|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **בית משפט השלום בתל אביב - יפו** | | |
| **ת"פ 11112-06-13 מדינת ישראל נ' אבו כף** |  | **21 יוני 2015** |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **בפני כב' ה**שופט שמואל מלמד |  |  |

|  |  |
| --- | --- |
| **המאשימה** | מדינת ישראל |
| **נגד** | |
| **ה**נאשם | רפע אבו כף |

<#1#>

**נוכחים:**

**ב"כ המאשימה עו"ד מיכל אפלבוים ועו"ד אילנית נחום**

**ב"כ הנאשם עו"ד דריגור יאיר**

**הנאשם בעצמו**

**במסמך זה הושמטו פרוטוקולי**

חקיקה שאוזכרה:

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [275](http://www.nevo.co.il/law/70301/275), [40יג(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/40jc.a), [40יג(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/40jc.b), [413ג](http://www.nevo.co.il/law/70301/413c), [441](http://www.nevo.co.il/law/70301/441)

[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), [10](http://www.nevo.co.il/law/4216/10)

[פקודת התעבורה [נוסח חדש]](http://www.nevo.co.il/law/5227): סע' [10א](http://www.nevo.co.il/law/5227/10a), [39א](http://www.nevo.co.il/law/5227/39a)

[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)

**ם**

**גזר דין**

ביום 15.12.14 הגיעו הצדדים להסדר לפיו הנאשם הודה והורשע בעובדות כתב האישום המתוקן. לעונש הסכימו הצדדים כי הנאשם ישלח לקבלת חוו"ד ממונה בטרם הטיעונים לעונש עמדת המאשימה למאסר, מאסר על תנאי, קנס ופסילה על תנאי והפעלת המאסר על תנאי ואילו הסנגור יטען באופן פתוח.

נוכח הודאתו הורשע הנאשם, בעבירה של שימוש ברכב ללא רשות, לפי [סעיף 413ג](http://www.nevo.co.il/law/70301/413c) רישא ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301) התשל"ז – 1977; החזקת סם לצריכה עצמית, לפי סעיף [7 (א) + 7(ג)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.a.;7.c) סיפא ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) [נוסח חדש] התשל"ג – 1973; החזקת כלים להכנת סם לצריכה עצמית, לפי [סעיף 10](http://www.nevo.co.il/law/4216/10) סיפא לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש] התשל"ג – 1973; נהיגה ללא רישיון נהיגה עבירה לפי [סעיף 10א](http://www.nevo.co.il/law/5227/10a) ל[פקודת התעבורה](http://www.nevo.co.il/law/5227) תשכ"א-1961; נהיגה ללא ביטוח עבירה לפי [סעיף 2](http://www.nevo.co.il/law/74501/2) ל[ביטוח רכב מנועי תש"ל-1970](http://www.nevo.co.il/law/74501); התחזות לאדם אחר עבירה לפי [סעיף 441](http://www.nevo.co.il/law/70301/441) רישא לחוק העונשין, תשל"ז-1977; הכשלת שוטר בעת מילוי תפקידו עבירה לפי [סעיף 275](http://www.nevo.co.il/law/70301/275) לחוק העונשין, תשל"ז-1977.

על פי עובדות כתב האישום המתוקן, ביום 26.08.11, השתמש הנאשם ברכב מסוג טויוטה השייך למתלונן וזאת ללא רשותו. באותן נסיבות נהג הנאשם 100 מטר בניגוד לכיוון התנועה, מבלי שיש בידו רישיון נהיגה וביטוח תקפים, כשהוא תחת השפעת סמים ואלכוהול. בהמשך למתואר לעיל, נעצר הנאשם על ידי ניידת סיור סמוך והתבקש על ידי שוטר במסגרת מילוי תפקידו כדין להזדהות. הנאשם הזדהה כבעלי הרכב, בכך שהציג לשוטר רישיון נהיגה מנייר, ובהמשך תעודת זהות, שניהם שייכים לבעלים, זאת במטרה להונות השוטר. החזיק הנאשם ברכב בקבוק המשמש לצריכת סמים מסוכנים וכן דף נייר מקופל שהכיל 0.15 גרם נטו סם מסוכן מסוג חשיש לצריכתו העצמית. בהמשך, הובל הנאשם לחקירה בתחנת המשטרה, כשהוא אזוק וידיו מאחורי גבו. כשהגיעו לתחנה, ביקש הנאשם מהשוטר כי יעביר לו את האזיקים בידיו לקדמת גופו, השוטר הסביר לנאשם כי אינו יכול לעשות כן כרגע, והוסיף כי יענה לבקשתו כשיהיה בחדר העצורים בתחנה. בהמשך הפריע הנאשם לשוטרים בתפקידם, בכך שהכניס לפיו חתיכה של סם מסוכן מסוג חשיש, במשקל 0.37 גרם נטו אשר הוחזקה באמתחתו לצריכתו העצמית, על מנת לבולעה. לאחר שלא עלה בידי הנאשם לבלוע חתיכת הסם, הוא ירק אותה בחדר העצורים בתחנה.

בשאלה האם מדובר בעבירה זו באירועים נפרדים או אירוע אחד, ראה דבריו של הש' סולברג סעיף 22 לפס"ד ב[ע"פ 8641/12](http://www.nevo.co.il/case/5573417) מוחמד סעד נ' מדינת ישראל (05.08.13).

"בתיקון 113 קבע המחוקק מנגנון תלת- שלבי לגזירת העונש. בשלב הראשון – המקדמי, נדרש בית המשפט לבדוק האם הנאשם שלפניו הורשע בכמה עבירות, להבדיל מהרשעה בעבירה יחידה. מידה ומדובר בכמה עבירות, על בית המשפט לקבוע האם הן מהוות אירוע אחד או כמה אירועים נפרדים. אם מדובר באירוע אחד, ימשיך בית המשפט 'כרגיל', אל שני השלבים הבאים (קרי, יקבע מתחם ענישה לאירוע כולו ויגזור עונש כולל לכל העבירות הקשורות לאותו אירוע ([סעיף 40יג(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/40jc.a) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301).)) לעומת זאת, במידה ובית המשפט מצא כי בעבירות שבהן הורשע הנאשם מדובר בכמה אירועים, יקבע עונש הולם לכל אירוע בנפרד, ולאחר מכן יוכל לגזור עונש נפרד לכל אירוע בד בבד עם קביעה האם ירוצו העונשים בחופף או במצטבר, (או עונש כולל לאירועים כולם ([סעיף 40יג(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/40jc.b) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301); בעקבות המסקנה שהתקבלה בשלב הראשון ימשיך בית המשפט לשני השלבים הבאים. בשלב השני קובע בית המשפט מתחם ענישה ראוי בהתחשב בעבירה ובנסיבות הקשורות בביצועה; ובשלב השלישי נבחנות הנסיבות שאינן קשורות לעבירה, ובהתחשב בהן גוזר בית המשפט על הנאשם עונש המצוי במתחם הענישה שנקבע בשלב השני (אלא אם מתקיים אחד משני חריגים שיפורטו להלן). כאן המקום לציין כי הנסיבות הקשורות לביצוע העבירה הנבחנות בעת קביעת מתחם הענישה (כמפורט בסעיף 40ט ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301)), והנסיבות שאינן קשורות לביצוע העבירה הנבחנות בגזירת העונש (כמפורט בסעיף 40יא לחוק העונשין) אינן רשימה סגורה, ואין בנסיבות שציין המחוקק ופֵרטן במפורש, כדי לגרוע מסמכות בית המשפט לשקול נסיבות נוספות (סעיף 40יב לחוק העונשין)."

אציין כי במקרה הנוכחי למעשה מתקיימים שני אירועים נפרדים אירוע השבל"ר והנהיגה והאירוע הנוסף של הסמים. העובדה כי מדובר באירועים שכרונולוגית אירעו אחד אחר השני אין בה דבר כדי לקשור את האירועים. האירוע הראשון התרחש ברחוב בעבירות שבל"ר ונהיגה והאירוע השני התרחש בתחנה וקשור בעבירות הסמים.

מתחם העונש ההולם בביצוע עבירה של שימוש ברכב ללא רשות

הערך המוגן בעבירה זו של שימוש ברכב ללא רשות הוא שמירה על רכושו של אדם.

[**ת"פ (כ"ס) 15402-09-11**](http://www.nevo.co.il/case/3540690) **מדינת ישראל נ' שאבי** (23.12.14) על פי עובדות כתב האישום המתוקן השתמש הנאשם ביחד עם אחר, ללא רשות במשאית מערבל הבטון. בהמשך, לא שעה האחר לקריאות שוטר לעצור, בכוונה להפריע לו או להכשילו בתפקידו. נקבע מתחם ענישה של מע"ת ועד 6 חודשי מאסר. הנאשם נדון למע"ת והתחייבות.

[**ת.פ. (ב"ש) 2641-08-13**](http://www.nevo.co.il/case/7836434) **מדינת ישראל נ' אוסמה סהיבאן** (11.05.14) על פי המתואר בכתב האישום המתוקן, נהג הנאשם ברכב השייך לאחיו, מבלי שקיבל רשותו לכך. באותן נסיבות, נהג הנאשם בשטח הסמוך לעיר רהט בפראות תוך חריקת בלמים. כאשר הבחינו שוטרים שהיו ברכב משטרה בנהיגת הנאשם, הורו לו לעצור, אך זה המשיך בנסיעתו תוך שאינו שועה להוראות שקיבל. באותן נסיבות, נהג הנאשם ברכב ללא רישיון נהיגה כלל, ומבלי שהייתה בידו פוליסת ביטוח בתוקף. נקבע מתחם שנע בין חודש מאסר בפועל שיכול וירוצה בעבודות שירות ברף התחתון, לבין 10 חודשי מאסר בפועל ברף העליון. נדון ל- 4 חודשי מאסר בע"ש מאסר על תנאי, התחייבות, וקנס.

[**תפ (עכו) 4342-09-09**](http://www.nevo.co.il/case/4371071) **מדינת ישראל נ' חריב** (13.03.13) הנאשם הורשע בעבירה של שימוש ברכב ללא רשות בצוותא חדא, נאשם בעל עבר פלילי לא מכביד, והושתו עליו 6 חודשי מע"ת, ופיצוי ע"ס 600 ₪.

[**ת"פ (כ"ס) 16578-06-11**](http://www.nevo.co.il/case/3565920) **מדינת ישראל נ' קאסם** (15.01.12) שם לקח הנאשם את מפתחות רכב אחיו ללא רשות, לא שעה להוראות שוטרים, נהג ללא רישיון נהיגה או ביטוח ופגע ברכב חונה. הושתו על הנאשם, נעדר עבר פלילי ובעל נסיבות קשות שעלו בתסקיר שירות המבחן בעניינו 6 חודשי מאסר בעבודות שירות, מאסר מותנה, קנס, פסילה בפועל ופסילה על תנאי.

[**ת"פ (עכו) 28015-03-10**](http://www.nevo.co.il/case/4882478) **מדינת ישראל נ' ספורי** (18.01.11) הנאשם הורשע בעבירה של שימוש ברכב ללא רשות, מדובר בחלוף זמן של שנתיים וחצי מהעבירה, וללא הרשעות קודמות בעבירות דומות, הושתו 4 חודשי מע"ת.

[**ת"פ (י-ם) 8885-08**](http://www.nevo.co.il/case/2423304)  **מ"י נגד מוסא בן מוחמד עליאן** (12.01.11) הורשע בעבירת שבל"ר. בגין האירוע נשוא כתב אישום הועמד הנאשם לדין בבית המשפט לתעבורה, שם נדון למאסר על תנאי וקנס 1,000 ₪, והתביעה הסכימה כי היה מקום לצרף עבירה זו לתיק שנדון בתעבורה. הושתו על הנאשם 6 חודשי מע"ת, קנס 200 ₪.

[**ת"פ (טב) 6450-09-08**](http://www.nevo.co.il/case/5119162) **מ"י נגד הרוש** (13.05.09) הנאשם הורשע בעבירה לאחר שהשתמש ברכב ללא רשות הבעלים ונטשו במקום אחר. הנאשם בעל עבר פלילי מכביד גם בעבירות רכוש ושבל"ר, ומרצה מאסר ארוך. הושתו עליו 6 חודשי מאסר, מע"ת, פסילה וקנס ע"ס 1,500 ₪.

[**ת"פ(עכו) 2144/04**](http://www.nevo.co.il/case/1389874)  **מ"י נגד אחמד אבו סמרה** (09.06.05) הנאשם הורשע בשבל"ר לאחר שנטל הנאשם רכב שחנה בסמוך לבית דודו ונהג בו בלא רשות בעליו. לנאשם הרשעות קודמות גם בשבל"ר. לנאשם 2 מע"ת ברי הפעלה. הושתו עליו מאסר בפועל בן 8 חודשים בתיק זה ביחד עם הפעלת שני המאסרים המותנים - הושתו עליו סה"כ 18 חודשי מאסר, ומע"ת.

בהתאם לתיקון 113 ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), יש לקבוע, בטרם גזירת הדין את מתחם העונש ההולם, תוך התחשבות בעיקרון המנחה בענישה, שהוא קיומו של יחס הולם בין חומרת מעשה העבירה בנסיבותיו ומידת אשמו של הנאשם. בין סוג ומידת העונש המוטל עליו, מידת הפגיעה בערך החברתי המוגן, במדיניות הענישה הנהוגה ובנסיבות ביצוע העבירה, לנוכח האמור הדוגמאות שהובאו המעידות על מתחמים שונים בעבירות דומות. סבורני כי מתחם העונש ההולם בגין האירוע הראשון שהינו עברת השבל"ר והנהיגה הינו מאסר על תנאי ועד מאסר למשך 12 חודשים מאסר. לגבי האירוע בתחנת המשטרה במהלכה הפריע הנאשם לעבודת השוטר בכך שניסה לבלוע את הסם מתחם הענישה יעמוד על מאסר על תנאי ועד 8 חודשי מאסר.

לעניין עבירות התעבורה עתרה המאשימה להטיל על הנאשם עונש של פסילה על תנאי. אני סבור שבנסיבות התיק אין זה ראוי וזו אומר בזהירות רבה. הנאשם הורשע בעבירה של נהיגה ללא רשיון נהיגה וללא ביטוח, התחזות הקשורה בעצם הנהיגה. בעובדות כתב האישום הורשע הנאשם בנהיגה תחת השפעת סם. כאשר הענישה על עבירה זו עומדת על פסילת מינמום של שנתיים ימים ראה [סעיף 39א](http://www.nevo.co.il/law/5227/39a) ל[פקודת התעבורה](http://www.nevo.co.il/law/5227) [נוסח חדש] התשכ"א – 1969. עתירה של פסילה על תנאי בגין עברות אלו אינה ראויה כלל בעיני ולא רק שמטיבה בצורה בלתי ראויה עם הנאשם אלא מחטיאה את כל מטרת הענישה ובכלל זאת אינה עומדת בתנאי ההלימה לה אנו מצווים על פי תיקון 113 של [חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301). נוכח עמדת המאשימה לא אמצה את הדין עם הנאשם, אולם לא ניתן להסתפק בנסיבות אלו בעונש של פסילה על תנאי.

בהינתן המתחם האמור, יש לגזור את עונשו של הנאשם תוך שקילת המתחם ותוך התחשבות בנסיבות המשליכות על קביעת העונש המתאים, כאשר בענייננו יש ליתן משקל להלימה בגזירת העונש לביצוע העבירה ע"י הנאשם; נסיבות ביצוע העבירה וחומרתה; מידת הפגיעה בערך המוגן; גילו של הנאשם; הנסיבות עליהן עמדה ההגנה בטיעוניה; הודאתו המצביעה על נטילת אחריות.

עברו הפלילי של הנאשם כולל עבירות דומות הן עבירות ברכב והן עבירות סמים. עוד יצוין כי מהמרשם התעבורתי של הנאשם עולה כי לנאשם הרשעות דומות של נהיגה ללא רישיון רכב וללא רישיון נהיגה מהתקופה האחרונה הן בהרשעה משנת 2015 בעבירה שבוצעה בשנת 2014 ועבירות דומות רבות.

העובדה כי הנאשם ריצה עונש מאסר בעברו דבר שלא הרתיע את הנאשם מלבצע עברה זו (לאחר עונש המאסר הנאשם ביצע עברה זו); העובדה כי כנגד הנאשם הייתה תלוי ועומד מאסר על תנאי שלא הרתיע את הנאשם מלבצע עברות נוספות. יצוין כי חלוף הזמן בתיק נבע ממחיקת התיק והגשתו מחדש לצורך איתור הנאשם.

**הנאשם הורשע בעבירות חמורות הן לגבי הנהיגה והן לגבי מעשה השבל"ר. כאשר כפי שציינתי לנאשם עבר בעבירות דומות. בנסיבות אלו, אני סבור כי אין זה ראוי להסתפק בעונש של מאסר בדרך של עבודות שירות וזאת לנוכח העובדה כי מדובר בעבירות חוזרות ונשנות.**

**לאחר ששמעתי את הצדדים בהתחשב בטיעוניהם, בנסיבות המקרה והעניין ועל פי כל השיקולים הצריכים לגזר הדין אני קובע כי אלה העונשים שאני משית על הנאשם:**

1. אני דן את הנאשם לעונש מאסר 8 למשך חודשים.
2. הנני מורה על הפעלת עונש של מאסר למשך 6 חודשים, כפי שנפסק על תנאי בבימ"ש השלום בבאר שבע, בתאריך 06.09.10, תיק מס' 9640-02-10, לריצוי באופן מצטבר חודשים ו4 חודשים בחופף. (המאסר על תנאי מתייחס לעבירת הסמים).
3. סה"כ ירצה הנאשם מאסר למשך 10חודשים, לריצוי בפועל.
4. אני דן את הנאשם למאסר למשך **6** חודשים וזאת על תנאי למשך שלוש שנים. התנאי הוא שלא יעבור את העבירה עבירה שימוש ברכב ללא רשות.
5. אני דן את הנאשם למאסר למשך 3חודשים וזאת על תנאי למשך שלוש שנים. התנאי הוא שלא יעבור את עבירת סמים על פי הוראות [פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216), מסוג עוון או עבירה של נהיגה ללא רישיון נהיגה כאשר רישיון נהיגה לא בתוקף לתקופה שעולה משנה.
6. הנאשם ישלם קנס בסך 1,500 **₪** או 15 ימי מאסר תמורתם.

הקנס ישולם עד ליום 01.08.15.

1. הנני פוסל את הנאשם מלקבל או מלהחזיק רישיון נהיגה לתקופה של 6 חודשים החל מיום שחרורו ממאסר. הנאשם יפקיד את רישיונו במזכירות ביהמ"ש.

**זכות ערעור לבית המשפט המחוזי בת"א, תוך 45 יום מהיום.**

**במידה וקיימים מוצגים הרי שהם יישמדו, יחולטו, יושבו לבעליהם על פי שיקול הדעת של קצין החקירות.**

**ככל שהופקד פיקדון בתיק על-ידי הנאשם ובהיעדר מניעה על-פי דין, הקנס יקוזז מהפיקדון ואת היתרה יש להחזירו לידיו או לגורם אחר לפי בקשת הנאשם.**

הנאשם יפנה למזכירות ביהמ"ש לקבלת שובר תשלום קנס.

<#4#>

**ניתנה והודעה היום** ד' תמוז תשע"ה**,** 21/06/2015 **במעמד הנוכחים.**

|  |
| --- |
|  |
| **שמואל מלמד , שופט** |

**ב"כ הנאשם:**

אבקש עיכוב ביצוע עד לאחר קבלת החלטה בערעור.

**ב"כ המאשימה:**

אני מתנגדת שכן המאשימה ידעה מה עמדתנו ומדובר במי שנמחק כנגדו כתב האישום בשל קשיים באיתור.

<#5#>

**החלטה**

מורה על עיכוב ביצוע עונש עד ליום 5/8/15.

הנאשם יתייצב לריצוי עונש המאסר שהושת עליו ביום, 5/8/15 עד לשעה, 10.00, בימ"ר ניצן ברמלה או על פי החלטת שירות בתי הסוהר, כשברשותו תעודת זהות או דרכון ועותק מגזר הדין. על המבקש לתאם את הכניסה למאסר, עם ענף אבחון ומיון של שירות בתי הסוהר, בטלפונים: 08-9787377 או 089787336.

לצורך עיכוב הביצוע הנאשם יפקיד סך של 3,000 ₪ וימציא ערבות צד ג' וערבות עצמית בסך 5,000 ₪ מוצא בזאת צו עיכוב יציאה מן הארץ. במידה והנאשם מחזיק בדרכון עליו להפקידו בתחנת המשטרה בתוך 24 שעות.

מאשר את אביו של הנאשם סעוד אבו אדובה או אחיו אשם אבו אדובה.

<#6#>

**ניתנה והודעה היום** ד' תמוז תשע"ה**,** 21/06/2015 **במעמד הנוכחים.**

|  |
| --- |
|  |
| **שמואל מלמד , שופט** |

**ב"כ הנאשם:**

אבקש עד למחר בבוקר בשעה 10:00 ארכה לערבויות.

**ב"כ המאשימה:**

אנו מתנגדים לבקשה.

<#7#>

**החלטה**

נוכח התנגדות המאשימה הבקשה נדחית.

הערבויות יכולות להינתן בבית משפט השלום בבאר שבע.

<#8#>

5129371

|  |
| --- |
| **54678313ניתנה והודעה היום ד' תמוז תשע"ה, 21/06/2015 במעמד הנוכחים.** |
| **שמואל מלמד , שופט** |

שמואל מלמד 54678313

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה

[בעניין עריכה ושינויים במסמכי פסיקה, חקיקה ועוד באתר נבו – הקש כאן](http://www.nevo.co.il/advertisements/nevo-100.doc)