|  |  |
| --- | --- |
| **בית משפט השלום בכפר סבא** | |
| ת"פ 42974-11-12 מדינת ישראל נ' זמירו(עציר) | 12 נובמבר 2013 |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| בפני | **כב' ה**שופטתנאוה בכור | |
| בעניין: | מדינת ישראל |  |
|  |  | המאשימה |
|  | **נגד** | |
|  | סבר זמירו (עציר) |  |
|  |  | הנאשם |

**נוכחים:** **ב"כ המאשימה עו"ד דורסמן, הנאשם הובא וב"כ עו"ד רעד מוחמ**

חקיקה שאוזכרה:

[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), [7(ג)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.c), [13](http://www.nevo.co.il/law/4216/13a), [19](http://www.nevo.co.il/law/4216/19)

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [58](http://www.nevo.co.il/law/70301/58), [273](http://www.nevo.co.il/law/70301/273), [275](http://www.nevo.co.il/law/70301/275)

**ד**

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

**1**. הנאשם הורשע על פי הודאתו ובמסגרת הסדר טיעון בכתב אישום שתוקן בשנית בעבירות של יצוא, יבוא, מסחר, הספקת סמים מסוכנים לפי סעיף [13](http://www.nevo.co.il/law/4216/13a)+[19](http://www.nevo.co.il/law/4216/19)א ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) (נוסח חדש), תשל"ג-1973 (להלן: "הפקודה") (**2 אישומים**); הפרעה לשוטר במילוי תפקידו לפי [סעיף 275](http://www.nevo.co.il/law/70301/275) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), תשל"ז-1977 (להלן: "החוק"); החזקה/שימוש בסמים לצריכה עצמית לפי [סעיף 7(א)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.a) +[7(ג)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.c) סיפא לפקודה; תקיפת שוטר לפי [סעיף 273](http://www.nevo.co.il/law/70301/273) לחוק, על פי המפורט בכתב האישום.

**2**. הצדדים הגיעו להסדר טיעון חלקי לפיו הנאשם יודה בכתב אישום מתוקן ויורשע בגינו.

לעניין העונש - הוסכם כי יעתרו במשותף להפעלה של מאסר מותנה בן 6 חודשים התלוי ועומד כנגד הנאשם (במקום מע"ת בן 12 חודשים שהיה תלוי לפני תיקון כתב האישום).

כן הוסכם כי על הנאשם יושת קנס בסך 12,000 ₪ שישולם 6 חודשים לאחר מתן גזר הדין כאשר ב"כ הנאשם יוכל לטעון לפריסה של תשלום יתרת הקנס, וכן יושת פיצוי ע"ס 3,000 ₪ לעד התביעה יבגני שייביץ.

כן הוסכם כי סכום הכסף המזומן שנתפס בתיק ע"ס 11,000 ₪- יחולט.

לעניין יתר רכיבי הענישה- יטענו הצדדים באופן פתוח.

**3.** בטיעוניו לעונש טען ב"כ המאשימה כי הנאשם יליד 1977, בעל עבר פלילי ומאסר מותנה בר הפעלה מ[ת"פ 22711-11-11](http://www.nevo.co.il/case/3451564) (שלום כ"ס).

הנאשם סחר בסם מסוג חשיש, כאשר מכר חשיש במשקל 2.1082 גרם בתמורה ל-40 ₪, ובאותו היום מכר תוך זמן קצר לאחר מכן פעם נוספת חשיש במשקל 4.6117 גרם בתמורה ל-100 ₪.

עבירות הסמים, ובעיקר הסחר בסמים הינן מחוללי פשיעה ופוגעים בכל חלקה טובה.

מכורים לסמים הופכים לעבריינים בניסיונם להשיג את המנה הבאה, כאשר דווקא סם "קל" מסוג חשיש והיותו נפוץ- מתחייבת החמרה לאור השימוש הגובר בו בחברה, בכל רבדיה.

הנאשם, ואחרים כמותו, אינם מהססים לפגוע בכלל הציבור על מנת להפיק רווח קל ומהיר.

ממדיניות הענישה עולה כי בתי המשפט עמדו לא אחת על הצורך לשדר מסר חד וברור לאלו הנוטלים חלק בהפצת הסם באופן שיבהיר כי העיסוק בסמים והרווח הקל בצדו- אינו משתלם.

כך, ב[רע"פ 677/07](http://www.nevo.co.il/case/5718884) הורשע נאשם בשתי עסקאות שונות עם סוכן סמוי והושתו עליו 14 חודשי מאסר, לצד מע"ת וקנס.

ב[ע"פ 7283/06](http://www.nevo.co.il/case/513377) (מחוזי ב"ש) דובר בשתי עסקאות חשיש ו-3 עבירות הפרת הוראה חוקית והושתו 20 חודשי מאסר עם הפעלת מע"ת בן 6 חודשים.

מתחם הענישה ההולם בענייננו נע בין 8-18 חודשי מאסר בגין כל אחת מהעסקאות.

בע"פ 4382/07 מדובר באירוע שהחל בהחזקת סמים לשימוש עצמי ולאחר מכן תקיפת שוטר ובימ"ש השית עונש של 10 חודשי מאסר לצד ענישה נלווית.

בימ"ש שמע ראיות עד לתום פרשת התביעה, לא נחסכה עדות הקונים והשוטרים, ובכלל זה עדות השוטר שננשך ונאלץ לעבור בדיקות לאור מחלות הנאשם, כך שהודאת הנאשם הינה בבחינת מוצא אחרון, כשהבין כי אין לו מוצא.

מתחם העונש ההולם בגין עבירת תקיפת שוטר, בשים לב לעובדה כי קיים עונש מינימום, נע בין 6-18 חודשי מאסר.

לנאשם הרשעות קודמות רבות, בין היתר כלפי שוטרים, בעבירות סמים ואלימות.

לאור האמור הרי שיש להשית על הנאשם את הרף העליון של מתחם הענישה, להפעיל במצטבר את המע"ת בן 6 חודשים בעניינו, לצד קנס ע"ס 12,000 ₪ ופיצוי ע"ס 3,000 ₪ וחלוט המזומן כפי שהוסכם, לצד פסילה בפועל ועל תנאי.

מאידך, טען ב"כ הנאשם לעונש כי לנאשם נסיבות מיוחדות, כאשר הוא עצמו היה הקורבן לאותם אנשים המפיצים את הסם.

הוא משתמש בסמים, נרקומן לשעבר, שהתרחק מהסמים הקשים ועבר כברת דרך. הייתה תקופה בת 8 שנים במהלכה התנתק מהסמים אך לא מהסביבה בה גר. הנאשם התייאש מהדרך הארוכה שכללה כניסות ויציאות מבתי כלא.

נסיבות כתב האישום מצביעות על כך שהעבירות לא בוצעו למטרות רווח, הואיל ומדובר בסכומים קטנים של 40 ₪ ו-100 ₪, אלא מתוך מצוקה.

לעניין עבירת תקיפת השוטרים- הרי שבמקום הייתה התקהלות של כ-15 שוטרים, תוך כדי שהנאשם אזוק, ועל רקע תחושת מצוקה של הנאשם כשהשוטר הכניס אצבעו לפיו.

מדובר בעבירה המפעילה מע"ת קודם של הנאשם, בן 6 חודשים, ועל כן מתבקש בימ"ש לא למצות עימו את הדין לגבי עבירה זו.

הנאשם לא ניהל את המשפט בחלקו לשווא אלא על מנת להביא לתיקון כתב האישום לקולא- כפי שארע בסופו של יום.

נסיבותיו האישיות של הנאשם הינן קשות, לפיהן הוא מתגורר בסביבה קשה בה נולד, העיר העתיקה בקלנסואה, נשר מבית ספר, התגורר בבית אחד ביחד עם 15 נפשות בשלושה חדרים. מדובר בסביבה סוציואקונומית קשה, בה רמת התפיסה היא אחרת והטיפול בה צריך להיות ע"י גורמי הרווחה ולא באמצעות ענישה.

הנאשם עצור מזה כ-11 חודשים, בסבל רב, ואשתו אף היא סובלת מכך, ניסתה להתאבד שלוש פעמים, ואף אושפזה בבי"ח פסיכיאטרי. בתו של הנאשם אומצה ע"י משפחה אומנת.

בבחינת מתחם הענישה יש לאבחן מקרים בהם היה מעורב שוטר סמוי לבין תיק רגיל, הואיל ובראשון- נדרשים משאבים רבים החל ממודיעין במשטרה ועד לצוות שוטרים רב של מפעילים.

ב[ת"פ 4679-02-12](http://www.nevo.co.il/case/5547996) (שלום כ"ס) דובר במקרה חמור יותר שעירב אף הדחת קטינים לצד סחר, ובהסדר טיעון הוסכם על עונש של 20 חודשי מאסר.

בנוסף, בתיק זה ענישה כלכלית כבדה, ובכלל זה חילוט 11,000 ₪, קנס ופיצוי.

לאור האמור מתבקש בימ"ש להסתפק בתקופת מעצרו של הנאשם ולפרוס את הקנס והפיצוי לתשלומים רבים.

הנאשם הוסיף כי מצטער על התפרצותו. הוא חולה במחלת כבד קשה- הפטיטיס סי ואשתו מטופלת באופן פסיכיאטרי ואף ניסתה להתאבד מספר פעמים בעת האחרונה. הוא מקבל קצבת נכות ואינו מסוגל לעבוד. מתעתד לעזוב את סביבת מגוריו.

**4. הכרעה**

עבירת הסחר בסמים הינה מהחמורות עלי ספר החוקים, אשר לא בכדי נקבע לצידה עונש שעניינו 20 שנות מאסר. עבירות הסמים בכלל, ובראשן- עבירת הסחר בסמים, פוגעת אנושות באושיות החברה, ומכלה כל חלקה טובה בה.

לא זאת אף זאת, אלא שסביב מערך הסחר בסמים נרקם מערך עברייני תומך, שסופו בעבירות רכוש ואלימות. באופן זה, סחר בסמים פוגע במשתמשים בסם עצמם ובציבור כולו, עקב עבירות המאפיינות שימוש מתמשך בסמים.

הערך המוגן המרכזי בהקשר זה עניינו שמירה על שלום הציבור והגנה על בטחונו מפני אלה העוסקים בהפצת הסם.

בתי המשפט עמדו על ההכרח להילחם בנגע הסמים, ועל הצורך להעביר מסר מרתיע מפני העיסוק בסחר בו.

לצורך קביעת מתחם העונש ההולם בעבירות סמים, נודעה חשיבות מכרעת לסוג הסם, כמותו, מספר העסקאות בהן מדובר, ונסיבות ביצוע העבירה (ראה גם: החלטתי ב[ת"פ 39936-04-12](http://www.nevo.co.il/case/3836623) מדינת ישראל נגד מליחי (מיום 6.2.13).

בנסיבות אלה, מדובר בשתי עסקאות שונות (שני קונים שונים), שבוצעו באותו יום, בטווח של כשעתיים זו מזו, בסם מסוג חשיש בכמות כוללת של 6.7199 גרם נטו, ובסכום כולל של 140 ₪.

מדיניות הענישה הנוהגת מעלה כי מתחם העונש ההולם בנוגע **לעבירת הסחר בסמים** בנסיבות אלה נע בין 6-12 חודשי מאסר לכל אחד מהאירועים.

לגבי עבירת ההחזקה של סמים לשימוש עצמי, החזיק הנאשם בסם מסוג חשיש במשקל 0.4401 גרם נטו. למותר לציין כי מדובר בכמות אותה ירק הנאשם מפיו, לאחר שהכניס כמות לא ידועה של סם לפיו ולעסו במהירות בעת מעצרו ע"י המשטרה.

מתחם העונש ההולם בכל הנוגע לעבירת **החזקת הסמים לשימוש עצמי** בנסיבות אלה העונש ההולם נע בין מאסר מותנה – לבין 6 חודשי מאסר בפועל (ראו גם: [ת"פ (י-ם) 13819-05-12](http://www.nevo.co.il/case/4728640) מדינת ישראל נגד מאיר בר טוב (מיום 21.11.12); החלטתי ב[ת"פ 41987-05-10](http://www.nevo.co.il/case/4633170) מדינת ישראל נגד ידין (מיום 4.6.13)).

עם זאת, בחינת מידת פגיעתו של הנאשם בעבירות אלה בתיק זה מעלה כי מדובר בפגיעה ברף הבינוני, זאת לאור סוג הסם הנודע כ"קל" במידה מסוימת במדרג סוגי הסמים, בשתי עסקאות בלבד, ובכמות (כמו גם תמורה) לא רבה.

עבירת ההחזקה מצויה ברף הנמוך, לאור סוג הסם והכמות המועטה.

ואולם, העבירות שביצע הנאשם כנגד שוטרים, תקיפתם והפרעה להם במהלך מילוי תפקידם, מצויות ברף הגבוה של עבירות אלה.

בעבירות מסוג זה עסקינן בערכים חברתיים שעניינם שמירה על הסדר החברתי, שלום הציבור ושלטון החוק, לצד הגנה על רשויות אכיפת החוק ושלומות גופם של העושים מלאכתם בשרות החוק.

כבר נקבע בפסיקה לא אחת כי עבירות אלימות כנגד נציגי החוק מחייבת השתת עונשים מרתיעים, וראוי לו לעונש המירבי שהתווה המחוקק- לשמש כנקודת מוצא ([רע"פ 1860/07](http://www.nevo.co.il/case/5796641) שחר נחמני נגד מדינת ישראל (לא פורסם, מיום 14.6.07).

בצידה של עבירת תקיפת שוטר לפי [סעיף 273](http://www.nevo.co.il/law/70301/273) לחוק- התווה המחוקק עונש מינימום שעניינו חודש ימים, ובעבירת הפרעה לשוטר לפי [סעיף 275](http://www.nevo.co.il/law/70301/275)- עונש מינימום של שבועיים.

בחינת נסיבות ביצוע העבירות דנן ולאור מדיניות הענישה הנוהגת, הרי שמתחם הענישה בעבירת **תקיפת שוטר** בענייננו נעה בין חודש מאסר - ל-6 חודשי מאסר שיכול וירוצו בעבודות שירות (ראה גם: [ת"פ (י-ם) 4059/09](http://www.nevo.co.il/case/2411376)  מ.י. לשכת תביעות ירושלים (פלילי) נ' יהושע ברנד (מיום 21.4.13)).

בחינת מדיניות הענישה בגין עבירת **הפרעה לשוטר** מעלה כי מדובר במתחם ענישה נמוך יותר, כאשר הפסיקה השיתה בעבירה זו בלבד- עונשי מאסר מותנה (ראה: [ת"פ (רמ') 32722-06-13](http://www.nevo.co.il/case/7846343) משטרת ישראל תביעות- שלוחת רמלה נ' עלי זמאערה מיום 10.7.13).

מעובדות כתב האישום המתוקן עולה כי בעת מעצרו, הכניס הנאשם לפיו סם מסוג חשיש שהיה ברשותו, ניסה ללעוס אותו, ומשניסה השוטר גולן דהן למנוע ממנו לבלוע את הסם- הניף הנאשם ידיו לעברו, הכה אותו באגרופים בפניו, וכתוצאה המאבק- נפלו השניים ארצה.

בהמשך הצטרף השוטר יבגני שייביץ וניסה להוציא את החשיש מפיו של הנאשם, והנאשם בתגובה נשך שתיים מאצבעותיו של יבגני, וגרם לו לחתך מדמם באצבעו.

די בדברים המובאים בעדותם של השוטרים גולן דהן ויבגני שייביץ בבית המשפט כדי להבהיר את חומרת המעשים-

**"...תפסתי אותו והוא התחיל להשתולל ולהתנגד, מרב ההתנגדות שלו חזרנו לכניסה ושם נפלנו מההתנגדות שלו, באנו שוטרים וסייעו לי. אני זוכר שאמרתי ליבגני יש לו משהו בפה והוא לועס. יבגני ניסה לעזור לי להוציא לו את זה מהפה, הוא הכניס לו את היד ונשך לו את האצבע וצועקים לו תשחרר תשחרר, נתן לו מכות בפנים, יבגני השתמש בפלפל, ואז משך בכוח ואז אני זוכר שהאצבע של יבגני הייתה קרועה מלאה בדם."**

(פרוטוקול עמ' 73 ש' 8-13)

**"... באיזה שהוא שלב ראיתי הזדמנות שזה היה על הקצה, הוא ניסה לדבר "תעזבו אותי", ניסיתי להוציא את זה מהפה שלו בדחיפת שלוש אצבעות ואז הוא פשוט סגר את הלסת על האצבעות שלי. הוא נשך אותי בעוצמה, הרגשתי כאב חזק מאוד וכשניסיתי להוציא החוצה הרגשתי עוד יותר כאב ופחדתי ממש, הוא יכול היה להוריד לי אצבע. בשלב מסוים הוצאתי גז פלפל וריססתי לכיוון הפנים, זה היה אחרי הנשיכה וזה לא עזר, היד שלי עדין נשארה בתוך הפה ולא הייתה לי ברירה, נתתי לו כמה אגרופים בפנים עם יד שמאל ורק אז היד שלי השתחררה מהפה והרגשתי כאב מאוד חזק, ראיתי שאני מדמם מהאצבע וידעתי שהוא חולה, אני מכיר אותו טוב, הוא חולה צהבת ויכול להיות איידס אני לא יודע. היה לי בראש ממש להתפנות לפני שזה מתחיל לזרום בדם וכמה שיותר מהר לטפל בעצמי. עשיתי בדיקות ראשוניות והכל בסדר, אבל אחרי חצי שנה אני צריך לעשות בדיקות המשך."**

(פרוטוקול עמ' 8 ש' 17-27)

בעקבות האמור, כאמור נאלץ השוטר יבגני לעבור בדיקות רפואיות מחשש כי נדבק במחלת כבד קשה בה לוקה הנאשם, ועליו להישאר במעקב בהמשך.

לגבי נסיבותיו האישיות של הנאשם, לא זו בלבד כי הלכה היא כי בעבירות סמים נסוגים השיקולים האישיים של העבריין מפני שיקולי הנזק הקשה שמביא השימוש בסם על המשתמשים בו (ראה: [ע"פ 6029/03 מדינת ישראל נגד שמאי, פ"ד נח](http://www.nevo.co.il/case/5786821)(2) 734, 740), אלא שבנסיבות אלה לא מצאתי כי קיימות נסיבות אישיות יוצאות דופן המצדיקות הקלה בעונשו של הנאשם.

אין חולק כי מדובר בנאשם בעל נסיבות חיים קשות, מקום בו גדל בסביבה סוציואקונומית קשה המעודדת לא אחת התנהגות עבריינית, אשתו אושפזה בבית חולים פסיכיאטרי עקב ניסיונות אובדניים, ובתו של הנאשם נשלחה למשפחה אומנת.

כמו כן, הנאשם מצוי במעצר מאחורי סורג ובריח כמעט שנה, על כל המשתמע מכך.

לא ניתן להתעלם גם מענישתו הכלכלית המכבידה של הנאשם במסגרת כלל שיקולי גזירת דינו.

עם זאת, לא ניתן להתעלם מכך שבעניינו של הנאשם קיימים שיקולים כבדי משקל לחומרא- כך היא העובדה כי ביצע את המעשים שעה שמאסר מותנה בר הפעלה תלוי מעל ראשו בגין עבירות אלימות, כמו גם העובדה כי באמתחתו עבר פלילי עשיר ומכביד בעבירות אלימות, סמים, רכוש ועבירות כלפי שוטרים, בגינו אף ריצה מאסרים קודמים בפועל מאחורי סורג ובריח.

אף הודאתו במסגרת הסדר הטיעון נעשתה בשלב מאוחר בניהול התיק, לאחר שהתביעה סיימה להביא עדיה (ראה דיון מיום 18.6.13), ובתום דיונים רבים בבית המשפט.

במצב דברים זה, הגם שקיימת הקלה מסוימת עם הנאשם נוכח הודאתו, לצד העובדה כי כתב האישום תוקן לקולא בעניינו, הרי שאין דינה כדין הודאה בראשית ההליך.

יובהר כי בכל הנוגע למאסרו המותנה של הנאשם, שהינו בר הפעלה בתיק זה- הכלל הוא כי זה ירוצה באורח מצטבר לעונש המאסר אלא אם מתקיימים טעמים מיוחדים שיירשמו ([סעיף 58](http://www.nevo.co.il/law/70301/58) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301)).

לא זו בלבד שבנסיבות אלה לא מצאתי טעם מיוחד כזה, כי אם היפוכו של דבר- והפסיקה קבעה כי ענישה מצטברת, המדגישה מדיניות הרתעתית, הולמת במקרה בו עבריין מועד שב ומבצע עבירות בגינן הורשע בעבר ([ע"פ 4517/04 מסראווה נגד מדינת ישראל, פ"ד נט](http://www.nevo.co.il/case/5962012)(6) 119).

**5**. לפיכך, הריני גוזרת על הנאשם את העונשים הבאים:

1. מאסר בפועל למשך 20 חודשים.

2. יופעל מע"ת בן 6 חודשים מת"פ 22711-14-11 (שלום כ"ס) – במצטבר למאסר שהוטל.

סה"כ ירצה הנאשם 26 חודשי מאסר בפועל – בניכוי ימי מעצרו, מיום 18.11.12.

3. מאסר על תנאי בן 10 חודשים למשך 3 שנים מהיום שלא יעבור על כל עבירת סמים או

מהעבירות בהן הורשע.

4. קנס בן 12,000 ₪ שישולם החל מיום 10.5.14 ב- 6 תשלומים שווים, רצופים וחודשיים.

לא ישולם הקנס או חלקו – ייאסר הנאשם למשך 4 חודשים.

5. פיצוי למתלונן שייביץ יבגני – בסך 3,000 ₪ שישולם עד 1.1.14.

6. יחולט סך 11,000 ₪ שבתיק.

7. פסילה בפועל בת 6 חודשים – החל מיום שחרורו מהכלא.

8. פסילה על תנאי בת 6 חודשים אם יעבור תוך שנתיים מתום הפסילה בפועל על עבירת

סמים כלשהי.

**6.** המוצגים בתיק יחולטו/יושמדו על פי שיקול דעת המשטרה.

**7.** זכות ערעור לבית המשפט המחוזי תוך 45 ימים.

5129371

54678313ניתן היום, ט' כסלו תשע"ד, 12 נובמבר 2013, בנוכחות הצדדים.

5129371

54678313

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

נאוה בכור 54678313-/

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה