|  |  |
| --- | --- |
| **בית משפט השלום ברמלה** | |
| ת"פ 19260-11-14 משטרת ישראל תביעות- שלוחת רמלה נ' עצידה(עציר) |  |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **בפני** | **כב' השופט ד"ר עמי קובו, סגן הנשיאה** | |
| **בעניין:** | **משטרת ישראל תביעות- שלוחת רמלה** |  |
|  |  | **המאשימה** |
|  | **נגד** | |
|  | **פרחאן עצידה (עציר)** |  |
|  |  | **הנאשמים** |

ב"כ המאשימה: עו"ד יעקב שטרנברג

ב"כ הנאשם: עו"ד שוקרי אבו טבי

חקיקה שאוזכרה:

[חוק הכניסה לישראל, תשי"ב-1952](http://www.nevo.co.il/law/90721): סע' [12(1)](http://www.nevo.co.il/law/90721/12.1)

[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)

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [40ט](http://www.nevo.co.il/law/70301/40i), [275](http://www.nevo.co.il/law/70301/275), [40יא](http://www.nevo.co.il/law/70301/40ja), [40יג](http://www.nevo.co.il/law/70301/40jc)

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

רקע

1. הנאשם הורשע בהתאם להודאתו בעובדות כתב האישום בעבירות כדלקמן:
   1. **כניסה לישראל שלא כחוק**, לפי [סעיף 12(1)](http://www.nevo.co.il/law/90721/12.1) ל[חוק הכניסה לישראל](http://www.nevo.co.il/law/90721), תשי"ב – 1952.
   2. **החזקת סם שלא לצריכה עצמית**, לפי [סעיף 7(א)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.a) יחד עם [7(ג)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.c) רישא ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) [נוסח חדש] תשל"ג – 1973.
   3. **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), התשל"ז – 1977.
2. על-פי המתואר בעובדות כתב האישום, ביום 4.11.14 שהה הנאשם בתוך תחומי מדינת ישראל שעה שהינו תושב האזור ואין בידיו אישורי שהייה או תעסוקה כדין. בנסיבות אלו פנה אליו השוטר יניב שהבחין בו והורה לו לעצור. השוטר נגע בכיס מכנסיו של הנאשם כדי לבחון תכולתו, ואז אחז הנאשם בידו של השוטר יניב. מייד הגיע למקום השוטר בנימין, כדי לסייע לשוטר יניב, ואחז בידו של הנאשם בעוד הנאשם ניער את ידיו ורגליו. בהמשך ניסה הנאשם להכניס את ידו לכיס מכנסיו והשוטר בנימין הוציא אקדחו מנרתיקו ואז חדל הנאשם להתנגד. בנסיבות אלו החזיק הנאשם בכיס מכנסיו 10 יחידות סם מסוג הרואין במשקל 8.136 גרם נטו וכן ב-3 יחידות סם מסוג קוקאין במשקל 0.4484 גרם נטו.
3. הצדדים הגיעו להסדר דיוני, לפיו הנאשם הודה והורשע בכתב האישום.

טיעוני הצדדים

1. לטענת ב"כ המאשימה, עו"ד אורית מנצ'יקובסקי, הנאשם יליד 1982, לחובתו 12 הרשעות קודמות בהן כניסה לישראל שלא כחוק, סחר בסמים, הפרעה לשוטר, שיבוש מהלכי משפט, גניבה ועוד. נגד הנאשם תלוי ועומד מאסר על תנאי בן 3 חודשים שהינו בר הפעלה בגין שהייה בלתי חוקית בישראל אשר הוטל עליו אך לפני כחצי שנה. הנאשם שב ומבצע עבירות על אף מאסרים שריצה בעבר ועל אף הפעלת מאסרים מותנים ואינו נרתע אף מלבצע עבירות נלוות. הערך המוגן שנפגע הינו זכותה של המדינה להגן על גבולותיה מפני כניסת מי שאינם רשאים להיכנס אליה תוך שמירה על בטחון תושביה. לעבירת השב"ח נלוו עבירות של החזקת סמים והפרעה לשוטר בעת מילוי תפקידו. עבירות אלו מהוות נסיבה לחומרה, ומעלות את הפגיעה בערך המוגן. הנאשם מבצע עבירות בתכיפות גדולה ללא מורא החוק. לאור זאת עתרה ב"כ המאשימה למאסר בפועל ממושך, הפעלת המאסר על תנאי במצטבר לעונש מאסר שיוטל בתיק זה לצד מאסר על תנאי וקנס.
2. לטענת ב"כ הנאשם, עו"ד שוקרי אבו טביק, הנאשם הודה מיד הן בזירה והן בתחנת המשטרה. הנאשם אמור להינשא בחודשים הקרובים. הנאשם שוהה במעצר מיום 4.11.14, מזה כשלושה חודשים. מצבו של הנאשם אינו צריך להיות שונה ממצבם של אחרים אשר הורשעו בהחזקת סם בשל העובדה כי הינו שוהה בלתי חוקי. ב"כ הנאשם ביקש להאריך את המאסר על תנאי או לחלופין להפעילו כך שהעונש הכולל לא יעלה על 6 חודשי מאסר בניכוי ימי מעצרו.

דיון

1. תיק זה עניינו במי ששב וחוזר לתוך תחומי מדינת ישראל מבלי שניתן לו היתר לעשות כן, ובהיותו בתוך תחומי מדינת ישראל שב ומבצע עבירות נוספות. ככלל, סבורני שבעבירות של שהייה בלתי חוקית בישראל, ללא עבירות נלוות, מן הראוי להקל בעונשם של נאשמים. ככלל, יש לקבל את טענתם של שוהים בלתי חוקיים כי נכנסו לישראל לצרכי עבודה בלבד וכדי לשבור שבר וזאת בשל מצבם הכלכלי הקשה. סבורני כי יש להתחשב בעת גזירת הדין בשוהים הבלתי חוקיים, וזאת מתוך ראיית האחר ומצוקתו. ברם, מדיניות מקלה זו אינה יכולה לחול על נאשם אשר מנצל את שהייתו שלא כדין בישראל לשם ביצוע עבירות משמעותיות אחרות כגון החזקת סמים שלא לצריכה עצמית. עם זאת, מובן שלעניין עבירות הסמים כשלעצמה אין מקום להחמיר עם הנאשם אך בשל היותו שוהה שלא כדין.
2. כתב האישום בתיק דנן מתאר אירוע אחד, ומכאן שיש לקבוע בגינו **מתחם עונש הולם אחד**.

קביעת מתחם העונש ההולם

1. קביעת מתחם העונש ההולם למעשה העבירה נעשית בהתאם לעקרון ההלימה. לשם קביעת מתחם העונש ההולם יש להתחשב בערך החברתי שנפגע, במידת הפגיעה בו, במדיניות הענישה הנוהגת ובנסיבות הקשורות בביצוע העבירה.
2. במקרה דנן, **הערך החברתי** אשר נפגע באשר לעבירת הכניסה לישראל שלא כחוק הינו פגיעה בזכותה של המדינה לקבוע את הבאים בשעריה. **הערך החברתי** אשר נפגע באשר לעבירת הסמים הינו הגנה על הציבור מפני הנזקים החברתיים הישירים והעקיפים אשר נגרמים כתוצאה מסמים מסוכנים. הערך החברתי אשר נפגע **בעבירות הפרעה לשוטר** הינו שמירת הסדר הציבורי והגנה על עיקרון שלטון החוק וכיבודו.
3. בחינת **מידת הפגיעה בערך המוגן** מובילה למסקנה כי הפגיעה בערכים המוגנים הינה פגיעה משמעותית. לא די שהנאשם שהה בתוך תחומי מדינת ישראל בניגוד לחוק, אלא שעשה כן תוך שהוא מחזיק סמים מסוכנים מסוג הרואין וקוקאין שהינם מן הקשים שבסמים וזאת שלא לצריכה עצמית. משנתקל בשוטרים אשר עשו עבודתם, הפריע להם וניסה למנוע מהם מלבצע את תפקידם.
4. בחינת **מדיניות הענישה הנוהגת** מעלה כי במקרים דומים בהם הורשעו נאשמים בעבירה של החזקת סם שלא לשימוש עצמי הוטלו על נאשמים עונשים במנעד רחב כמפורט להלן:
   1. ב[רע"פ 7572/12](http://www.nevo.co.il/case/5601732) **הזייל נ' מדינת ישראל** (23.10.12), נדחתה בקשת ערעור של נאשם אשר הורשע בהחזקת סמים שלא לצריכה עצמית ובהפרעה לשוטר ונידון ל - 12 חודשי מאסר בפועל ולעונשים נלווים. הנאשם החזיק 5.3 גרם הרואין, וכאשר הבחין בשוטר מתקרב לעברו, זרק את הסם ונמלט. בית המשפט העליון קבע כי נוכח עברו הפלילי של הנאשם והעדר שיתוף פעולה עם שירות המבחן לא ניתן לומר כי יש חומרה מיוחדת בעונש.
   2. ב[רע"פ 747/14](http://www.nevo.co.il/case/11279208) **לוי נ' מדינת ישראל** (11.2.14), דחה בית המשפט העליון בקשת רשות ערעור של נאשם אשר הורשע בשתי עבירות של החזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית. הנאשם החזיק 5 גרם הרואין וצירף תיק שבו החזיק 0.095 גרם קוקאין. נקבע מתחם שבין 8 ל- 18 חודשי מאסר בפועל. הנאשם בן 50, נטל אחריות והחל בטיפול ביחידה לנפגעי התמכרויות ושולב בטיפול פרטני. שירות המבחן המליץ להעמידו בפיקוח לצד עונש של מאסר על תנאי. נידון ל - 8 חודשי מאסר בפועל.
   3. בעפ"ג (מח' חי') 4757-09-12 **דהן נ' מדינת ישראל** (21.3.13), נדחה ערעורה של המדינה בנוגע להכרעת הדין, וכן נדחה ערעורו של נאשם אשר הורשע בביצוע עבירה של החזקת סם מסוכן שלא לשימוש עצמי. ברכבו של הנאשם נמצא סם מסוכן מסוג קוקאין במשקל של כ- 3 גרם נטו, מחולק לשש אריזות. נידון ל- 12 חודשי מאסר בפועל, לצד עונשים נלווים.
   4. ב[ת"פ (כ"ס) 2265-02-11](http://www.nevo.co.il/case/3665031) **מדינת ישראל נ' הנייה** (28.6.11), הורשע נאשם בעבירות של כניסה לישראל שלא כדין, החזקת סמים מסוכנים שלא לצריכה עצמית והפרעה לשוטר. הנאשם החזיק בביתו שלוש יחידות סם מסוג הרואין במשקל כולל של 11.2 גרם בעודו שוהה בישראל שלא כדין ותוך שהוא מפריע לשוטרים. נידון ל- 15 חודשי מאסר בפועל ועונשים נלווים.
   5. ב[ת"פ (ת"א) 22464-07-12](http://www.nevo.co.il/case/3846305) **מדינת ישראל נ' חמדאן** (5.3.14), הורשע נאשם בהחזקת סם מסוג קוקאין במשקל כולל של כ- 5.2 גרם. הנאשם כבן 23 ללא עבר פלילי, הנאשם שיתף פעולה עם שירות המבחן אשר המליץ על עונש מאסר מותנה וצו מבחן. נידון ל - 8 חודשי מאסר ועונשים נלווים.
   6. ב[ת"פ (ת"א) 18793-08-09](http://www.nevo.co.il/case/5886000) **מדינת ישראל נ' ממן** (19.7.11), הורשע נאשם בהחזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית. הנאשם החזיק יחד עם אחרים בבית סם מסוג קוקאין במשקל כולל של כ – 1.4 גרם. הנאשם בעל עבר פלילי קודם בעבירות סמים אשר ריצה אותה עת מאסר, נדון ל – 4 חודשי מאסר בפועל בחופף למאסר אותו ריצה.
   7. ב[ת"פ (ת"א) 28672-12-10](http://www.nevo.co.il/case/5351109) **מדינת ישראל נ' אלמצרי** (8.9.11), הורשע הנאשם בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית. הנאשם החזיק עבור אחר סם מסוכן מסוג הרואין במשקל של כ- 4.5 גרם וכן סם מסוכן מסוג קוקאין במשקל של כ 1.5 גרם. בית המשפט לקח בחשבון את העובדה כי הנאשם צירף מספר תיקים בהם הודה והורשע ונידון לעונש מאסר משמעותי וכי תיק זה לא צורף בשל הערכת הסנגור כי בסופו של יום יגנז. הנאשם נידון לחודשיים מאסר ולעונשים נלווים.
   8. בת"פ (אילת) 1615-09 **מדינת ישראל נ' כאמל** (29.6.10), הורשע נאשם בהחזקת סמים שלא לצריכה עצמית. הנאשם החזיק סם מסוכן מסוג קוקאין במשקל של כ- 2.1 גרם. הנאשם צעיר, בעל שתי הרשעות קודמות מביהמ"ש לנוער לא בתחום הסמים, נידון, במסגרת הסדר טיעון ל – 4 חודשי מאסר בעבודות שירות ועונשים נלווים.
   9. ב[ת"פ (רמ') 10402-01-13](http://www.nevo.co.il/case/4152641) **מדינת ישראל נ' זיתון** (29.4.14), הורשע נאשם בניסיון החזקת סם מסוכן, הפרעה לשוטר בשעת מילוי תפקידו ותקיפת שוטר. הנאשם החזיק סמים מסוג קוקאין והרואין במשקל כולל של כ- 12 גרם נטו. הנאשם צעיר, ללא עבר פלילי. נדון ל- 6 חודשי עבודות שירות.
   10. בת"פ (ראשל"צ) 1661/08 **מדינת ישראל נ' קוצורוב** (9.1.14) הורשע נאשם בשני תיקים שעניינם עבירות של החזקת סם לשימוש עצמי, החזקת סם שלא לשימוש עצמי ושיבוש הליכי משפט. הנאשם החזיק בתיק אחד ב- 8 מנות סם מסוג קוקאין במשקל של 5 גרם נטו ובתיק נוסף בסם מסוג קוקאין במשקל של כ- 7 גרם. הנאשם יליד 1971, נעדר עבר פלילי, סובל מהתמכרות לסמים. בית המשפט קבע מתחם הנע בין 6 חודשי עבודות שירות עד 12 חודשי מאסר בפועל. נידון ל- 6 חודשי עבודות שירות.
5. במסגרת **הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה** (סעיף [40ט](http://www.nevo.co.il/law/70301/40i)' לחוק), יש ליתן את הדעת לכך שנאשם שהה בתוך תחומי מדינת ישראל שלא כדין, ועשה כן תוך שהוא מחזיק בכמויות משמעותיות של סמים מסוכנים משני סוגים המחולקים ליחידות. הנזק אשר צפוי להיגרם מהגעת הסמים המסוכנים למשתמשים בסמים ידוע ואין צורך להכביר עליו מילים. עוד יש להביא במסגרת השיקולים כי כניסתו של הנאשם אל תוך תחומי מדינת ישראל לא נבעה מצורך קיומי להתפרנס ולשבור שבר.
6. בהתאם לתיקון 113 ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301) (סעיף [40יג](http://www.nevo.co.il/law/70301/40jc)'), סבורני כי **מתחם העונש ההולם** הינו החל משישה חודשי מאסר בפועל ועד 18 חודשי מאסר בפועל.
7. במקרה דנן, לא קיימים שיקולים אשר מצדיקים סטייה מהמתחם, לחומרה או לקולא.

גזירת העונש המתאים לנאשם

1. בגזירת העונש המתאים לנאשם, בגדרי מתחם העונש ההולם, יש להתחשב **בנסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה** (סעיף [40יא](http://www.nevo.co.il/law/70301/40ja)'). במסגרת זו מן הראוי ליתן את הדעת לנסיבות הבאות:
   1. **הפגיעה של העונש בנאשם, לרבות בשל גילו**; הנאשם יליד 1982. עונש מאסר יפגע בו ללא ספק, ואולם הנאשם שב ומבצע את אותן עבירות פעם אחר פעם, וכן כבר ריצה בעברו תקופות מאסר מאחורי סורג ובריח בגין עבירות מסוג זה.
   2. **נטילת האחריות של הנאשם על מעשיו;** הנאשם הודה במיוחס לו.
   3. **עברו הפלילי של הנאשם או העדרו**; לנאשם 12 הרשעות קודמות בעבירות של כניסה לישראל שלא כחוק ועבירות נוספות כגון זיוף, הפרעה לשוטר, סחר בסמים, שיבוש הליכי משפט, התחזות, החזקת סכין, גניבה והחזקת סמים שלא לצריכה עצמית. זאת החל משנת 2001 והאחרונה שבהן ממאי 2014. במרוצת השנים נכנס הנאשם לא פחות מ- 11 פעמים אל תוך תחומי המדינה כאשר בכל פעם הוא עושה כן בצמוד לביצוע עבירות נוספות, אשר בחלקן "נלוות" לעבירת הכניסה שלא כחוק, אולם אחרות הינן "עצמאיות" אשר נעשות מתוך מניעים עבריינים. כמו כן, הנאשם נדון בעבר בגין עבירות סמים למאסרים ממשיים כולל הפעלת מאסרים על תנאי.
2. עוד יש ליתן את הדעת לשיקול **הרתעת היחיד** בגדרו של המתחם, וזאת בשים לב לעברו הפלילי של הנאשם ולרצידיביזם הטמון בו וכן להעדר רתיעה מעונשי מאסר בפועל או עונשים צופי פני עתיד. כן יש ליתן את הדעת לשיקול **הרתעת הרבים** בגדרו של המתחם.
3. באיזון בין השיקולים השונים, סבורני כי יש לגזור על הנאשם עונש מאסר משמעותי בחלקו המרכזי של המתחם וכן להפעיל את עונש המאסר על תנאי במצטבר לעונש זה, לצד מאסר על תנאי וקנס.

**סוף דבר**

1. **אשר על-כן, הנני גוזר על הנאשם את העונשים הבאים**:
   1. **10 חודשי מאסר בפועל** שמניינם מיום 4.11.14.
   2. הפעלת מאסר על תנאי בן 3 חודשים אשר הוטל על הנאשם ב[ת"פ (רמ') 45391-02-14](http://www.nevo.co.il/case/12852134) מדינת ישראל נ' עצידה (3.4.14) במצטבר לעונש המאסר בתיק זה, **סה"כ ירצה הנאשם 13 חודשי מאסר בפועל מיום מעצרו**.
   3. 12 חודשי מאסר על תנאי, לבל יעבור הנאשם במשך שלוש שנים מיום שחרורו מהמאסר כל עבירה לפי [פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) מסוג פשע.
   4. 6 חודשי מאסר על תנאי, לבל יעבור הנאשם במשך שלוש שנים מיום שחרורו מהמאסר כל עבירה לפי [פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) מסוג עוון.
   5. 4 חודשי מאסר על תנאי, לבל יעבור הנאשם במשך שלוש שנים מיום שחרורו מהמאסר כל עבירה לפי [חוק הכניסה לישראל](http://www.nevo.co.il/law/90721) או עבירת הפרעה לשוטר.
   6. קנס כספי בסך של 2,000 ₪ או 20 ימי מאסר תמורתו. הקנס ישולם ב- 5 תשלומים חודשיים שווים ורצופים, שהראשון שבהם ביום 1.5.15 לא ישולם תשלום כלשהו במועדו, תעמוד היתרה לפירעון מיידי.

הסם יושמד.

זכות ערעור לבית-המשפט המחוזי תוך 45 ימים.

5129371

54678313ניתן היום, ג' ניסן תשע"ה, 23 מרץ 2015, בנוכחות הצדדים.

ד"ר עמי קובו 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)