

## ת"פ 11370/07 - מדינת ישראל נגד עבד אל חאלק גابر

בית משפט השלום בכפר סבא  
ת"פ 11370-07 מדינת ישראל נ' גابر  
בפני כבוד השופטת מריב גרינברג  
בענין: מדינת ישראל  
המאשימה ע"י ב"כ עו"ד קרון וקסלר  
נ ג ד  
עבד אל חאלק גابر  
הנאשם ע"י ב"כ עו"ד אהרון רוזה

### גור דין

### רקע כללי

- הנאשם הורשע על יסוד הודהתו בעבודות כתוב אישום מתוקן, המיחס לו עבירה של **גידול יצור והכנת סמים מסוכנים** - לפי סעיף 6 לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], התשל"ג - 1973 (שתי עבירות) (להלן: "פקודת הסמים").
- מעובדות כתוב האישום המתוקן עולה, כי חודשיים עברו ליום 29.6.16, הקים הנאשם במרתף ביתו בטيبة מעבדה לגידול קאנביס ולצורך כך רכש זרעי סמ, 117 אדרניות, 16 מנורות הלוגן, 5 מנורות לד ו-15 שנאים. במועד זה גידל הנאשם 96 שתלים סמ מסווג קאנביס במשקל כולל של 31.15 ק"ג ללא רישיון מאות המנהלה.
- ביום 28.12.16, הגיעו הצדדים להסדר טיעון דין לפיו, הנאשם הודה בעבודות כתוב אישום מתוקן, הורשע בעבירות שיוחסו לו והופנה לשירות המבחן.

### מסקיר שירות המבחן

- מתスクיר שירות המבחן (נושא תאריך 21.05.17) עולה כי, הנאשם בן 26, נשוי ואב לתינוקת. טרם מעצרו בתיק זה עבד בעבודה יציבה בתחום הבניין. הנאשם מסר שהחל בשימוש בסמים מגיל 23, שבו הדרגה הפק השימוש בסם לאינטנסיבי. הנאשם נעדר עבר פלילי, הבין את ההשלכות הקשות של המעורבות בעולם הסם ועל כן הפסיק השימוש בו. שירות המבחן העיריך, כי מאז שהחל לשימוש בסם התרופה התנהלוותו האחראית ושומרת חוק וגם כיום מתקשה להכיר בבעיה בתחום השימוש בסם. שירות המבחן סבור שיציבות תפקודו, שמירה על תנאי המגנים וגורמי תמייה הסובבים אותו, מפחיתים הסיכון להישנות התנהגות דומה. עם זאת הנאשם מביע מוטיבציה מילולית בלבד לשילוב בהליך טיפולו ועל כן

עמוד 1

נמנעים מהמליצה טיפולית ובאים בהמליצה לעונשה מוחשית בדמות עבادات שירות.

.5. על יסוד המלצה זו, עתר ב"כ הנאשם לקבל חווות דעת ממונה מטעם בעבודות השירות, והגמ שקבועתי בהחלטתי שאין בשליחתו לממונה כדי לקבע מסמרות, מצאתי שנכן שתהיה לפני התמונה המלאה על אודות הנאשם טרם אגזר את דינו. חוות הדעת שהתקבלה חיובית ומחזקת טענתו, כי שומר על ניקיון מסמך.

#### **תמיכת טיעוני הצדדים**

.6. ב"כ המאשימה, עו"ד לරר, הדגישה את חומרת העבירה בה הורשע הנאשם, היוף הגידול וההשקעה הכלכלית שנעשתה למטרת רוח. ב"כ המאשימה סבורה שמדובר במצב מדינה וכי יש להחמיר בעונשו של הנאשם, על כן עותרת למתחם עונשה שנע בין 26-36 חודשים מסר לצד רכיבי עונשה נלוים. עוד עותרת לכנס מכבייד, להכרזה על הנאשם כסוחר סמים ולחילוט כל' המעבדה.

.7. ב"כ הנאשם, עו"ד רוזה, מבקש לאמצם המלצה שירות המבחן. מלבד להקרנות מחומרת העבירה סביר שמנעד העונשה בעבירות הגידול רחוב וככל גם מאסרים בדרך של עבודות שירות. עוד הפנה לכך שבמסגרת תיקון כתוב האישום נמחקה העבירה של החזקת סם שלא לצורך עצמית ועל כן לא ניתן לומר שמתירת הנאשם הייתה להפיצו, בהינתן דפוסי השימוש האינטנסיבי בסם של הנאשם. עוד הפנה לניסיבות הנאשם שהוא צער, בעל עבר נקי, התנהלוותו, למעט תיק זה, נורמטיבית ולניקיונו מסמם כים. ב"כ הנאשם הוסיף, שיש מקום ליתן משקל לכך שמדובר בסם קל שייחסו של המחוקק אליו שונה לקולא ועל כן עותר להטיל על הנאשם מסר בדרך של עבודות שירות מנסיבותיו אפשרות סטייה ממתחם העונשה לצרכי שיקום. באשר להכרזה על הנאשם כסוחר סמים, מתנגד לכך וסביר שהמאשימה אינה עומדת בתנאי החוק. עוד הגיע אסמכתאות פסיקה.

.8. הנאשם בדבריו האחרון הביע חרטה מלאה על מעשיו, והבטיח שלא יחזור על מעשיו.

#### **דין והכרעה**

עמוד 2

כל הזכויות שמורות לאתר פסק דין - verdicts.co.il

**קבעת מתחם העונש הולם**

.9. תיקון 113 קובע כי על בית המשפט לגזר את הדין בהתאם לעקרון הילימה, שהוא העיקרון העומד בראש קביעת מתחם העונש, (סעיף 40(א) לחוק העונשין, התשל"ז - 1977. להלן: "החוק"), לפיו בעת גזרת עונשו של הנאשם על בית המשפט לקבוע, את מתחם העונש הולם את המעשים בגין הורשע הנאים, להתחשב בערך החברתי שנפגע מביצוע העבירה ובמידת הפגיעה בו, במדיניות העונשה הנוגעת ובנסיבות הקשורות לביצוע העבירה. בוחן מתחם העונש הולם יגזר בית המשפט את העונש המתאים לנאים, בהתחשב בנסיבות המקיפה הספציפי.

.10. הערך החברתי המוגן העומד בסיס העבירה המיוחסת לנאים, אשר נפגע כתוצאה מביצועה, הינו בראש ובראונה בריאות הגוף והנפש של הציבור ובכלל זה של הנאשם עצמו. זאת לצד ההגנה על שלום הציבור והסיכון מפני ביצוע עבירות פליליות, ומפני הנזקים החברתיים הישירים והעקיפים, אשר נגרמים כתוצאה מעבירות המבוצעות על רקע של שימוש בסמים מסוכנים.

.11. מידת הפגיעה בערך החברתי המוגן המונח בסיס העבירה גידול סמים בתנאי מעבדה והכנתם, קשה. במקורה שלפנינו מדובר בנאים שבין היתר, על רקע מעורבות בעולם הסמים, הפעיל מעבדה משוכלתת וגידל צמחי קאנביס במשקל נכבד. אכן, במסגרת הסדר הטיעון נמחקה עבירת החזקת הסם שלא לצורך עצמית שיוcosa לנאים, אך גם לאחר שאtan משקל לכך שהנאשם החזק בסם לשימושו האישי, עדין, אין בכך כדי להסביר הקמת מעבדה תוך השקעה כלכלית וגידול סם בהיקף נרחב.

.12. אכן, אין עסקין בסוחר סמים, אך CIDOU בין מגדיי הסמים נמנים אנשים נורטטיביים העושים זאת לצורך הפקת רווחים כלכליים או אישיים. גם אם אין מדובר בנאים המעורב מעורבות עמוקה בעולם הסמים, התנהלותו בתיק דנא, הפעלת המעבדה, השימוש בצד וגידול הסם מעדים על ידע, בקיאות וכונה להחזיק במעבדת הסם לטוויה ארוך.IFS לעניינו דברי בית המשפט בעפ"ג 14-10-42358 (מח-ת"א) אדי عمر נ' מדינת ישראל, בעניינו של מגדל סם שעבר הליך שיקומי, ובית המשפט לא נעתר להמלצת שירות המבחן וגרר עליו מאסר בפועל ממש. "עבירה זו הפכה להיות נפוצה, ומצדנו נוסיף, גם נפיצה شهرית גלום בה פוטנציאלי סיכון רב ביותר. גידול הסמים כנראה הוא קל ופשוט יחסית וrama עובדה זו מעודדת אנשים רבים לעסוק בגידול הסם.. המבקש שבפנינו פועל מתקזען.. אין מדובר בעיסוק מקרי ואקרים, אלא בעיסוק שיטתי ומתמשך שהמבקש השקיע בו זמן רב".

.13. בתי המשפט שבו ועמדו על חשיבות המאבק בעבירות הסמים. כמו כן הודגש הפסול שבUberot השימוש בסמים והשלכותיו הקשות על גופו ונפשו של המשתמש, ולפיכך נקבע כי העונשה אמורה לשקוף את הצורך במיגור תופעה זו. ראו עפ"ג 6029/03 מדינת ישראל נ' שמא (9.2.2004), מפי כב' השופט מ' חשיין, שם הודגש כי יש להילחם מלחמת חרומה קשה וארוכה, בעברינו הסמים המוחזקים, הסוחרים והמפיצים.

.14. במסגרת הנسبות הקשורות לביצוע העבירה (סעיף 40ט' לחוק) שקלתי לחומרה הተכוון הקדם לביצוע העבירות, לצד פוטנציאלי הנזק שצפוי להיגרם מביצועו ומайдע הרקע לביצוע העבירות, הנובע, בין היתר, מהרגלי צריכת הסם של הנאשם.

**מדיניות הענישה בעבירות גידול סם בהיקף ניכר** .15.

צודק ב"כ הנאשם וכאן מנעד הפסיקה בעבירות אלו רחוב אר כליל ברובו עונש מאסר ממש. בית המשפט העליון חזר והציג הצורך להחמיר בעונשם של מי שעברו עבירות סמיים ולא אחת נפסק, כי ככל נסיבותו האישיות של הנאשם מפני האינטרס הציבורי למיגור נגעו הסמיים :

א. **רע"פ 13/1376 סעפין נ' מדינת ישראל** (26.1.14) - הנאשם, כבן 54, החזיק רישון לגידול 120 גרים סם קאנביס אר נמצא מגדל בפועל כ-11 ק"ג של אותו סם. בית המשפטקבע מתחם שנע בין 8-24 חודשים מאסר והעמיד עונשו על 11 חודשים מאסר;

ב. **ע"פ 2194/14 בן שמעון נ' מדינת ישראל** (10.09.14) - הנאשם גידל בדירה צמחי קאנביס במשקל 33.5 ק"ג ונדרן ל-27 חודשים מאסר על אף תסוקיר הנושא המלצה טיפולית. בית המשפט העlien החליט להקל בעונשו, נוכח נסיבותו והעמידו על 20 חודשים מאסר;

ג. **רע"פ 7005/14 דגן נ' מדינת ישראל** (30.11.14), הנאשם גידל במעבדה בביתו סם מסווג קניבוס במשקל כולל 2,721 ק"ג. הסמיים שימשו את הנאשם לצרכים רפואיים. נקבע מתחם ענישה הנע בין **6 ל- 12 חודשים מאסר לריצוי בפועל**, וה הנאשם נדון ל- 10 חודשים מאסר בפועל. ערעור שהגיע נדחה;

ד. **רע"פ 6987/13 אברמוב נ' מדינת ישראל** (21.10.13), הנאשם הורשע בעבירות של גידול שתיל קניבוס במשקל 10 ק"ג נתו, ונוהגה בזמן פסילה. נקבע מתחם ענישה הנע בין **6 חודשים מאסר בעבודות שירות לבין 24 חודשים מאסר בפועל**. בהתחשב בעבר פלילי נקי של הנאשם, ובהתואתו, נדון לשנת מאסר.

ה. **רע"פ 7819/15 עופר סלור נ' מדינת ישראל** (22.5.2016), שם הורשע הנאשם בהחזקת סמיים שלא לצריכה עצמית ובגדיל סמיים במשקל 7,440 ק"ג נתו וכיוד רב. נקבע מתחם ענישה הנע בין **7 ל- 18 חודשים מאסר לריצוי בפועל**, ונגזרו על הנאשם 9 חודשים מאסר לריצוי בפועל, ערעורו נדחה;

ו. **ת"פ (מח'-נצח) 12-05-47406 קלוף נ' מדינת ישראל** - שם הורשע הנאשם בגידול שתיל סם במשקל 24 ק"ג ונדרן למאסר בן 30 חודשים וקנס בסך 50,000 ₪;

ז. **ת"פ (כ"ס) 2045/09 מדינת ישראל נ' עדוי** - הנאשם בעל עבר פלילי נדון בגין גידול סם במשקל של כ-38 ק"ג ל-26 חודשים מאסר.

עינתי אף בפסקה שהגישו הצדדים. עונשים חממים בגין עבירות דומות מחד ועונשים

מקלים יותר מנגד- כך לדוגמה בעפ"ג (מח-מרכז) 34383-10-16 **מדינת ישראל נ' קדר**, דין בית המשפט בערעור המדינה על גזר דיןו של נאשם בעל עבר פלילי שగידל סם במשקל 25 ק"ג והושטו עליו שהוא חודשי עבודות שירות. בית המשפט המחויז מצא שעל אף שמדובר בנאשם שעבר כבורת דרך טיפולית, עונשו סוטה לקולא ממתחם הענישה ללא נימוק ממשי והעמידו על 8 חודשים מאסר. עוד ראו ת"פ 2-12-08-3001 (פ"ת) **מדינת ישראל נ' עמר**, נאשם שהורשע בהחזקת 35 ק"ג נדן ל-13 חודשים מאסר; בעפ"ג (מח- חיפה) 16-12-27228 **גילי נ' מדינת ישראל**, נאשם שהורשע בהחזקת عشرות ק"ג של סם נדן ל-9 חודשים, ערעורו התקבל ועונשו הומתך ל-6 חודשים עבודות שירות.

17. מפסיקה זו ודומה לה נלמד, כי מדיניות הענישה הראوية בעבירות ממין דא מחיבת הטלת עונשים מרתיעים, על מנת לבטא את הצורך במאבק ב涅געים הסמיים ובഫוטו השיליות על החברה. העונשים, כמובן משתנים בהתאם לנסיבות כל מקרה, וביחס לכמות הסם שננתפסה וסוגו. **מתווה הענישה בעבירות של יידול סם והחזקתו בנסיבותו של הנאשם נ' בין 30-16** חודשי מאסר לצד ענישה נלויה. כל סטייה לקולא, מחיבת, והדבר עליה גם מטיעוני ב"כ הנאשם, נסיבות חריגות או שילוב בהליך שיקומי ארוך טוויה ונושא פירות.

#### נסיבות הנאשם

18. באשר לנסיבות הנאשם, ניתן למנות מספר נתונים לקולא בעלי משקל: הנאשם בן 26, נשוי ואב לתינוקת, נעדר עבר פלילי ומנהל אורח חיים יציב.

19. הנאשם החל לפני מספר שנים להשתמש בסם, שימוש שהפרק אינטנסיבי והעמיק מעורבותו בעולם הסמים, הנאשם הפעיל מעבדה משוכלת ומאובזרת, שטל כ-100 שתילים, גידלם במסירות עד שעלו וצמחו לשתיילים במשקל של כ-31 ק"ג.

20. שירות המבחן עומד על נסיבותו החזיות של הנאשם אך מצין נסיגה בתנהלותו מאז החל להשתמש בסם והדר מוטיבציה אמיתית להשתלב בהליך טיפולי ממשי. מאידך, נראה שמעצרו בתיק זה גרם לו לטלטה בהבינו את ההשלכות הקשות של מעשיו עליו ועל סביבתו ומהז אינו משתמש בסם ושומר, תקופה ארוכה, על תנאים מגבלים קשים.

21. עוד אתן משקל לכך שהנאשם שהוא במעצר בתיק זה, לראשונה בחייו, חדש ומחצה, לצד תקופה ארוכה שהיא נתנו בתנאי איזוק אלקטרוני (כ-7 חודשים) ולאחר מכן בתנאי מעצר בית. באשר לשתייתו הארוכה בתנאי איזוק, אכן כתענת המאשימה אין מקום לנכונות תקופה זו מתקופת המאסר שתגזר עליו, כעולה מעדמת ההחלטה בעניין זה (ע"פ 7768/15 **פלוני נ' מדינת ישראל**) וב"כ הנאשם אף לא עתר לכך, אך יש להתחשב בכךון זה בגירת דיןו של הנאשם.

.22 אין מקום לסתות ממתחם הענישה הראו כתירת ההגנה, כל שכן להימנע מהטלת עונש מאסר ממש על הנאשם, בהעדר כל בסיס לכך. הנאשם לא עבר הילך טיפול ולא הוצגו לפני נסיבות חריגות כלשהן. המלצה שירות המבחן, מעצם טבעה אינה יותר מהמליצה, ובעניננו אינה מייחסת משקל ראוי לאינטרסים הציבוריים ולצורך השעה להלחם חורמה ברגע הסמים, מקום שההחלטה מורה לנו להעניק להם מעמד בכורה.

.23 לצורך קביעת העונש בגדרו המתחם, שאלתי השיקולים הבאים: חומרת המעשה והיקף הגידול מחד, עברו הנקי של הנאשם, תיקון כתוב האישום לכולו, נקבעו מסמך ושהיה ממושכת בתנאים מגבילים, מאידך. לאור כך, מצאתי למקם עונשו של הנאשם בסוגר לתחתי מתחם הענישה. יש לקוות שהנאשם ימשיך בדרך זו לאחר סיום ריצוי עונשו.

.24 מאותן סיבות, בצרוף טענתו הצדקת של ב"כ הנאשם שהמאשימה לא עתרה, כמתבקש, להכרזה על הנאשם כסוחר סמים בתחילת ההליך ובקשה לא פורטה בסיפה כתוב האישום וכן מכח מחיקת עבירת הסם שלא לצורך עצמית שיוחסה לנאשם, אינני מקבלת בקשה המאשימה להכריז על הנאשם כסוחר סמים.

.25 אשר על כן, **הנני גוזרת על הנאשם את העונשים כדלקמן:**

א. 18 חודשים מאסר בפועל בגין ימי מעצרו מיום 29.6.16-7.8.16. הנאשם יתייצב לריצוי עונשו ביום 13.8.17 כshedud למועד זה ישמשו הערבויות בהליך המעצר להבטחת התיעצבותו. במועד זה יתייצב עד השעה 10:00 בבית מעצר הדרים והכל בכפוף לכל החלטה שיפוטית או החלטת שב"ס אחרת שתנתן.

ב. 6 חודשים מאסר על תנאי, לפחות עבור הנאשם עבירת סמים מסווג פשע במשך שלוש שנים מיום שחררו.

ג. 4 חודשים מאסר על תנאי, לפחות עבור הנאשם עבירות סמים מסווג עונן במשך 3 שנים מיום שחררו.  
ד. קנס בסך 10,000 ₪ או 45 ימי מאסר תמורה. הקנס ישולם בעשרה תשלום שווים ורכופים החל מיום 1.1.18.

ה. פסילת ראשונה של הנאשם החופפת לתקופת הפסילה שהוטלה עליו בהליך המעצר מיום 31.7.16.  
ו. 6 חודשים פסילה על תנאי לפחות עבור הנאשם עבירה על פקודת הסמים במשך שנתיים מיום שחררו.

מוראה על השמדת/חילות מוצגי הסם וכליים.

**זכות ערעור לבית המשפט המחויז תוך 45 ימים**

ניתן היום, כ"ה تمוז תשע"ז, 19 ביולי 2017, במעמד הצדדים.