



ת"פ (קרית גת) 1175-08-21 - מדינת ישראל ע"י נ' מני מנחם ארבל ע"י

ת"פ (קרית-גת) 1175-08-21 - מדינת ישראל ע"י נ' מני מנחם ארבל ע"י שלום קרית-גת
ת"פ (קרית-גת) 1175-08-21
מדינת ישראל ע"י
ב"כ עו"ד אביטל זגורי גיל
נגד

מני מנחם ארבל ע"י
ב"כ עו"ד סאלח עמשה ממשד נס בן נתן
בית משפט השלום בקרית-גת
[20.11.2024]
כבוד השופטת ליאת שמיר הירש
גזר דין

רקע

1. הנאשם הורשע, על פי הודאתו במסגרת הסדר טיעון, בעובדות כתב האישום המתוקן, בעבירת החזקה/ שימוש בסמים שלא לצריכה עצמית לפי סעיף 7(א) +7(ג) לחוק העונשין, תשל"ז - 1977 (להלן: "חוק העונשין").
2. על פי עובדות כתב האישום המתוקן ביום 08.09.2020 בסביבות השעה 09:10, נמצא בביתו של הנאשם במושב שדה עוזיהו, סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל נטו של 1.6 קילו, המחולק למספר יחידות, שלא לצריכתו העצמית וללא היתר בדיון או רישיון מאת המנהל. במועד ובמעמד האמורים לעיל, החזיק הנאשם משקל דיגיטלי, שקיות ריקות וכסף מזומן בסך של 47,700 ₪.

הסדר הטיעון

3. הצדדים הציגו הסדר במסגרתו הודה הנאשם במיוחס לו בכתב האישום המתוקן ונשלח אל שירות המבחן לצורך קבלת תסקיר. לא הוצגה הסכמה עונשית בין הצדדים.
התסקיר



4. מתסקיר שירות המבחן עולה, כי מדובר בנאשם כבן 44 נשוי ואב ל-4 ילדים קטינים, המתגורר עם משפחתו במושב שדה עוזיהו ועובד מזה כשנה וחצי כמנהל מחלקת שירות לקוחות בחברת מטבחים. שירות המבחן פירט את נסיבותיו האישיות והמשפחתיות של הנאשם מהן עולה כי הנאשם מנהל אורח חיים נורמטיבי, בעל משפחה תומכת המהווה עבורו גורם מוטיבציה חיובי לשינוי. מהתסקיר עולה כי הנאשם שירת בשירות צבאי קרבי, במהלכו נפצע בפעילות מבצעית ושחרר. שירות המבחן התרשם כי הפציעה היוותה נקודת משבר וניכר כי הנאשם השקיע מאמצים לשיפור מצבו.

עולה מהתסקיר כי מאז פציעתו עבר הנאשם מספר ניתוחים ושיקום (הנאשם הציג מסמכים בנוגע למצבו הרפואי) ובשל בעיותיו הרפואיות השונות ונקבעו לו 14.5% נכות מנסיבות שונות. מהאמור בתסקיר ניתן להבין כי הנאשם החל בשימוש בקנבוס בעקבות הפציעה שנגרמה בשירותו הצבאי, לאחריה החל לצרוך הסם באופן קבוע ותדיר על מנת להתגבר על תחושת הכאב. הנאשם סיפר כי כיום ולאור מצבו הרפואי, נוטל תרופות מרשם ונגד כאבים ומשתמש בקנאביס רפואי ברישיון (הציג רישיון שימוש בקנבוס בתוקף). הנאשם מסר כי השימוש בקנאביס משפר משמעותית את מצבו ומאפשר לו תפקוד תקין. בדיקות לאיתור שרידי סם יצאו חיוביות לשימוש בקנאביס ובאחד מן המועדים גם לשימוש בקוקאין. הנאשם שלל השימוש בקוקאין והסביר שנוטל תרופה מסוג "אוקסיקוטין" המייצרת תוצאה חיובית בבדיקה. מעיון בגיליון רישום פלילי עדכני של הנאשם עולה כי הורשע בעבירה אחת של החזקה בסמים לצריכה עצמית משנת 2016 בגינה אף נאלץ להפסיק לימודי ראיית חשבון.

ביחס לעבירה שבכתב האישום, הנאשם הודה, נטל אחריות ושיתף כי רכש כמות של קנאביס על מנת להפיק ממנה שמן, מתוך מחשבה כי השימוש בו עשוי להקל ולסייע באופן משמעותי בשיפור יכולותיו התפקודיות. שירות המבחן התרשם כי לנאשם דפוסי התנהגות אימפולסיביים שבאים לידי ביטוי בהחלטות ובבחירות שונות ללא העמקה בהשלכות מעשיו. יחד עם זאת צוין כי רמת הסיכון לביצוע עבירות דומות בעתיד הינה נמוכה וההליך המשפטי היווה עבורו גורם מרתיע ומציב גבול.

מכל אלו, המליץ התסקיר על הטלת צו מבחן למשך שנה, במסגרתו ישולב הנאשם בטיפול פרטני לצורך הפנמה והעמקת דפוסי חשיבה מיטיבים ומקדמים ועל ענישה בדמות של"צ בהיקף של 300 שעות. חוות דעת ממונה

5. בחוות דעת של הממונה שהוגשה ביום 28.05.2024, נמצא כי הנאשם כשיר לריצוי מאסר בעבודות שירות עם מגבלות. הממונה המליץ להציב את הנאשם בישיבת הסדר נוה דקלים בעיר אשדוד. טענות הצדדים לעונש



6. ב"כ המאשימה טענה לערכים המוגנים שנפגעו כתוצאה ממעשי הנאשם, בכללם הגנה על שלום הציבור, בריאותו ובטחונו מפני הנזקים הישירים והעקיפים הנגרמים כתוצאה מהפצה ושימוש בסמים. ביחס לנסיבות ביצוע העבירות ולחומרת המעשים, הדגישה ב"כ המאשימה כי על אף שמדובר בסם מסוג קנאביס, מדובר בכמות גדולה מאוד של סם אשר נתפסה כשהיא מחלוקת למספר יחידות, לצד משקל, שקיות וסכום כסף מזומן גבוה ולכן טענה ב"כ המאשימה כי מדובר בפגיעה בערכים המוגנים ברף הגבוה.

ב"כ המאשימה טענה כי יש לתת את הדעת לתכנון המובנה בביצוע עבירת החזקת הסמים שלא לצריכה עצמית וכן לנזק הישיר והעקיף, הממומש והפוטנציאלי שבשימוש בסמים ולשרשרת הפצתם. ביחס למדיניות הענישה הנוהגת ב"כ המאשימה הפנתה לפסיקה רלוונטית וביקשה לקבוע מתחם ענישה, הנע בין 10 חודשי מאסר ועד ל 24 חודשי מאסר בפועל.

בכל הנוגע לנסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירות, טענה ב"כ המאשימה כי יש לשקול לחומרה את עברו הפלילי של הנאשם אשר כולל הרשעה בשתי עבירות סמים משנת 2016. מנגד, יש לשקול לקולה את הודאתו של הנאשם ולקחת האחריות שכן בכך חסך בזמן שיפוטי יקר. ב"כ המאשימה התייחסה לתסקיר שירות המבחן ממנו עולה כי קיים סיכון נמוך לביצוע עבירות דומות בעתיד, אולם הדגישה כי שירות המבחן התרשם גם מנטייתו של הנאשם לפעול באופן אימפולסיבי ללא השקעת מחשבה ביחס להשלכות והדגישה כי הנאשם לא שולב בכל הליך טיפולי שיקומי ולכן המלצותיו של שירות המבחן חורגות משמעותית ממתחם העונש ההולם ואינן עולות בקנה אחד עם השיקולים המצדיקים סטייה לקולה.

לבסוף, עתרה המאשימה להשית על הנאשם עונש בשליש הבינוני של מתחם הענישה כך שיוטלו עליו 14 חודשי מאסר בפועל וזאת לצד הטלת מאסר מותנה מרתיע, פסילה בפועל, פסילה על תנאי, קנס והתחייבות.

7. ב"כ הנאשם טען כי מדובר בנסיבות חריגות לביצוע העבירה וטען כי הנאשם ניסה לייצר שמן קנאביס לשימוש עצמי ולא למכור סמים.

בכל הנוגע לנסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירות, טען ב"כ הנאשם כי מדובר בנאשם אשר נפצע במהלך שירותו הצבאי כלוחם בסיירת חרוב, שוחרר ונדרש להליך שיקומי- טיפולי ארוך. לנאשם אין עבר פלילי מלבד הרשעה אחת לצריכה עצמית משנת 2016.

ב"כ הנאשם הפנה למדיניות הענישה טען כי הפסיקה שהגיש מתייחסת לנאשמים שנתפסו בנסיבות רגילות של סחר ויש להתייחס לנסיבות החריגות של הנאשם ולהתאים מתחם לנסיבות הספציפיות.

ב"כ הנאשם התייחס לתסקיר שירות המבחן והגיש מסמך המעיד כי הנאשם קיבל מרשם בו הוא משתמש במשכך כאבים המכיל חומרים שעלולים להתפרש בבדיקה כקוקאין, וזאת במענה לבדיקות לאיתור סם שנעשו במסגרת שירות המבחן.

ב"כ הנאשם ביקש לקבל את המלצת שירות המבחן להטלת צו של"צ וזאת בשל הנסיבות הייחודיות של הנאשם והדגיש כי מדובר בנאשם שעל אף נסיבות חיו ופציעתו הקשה שבגינה נאלץ לעבור שיקום ארוך, הנאשם עבר הליך טיפולי, הרים את עצמו וכיום הוא עובד ומפרנס את משפחתו. עוד התייחס ב"כ הנאשם בטיעונו לחלוף הזמן מביצוע העבירה כ- 4 שנים בהן לא נפתחו כנגד הנאשם תיקים נוספים.

לאור כל האמור ב"כ הנאשם סבר שיש לקבל את המלצת שירות המבחן ולאפשר לנאשם להמשיך לעבוד ולפרנס את משפחתו.

ב"כ הנאשם ביקש להימנע מפסילת רישיונו של הנאשם, הדגיש את חשיבות הרישיון עבור הנאשם וטען כי יש להתחשב בחלוף הזמן מאז ביצוע העבירה.



לעניין חילוט הכספים ב"כ הנאשם הפנה לפסיקה וטען כי יש שני תנאים לחילוט, אחד שתבוצע עבירת פשע והשני שהנאשם ירוויח ממנה כסף, וטען כי התנאי השני לא מתקיים שכן המאשימה לא העמידה בחקר הנושא ולא הוכיחה כי הרוויח כסף מהסמים.

8. הנאשם, שיתף כי נפצע במהלך שירותו הצבאי ביחידה קרבית ומשך 7 שנים עבר ניתוחים כחלק מהליך הטיפול. עוד שיתף כי היה מטופל במרפאת כאב והצליח להשתקם, התחתן, חזר לעבוד וחי חיים נורמטיביים. בהמשך לפני כ-4-5 שנים נפצע בעבודה, הנאשם מסר כי נקרעו לו הרצועות בידים ובכתפיים ולכן לא יכל לתפקד. הנאשם התייחס לנסיבות ביצוע העבירה, מסר כי רצה להכין שמן לשימוש עצמי שיעזור לו עם הכאבים. הנאשם שיתף כי ביקש לא להיות מוכר כנכה צה"ל ולא כנכה בביטוח לאומי. כיום עובד כמנהל מפעל והביע רצונו להמשיך לעבוד לנהל חיים נורמטיביים ולפרנס את 4 ילדיו הקטינים.

דיון והכרעה

מתחם העונש ההולם

9. עיקרון הלימה הוא העיקרון המנחה בהתאם לסעיף 40ב' לחוק העונשין. בקביעת מתחם העונש ההולם את מעשי העבירות אותן ביצע הנאשם, יתחשב בית המשפט בערך החברתי שנפגע כתוצאה מביצוע העבירות, במידת הפגיעה בו, במדיניות הענישה הנהוגה ובנסיבות הקשורות בביצוע העבירות.

10. במקרה דנן, פגע הנאשם בערכים חברתיים שנועדו להגן על שלום הציבור ובריאותו מפני נגע הסמים והשלכותיו ההרסניות על החברה. עבירות הסמים על גווניהן השונים, פוגעות בבריאותם הנפשית והגופנית של צרכני הסם ובאופן עקיף בציבור כולו, לכן קיים צורך ממשי במיגור עבירות אלו.

11. בית המשפט העליון הדגיש לא פעם החומרה היתרה הטמונה בעבירות גידול וייצר סם מסוג קנאביס שהפכו בשנים האחרונות, למרבה הצער, לתופעה נפוצה המסכנת את בריאות הציבור ובעלת פוטנציאל נזק גבוה במיוחד. הפסיקה חזרה רבות על הצורך להילחם בעבירות אלו באמצעות הטלת ענישה מוחשית ומרתיעה :

"עבירות הסמים הפכו מכבר לנגע הפוגע בציבור המשתמשים ובחברה בכללותה, ויש לעשות הכל על מנת למגרן ולעקור מן השורש, גם בדרך של ענישה קשה ומחמירה" (רע"פ 6869/17 יבגני פילברג נ' מדינת ישראל (11.09.17)).

12. בחינת מידת הפגיעה בערך המוגן מובילה למסקנה כי הפגיעה היא ברף הבינוני וזאת בשים לב לכך שמדובר במי שביצע עבירה מתוכננת מראש, בהתחשב בכמות הסם וסוגו (1.6 קילו מסוג קנבוס) שנמצא מחולק ליחידות, יחד עם משקל דיגיטלי וסכום כסף במזומן.



13. במסגרת הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה (סעיף 40 ט' לחוק העונשין), נתתי דעתי לכך שמדובר בנאשם שהחזיק בסם מסוג קנבוס, שאינו נמנה על הסמים הקשים ביותר מבין הסמים המסוכנים, אך הפגיעה בערך המוגן נלמדת מכמות הסם, 1.6 קילו, המחולק לשקיות ולצידן משקל דיגיטלי וכסף מזומן בסך 47,900 ₪. אף אם אין מדובר בסמים שנתפסים כסמים "קשים", פגיעתם מוחשית, הן באופן ישיר והן בהיותם סמים "פותרים" לסמים אחרים, קשים ומסוכנים יותר. עם זאת לא הוכח בפני כי הנאשם הפיץ בפועל סמים במקרה זה או במקרים קודמים. 14. מידת האשם במעשיו של נאשם :

בבחינת הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה (סעיף 40 ט' לחוק העונשין) נתתי דעתי לחלקו הבלעדי של הנאשם בביצוע העבירה, סוג הסם שאינו נחשב לסם הקשה ביותר, הכמות וחלוקת הסם. מדיניות הענישה

15. מדיניות הענישה הנוהגת מעלה כי בגין עבירות גידול ובהחזקת סמים בהיקף דומה, הושתו על הנאשמים דרך כלל עונשי מאסר בעבודות שירות, אך ניתן למצוא פסקי דין החורגים מקו זה, בשל נסיבות ייחודיות של הנאשמים. כמפורט להלן:

בעפ"ג 17833-09-24, מדינת ישראל נגד פלוני (ניתן ביום 13.11.24), אישר בית המשפט העליון בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, לסטות ממתחם הענישה משיקולי שיקום ואישר עונש הכולל צו של"צ בהיקף 350 שעות לצד עונשים נוספים, במקרה בו הורשע הנאשם בעבירות הסמים כשהיה חלק מפרשיית יבוא סם מסוג מתאמפטמין, שנשלח לארץ מנגריה באמצעות חברת שילוח ונאסף על ידי הנאשם בעבור תשלום כספי. בת"פ 65217-03-23 מדינת ישראל נ' חייט (22.09.24)- הנאשם הורשע בעבירות של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית ובעבירה של החזקת סמים לצריכה עצמית. הנאשם החזיק בסם מסוג קטמין במשקל של 0.8914, מחולק לשקיות קטנות, בשקית שקופה של סם מסוג MDMA במשקל נטו של 3.8321 וכן בשקית המכילה סם מסוג קוקאין במשקל נטו של 3.8328. הנאשם החזיק גם בשקיות חלוקה ובסם מסוג GBL בנפח של 37.5 מ"ל לצריכתו העצמית. בית המשפט התייחס להיות הנאשם אדם נורמטיבי, ללא עבר פלילי, שירת שירות מילואים פעיל עד גיל 37, נעדר דפוסים עבריינים ושההליך הפלילי היווה עבורו גורם מרתיע. בית המשפט הטיל על הנאשם 300 שעות של"צ , צו מבחן למשך 18 חודשים והתחייבות.



ת"פ 14450-01-22 מדינת ישראל נ' בורשטיין בר (16.07.2024)- הנאשם הורשע על פי הודאתו בעבירות של גידול סמים מסוכנים והחזקת סמים שלא לצריכה עצמית, בעקבות שריפה בדירתו של הנאשם התברר כי גידל בחדר מגוריו 64 שתילים במשקל 9 ק"ג נטו, החזיק בתיבת עץ בה שקית ניילון המכילה סם מסוג קנאביס במשקל 1.063 ק"ג נטו ושתי צנצנות המכילות סם מסוג קנאביס האחת במשקל 45.7 גרם והשנייה 121.1 גרם. מדובר בנאשם המטופל בקנאביס רפואי ברישיון וטען כי הסיבה לגידול כמויות סם גדולות היא להפקת שמן קנאביס במחשבה שכך יוכל להקל על כאביו. שירות המבחן המליץ להעמיד את הנאשם בצו מבחן לשנה ולהטיל עליו צו של"צ בהיקף של 250 שעות וכן לשקול בחיוב ביטול הרשעתו בדיון. בית המשפט קבע כי מתחם העונש ההולם נע בין 10-24 חודשי מאסר בפועל, בית המשפט התייחס לנסיבות המיוחדות של הנאשם תוך התייחסות לתיעוד הרפואי שהוגש. בית המשפט חרג ממתחם הענישה והטיל על הנאשם צו מבחן למשך 18 חודשים לצד של"צ בהיקף של 400 שעות תוך ביטול הרשעתו בדיון לאחר ששוכנע כי הרעשתו תפגע פגיעה קונקרטיה בהמשך עיסוקו.

רע"פ 35301-10-24 עדן בושרי נ' מדינת ישראל- הנאשמת הורשעה על פי הודאתה בעבירה של סחר בסם מסוכן ובהחזקת סמים שלא לצריכה עצמית, עת מכרה לאחרת 19.99 גרם קנאביס תמורת 1,000 ₪ ובאותן נסיבות החזיקה ברכב סם מסוג קנאביס במשקל כולל של כ-250 גרם מחולק ל-30 אריזות ובנוסף החזיקה ברכב 3,220 ₪ במזומן. בית משפט השלום קבע כי מתחם הענישה נע בין מאסר קצר שיכול וירוצה בעבודה שירות ועד 12 חודשי מאסר בפועל, בעת גזירת העונש בתוך המתחם התייחס בית המשפט לנסיבות האישיות של הנאשמת, צעירה נעדרת עבר פלילי ובהמלצת שירות המבחן, לכן גזר על עליה 60 ימי מאסר בפועל לריצוי בדרך של עבודות שירות, מאסרים מותנים, קנס, פסילה מותנית של הרישיון, צו מבחן לתקופה של שנה וחילוט סכום הכסף שנתפס. ערעור שהוגש לבית משפט מחוזי על חומרת העונש נדחה. בקשת רשות ערעור נדחתה גם כן.

ת"פ 68642-05-18 מדינת ישראל נ' ראובן (4.7.19)- הנאשם הורשע על פי הודאתו בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, עת החזיק בביתו סם מסוכן מסוג קנאביס, במשקל של 1,090 גרם. הסם הוחזק במספר קופסאות ובארון חדר השינה ונמצא סכום כסף מזומן בסך של 16,500 ₪. בית המשפט קבע כי מתחם עונש הולם שנע בין מספר חודשי מאסר שיכול וירוצו בעבודות שירות ועד ל-12 חודשי מאסר בפועל. בית המשפט מצא מקום לסטות ממתחם העונש ההולם וגזר על הנאשם, בן 33, אב ל-2 ילדים קטינים, שהודה בפתח משפטו, הביע חרטה, חסך בזמן שיפוטי ניכר, שעברו הפלילי ישן ואינו קשר לעבירות סמים, שעבר הליך טיפולי מוצלח בשירות המבחן, עונש של צו של"צ בהיקף של 250 שעות, קנס כספי בסך של 2,000 ₪ וחילוט על סך 8,500 ₪.

ת"פ 42456-02-18 מדינת ישראל נ' בנבנשטי, בית המשפט קבע כי מתחם הענישה נע בין 6 חודשים מאסר שיכול וירוצו בעבודות שירות ועד 12 חודשי מאסר בפועל.

מדובר בנאשם שהחזיק 1.243 גרם קנביס. מתסקיר שירות המבחן עולה כי נאשם הודה בביצוע העבירה, הביע חרטה והסביר כי ביצעה על מנת לסייע לו בהפגת כאבי גב שהוא סובל כתוצאה מתאונה שעבר בשנת 2014 לצד דיכאון וחרדות. מדובר בנאשם צעיר נעדר עבר פלילי, אשר עבר הליך טיפולי ארוך הכולל גמילה משימוש בסמים. בית המשפט מצא כי יש לחרוג ממתחם הענישה והטיל על הנאשם צו של"צ בהיקף של 250 שעות. צו מבחן למשך שנה ורכיבי ענישה נוספים.



ת"פ 62105-06-19 מדינת ישראל נ' נוסויב (11.7.21) - הנאשם הורשע על פי הודאתו, בעבירות של החזקת סם שלא לצריכה עצמית והחזקת כלים שלא לצריכה עצמית. הנאשם החזיק במחסן בדירתו כלים להכנת סמים, לצד החזקת קנבים במשקל של 146 גרם שלא לצריכה עצמית. בנוסף, הנאשם החזיק בתוך מזוודה על גבי גג הפרגולה בקומה השנייה של הדירה סם נוסף מסוג קנבים במשקל כולל של 1.2 ק"ג שלא לצריכה עצמית לצד משקל אלקטרוני. בית המשפט קבע כי מתחם עונש הולם שנע בין מאסר שיכול וירוצה בעבודות שירות ועד ל 12 חודשי מאסר לריצוי בפועל לצד ענישה נלוות. בית המשפט לא מצא מקום לסטות ממתחם העונש ההולם וגזר על הנאשם, גרוש, בן 38, בעל עבר פלילי כולל 2 הרשעות קודמות בעבירות מתחום הסמים, שהודה בפתח משפטו וחסך בזמן שיפוטי יקר, תוך התייחסות לנסיבות חייו, שיתוף הפעולה שלו עם שירות המבחן ומסירת דגימות השתן הנקיות משרידי סם, עונש של 120 ימי מאסר, בניכוי ימי המעצר, שירוצו בדרך של עבודות שירות, מע"ת, פסילת רישיון על תנאי וקנס בסך ₪ 1,800 או 18 ימי מאסר תמורתם וצו מבחן למשך שנה.

ת"פ 23619-12-20 מדינת ישראל נ' ויינברג (3.10.21) - הנאשם הורשע על יסוד הודאתו בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית. הנאשם נעצר בבדיקת כלי רכב שגרתית שנערכה על ידי משטרת ישראל, הנאשם החזיק ברכב בו נהג סם מסוכן מסוג קנאביס במשקל של 944 גרם, מחולק לשקיות רבות, לצד כסף מזומן בהיקף ניכר ₪ 58,620 ועוד 206 דולר. בהמשך נערך חיפוש בבית הנאשם בתל אביב נמצאו בביתו 2.9 ק"ג סם מסוג קנאביס והכול שלא לצריכה עצמית. בית המשפט קבע מתחם עונשי הנע בין מספר חודשי מאסר שיכול וירוצו בעבודות שירות ועד ל-15 חודשי מאסר לריצוי בפועל לצד ענישה נלווית. בית המשפט גזר על הנאשם, נשוי בן 32, נעדר עבר פלילי, שהודה בפתח משפטו, שחסך בזמן שיפוטי ניכר, שנטל אחריות מלאה על מעשיו, ששהה במעצר ולאחר מכן בתנאים מגבילים, תוך התחשבות בנסיבות חייו האישיות והטיפול שעבר, עונש של 4 חודשי מאסר שירוצו בדרך של עבודות שירות בניכוי ימי מעצרו, לצד מע"ת, קנס בסך ₪ 2,000, פסילה על תנאי וחילוט סך של ₪ 58,620 ו₪ 206.

ת"פ 1062-06-18 מדינת ישראל נ' קוטלובסקי (23.12.19) - הנאשמת הורשעה עפ"י הודאתה, במסגרת הסדר טיעון, בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית. הנאשמת החזיקה מתחת למיטתה, במזוודה אשר הכילה סם מסוכן מסוג קנבים במשקל כולל של 1.5 ק"ג, מחולק לקופסאות ול-180 יחידות, ללא היתר כדין. בית המשפט קבע כי מתחם עונש הולם נע בין מאסר שיכול וירוצה בדרך של עבודות שירות ועד ל-12 חודשי מאסר בפועל לצד ענישה נלווית. בית המשפט לא מצא מקום לסטות ממתחם העונש ההולם וגזר על הנאשמת, ילידת שנת 1980, שהודתה בפתח משפטו וחסכה בזמן שיפוטי, ללא עבר פלילי, תוך התייחסות לנסיבותיה האישיות שאינן פשוטות ומצבה הרפואי כפי שתואר בתסקיר שירות המבחן, שילובה בטיפול ותוצאות בדיקות השתן שמסרה שהעידו על הפסקת השימוש בסמים, עונש של 60 ימי מאסר שירוצו בדרך של עבודות שירות, לצד מאסרים מותנים, קנס בסך של ₪ 1,500 או 10 ימי מאסר תמורתם וחילוט סכום כספי בסך של ₪ 1,370 לטובת קרן החילוט לפי פקודת הסמים.



ת"פ (תל-אביב) 46265-07-20 מדינת ישראל נ' נחום (17.3.22) - הנאשם הורשע על יסוד הודאתו בהחזקת סם שלא לצריכה עצמית. עולה כי הנאשם החזיק בתוך רכב, בסם מסוג קנאביס שלא לצריכה עצמית, כך שמתחת לכיסא שליד הנהג החזיק בשקית שהכילה 101 גרם מהסם ובתא המטען החזיק בשקית שהכילה 2.1 ק"ג מהסם. בית המשפט קבע מתחם עונשי הולם הנע בין מספר חודשי מאסר שיכול וירוצו בעבודות שירות ועד ל-12 חודשי מאסר לריצוי בפועל לצד ענישה נלווית. בית המשפט גזר על הנאשם, בן 31, נעדר עבר פלילי, ללא תיקים חדשים, שהודה נטל אחריות על מעשיו, העדר הבעת צורך טיפולי מצד הנאשם והעדר המלצה טיפולית בעניינו, עונש של 90 ימי מאסר, שירוצו בדרך של עבודות שירות, לצד מע"ת, פסילה על תנאי וקנס.

16. לא נעלמה מעיני הפסיקה אליה הפנו ב"כ הצדדים תוך התייחסות לאבחנות המתבקשות בין הפסיקה שהוגשה לעניינו של הנאשם בתיק:

ב"כ המאשימה הפנתה בטיעוניה לעונש :

ת"פ 9933-08-20 מדינת ישראל נ' טדלה, מדובר בנאשם שלאחר ניהול הוכחות הורשע בעבירה של החזקה בסמים שלא לצריכה עצמית, הנאשם החזיק בתיקו 1.300 גרם נטו ונתפס בכניסה לעיר אילת. בית המשפט קבע כי מתחם העונש ההולם נע בין 6-18 חודשי מאסר בפועל והטיל על הנאשם 12 חודשי מאסר בפועל והפעלת מאסר מותנה בן 6 חודשים כך שסך הכל ירצה הנאשם 18 חודשי מאסר בפועל בניכוי ימי מעצרו.

מדובר בנאשם צעיר בעל עבר פלילי הכולל 4 הרשעות גם בעבירות הסמים, שלא לקח אחריות על מעשיו ואינו מצוי בהליך טיפולי או שיקומי. הנאשם ריצה בעבר תקופת מאסר בפועל אשר לא הרתיעו אותו מלשוב ולבצע עבירות. הנאשם ביצע את העבירה נשוא התיק שמעל ראשו תלוי מאסר מותנה בין 6 חודשים למשך 3 שנים.

ת"פ 15091-06-21 מדינת ישראל נ' אידו, בית המשפט קבע כי מתחם העונש ההולם נע בין 6 חודשים ניתן שירוצו בעבודות שירות לבין 12 חודשים מאסר בפועל. והשית על הנאשם 6 חודשי מאסר אשר ירוצו בעבודות שירות לצד ענישה נלווית.

מדובר בנאשם נעדר עבר, שהורשע במסגרת הסדר טיעון בעבירה של החזקה סם שלא לצריכה עצמית והחזקת כלים להכנת סם שלא לצריכה עצמית. הנאשם החזיק סמים מסוג קנביס במשקל 378 גרם MDMA במשקל 0.0672 מחולקים למנות ומוחזקים במקומות שונים בדירתו של הנאשם.

ב"כ הנאשם הפנה בטיעונו לעונש :

ת"פ 40929-08-18 מדינת ישראל נ' בוהדנה, בית המשפט קבע כי מתחם עונש הולם נע בין מספר חודשי מאסר שיכול וירוצו בעבודות שירות ועד 12 חודשי מאסר בפועל. מדובר בנאשם שהחזיק 2 קילו סם מסוג קנביס. הנאשם בעל עבר פלילי כולל 2 הרשעות, בית המשפט התחשב בהודאתו של הנאשם, לקיחת האחריות, עברו הפלילי כמות וסוג הסם שנתפס והטיל על הנאשם 5 חודשי מאסר שירוצו בעבודות שירות לצד ענישה נלווית.

ת"פ 41189-09-15 מדינת ישראל נ' אלדהיני, הצדדים הסכימו למתחם עונש ההולם הנע בין 5 חודשי מאסר שיכול וירוצו בעבודות שירות ועד 12 חודשי מאסר בפועל. מדובר בנאשם שהחזיק 15 פלטות של חשיש במשקל כולל של 1.435 קילו, צוין כי הנאשם התכוון להעביר סם זה לאחר תמורת 500 ₪. מדובר בנאשם בן 22 נעדר עבר פלילי, אב לתינוק שנולד ביום מעצרו. בית המשפט הטיל על הנאשם 6 חודשי מאסר אשר ירוצו בעבודות שירות, קנס על סך 12,000 ₪ ורכיבים נוספים.



17. לאחר שנדרשתי למכלול השיקולים הרלוונטיים ובהתאם לתיקון 113 לחוק העונשין (סעיף 40 י"ג) לרבות למדיניות הענישה הנוהגת במקרים דומים, אני קובעת כי מתחם העונש ההולם לנאשם, נע בין מאסר אשר ירוצו בעבודות שירות ועד ל- 10 חודשי מאסר בפועל לצד רכיבי ענישה נוספים.
18. במקרה דנן מצאתי כי קיימים שיקולים, המצדיקים סטייה מהמתחם לקולא. העונש ההולם
19. בגזירת העונש המתאים לנאשם, יש להתחשב בנסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה, לפי סעיף 40 י"א לחוק העונשין.
20. במסגרת השיקולים לקולה, נתתי דעתי לכך שהנאשם הודה בהזדמנות הראשונה, הביע חרטה, קיבל אחריות על מעשיו ובכך חסך בזמן שיפוטי יקר.
21. נתתי דעתי לעולה מתסקיר שירות המבחן ולהמלצותיו, לעובדה שהנאשם המנהל כעת אורח חיים נורמטיבי, בסביבה משפחתית ותעסוקתית תומכת. עוד, התייחסתי לקביעת שירות המבחן כי רמת הסיכון לביצוע עבירה דומה הינה נמוכה ולכן שההליך המשפטי היווה עבור הנאשם גורם מרתיע ומציב גבול.
22. בעיקר ובמסגרת משקל נסיבותיו האישיות של הנאשם מצאתי שיש להביא בחשבון העונש העובדה שהנאשם החל השימוש בקנבוס לאחר שנפצע במסגרת שירותו הצבאי ביחידה קרבית, לאחריה החל בשיקום ארוך שכלל טיפולים רבים וניתוחים. כמו כן, לא אוכל להתעלם מהעובדה שהנאשם כיום בעל רישיון לשימוש בקנאביס טיפולי כמזור לכאביו.
23. משקל נוסף לעניין העונש נתתי לחלוף הזמן, מאז ביצוע העבירה ועד להיום כארבע שנים, בהן לא נפתחו כנגד הנאשם תיקים נוספים, בהן ניכר כי שיפר את חיו במובן התעסוקתי, דאג להוצאת רישיון קנבוס תקף וניהל אורח חיים תקין ונורמטיבי. לטעמי, על אף שהנאשם לא עבר הליך טיפולי במסגרת שירות המבחן, יש באלו משקל המעיד על שינוי חיובי ומיטיב של הנאשם וזניחת התנהגויות מכשילות.
24. מנגד כנסיבות לחומרה, נתתי דעתי לעברו הפלילי של הנאשם הכולל הרשעה אחת משנת 2016 בגין עבירה של החזקת סמים לצריכה עצמית. התייחסתי לכך שהסמים נמצאו מחולקים ונתפס כסף מזומן, שקיות ריקות ומשקל דיגיטלי.



25. שקלתי אף את הצורך להגן על הציבור מפני עבירות הסמים, וכן את הצורך בהרתעת הנאשם והרתעת הרבים.
26. לסיכום ובמכלול השיקולים, סברתי כי הגם שאין מקום לקבל את המלצת שירות המבחן לסטות ממתחם העונש ההולם ולהטיל על הנאשם צו של"צ יש בהחלט מקום להתחשב במידת העונש בשל הדברים החיוביים שהובאו בתסקיר, בנסיבותיו כפי שפורטו לעיל בסעיף 22 לגזר הדין ובתהליך החיובי שעבר עד כה משך 4 שנים אשר מצדיק קביעת ענישה בתחתית המתחם.
- חילוט (בקשה להכריז על הנאשם כ"סוחר סמים"):
27. סעיף 36א לפקודת הסמים המסוכנים דן בסמכות ביהמ"ש להורות על חילוט רכוש בהליך פלילי בגין עבירות סמים, בתוך כך קובע סעיף משנה (ב) (כי מי שהורשע בעבירה של עסקת סמים והוכח כי הפיק רווח מעבירה של עסקת סמים, יוכרז כסוחר סמים, שאז יצווה ביהמ"ש בגזר הדין על חילוט הרכוש שהושג בעבירה של עסקת סמים, בנוסף לכל עונש, אלא אם סבר שלא לעשות כן מנימוקים מיוחדים שיפרט;
- סעיף 36א(ב) לפקודת הסמים קובע כדלקמן:
- "בית המשפט שהרשיע אדם בעבירה של עסקת סמים והוכח לו כי הנידון הפיק רווח מעבירה של עסקת סמים או שהיה אמור להפיק רווח מעבירה כאמור, יקבע בהכרעת הדין, על פי בקשת תובע, שהנידון הוא סוחר סמים ושמעשה כן - יצווה בגזר הדין, כי בנוסף לכל עונש יחולט לאוצר המדינה כל רכוש של הנידון שהושג בעבירה של עסקת סמים, אלא אם סבר שלא לעשות כן מנימוקים מיוחדים שיירשמו".
28. הביטוי "עבירה של עסקת סמים הוגדר בסעיף 1 לפקודת הסמים כ- "עבירה לפי פקודה זו שעונשה מאסר עשרים שנים או יותר" ולכן ברור שהביטוי "עסקת סמים" לעניין סעיף 36א(ב) כולל בתוכו גם עבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, שלצידה עונש מאסר של עשרים שנים.
- סעיף 36א(ב) קובע כדלקמן:
- "בית המשפט שהרשיע אדם בעבירה של עסקת סמים והוכח לו כי הנידון הפיק רווח מעבירה של עסקת סמים או שהיה אמור להפיק רווח מעבירה כאמור, יקבע בהכרעת הדין, על פי בקשת תובע, שהנידון הוא סוחר סמים ומשעשה כן - יצווה בגזר הדין, כי בנוסף לכל עונש יחולט לאוצר המדינה כל רכוש של הנידון שהושג בעבירה של עסקת סמים, אלא אם כן סבר שלא לעשות כן מנימוקים מיוחדים שיפרט".
29. בהתאם, ולנוכח הקושי לייחס סכום פלוני לעסקת סמים, עוגנו בפקודת הסמים המסוכנים חזקות המעבירות את נטל ההוכחה לעניין מקור הרכוש שחילוטו מתבקש, אל כתפי אדם שהוכרז כסוחר סמים. במסגרת זאת, קובע סעיף 31(6) לפקודה כי רכוש של סוחר סמים יראה כרכוש שהושג בעבירה של עסקת סמים, אלא אם כן הוכיח, בין היתר, כי האמצעים להשגת הרכוש היו חוקיים. לעניין זה נטל ההוכחה מוטל על כתפי סוחר הסמים להפריך חזקה זו וברמה של הטיית מאזן ההסתברויות לטובתו.



30. במקרה דנן, הציגו הצדדים הסדר טיעון במסגרתו לא הציגו הסכמה בדבר הכרזה על הנאשם כסוחר סמים או הסכמה לחילוט הכסף. המאשימה בטיעוניה לא התייחסה לנושא הכרזת הנאשם כסוחר סמים ולא הציגה תשתית עליה ניתן לבסס בקשה כאמור.

כך נכתב בטיעוני המאשימה שהוגשו בכתב (ת/1):

"כמו כן, תעתור המאשימה לחילוט הכסף שנתפס בסך 47,700 ₪ ולהשמת הסמים".

בעצם, בפני בית המשפט עומד לבדו כתב האישום ועובדותיו וממנו עולה כי הנאשם החזיק בביתו סם מסוג קנבוס במשקל 1.6 קילו המחולק למספר יחידות שלא לצריכתו העצמית, החזיק משקל דיגיטלי ושקיות רקות וסך של 47,700 ₪.

31. כעולה מהוראות החוק תנאי הכרחי על מנת להכריז על הנאשם כ- "סוחר סמים" לפי סעיף 36א(ב) לפקודת הסמים הוא שעל התביעה להוכיח " כי הנידון הפיק רווח מהעבירה של עסקת סמים או שהיה אמור להפיק רווח מעבירה כאמור".

במקרה הנאשם שבפני, ועל אף שניתן לסבור כי אדם שמחזיק כמות כה גדולה של סם המחולק ליחידות, עושה כן למטרות שאינן לצריכה עצמית, ספק בעיני אם האמור בכתב האישום מספיק כדי להוכיח הפקת רווח מעסקה בסמים, כל זאת, בהתייחס לנסיבות המיוחדות של ביצוע העבירה ולעובדה שהנאשם משתמש בקנאביס (כיום ברישיון) לצורך הקלה על מכאוביו.

32. המאשימה בטיעוניה לעונש לא הציגה קשר בין ביצוע העבירה לסכום הכסף שנתפס.

יוער כי גם הנאשם לא הציג בפני בית המשפט סיבה המפריכה טענה בדבר הפקת רווח מעסקת סמים, או בדבר מקורו של הכסף שכן לא הובאו ראיות או נשמעו עדים שיתמכו בגרסתו (מלבד אמירה בטיעוניה של ב"כ כי הנאשם מסר ליחידה החוקרת הסבר כיצד הושג הכסף).

33. אף על פי כן, בהינתן כי ראשית יש לקבוע היותו של נאשם סוחר סמים ורק לאחר מכן להיאחז בחזקה שהרכוש שנמצא בחזקת הנאשם הינו פרי ביצוע העבירה ויש לחלט, ומאחר ששוכנעתי כי המאשימה לא ביססה טענה זו כנדרש בסעיף 36א(ב), אין צורך לדון בשאלה האם הנאשם עמד בנטל המוטל עליו לסתור החזקה.

34. משכך ומשלא שוכנעתי כי בוססה הבקשה להכרזה על הנאשם כסוחר סמים כאמור לעיל, לא אתייחס לנושא סתירת החזקה על ידי הנאשם, לפיה מקור הכספים אינו בעסקאות סמים.

סוף דבר

35. אשר על כן, אני גוזרת על הנאשם את העונשים הבאים:

א. מאסר בפועל למשך 60 יום, שירוצה בעבודות שירות בישיבת הסדר נווה דקלים בכתובת הנביאים 44 אשדוד.

הנאשם יועסק 5 ימים בשבוע, על פי טווח השעות הקבוע בחוק העונשין.

הנאשם יתייצב לתחילת ריצוי המאסר ביום 9.4.25 בשעה 08:30 במשרדי הממונה על

עבודות שירות במפקדת מחוז דרום, יחידת עבודות שירות ב"ש.

מוסבר לנאשם כי עליו לבצע כל עבודות שמוטלות עליו במסגרת עבודות השירות על פי ההנחיות שתינתנה לו מעת

לעת על ידי הממונה במקום וכל הפרה של עבודות שירות תגרום להפסקה מנהלית של עבודות השירות וריצוי עונש

המאסר בפועל

ב. הנני מעמידה את הנאשם בצו מבחן למשך שנה מהיום בפקוח שירות המבחן.

ג. מאסר מותנה בן 4 חודשים למשך 3 שנים לבל יעבור העבירה בה הורשע.

ד. 6 חודשי פסילה על תנאי מלקבל או להחזיק ברישיון נהיגה ולמשך 3 שנים מהיום. התנאי יופעל באם הנאשם יעבור

על העבירה בה הורשע.

ה. הנאשם יצהיר על התחייבות בסך 4,000 ₪ למשך 3 שנים לבל יעבור על עבירה שבה הורשע.

ו. קנס כספי בסך 15,000 ₪ או 30 ימי מאסר תמורתו.

הקנס יקוזז מהכספים שחולטו במסגרת תיק פל"א 582717/2020 (תחנת קרית מלאכי), אחרת ישולם ב- 10

תשלומים שווים ורצופים הראשון שבהם החל מיום 1.1.25.

זכות ערעור כדין תוך 45 ימים.

ניתן היום, י"ט חשוון תשפ"ה, 20 נובמבר 2024, בנוכחות הצדדים.