, אני גוזר על הנאשם שנתיים מאסר בפועל, ושנה מאסר על תנאי שלא יעבור תוך 3 שנים מיום שחרורו מהמאסר עבירה בניגוד ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216).

בגין העבירות של הפרת הוראה חוקית, שהפגינה זלזול חריף ובוטה בחוק ובבית המשפט, אני גוזר על הנאשם 8 חודשי מאסר בפועל ו-6 חודשי מאסר על תנאי שלא יעבור תוך 3 שנים מיום שחרורו מהמאסר עבירה דומה.

בגין העבירה של נהיגה בפסילה והנהיגה ללא ביטוח אני מטיל על הנאשם 6 חודשי מאסר בפועל ו-6 חודשי מאסר על תנאי שלא יעבור תוך 3 שנים מיום שחרורו מהמאסר עבירה של נהיגה בזמן פסילה או נהיגה ללא רשיון נהיגה.

אני מורה להפעיל את עונש המאסר על תנאי בן 6 חודשים מתוך [פ"ל 88-10-10](http://www.nevo.co.il/case/6684672) של בית משפט לתעבורה בתל אביב.

העונשים בגין עבירות הסמים, הפרת הוראה חוקית, נהיגה בפסילה וללא ביטוח יהיו חופפים ביניהם, וחופפים גם עם עונש המאסר המופעל, אולם יצטברו לעונש המאסר בגין העבירה של סיכון חיי אדם במזיד בנתיב תחבורה.

לפיכך על הנאשם לשאת בעונש מאסר בפועל למשך 6 שנים.

הנאשם יתחיל לרצות את עונש המאסר לאחר שיסיים לרצות את עונש המאסר בפועל בן 10 חודשים שהוטל עליו בתיק 8664-07-11 בבית משפט השלום בנתניה ביום 1.7.13, כך שהעונש מצטבר לעונש של בית משפט השלום בנתניה.

מתקופת המאסר יש לנכות את ימי המעצר בגין תיק זה, מיום 5.2.13 עד 30.6.13.

כמו כן אני פוסל את הנאשם מלקבל ולהחזיק רשיון לנהיגת רכב מנועי מסוג כלשהוא, למשך שלוש שנים מיום שחרורו מהמאסר.

זכות ערעור תוך 45 יום.

ניתן היום, י"ח כסלו תשע"ד, 21 נובמבר 2013, במעמד הצדדים.

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

צבי גורפינקל, שופט בכיר

5129371

54678313

צבי גורפינקל 54678313

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה

בעניין עריכה ושינויים במסמכי פסיקה, חקיקה ועוד באתר נבו – הקש כאן