|  |  |
| --- | --- |
| **בית משפט השלום בכפר סבא** | |
| ת"פ 34358-07-11 מדינת ישראל נ' ג'ראיסי(עציר) | 3 אפריל 2013 |

|  |  |
| --- | --- |
|  | |
| בפני | **כב' ה**שופטתדנה מרשק מרום | |
| בעניין: | מדינת ישראל ע"י ען"ד נתנאל בוג'ו |  |
|  |  | המאשימה |
|  | **נגד** | |
|  | ג'יריס ג'ראיסי (עציר) – הובא וע"י עו"ד קירשנברג |  |
|  |  | 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** |

1. הנאשם הורשע על יסוד הודאתו בביצוע עבירה של החזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית לפי סעיף 7(א)(ג) רישא ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) [נוסח חדש], התשל"ג – 1973 (להלן: פקודת הסמים).

כתב-האישום מתאר אירוע שהתרחש בתקופה בה הנאשם היה אסיר בכלא "כרמל", כשביום 25.12.08 יצא לחופשה בת 72 שעות. במהלך חופשתו, הטמין בגופו 10 "זרגים" שהכילו סמים מסוכנים במטרה להחדירם אל בין כותלי בית-הסוהר. עם חזרתו מהחופשה, בין הימים 28-29.12.08, נערך חיפוש על גופו בבית המעצר, במהלכו פלט הנאשם מגופו 27.8845 גרם הירואין, 28.1174 גרם חשיש, 24 טבליות MDMA, ו – 5 טבליות Chloro Amphetamine.

2. מספר ישיבות התנהלו בעניינו של הנאשם, כשבעיצומו של ההליך נמסר כי נעצר בתיק אחר; בהמשך, הטיעונים לעונש נדחו, לבקשת ההגנה, לאחר מתן גזר-דין בבית-המשפט המחוזי בחיפה. הוברר, כי ביום 24.1.2013 הוטל על הנאשם עונש מאסר בפועל בן 10 שנים בגין ביצוע עבירות אלימות שונות ([תפ"ח (מחוזי חיפה) 19039-09-12](http://www.nevo.co.il/case/3913404), ת/3).

3. ב"כ המאשימה טענה למתחם עונש הולם בטווח שבין 15 חודשי מאסר בפועל לבין 30 חודשי מאסר בפועל. הדגישה את הצורך לבער את הנגע של שימוש בסמים בכלא ואת הנסיבות החמורות של האירוע, כאשר הנאשם ניצל את זמן החופשה ובמהלך מתוכנן הצטייד במגוון סמים ובכמויות גדולות מאד. לטעמה, נסיבותיו של הנאשם מחייבות השתת ענישה ברף הגבוה של המתחם, בין השאר בשל העובדה שהמדובר בנאשם בעל עבר פלילי מכביד (ת/1) אשר בעבר ביצע עבירה דומה – אם כי הפעם ניכרת הסלמה למרות קיומו של מאסר על תנאי בן 12 חודשים תלוי ועומד כנגדו (ת/2). ב"כ המאשימה לא התעלמה מחלוף הזמן מאז האירוע ומשיתוף הפעולה של הנאשם עם רשויות האכיפה ולקיחת האחריות בפני בית-המשפט. כן ציינה, כי לנאשם ייגרם נזק רב מהשתת מאסר בפועל לו עותרת התביעה על רקע המאסר בפועל הממושך אותו הוא מרצה בגין המעשים עליהם נדון בבית-המשפט המחוזי. בעבר, בתי-המשפט הלכו לקראתו, ואולם כיום עותרת היא להפעיל את המאסר על תנאי בן ה – 12 חודשים, להשית עליו מאסר בפועל במצטבר, אשר ירוצו שניהם במצטבר לעונש המאסר הנוכחי אותו הוא מרצה ומאסר על תנאי. ב"כ המאשימה הציגה פסיקה רלבנטית לתמיכה במכלול טיעוניה לרבות לביסוס מתחם הענישה הראוי.

4. הסניגורית עותרת להשית על הנאשם עונשי מאסר בפועל אשר ירוצו בחלקם הארי בחופף למאסרו הנוכחי. זאת, בעיקר בשל השיהוי הרב בהגשת כתב-האישום וחלוף הזמן מאז בוצעה העבירה. לטענתה, הנאשם נחקר ביום 7.1.09, וכתב האישום הוגש ביולי 2011 – יותר משלוש שנים לאחר האירוע. בסופו של יום, עותרת היא ליתן משקל מכריע לכך שחלפו כחמש שנים מאז אותו אירוע, כשכל ענישה שתוטל במצטבר תביא לענישה שאינה מידתית במכלול.

הסניגורית לא התייחסה למתחם העונש ההולם בטיעוניה, וכל עתירתה היא כי המאסר על תנאי יופעל בחלקו הארי בחופף, כשהענישה שתוטל בגין תיק זה תהיה חופפת כולה לעונש המאסר אותו הוא מרצה כיום.

5. בדברו לבית-המשפט ביקש הנאשם להתחשב במאסר בהוטל עליו, הביע הבנה לחומרת מעשיו, טען כי מצוי בכיוון של שינוי חיובי וכי הוא מקבל בהכנעה כל החלטה של בית-המשפט.

6. על-פי תיקון 113 ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), וכמצוות המחוקק בסעיף 40ג(א) לחוק העונשין, בקביעת מתחם העונש ההולם את מעשה העבירה שביצע הנאשם בהתאם לעקרון המנחה של ההלימה, יש להתחשב בערך החברתי שנפגע מביצוע העבירה ומידת הפגיעה בו, במדיניות הענישה הנהוגה ובנסיבות הקשורות בביצוע העבירה.

7. החדרת סמים לכלא על-ידי אסיר השב מחופשה מהווה פגיעה בציבור בכללותו בעצם הפצת הסמים, אך הפגיעה המשמעותית היא בסדר ובארגון בבית-הסוהר. בתי-המשפט מצווים לשרש תופעה זו באמצעות השתת ענישה חמורה ומכאיבה, שכן יש בה כדי לסכל את מטרות הענישה ולשים לאל את נסיונות החברה לגמול את המתמכרים לסמים. כן גורמת היא לשרשרת בלתי פוסקת של עבירות נלוות אשר יש בהן כדי להפר את הסדר הציבורי בין כותלי בית הסוהר ולגרום לחברה לנזקים בלתי הפיכים (ראו למשל קריאת בית-המשפט העליון ב[ע"פ 6143/03 פורטל נגד מדינת ישראל, פורסם בפ"ד נח](http://www.nevo.co.il/case/6051731)(2) 614, בדבריו של כב' השופט לוי בעמ' 616 – 617).

8. בבחינת הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה, וכמפורט בסעיף 40ט' ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), ראוי להתייחס לגורמים הבאים:

- מעשיו של הנאשם מגלמים בתוכם אלמנט של תכנון, באשר הסם נארז והוטמן בגופו במהלך החופשה ובטרם החזרה לבית הסוהר;

- צפוי היה להיגרם נזק רב ממעשי הנאשם, באשר נמצא מחזיק הוא כמויות גדולות של מגוון סמים, לרבות סמים "קשים" מסוג הירואין, MDMA ואמפיתמינים, אשר היו מוצאים דרכם אל בית-הסוהר לולא הפעילות המוצלחת של רשויות האכיפה;

- לא נשמעה כל טענה באשר לסיבות שהביאו את הנאשם לביצוע העבירה;

- הנאשם שלט באופן מלא במעשיו והבין את מלוא חומרתם.

9. קיימת פסיקה ענפה המתייחסת לעבירות של החדרת סם לכלא, כאשר בענייננו עסקינן בנאשם אשר הודה והורשע בביצוע עבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית. כאמור, ב"כ המאשימה הגישה פסיקה רלבנטית, בשינויים המתחייבים, לקביעת מתחם העונש ההולם, ובין השאר: [רע"פ 8707/06](http://www.nevo.co.il/case/6135911) **אבקסיס נגד מדינת ישראל** (6.11.06), שם אושר עונש של שלוש שנות מאסר - אשר כלל הפעלת מאסר על תנאי בן שישה חודשים - למי שניסה לספק לעציר בבית המעצר סם מסוג הירואין במשקל 18.47 גרם;

[עפ"ג (באר-שבע) 12574-11-12](http://www.nevo.co.il/case/4027950) **גבאי נגד מדינת ישראל** (16.1.13), אשר עניינו באסיר שהחדיר לכלא 2.131 גרם סם מסוג קוקאין לצריכתו העצמית. בבית-משפט השלום הוטל עליו עונש של 12 חודשי מאסר בפועל במצטבר לעונש מאסר אותו ריצה, ובנוסף הופעל מאסר על תנאי בן 4 חודשים במצטבר ובחופף, כך שסך הכל הוטל עליו לרצות 14 חודשי מאסר בפועל. ב"כ הנאשם ויתר על טענותיו לענין חומרת עונש המאסר והערעור נסב סביב שאלת גובה הקנס;

[ע"פ 1277/06](http://www.nevo.co.il/case/487216) (מחוזי נצרת) **סחאר נגד מדינת ישראל** (24.10.06), שעניינו באסיר שכלא שטה אשר החזיק בסם מסוג הרואין שלא לצריכה עצמית במשקל 12.221. על המערער, אשר ניהל הוכחות, הוטל בין השאר, עונש מאסר בפועל בן 18 חודשים – כאשר נקבע כי 15 חודשים ירוצו במצטבר והיתרה בחופף, עונש אשר אושר על-ידי ערכאת הערעור.

ראו והשוו גם: [רע"פ 3245/08](http://www.nevo.co.il/case/5884992) **מחמוד נגד מדינת ישראל** (13.4.08), [ע"פ 6048/04](http://www.nevo.co.il/case/6041301) **אדגואיצאנו נגד מדינת ישראל** (12.7.05).

על כן, לאור מדיניות הענישה הנהוגה הקיימת וזו שהוצגה על-ידי המאשימה (כאשר, כאמור, ההגנה לא טענה כלל לענין מתחם העונש ההולם), אני מקבלת את המתחם שהוצג על-ידי המאשימה וקובעת כי בנסיבות תיק זה, כאשר עסקינן באסיר השב מחופשה ונמצא הוא מחזיק במגוון הסמים ובכמות הגדולה המתוארת בכתב-האישום, הרי שמתחם העונש ההולם הינו בין 14 חודשי מאסר בפועל ל – 30 חודשי מאסר בפועל וכן מאסר על תנאי.

10. למעשה כיום אין מחלוקת כי דינו של הנאשם לרצות את עונשו מאחורי סורג ובריח. ב"כ הצדדים נחלקו באשר לאופן הריצוי בהתחשב בקיומו של מאסר על תנאי בן 12 חודשים ובעובדה שהנאשם מרצה עונש מאסר בפועל ממושך בן 10 שנים אשר הוטל עליו לאחרונה בשל ביצוע עבירות אלימות. בגזירת העונש המתאים לנאשם שבפניי, יש להתחשב בנסיבות אלו ואחרות, אשר אינן קשורות בביצוע העבירה, כמפורט בסעיף 40 י"א ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301).

11. הצדק עם ב"כ המאשימה, כי המדובר בנאשם בעל עבר פלילי מכביד הכולל 15 הרשעות קודמות בין השנים 1988 ועד להרשעה האחרונה מתחילת שנה זו, הכוללות ביצוע עבירות סמים, רכוש ואלימות, כאשר מאסרים חוזרים לא הרתיעוהו. בשנת 2006 ביצע עבירה דומה של החדרת סם מסוג הרואין במשקל של כ – 8.5 גרם לכלא כשחזר מחופשה בעת שריצה עונש מאסר קצר. הנאשם הודה בכתב-אישום שתוקן להחזקת סם לצריכה עצמית, בית-המשפט אימץ הסדר טיעון מקל (ת/2), כשבין השאר נדון הוא לעונש מאסר על תנאי מוחשי בן 12 חודשים, אשר לא הרתיע אותו מלחזור לסורו, וביתר שאת.

12. עם זאת, אינני יכולה להתעלם מקיומו של גורם מרכזי המשפיע על הצורך בהטלת ענישה מתונה שאינה מצויה ברף הגבוה של המתחם - והוא חלוף הזמן מאז ביצוע העבירה אשר התרחשה לפני כארבע שנים ומחצה. העבירה בוצעה בסוף דצמבר 2008, הנאשם נחקר בתחילת ינואר 2009ולמרות זאת, כתב-האישום הוגש אך בחודש יולי 2011, כשלא ניתן כל הסבר לשיהוי מצד הפרקליטות.

עוד יש להתחשב בהודאת הנאשם במיוחס לו. בנוסף, אני מקבלת את טענת ההגנה כי יש מקום להטיל עונש שיהא בראייה של המכלול, כאשר הנאשם אך החל בריצוי עונש מאסר בפועל ממושך.

13. לאחר ששקלתי את כל השיקולים, ועל-מנת לשמור על יחס הולם בין חומרת העבירה ומידת אשמו של הנאשם לבין תקופת המאסר שעל הנאשם לשאת במכלול, אני גוזרת את דינו של הנאשם כדלקמן:

בגין ביצוע העבירה נשוא גזר-דין זה, מטילה על הנאשם מאסר בפועל לתקופה של 18 חודשים.

מפעילה מאסר על תנאי בן 12 חודשים מת.פ. 2323/06 (שלום כ"ס), גזר-דין מיום 27.4.2008, לריצוי בחופף.

**סך הכל, אם כן, ירצה הנאשם עונש מאסר בפועל בן 18 חודשים במצטבר למאסר הנוכחי אותו הוא מרצה.**

מאסר על תנאי של 12 חודשים למשך שלוש שנים מהיום, שלא יעבור עבירות סמים מסוג פשע; מאסר על תנאי של 6 חודשים למשך שלוש שנים מהיום, שלא יעבור עבירות סמים מסוג עוון.

ניתן צו להשמדת הסמים.

**הודעה זכות ערעור לבית-המשפט המחוזי בתוך 45 יום.**

**5129371**

54678313ניתן היום, 3 אפריל 2013, במעמד הנוכחים.

5129371

דנה מרשק מרום 54678313-/

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה

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