

ת"פ 60605/02 – מדינת ישראל נגד דניאל מלכה

בית משפט השלום ברחובות

ת"פ 22-02-60605 מדינת ישראל נ' מלכה

בפני:	כבוד השופטת קרן וקסלר
ה הנאשם:	מדינת ישראל
	נגד
	הנאשם דניאל מלכה

גזר דין

כתב האישום

1. הנאשם הורשע על פי הודהתו בכתב אישום מתקון המחייב לו לבצע עבירות של **גידול, יצור והכנת סם, לפי סעיף 6 בפקודת הסמים המסוכנים** (נוסח חדש) תשל"ג-1973 (להלן: **פקודת הסמים**); **החזקת סמים שלא לצורך עצמית**, לפי סעיפים 7(א) ו-7(ג) רישה בפקודת הסמים והחזקת סמים לצורך עצמית, לפי סעיפים 7(א) ו-7(ג) סיפה בפקודת הסמים.

2. על פי המתואר, החל ממועד לא ידוע ועד ליום התפיסה, 22.2.2022, הקים הנאשם במרתף ביתו מעבדה לגידול סם מסוכן מסווג קנביס, בה התקין ציוד הכלול מערכת השקייה, מערכת אוורור, חומרה דישון, מנורות חיים, אדרניות, משאבות מים, שקיות חלקה ומשקל. באותו נסיבות, גידל הנאשם בביתו ענפים רבים של שטוי סם והחזיק בתפוזות של הסם במשקל כולל של 3 ק"ג. עוד החזק(ne)שם במגירה 3 יחידות של סם מסווג LSD ושקיית ובה סם מסווג MDMA במשקל של 0.2272 גרם לצורך העצמית.

تسkieיר שירות המבחן

3. בהתאם להסדר דין הופנה הנאשם לשירות המבחן לקבלתتسkieיר בעניינו. הנאשם בן 26, רוק וمتגורר בבית הוריו. בשנה האחרונות מתמודד עם בעיות רפואיות שונות, מטופל במרפאת כאב ובעל רישון ל肯ביס רפואי. מקורותיו עולה כי השלים בגרות מלאה ושירות שירות צבאי ולאחר מכן עבד בעבודות מזדמנות. כיום עובד בחברה העוסקת בתחום התקשורות. בהתייחס לביצוע העבירות מסר שעלה רקע כאבים מהם סבל בשל פריצת דיסק ומחריו הגבולה של הקנביס הרפואי, פנה לגדל סם במרתף הוריו ללא ידיעתם ולא ידיעת בת זוגו, ללא כוונה למכור את הסמים שגידל. בראיה לאחר מכן כי התנהלותו הייתה שגوية, נוכח המחרירים הרבים ששילם ובעיקר פגיעהו בהוריו שחושו אכזהה וכעס על מעשייו. שירות המבחן התרשם שהנאשם בעל משאבים פנימיים

חייבים, יכולות חברתיות טובות ובעל שאיפות לקים אורח חיים נורמטיבי. הנאשם הורתע מההילך המשפטי וכיום מבין שהדרך לקדם את חייו היא רכישת מקצוע ותעסוקה קבועה ואף שוקל אפשרות של לימודים אקדמיים. בבחינת אפשרות שלונו של הנאשם לטיפול בתחום הסמים, הנאשם סבור שלא פיתח תלות בחומראים ממכרים למעט קנביס אותו מקבל ברישוין, טענה שאומתה בבדיקות לגילוי שרידי סם שמסר במספר מועדים. להערכת שירות המבחן, ההליך הפלילי סיפק את ההרתעה הנדרשת לצורכי הימנענות מהשנות דומה בעtid. בסיוםו של התסקير המליך שירות המבחן על הטלת של"צ והתחייבות כספית. על אף שלא התבקש לחוות את דעתו בשאלת הרשותה המליך שירות המבחן ביוזמתו על ביטול הרשותה של הנאשם בשל היוטו בעיר, נעדר עבר פלילי, המצוי בתחלת דרכו, זאת על אף היuder פגיעה קונקרטית עכשוית.

טייעוני הצדדים בתמצית

4. ב"כ המאשימה, עו"ד חן זעירו, עמדה על נסיבות ביצוע העבריות ועל הערכיהם המוגנים שנפגעו. הדגישה את הנסיבות לחומרה: תכנון מוקדם שקדם למשעים; לימוד שיטת גידול הסם וקניית ציוד למעבדה, כפי שעולה מתמונות שהגישה; משקל הסם המלמד כי אין מדובר בגורם לצריכה עצמית; ומיצאת סוגים נוספים של סמים בבית. בנסיבות אלה עתרה לקבעת מתחם ענישה הנע בין 8 ל-18 חודשים מאסר. בהתייחס לנסיבות שאין קשרות ביצוע העבריות, טענה כי שירות המבחן לא התבקש לבדוק את עניין הרשותה ומילא הנאשם אינו עומד בתנאים שנקבעו בפסקיקה. עוד טענה, כי המלצה השירות המבחן המסתמכת על הטענה שהסמים גדלו לצריכה עצמית, מצבעה על היuder נתילת אחריות מלאה של הנאשם על האמור בכתב האישום. עוד טענה, כי הנאשם שלל נזקקות טיפול ולא שולב הטיפול ולפיכך אין מקום לחריגת מתחמי הענישה המקובלים מטעמי שיקום. נכון האמור, עתרה להטיל על הנאשם 9 חודשים מאסר שיינשאו בעבודות שירות, מאסר על תנאי, קנס, פסילה בפועל ופסילה על תנאי.

5. ב"כ הנאשם, עו"ד ירון פורר, סבור כי הרף העליון של מתחם הענישה עומד על מספר חדשני מאסר לריצוי בעבודות שירות, שכן מדובר במעבדה ביתית קטנה, לא מתחכמת ו"פרימיטיבית". לא נתפסו במעבדה שתלים שלמים ואף לא צוין בכתב האישום מספר הענפים. נכון שיקולים לקולה ובכללם הודיעת הנאשם, חלוף הזמן והتسקיר החיווי, ביקש לאמץ את עמדת שירות המבחן במלואה. עוד ביקש להימנע מפסילת הנאשם מלחזק ברישוין נהיגה, שתפגע באופן ממשי בתעסוקתו, שכן הנאשם אינו צריך סמים למעט קנביס רפואי שהוא מקבל ברישוין.

6. הנאשם ניצל את הזכות המילאה האחורה ואמר: "אני מצטער ומתחרט על כל מה שעשית ולוקח אחריות מלאה. אני הרמתי את כל מה שעשית זהה לא יחוור. הרישוין זה העבודה שלי, אני עובד משלוחים. אני הבנתי הכל ולקחתתי תשומות לבני וזה לא יחוור על עצמו".

דין והכרעה

7. בהתאם לעיקרונות ההלימה, יקבע מתחם העונש תוך התחשבות בערכיהם החברתיים שנפגעו מביצוע העבריות ולמידת הפגיעה בהם, במעמדות הענישה הנהוגה ובנסיבות הקשורות ביצוע העבירה.

.8. נגע הסמים הוכר כאחד מתחלויה המרכזים של החברה, הפוגע באופן ישיר בבריאותם של צרכני הסמים ובאופן עקיף הציבור כולו. בתי המשפט עמדו לא אחת על הצורך למגר את מעבות הסמים המתפשטות "כאש שדה קוצים" באמצעות ענישה מחמירה, על מנת לשדר מסר ברור לאלה המחפשים דרכם לעשיית כסף קל, גם כshedobar בסמים הנחשים סמים "קלים" (ע"פ 2596/18 **זמןוי נ' מדינת ישראל** (12.8.2018); ע"פ 4387/20 **מדינת ישראל נ' טל דורו** (8.2.2021)).

.9. את מידת הפגיעה בערכים המוגנים יש לקבוע בהתאם לנסיבות ביצוע העבירה ובין היתר נבחנת מידת התקנון שנלווה לעבירה, מספר השתלים, כמות הסם ומשקלן. עניינו לו מעשי הנאשם בתכנון מוקדם, רכישת ציוד והתקנותה במעבדה במרתף הבית, תוך הסתרת מעשייו מהוריו. אין מדובר במעידה ספונטנית אלא במשיים שבוצעו לאחר זמן ודרשו מחשבה והשיקעת משאים. כמות הסם אינה קטנה אף גם אינה גדולה במיוחד בהשוואה לمعدות אחרות. בתמונות שהוגשו ניתן לראות מספר לא מועט של ענפים תלולים לייבוש בראש המותקנת בתוך אוחל, אולם לא ידוע מה היה מספר השתלים שוגלו במעבדה. עוד שאלתי כי מדובר במעבדה ביתית שלא הייתה הכרוכה בהשכרת דירה ייעודית או גנבת חשמל. בצד זאת אזכיר כי לא ניתן לקבל את טענת הנאשם לפיה גידל את הסמים לצריכה עצמית, שכן לא הובאה בעניין זה ראייה וטענה זו אינה מתיחסת עם האמור בכתב האישום. בשקלול הנתונים, אני סבורת כי הפגיעה בערכים המוגנים היא ביןונית-نمוכה.

.10. בחינת מדיניות הענישה הנהוגה מעלה כי על דרך הכלל מושתים במקרים דומים עוני מאסר, בין אם בפועל ובין אם בעבודות שירות:

.א. רע"פ 21/2277 **יוֹחָנָנָב נ' מדינת ישראל** (8.4.2021): המבוקש הקים במחסן מעבדת סמים בה גידל סם מסווג קנביס במשקל 1 ק"ג בនוסף ל-42.89 גרם קנביס שהחזיק שלא לצריכה עצמית. נקבע מתחם ענישה הנע בין תקופה קצרה שיכל ותרוצה בעבודות שירות ועד ל-12 חודשים מאסר בפועל. על המבוקש הוטלו 6 חודשים מאסר שירותו דרך עבודות שירות. ערעור ובקשת רשות ערעור נדחו.

.ב. רע"פ 513/21 **יהושע נ' מדינת ישראל** (4.3.2021): המבוקש הורשע בגידול 60 שתילי סם מסווג קנביס במשקל כולל של 10 ק"ג במחסן המצוី בחצר הדירה שבה התגורר עם בני משפחתו. בית משפט השלוםקבע כי לא הובאה כל ראייה לכך שעיברת הגידול הייתה שלא לצריכה עצמית, קבע את מתחם העונש ההולם בין 6 ל-24 חודשים מאסר בפועל, אולם מצא לחזור מטעמי שיקום והשית על המבוקש צו של"צ. בית המשפט המ徇ז קיבל את ערעור המדינה נגד קולת העונש, תוך שקבע כי כמות השתלים והמשקל אינם מלבדים על צריכה עצמית, והשית על הנאשם 10 חודשים מאסר בפועל. בקשה רשות ערעור נדחתה.

.ג. עפ"ג (מחוזי מרכז) 19-01-14363 **חמה נ' מדינת ישראל** (11.6.2019): המערער גידל במעבדת סמים שהקים בדירה ששכר 150 שתילי סם מסווג קנביס במשקל 6 ק"ג. המערער נעדר הרשותות קודמות, עבר הלין טיפול. שירות המבחן המליך על הטלת צו מב奸, לצד הטלת צו של"צ בהיקף של 300 שעות. בית המשפט של קבע מתחם ענישה הנע בין 8 חודשים מאסר ל-20 חודשים מאסר וגזר על המערער 8 חודשים מאסר בפועל. ערעור על קולת העונש התקבל במובן שנקבע כי המאסר יنشأ בעבודות שירות.

ד. עפ"ג (מחוזי מרכז) 43430-11-18 **ازברגה נ' מדינת ישראל** (29.1.2019): המערער גידל במעבדת סמים שהקים בبيתו 60 שתלי סם מסוג קנבים במשקל של 484 גרם. בית המשפט קבע מתחם עינויו הנע בין 6 לבין 18 חודשים מאסר. על הנאשם, בעל עבר פלילי רלוונטי, ללא אופק שיקומי, הושטו 6 חודשים מאסר שירוצו דרך עבודות שירות. הערעור נדחה לבקשת המערער.

ה. עפ"ג (מחוזי מרכז) 10371-03-22 **בכר נ' מדינת ישראל** (12.9.2022): המערער גידל בדירה ששכר 94 שתלי קנבים במשקל של 3.8 ק"ג. נקבע מתחם עינויו הנע בין 20 ל- 24 חודשים מאסר. על הנאשם, שבבערו הרשעה קודמת והתקבל בעניינו תסוקיר שלא בא בהמלצת שיקומית בעניינו, הוטלו 10 חודשים מאסר בפועל. הערעור נדחה.

ו. עפ"ג (ב"ש) 17-03-59309-03-22 **פרץ נ' מדינת ישראל** (7.6.2017): המערער הורשע בכך שגידל בדירותו כ-30 שתלים קנבים במשקל כולל של 1.86 ק"ג והחזיק בסם מסוג חשש לצריכה עצמית במשקל של 8.6 גרם. בית המשפט קבע כי מתחם העינוי נع בין 6 ל-24 חודשים מאסר והחליט לסתות מתחם העונש לנוכח הליך שיקומי שעבר המערער כך שהוטלו עליו 3 חודשים מאסר שיינשוו בעבודות שירות. ערעור על גזר הדין נדחה.

11. לאחר שנתי דעתி למכלול הנسبות הקשורות לביצוע העבירות ומידניות העינוי הרווחת אני קובעת כי מתחם העונש ההולם נع בין מספר חודשים אחד שיכל וירוצו בעבודות שירות ועד ל- 14 חודשים מאסר בפועל.

קביעת העונש המתאים לנאשם

12. הנאשם הינו אדם צעיר ונדר הרשות קודמות. בעברו הרשעה תעבורתי אחת בעבירה של נהיגה תחת השפעת סמים או אלכוהול משנת 2015. לזכותו יש לזקוף את הודהתו אשר הביאה לחיסכון בזמן שיפוטו ואת לוקחת האחריות על מעשייו, כעולה מהتفسיר, המלמד על הרתעה שחווו הנאשם מההליך השיפוטי. עוד נתתני דעתך להתרשםתו החביבת של שירות המבחן לפיה הנאשם נuder דפוסים עבריניים, שומר על יציבות תעסוקתית וمبיע שאיפות למצוות כישורי בדרכים נורמטיביות. נתונים חיוביים אלה העומדים ליימנו, מצדיקים השתת עונש בחלוקת התחxon של מתחם העינוי.

13. סעיף 40(א) בחוק העונשין אמן מאפשר לבית המשפט להקל עם הנאשם מטען שיקום "**אם מצא כי הנאשם השתקם או כי יש סיכוי של ממש שישתתקם**", אולם כידוע, שיקולי שיקום אינם באים להחליף את שיקולי העינוי האחרים, אלא הם חלק ממגנון שיקולי עינויו אחרים ובهم גמול והרtauעה. הפסיקה קבעה שיש לנ��וט זירות רבה בה ביחסו סעיף 40(א) יש להפעילו במסורה ובמקרים חריגים בהם קיימים סיכויי שיקום מובהקים, שאחרית החrig ירוקן את הכלל מתוכן (ראו ע"פ 126/22 **מדינת ישראל נ' פלוני** (27.4.2022)).

14. חרב החומרה הנודעת לעבירות סמים ובפרט לגידול סמים במעבדה שיעודה לכך, ניתן למצוא בפסקה מקרים בהם מצאו בתי המשפט להורות על חrigה מטען שיקום. ברע"פ 5261/18 **דוידוף נ' מדינת ישראל** (12.7.2018) נדון המבקש ל- 150 שעות של"צ בעקבות הרשעתו בגידול 16 שתלים קנבים במשקל 1.9 ק"ג ובהחזקת 127 גרם קנבים לצריכה עצמית; בעפ"ג (מחוזי מרכז) 18-06-60818 **מדינת ישראל נ' חסן**

(14.5.2019): דבר במערער שגידל במעבده שהקים במחסן 9 שתלי קנבסים במשקל של 2.74 ק"ג. בית המשפט קבע מתחם הנע בין 6 ל-12 חודשים מאסר בפועל ומcta לסתות מהמתחם בשל הליך שיקומי מוצלח שעבר המערער כך שהושת עליו של"צ. בית המשפט המחויז שדן בערעור המדינה נגד קולת העונש קבע כי על אף שעונש של צו של"צ הוא עונש אשר חורג לקולה מתחם העונש ההורם וככלל אינו משקף את חומרת העבירה, אין מדובר במקרה המצרי התערבות. בצד זאת, מצא להחמיר בהיקף השל"צ ובגובה הקנס על מנת לתת ביטוי לשיקול ההלימה; בעפ"ג (ח'י) 15-10-2015 **מדינת ישראל נ' דוד** (17.12.2015) דבר במערער שגידל במעבדת סמים שהוקמה בדירותו 21 שתלים במשקל 3.6 גרם בצוותא עם אחר. בית המשפט קבע מתחם עונשה הנע בין 6 ל-12 חודשים מאסר אך מצא להימנע מהרשעת המערער נוכח שיקום ממשועוט ולהילך טיפול אינטנסיבי כמו נזק קונקרטי שעלול להיגרם למשיב שעבד בנמל חיפה.

15. הסוגור הפנה לפסיקה נוספת, בעיקר של בתי משפט השלום, הנוגעת למקרים בהם הושטו עונשי קלילים בדמות מאסרים על תנאי או של"צ: (ראו למשל: ת"פ (פ"ת) 57717-06-17 **מדינת ישראל נ' ארייר** (6.11.2018); ת"פ (י-מ) 40238-09-19 **מדינת ישראל נ' פרין** (9.9.2020); ת"פ (י-מ) 50427-08-20 **מדינת ישראל נ' אביעד הרוש** (3.10.2021); ת"פ (רח') 18-05-05-39665 **מדינת ישראל נ' אביעד הרוש** (4.8.2020).

16. כעולה מהפסיקה, במקרים בהם מצוי בית המשפט לחזור מטעמי שיקום או להשתת עונשים קלילים, מדובר היה במשקלים קטנים מאד, גידול סם שלא במסגרת מעבדה, בהליך שיקומי ממשועוט שהביא להקללה בעונש או נסיבות יהודיות, שmailto אין מתקיימות בענייננו. מבלי להתעלם מההתקיר שהינו חיובי למדוי, למעט נרטוני החיוויים והערכת שירות המבחן שמדובר במקרה חד פעמי שהנאשם הפיק ממנו לקחים לעתיד, הנאשם לא עבר הליך טיפול כלשהו ואף אינו סבור כי זווקן לטיפול, אך שלא ניתן לומר שמדובר במקרה כה חריג וויצא דופן המצדיק סטייה מתחם העונש ההורם.

17. בדומה לכך, אף לא מצאתי לאמץ את המלצת שירות המבחן לביטול הרשותה הנאשם. בפסקיקה הותוו שני תנאים מצטברים לשם הימנע מהרשעה: האחד, סוג העבירה מאפשר בנסיבות המקרא לוותר על הרשותה מבלי לפגוע באופן מהותי בשיקולי העונשה האחרים ובهم התועלות שתצמיח לאינטרס הציבור-חברתי מהרשעה והשני, כי הרשותה תפגע חמורה בשיקום הנאשם (ע"פ 2083/96 **תמר כתב נ' מדינת ישראל** (1997.8.21)). נוכח האינטרס הציבורי המובהק שבמיגור התופעה של גידול סמים ספק אם הנאשם עומד בתנאי הראשון ומכל מקום עומדת בפניו משוכחה לא פשוטה להוכיח כי יש להעדיף את עניינו האישי על פניו שיקולי הגנת הציבור. כמו כן, לא הוצאה כל ראייה לכך שעוללה להיגרם לנאשם פגיעה חמורה בשיקומו כך שלכל הייתר מדובר בחשש תיאורטי שאינו מצדיק את ביטול הרשותה (ע"פ 8528/12 **צפורה נ' מדינת ישראל** (3.3.2013)).

התוצאה היא שאני משיתה על הנאשם את העונשים הבאים:

א. מאסר בפועל במשך 3 חודשים. עונש המאסר ירוזה בעבודות שירות, החל מיום 14.1.24 (או במועד אחר שיקבע הממונה על עבודות השירות). על הנאשם להתייצב במשרדי הממונה על עבודות השירות בשב"ס - יחידת

ברקאי, ברוח' לוחמי בית"ר 6 בעיר רמלה, באותו מועד בשעה 08:00. הנאשם מזוהה כי עליו לקיים את הוראות הממונה על עבודות השירות, אחרת יכול שיופקע העונש כר' שירצתה אותו במאסר מאחריו סורג וברית. ב. מאסר מותנה למשך 6 חודשים, והתנאי הוא כי הנאשם לא יעבור עבירה על פקודת הסמים מסווג פשע למשך 3 שנים, למען החזקת סם לצריכה עצמית.

ג. הנאשם ישלם קנס בסך 4,000 ₪, או 40 ימי מאסר תמורהו. הקנס ישתלם ב-4 תשלוםimos חודשיים, שווים ורצופים, החל ביום 11.12.2023 ובכל 11 בחודש שלאחריו. ככל שהקינמת הפקדה בתיק זה או בתיק קשור אליו, בהסכמה הנאשם, היא תקוоз לטובת הפיצוי והקנס, והיתרה תושב לו כפוף לכל דין, לרבות עיקול. תשלום הקנס או הפיצוי יעשה ישירות לחשבון המרכז לגבייה קנסות, אגרות והוצאות ברשות האכיפה והגביה באחת הדרכים הבאות: בכרטיס אשראי באתר המפון של רשות האכיפה והגביה (חיפוש בגוגל "תשלום גבייה קנסות") : www.eca.gov (ניתן לשלם בפרישה של עד 18 תשלוםimos בהסדר קרדיט). או באמצעות מוקד שירות טלפוני בשירות עצמי (מרכז הגבייה) בטלפון 35592-2055000 או בטלפון 073-2055000. או במחוזן בסניפי בנק הדואר, בהצגת תעודה זהות (לא צורך בשוברים).

ניתן צו כללי למוצגים.

זכות ערעור לבית-המשפט המחויז מרכז - לוד תוך 45 יום.

המצוירות תעבור עותק מגזר הדין לשירות המבחן ולממונה על עבודות שירות.

ניתן היום, כ"ח חשוון תשפ"ד, 12 נובמבר 2023, בנסיבות הצדדים.