



ת"פ 39568/06/21 - מדינת ישראל נגד אלחנן שר ישראל, ינון משה אלקיים

בית משפט השלום בירושלים
ת"פ 39568-06-21 מדינת ישראל נ' שר
ישראל(עציר) ואח'

בפני כבוד השופט ארנון איתן
בעניין: מדינת ישראל

המאשימה

נגד

1. אלחנן שר ישראל
2. ינון משה אלקיים (עציר)

הנאשמים

גזר דין

1. הנאשמים הורשעו על פי הודאתם בכתב אישום מתוקן, בעבירות ייבוא סמים מסוכנים לפי סעיפים 19+13א לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג - 1973 (להלן: "פקודת הסמים") בתוספת סעיף 29 לחוק העונשין התשל"ז - 1977 (להלן: "**חוק העונשין**") ובעבירת קשירת קשר לפשע לפי סעיף 499(א)(1) לחוק העונשין.
2. עפ"י המתואר בכתב האישום, עובר ליום 27.5.2021, במועד שאינו ידוע במדויק למאשימה, קשרו הנאשמים קשר לנסוע יחד לחו"ל יחדיו, ולהבריח ארצה זרעי סם מסוכן מסוג קנביס.
3. עובר ליום 27.5.2021, במועד שאינו ידוע במדויק למאשימה, רכשו הנאשמים כרטיס לטיסה מספר 2651 של חברת אל על, לקייב שבאוקראינה.
4. ביום 27.5.2021 בשעה 04:27 או בסמוך, הגיעו הנאשמים לשדה התעופה בן גוריון, ועלו לטיסה הלוך, כאשר הם ישובים במושב 25A-25 B במטוס.
5. ביום 31.5.2021 בשעה 21:30 או בסמוך, חזרו הנאשמים מקייב שבאוקראינה למדינת ישראל בטיסה מספר 777PS של חברת Ukraine international airlines. בניבות אלו עוכבו הנאשמים יחדיו לחיפוש במעבר הגבול, ונמצאו באמתחתם הפריטים הבאים:
6. בתחתית מזוודה בצבע שחור השייכת לנאשם 1 נמצאה כרית לצוואר בצבע אפור בהיר עם משולשים לבנים שהכילה 6 חבילות מחולקות ובהן 1.794 ק"ג זרעים, מתוכם 1.285 זרעי סם מסוכן מסוג Cannabis Sativa L. בתחתית תיק נסיעות בצבע שחור עם פסים כחולים השייכים לנאשם 2 נמצאה כרית לצוואר בצבע אפור עם משולשים לבנים שהכילה 5 חבילות מחולקות ובהן 1.4436 ק"ג זרעים, מתוכם

עמוד 1



934 גרם זרעי סם מסוכן מסוג Cannabis Sativa L.

7. סה"כ נמצאו אצל הנאשמים 3.237 ק"ג זרעים, מתוכם 2.219 ק"ג זרעי סם מסוכן מסוג Cannabis Sativa L.

רישום פלילי:

8. **לנאשם 1:** הרשעה בעבירות פציעה כשעברין מזויין ושב"ר ונטישה במקום אחר מיום 22.10.20 בגינה נדון ל-9 חודשי מאסר בפועל, מאסר מותנה למשך 4 חודשים לתקופה של 3 שנים, קנס ופיצוי כספי.

9. **לנאשם 2 שתי הרשעות קודמות:** הרשעה מיום 19.5.19 בעבירות של תקיפת שוטר ע"י שלושה או יותר בגין נידון ל-2 חודשי מאסר בעבודות שירות, מאסר מותנה, וקנס כספי.

ביום 31.10.16 בעבירת של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, בגינה נידון ל-6 חודשי מאסר בפועל, מאסר מותנה למשך 12 חודשים למשך 3 שנים, קנס בסך 10,000 ₪, התחייבות, פסילת רישיון למשך 3 חודשים ופסילה מותנית.

תמצית טיעוני הצדדים

10. **בטיעוניה לעונש בעניינו של הנאשם 1** ציינה המאשימה שהנאשם הינו יליד 2001, בעל עבר פלילי אשר בגינו ריצה עונש מאסר בפועל ממנו השתחרר רק לאחרונה, כאשר כעבור חצי שנה בלבד נעצר בגין העבירה נשוא הליך זה. בנסיבות אלה נטען שלנאשם אין מורא מפני החוק ויש אינטרס להרחיקו מהחברה במטרה למנוע את שובו לביצוע עבירות דומות. המאשימה הפנתה לתכנון המוקדם, לחומרת המעשים, לכמות הסמים הרבה שנתפסה, לתחכום בהחבאת הזרעים, ולכמות שתכננו הנאשמים למכור. נטען שיש לייחס חומרה למקרה דווקא משום שהמדובר בזרעים, אשר נועדו להפצה לצורך גידול במעבדות. עוד יש להתחשב בכך שכל זרע במשקל פחות מחצי גרם הוא בעל פוטנציאל לגידול של למעלה מק"ג סמים מוכנים לשימוש. המאשימה טענה שבנסיבות אלו על בית המשפט להירתם למאבק באמצעות הגברת הענישה.

11. המאשימה טענה שבמעשיו ניסה הנאשם לגרום נזק למדינה, הן באמצעות נזק ישיר למשתמשים, והן בהגברת הפשיעה באמצעות עבירות הנלוות לשימוש בסם.

12. נטען שמתחם העונש נע בין 18-36 חודשי מאסר. המאשימה ביקשה להכריז על הנאשם כסוחר סמים ולהטיל עליו עונש מאסר למשך 24 חודשים לצד מאסר מותנה, קנס, פסילה בפועל ועל תנאי וחילוט המוצגים.

13. באשר לנאשם 2 ציינה המאשימה כי הנאשם 2 יליד 1993 אשר לחובתו 2 הרשעות קודמות בגין ריצה עונשי מאסר בפועל. בעניינו נטען כי הנאשם השתחרר רק כשנה עובר למועד מעצרו הנוכחי, וכי בכך יש ללמד שהנאשם אינו נרתע מההליך הפלילי. בנסיבות אלה ביקשה המאשימה להטיל על הנאשם



2 עונש הזהה לעונש שיוטל על נאשם.

14. סנגורו של נאשם 1 ציין, כי אין לקבל את טענות המאשימה אודות כוונת הנאשם בייבוא הסם שכן כוונתו לא צוינה במסד העובדתי שהונח בכתב האישום. נטען, כי ניתן להניח גם שכוונת ייבוא הזרעים הייתה אחרת, שכן מופקים ממוצרי קנאביס גם שמן קנאביס, מוצרי קוסמטיקה, ואף מזון לתוכים מופק מזרעי הקנאביס. עוד טען הסנגור שלא מכל זרע מופק בהכרח סם ועל כן יש לקבוע שהעבירה שנעברה הינה נמוכה במדרג עבירות הסמים.

15. הסנגור ציין שהנאשם 1 הודה בהזדמנות הראשונה ובכך חסך זמן שיפוטי יקר. עוד נטען שבכך נמנעה בדיקת הזרעים והאם הם מנביטים אם לאו, מסוג זכר ועוד. עוד טען שהנאשם 1 הוא בחור צעיר, נעדר עבר פלילי בתחום הסמים ובעל הרשעה יחידה בעבירת אלימות.

16. באשר למתחם שהציגה המאשימה טען הסנגור, כי לא הוצגה פסיקה תומכת לעמדתה זו. על פיו, המדובר במתחם שנכון לנאשמים שגידלו בפועל סמים בדומה לכמות שנתפסה. הסנגור הפנה לדיוני בית המשפט המחוזי בירושלים במסגרת ת"פ 32464-01-17 **מדינת ישראל נ' יצחק הרמן ואח'** בו לדבריו במקרה חמור יותר, ביחס לנאשמים שהיו בחלקם בעלי מעבדות סמים, הגבילה התביעה עצמה לעונש של 10 חודשי מאסר. בנסיבות אלה ביקש הסנגור להסתפק בענישה עד ל- 15 חודשים. (אציין כי ביחס לתיק זה הוגש ערעור, אליו לא הפנו הצדדים, שנדון בבית המשפט העליון, אליו אתייחס בהמשך).

17. סנגורו של נאשם 2 הצטרף לטיעוניו של סנגורו של נאשם 1. נטען שלאור הפירוט העובדתי בכתב האישום אין לייחס לנאשם את שביקשה המאשימה לייחס. נטען שהנאשם 2 אב ל-2 בנות קטנות אותן לא ראה מאז מעצרו.

18. הסנגור טען שלא לחינם הוגש כתב האישום דווקא בבית משפט השלום, וזאת, ככל הנראה, נוכח רף החומרה הנמוך של העבירה. נטען שקשה לקבוע את מתחם העונש במקרה הנדון וזאת בהיעדר פסיקה דומה, אף הוא הפנה למקרה הנדון בבית המשפט המחוזי שם ביחס לייבוא 10,000 זרעים הגבילה עצמה המאשימה ל-10 חודשי מאסר. על פיו, ככל וטענת המאשימה לפיה כל זרע הוא במשקל חצי גרם הינה מדויקת, הרי שבמקרה שלפנינו המדובר לכל היותר ב-5,000 זרעים, ועוד יש להתחשב בכך שחלק גדול של הזרעים לא ינביט סם, כך שיש לקבוע את מתחם העונש ההולם החל ממספר חודשי מאסר ועד 10 חודשי מאסר. הסנגור ביקש -נוכח נטילת האחריות, לקבוע את עונשו של הנאשם בתחתית המתחם.

19. הסנגור הפנה לפסיקה רבה העוסקת בעבירות של גידול סם -מהם ביקש להקיש על המקרה שלפנינו, ואשר קובעים במרביתם כי אין לקבל את הטענה אודות פוטנציאל הנזק שיכול להיגרם מהחזקת זרעי סם, ויש להתייחס רק לכמות הסם שנתפסה בפועל. ראו לדוגמה: ההחלטה המרחיבה שניתנה במסגרת ת"פ 54134-05-18 **מדינת ישראל נ' אבו לבן** (נבו, 9.1.2019). אעיר כבר עתה, כי אין בכוונתי להסיק מפסקי הדין שהוצגו- לעניין מתחם העונש- שכן לעיוני לא הוגשו גז"ד המתייחסים לעבירת הייבוא אלא לעבירות החזקה/ גידול בלבד.

20. בסיום ביקש נאשם 2 לציין כי הוא לא ראה את בתו התינוקת כ-5 חודשים והוא מצר על כך. הנאשם



הוסיף, כי הוא נוטל אחריות למעשים ומביע חרטה עליהם.

מתחם העונש ההולם:

21. כידוע, בבואו לגזור את עונשו של הנאשם על ביהמ"ש לקבוע את מתחם העונש בהתאם לעקרון ההלימה, תוך התחשבות בערך החברתי שנפגע מביצוע העבירה, במידת הפגיעה בו, במדיניות הענישה הנהוגה ובנסיבות הקשורות בביצוע העבירה.

22. הערכים המוגנים בהם פגו הנאשמים במעשיהם, נוגעים בשמירה על שלום הציבור, ביטחון, שלמות גופו ונפשו מפני הפגיעה הקשה של השימוש בסמים מסוכנים, אשר הפצתם בחברה גורמת לנזקים רבים ביותר. עוד פגעו הנאשמים בשמירה על שלטון החוק והסדר הציבורי.

23. בתי המשפט שבו וצינו את הצורך בענישה מחמירה בעבירות הסמים. נקבע, כי יש להחמיר בעונשו של כל אחד מהמעורבים בשרשרת ייבוא הסם והפצתו. ראו: ע"פ 6029/03 **מדינת ישראל נ' שמאי**, פד נח (2) 734 (2004).

24. כפי שטענה ההגנה, הפסיקה הנוהגת במקרים דומים, לצורך קביעת מתחם העונש ההולם, וזאת ביחוד בשל הכמות הגדולה שניסו הנאשמים לייבא, הינה מועטה מאוד. אעיר כבר עתה, כי מצד המאשימה לא הוצגה פסיקה התומכת במתחם העונש אותו היא מבקשת לקבוע.

25. במסגרת ההליך שנדון בבית המשפט המחוזי- ושהוזכר לעיל, בו יובאו 10,000 זרעי קנאביס, הגבילה עצמה המאשימה לעונש מאסר של 10 חודשים. תיק זה נדון במסגרת ערעור שהוגש לבית המשפט העליון במסגרת ע"פ 1548/18 **תום נתנאל גיא נ' מדינת ישראל** (נבו, 28.11.2018) במסגרתו אושר העונש שהוטל על הנאשם - 10 חודשי מאסר בפועל, כאשר בית המשפט העליון עורך את האבחנה שבין "טווח ענישה" התלוי בהסכמת הצדדים ל"מתחם העונש" שנקבע על ידי בית המשפט. בפסק דינו של בית המשפט העליון צוין, שבית המשפט המחוזי קבע בדיון את מתחם העונש החל מ-10 חודשים, מתחם שאינו תלוי בטווח הענישה עליו הסכימו הצדדים. יוער, כי במקרה זה נקבע העונש בתחתית המתחם בהתייחס לנאשם נעדר עבר פלילי, שבהתאם לעמדת שרות המבחן, שיתוף הפעולה שלו בהליך הטיפול היה מלא, זאת בנוסף לנסיבותיו האישיות ושיקולים נוספים הנוגעים במשך תקופת מעצר בה שהה.

26. להלן פסקי דין נוספים אותם מצאתי רלוונטיים לצורך קביעת מתחם העונש:

א. בעפ"ג 24944-08-12 **לב רובינשטיין נ' מדינת ישראל** (נבו, 12.06.2013) במקרה בו נאשם שהורשע בגידול 39 שתילי קנאביס במשקל 988 גרם ובייבוא 13 זרעי קנאביס- הופחת עונשו של ל-7 חודשי מאסר בפועל.

ב. בת"פ 19218-01-16 **מדינת ישראל נ' גונאס גוזי** (נבו, 22.05.2016) בגין ייבוא חשיש במשקל 1,891.63 גרם, הוטל עונש של 11 חודשי מאסר בפועל, מאסר מותנה, קנס בסך 10,000 ₪, פסילה למשך 9 חודשים ופסילה מותנית.



ג. בת"פ 13739-03-09 **מדינת ישראל פמ"ח נ' דמיר ואן אוסט** (נבו, 11.01.2010), בגין ייבוא זרעי קנאביס רבים, גידול והחזקה של 87.4 ק"ג קנאביס ב-224 עציצים, הוטל על הנאשם 1 עונש של 27 חודשי מאסר בפועל, מאסר מותנה, קנס בסך 60,000 ₪, ופסילת רישיון למשך 18 חודשים מיום שחרורו.

ד. בת"פ 54179-09-14 **מדינת ישראל נ' אלכסנדר פרולצוב** (נבו, 26.05.2016) במקרה של ייבוא 514 גרם קנאביס, 10 זרעי קנאביס וסחר של הסמים שויבאו בכמויות קטנות בפחות מ-10 מקרים הוטל עונש של 6 חודשי מאסר בעבודות שירות, מאסר מותנה, קנס בסך 1,500 ₪ וצו מבחן ל-18 חודשים.

ה. בת"פ 45759-12-17 **מדינת ישראל נ' דניאל שטיין** (נבו, 10.12.2019), בגין ייבוא 24 זרעי קנאביס נקבע מתחם עונש הנע בין 5 ל-10 חודשי מאסר בפועל אך בשל שיקולי שיקום הוטל עונש מאסר מותנה, צו מבחן ופסילה ל-3 חודשים.

ו. בת"פ 57599-11-15 **מדינת ישראל נ' ארנון אראל** (נבו, 13.06.2016) הוטל על נאשם שהורשע בייבוא זרעים בכמות בלתי ידועה, גידולם והחזקה של 2.5 ק"ג קנאביס ב-15 שתילים עונש של 4 חודשי מאסר בפועל, מאסר מותנה, קנס בסך 5,000 ₪, פסילה מותנית וצו מבחן לשנה.

ז. בת"פ 23454-02-17 **מדינת ישראל נ' יבגני לוי** (נבו, 19.06.2019) בגין ייבוא 10 זרעי קנאביס וגידול שני שתילים במשקל 142 גרם הוטל עונש של 6 חודשי עבודות שירות, מאסר מותנה, פסילה לחודש, פסילה מותנית וקנס בסך 1,000 ₪.

27. במסגרת הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה (סעיף 40 ט' לחוק), יש לתת את הדעת לכך שהעבירה של ייבוא סם מסוכן, הינה עבירה המצויה במדרג חומרה גבוה, כאשר חלקם של הנאשמים במקרה זה-הינו מרכזי. לעבירה קדם תכנון מוקדם שכלל קשירת קשר ביניהם, יציאה לחו"ל ורכישת הסם מגורם אחר בחו"ל, והבאתו לישראל מוסלק בתוך כריות לצוואר שנמצאו במזוודה בצבע שחור השייכת לנאשם 1, ובתוך תיק נסיעות בצבע שחור השייך לנאשם 2. הנזק שצפוי היה להיגרם מהעבירה הוא גדול, בשים לב לכמות הגדולה שנתפסה- 3.237 ק"ג זרעים, מתוכם 2.219 זרעי סם מסוכן מסוג **Cannabis satival L**. הסם כאמור, נתפס על ידי המשטרה, ובכך נמנעה הפצתו בישראל, וכן נמנע הנזק הרב העלול היה להיגרם לציבור מכך.

28. בשים לב למתחם שאושר בעניין תום נתנאל-שהוזכר לעיל, ותוך שהבאתי בחשבון את נסיבות ביצוע העבירה במקרה שבפנינו, סוג הסם וכמות הזרעים שנתפסה, סבורני, כי מתחם העונש ההולם הינו החל מ-8 חודשי מאסר בפועל ועד ל-24 חודשים לצד ענישה נלווית.

גזירת העונש המתאים לנאשמים:

29. בגזירת העונש המתאים לנאשם, בגדרי מתחם העונש ההולם, יש להתחשב בנסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה (סעיף 40 יא'). במסגרת זו מן הראוי לתת את הדעת לכך לנסיבות הבאות: הנאשמים הודו בעבירות ונטלו אחריות על מעשיהם בפתח דיון ההקראה. נאשם 1 הינו רווק כבן 21, ואילו נאשם 2 כבן 29



אב לשתי בנות, אותן לא ראה בעקבות מעצרו. בנוסף לקחתי בחשבון את משך תקופת המעצר בה שוהים הנאשמים (מחודש יוני 2022).

30. לחובת הנאשמים ניצב עברם הפלילי: לנאשם 1 הרשעה בעבירות פציעה כשעברין מזויין ושב"ר בגינה נידון ל-9 חודשי מאסר בפועל, לצד ענישה נלווית. את העבירה בתיק דנן ביצע הנאשם זמן מועט לאחר שחרורו מהמאסר. לנאשם 2 רישום פלילי, בעבירות של תקיפת שוטר ע"י שלושה ויותר, בגינה ריצה עונש מאסר על דרך עבודות השירות. לחובתו רישום נוסף, ממן העניין, בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית- בגינה ריצה עונש מאסר למשך 6 חודשים, לצד מאסר מותנה ארוך, וכן קנס כספי גבוה.

31. באיזון בין השיקולים השונים, סבורני כי יש לגזור על הנאשמים עונש מאסר בפועל המצוי באמצעו של מתחם העונש שנקבע, זאת לצד עונש מאסר מותנה, קנס כספי, ופסילה על תנאי. ער אני לעובדה, כי בעניינו של נאשם 2, קיים עבר פלילי רלבנטי, אולם נוכח עמדת המאשימה בטיעוניה לעונש, ראיתי לגזור עונש זהה ביחס לשני הנאשמים.

אשר על-כן, הנני גוזר על הנאשמים את העונשים הבאים:

א. 15 חודשי מאסר בפועל בניכוי ימי מעצרו.

ב. 8 חודשי מאסר וזאת על תנאי -שלא יעברו במשך שלוש שנים מיום שחרורם מן המאסר כל עבירת סמים מפקודת הסמים המסוכנים.

ג. 3 חודשי מאסר וזאת על תנאי -שלא יעברו במשך שלוש שנים מיום שחרורם מן המאסר כל עבירת עוון מפקודת הסמים המסוכנים.

ד. קנס כספי לכל אחד מהנאשמים בסך של 5000 ₪. הקנס ישולם ב-5 תשלומים חודשיים שווים ורצופים, הראשון שבהם מיום 1.1.2023. אם לא ישולם תשלום כלשהו במועדו, תעמוד היתרה לפירעון מיידי.

ה. פסילה מלקבל או מלהחזיק ברישיון למשך 3 חודשים וזאת על תנאי למשך 3 שנים.

ו. הסמים יושמדו.

ז. בהסכמת המאשימה הטלפונים ישובו לנאשמים.

זכות ערעור לבית-המשפט העליון תוך 45 ימים.

ניתן היום, ד' שבט תשפ"ב, 06 ינואר 2022, בנוכחות המאשימה, הנאשמים (ויעוד חזותי) ובא כוחם, עוד דוד הלוי.