



ת"פ 17501/07/17 - מדינת ישראל נגד אלישיב יוסף

בית משפט השלום בירושלים

ת"פ 17501-07-17 מדינת ישראל נ' יוסף

בפני	כבוד השופט דוד שאול גבאי ריכטר
בעניין:	מדינת ישראל
	ע"י תביעות ש"י
	המאשימה
	נגד
	אלישיב יוסף
	הנאשם
	ע"י ב"כ עו"ד רובי גלבוש

גזר דין

כתב האישום המתוקן

עניינו של כתב האישום המתוקן בביצוע עבירות של סחר בסמים בצוותא.

מעובדות החלק הכללי לכתב האישום עולה, כי בין החודשים מרץ ליוני 2017, פעל הנאשם במשותף עם אחיו בנימין יפרח ועם אליאור יוסף בתחום מכירת הסמים. בנסיבות אלה סוכם בין השלושה, כי האחים ירכשו סם מסוכן מסוג קנביס מיהושע טבנס, ואותם סמים ימכרו באמצעות אליאור. אופן יישום האמור היה, שמדי שבוע קנו האחים סם בכמויות משתנות שבין 50 ל-70 גרם מטבנס במרכז העיר ירושלים, במחיר של כ-80-70 ₪ לגרם קנביס. חלק מן הכמות המתוארת שימשה את האחים בעצמם, וחלק הם החביאו בביתם שמחוץ לירושלים. בנוגע לחלק שהוחבא, נהג אליאור לתאם עם הקונים הפוטנציאליים את המכירות, להגיע לביתו, לשקול את הסמים וליטול מהם כמויות משתנות בהתאם לדרישות הקונים. עבור הפצת הסמים, קיבל אליאור חלק מהסמים בחינם לשימוש. עבור המכירות, היה מקבל אליאור סכומים משתנים של כסף, כ-100 ₪ עבור גרם קנביס, ואת הכסף הניח במקום שתואם מראש בבית האחים. בכסף שהרוויחו האחים מן המכירות שבוצעו ע"י אליאור, קנו סמים נוספים מטבנס, וכך תחזקו את שיטת הפעולה האמורה. בין החודשים מרץ ליוני 2017 התבצעו בדרך זו מכירות רבות ("השיטה המוסכמת").

האישום הראשון - מייחס לנאשם החזקת שם שלא לצריכה עצמית וקשירת קשר לפשע עם האחרים לצורך סחר בסם.

האישום השני - מייחס לנאשם עבירת סחר בצוותא, בכך שאליאור תיאם עסקת סם עם קטין, ומכר לו ביום 11.6.2017 5 גרם קנביס תמורת 500 ₪. אליאור פעל על-פי השיטה המוסכמת.

האישום השלישי - מייחס לנאשם עבירת סחר בצוותא. ביום 8.5.2017 מכר אליאור לח"א סמים במשקל 3 גרם קנביס תמורת 300 ₪, כשאליאור פעל על-פי השיטה המוסכמת.



האישום הרביעי - מייחס לנאשם עבירת סחר בצוותא. ביום 14.5.2017 מכר אליאור לקטין א"י 2 גרם קנביס תמורת 220 ₪ ע"פ השיטה המוסכמת.

האישום החמישי - מייחס לנאשם עבירת סחר בצוותא. ביום 9.5.2017 מכר אליאור לקטין י"א גרם קנביס תמורת 100 ₪ ע"פ השיטה המוסכמת.

האישום השישי - מייחס לנאשם עבירת סחר בצוותא. ביום 14.5.2017 מכר אליאור לר' 6 גרם קנביס תמורת 600 ₪ ע"פ השיטה המוסכמת.

האישום השביעי - מייחס לנאשם עבירת סחר בצוותא. ביום 13.5.2017 מכר אליאור לא"א גרם קנביס תמורת 120 ₪ ע"פ השיטה המוסכמת.

האישום השמיני - מייחס לנאשם 2 עבירות סחר בצוותא. ביום 18.6.2017 מכר אליאור לקטין א"ג גרם קנביס תמורת 100 ₪ ול-י' מכר 4 גרם תמורת 400 ₪ ע"פ השיטה המוסכמת.

האישום התשיעי - מייחס לנאשם עבירת סחר בצוותא. ביום 22.5.2017 מכר אליאור לפב"א 3 גרם קנביס תמורת 200 ₪ ע"פ השיטה המוסכמת.

האישום העשירי - מייחס לנאשם 2 עבירות סחר בצוותא. ביום 15.6.2017 מכר אליאור לקטין ב"א 2 גרם קנביס תמורת 200 ₪ וביום 27.5.2017 מכר לו גרם קנביס תמורת 100 ₪ ע"פ השיטה המוסכמת.

האישום האחד-עשר - מייחס לנאשם 3 עבירות סחר בצוותא. ביום 14.5.2017 מכר אליאור לב"ח גרם קנביס תמורת 100 ₪. ביום 28.5.2017 חזר על אותה פעולה וכשבוועיים לפני 3.7.2017 ע"פ השיטה המוסכמת.

האישום השניים-עשר - מייחס לנאשם 2 עבירות סחר בצוותא. ביום 11.6.2017 מכר אליאור לקטין י"א 6 גרם קנביס. ביום 22.6.2017 מכר אליאור לקטין זה ול-י' 4 גרם קנביס תמורת 400 ₪ ע"פ השיטה המוסכמת.

האישום השבעה-עשר - מייחס לנאשם 2 עבירות סחר בצוותא. ביום 5.7.2017 מכר הנאשם לש"ג גרם קנביס תמורת 100 ₪ ושבוועיים לפני 4.7.2017 מכר לו כמות זהה נוספת של סם תמורת 100 ₪ ע"פ השיטה המוסכמת.

האישום השמונה-עשר - מייחס לנאשם 6 עבירות סחר בצוותא. בין מרץ ליוני 2017 מכר אליאור לי' קנביס בכמויות משתנות בין גרם ל-10 גרם תמורת כ-100 ₪ לגרם ע"פ השיטה המוסכמת.

בסיכום הדברים, הנאשם הורשע בעבירות הבאות:

החזקת שם שלא לצריכה עצמית, לפי סעיפים 7(א) ו-19(ג) רישא לפקודת הסמים המסוכנים;

קשירת קשר לביצוע פשע, לפי סעיף 499(א)(1) לחוק העונשין, התשל"ז-1977;

24 עבירות סחר בסמים בצוותא, לפי סעיפים 13 ו-19א לפקודת הסמים, בצירוף סעיף 29(א) לחוק העונשין.



מהלך הדין

הנאשם נעצר במסגרת חקירת המקרה ביום 18.6.2017. ביום 9.7.2017 הוגשו נגדו כתב אישום ובקשה למעצרו עד לתום ההליכים נגדו. ביום 25.7.2017 שוחרר הנאשם למעצר בית מלא, וביום 17.8.2017 החל להשתלב במרכז יום בירושלים. ביום 19.6.2018 שונה מקום מעצר הבית. ביום 23.1.2019 הוקלו תנאי מעצר הבית וביום 19.6.2019 נותר הנאשם במעצר בית לילי.

תסקיר שירות המבחן

מהתסקיר שהוגש בחודש מרץ 2020 עולה, כי מדובר בצעיר כבן 25, נשוי ואב לתינוקת, העובד בחברת איטום גגות מזה מספר חודשים. הנאשם גדל בגוש קטיף וחווה בהיותו בן 11 את ההתנתקות והפינוי מביתו באופן טראומתי. המשפחה עברה מספר מקומות מגורים עד להתייצבותה במצפה יריחו. הוא נדד בין מסגרות לימוד שונות וחווה קשיים בהקשר זה. עם זאת, הצליח לסיים 12 שנות לימוד עם בגרות מלאה. הוא שירת בצבא שנתיים וחצי ושוחרר עקב פציעה, שגם אותה חווה כטראומתית לנוכח תהליך החלמה ארוך. לאחר שחרורו מהצבא למד לימודי תעודה בתחום הנדל"ן. בהיותו כבן 22, עברו הנאשם ואחיו תאונת דרכים קשה, במהלכה נפצעו שניהם, והנאשם אף היה בתרדמת תקופה של כשבוע, ולאחר מכן עבר תהליך שיקום ארוך. שירות המבחן עמד על מאפייני המשפחה ועל טראומה נוספת שחוותה המשפחה בשנת 2009 שחייבה מעורבות גורמי הרווחה. אשר לשימוש בסמים, הנאשם החל לעשות בהם שימוש בגיל נעורים, שימוש שהעמיק והלך עם השנים עד כדי התמכרות. כל זאת, על רקע המשברים הרבים שחוה. לנאשם אין הרשעות קודמות אך היה מעורב בביצוע עבירות בתחום הרכוש בהיותו נער, כשהתיקים נגדו נסגרו. הנאשם נטל אחריות למעשים, אם כי בתחילה הרחיק עצמו מחלק מהפעילות. עם זאת, בהמשך נטל אחריות מלאה למעשים, ותלה אותם הן בהתמכרותו, הן במשבר הכלכלי בו היה שרוי, והן על רקע המשברים הנפשיים והבריאותיים אותם חווה באופן תכוף כפי שתואר לעיל. שירות המבחן מתאר טיפול משמעותי וארוך שעבר הנאשם. תחילה עבר טיפול אינטנסיבי במרכז יום במשך כשנה, ובמקביל המשיך בטיפול פרטני. הוא שמר על ניקיון מסמים ושיתף פעולה באופן חיובי עם הטיפול, דבר שהביא לחיזוק דפוסים חיוביים באישיותו. שירות המבחן שקל את הסיכויים והסיכונים וסבר כי הנאשם עבר כברת דרך ארוכה בטיפול ובשיקום ויש לו שאיפות לנהל אורח חיים תקין ויצרני לצד שמירה על הישגיו מתחום הטיפול. נוכח חומרת העבירות המליץ שירות המבחן על הטלת מאסר בעבודות שירות, מאסר מותנה והטלת צו מבחן לשנה, לצורך מעקב והרתעה.

חוות דעת של הממונה על עבודות השירות

הממונה הגיש חוות דעת על אודות כשירות הנאשם לבצע מאסר בעבודות שירות. מחוות הדעת עולה, כי הנאשם יוכל לבצע עבודות שירות ב"מפעל חיים" ברח' הצבי 11 בירושלים החל מיום 25.10.2020.

טיעונים לעונש

הצדדים לא הגיעו להסכמה עונשית.

מחד, המאשימה הדגישה את חומרת העבירות, אופן ביצוען בצוותא ובתחכום והישנותן. לכן, עתרה למתחמים שבין 6



ל-12 חודשי מאסר עבור כל אישום סחר, ומאסר על-תנאי ועד 8 חודשי מאסר עבור אישום ההחזקה וקשירת הקשר. בסיכומם של דברים, ומתוך התחשבות בתהליך השיקום שעבר הנאשם, סברה המאשימה כי יש להטיל על הנאשם 24 חודשי מאסר בפועל, מאסר מותנה מדורג, קנס, פסילת רישיון בפועל ועל-תנאי.

מאידך, הסניגור סבר, כי הגם שמדובר בכתב אישום משמעותי מבחינת חומרתו, יש לתת בכורה לשיקולי שיקומו של הנאשם, בשל נסיבות חייו הקשות, הטרגדיות הרבות שחווה, והצלחתו בתהליך השיקומי הלא פשוט שעבר. הסניגור עתר להתייחס לכלל המעשים כאל "אירוע אחד" על-פי מבחן הקשר ההדוק בשל שיטת הפעולה הזוהר וסמיכות הזמנים של ביצוע העבירות. לדברי הסניגור, הכמות המצטברת "בהגזמה", עומדת על 100 גרם קנביס לכל היותר, ולכן, לדעתו, יש להביט על הנסיבות בפרופורציה המתאימה, כאשר מדובר בהיכרות מוקדמת בין המעורבים. הסניגור הדגיש שכיום הנאשם נשוי, אב ומחזיק בעבודה קבועה מזה למעלה משנה. הסניגור היפנה לעקרון אחידות הענישה, ולגזר הדין שניתן בעניינו של טבנס (ת"פ 42276-07-17), שחלקו באירועים משמעותי מאוד, עליו נגזרו, בין היתר 600 שעות של"ץ.

קביעת מתחם הענישה - מתחם הענישה צריך להתייחס לעקרון ההלימה, הנוגע ליחס לערך החברתי המוגן, מידת הפגיעה בו, מדיניות הענישה הנוהגת ונסיבות ביצוע העבירה.

אשר לערך המוגן - סחר בסמים - ברע"פ 3343/07 **מכאני** נ' **מ"י** (מיום 26.7.2017) נאמר: "כאשר מדובר בסחר בסמים השיקול העיקרי אינו שיקומו של העבריין, אלא הצורך המובהק במתן עונש מרתיע בדמותם של מאסרים ממושכים בפועל. סוחרי הסמים גורמים להרס חייהם של רבים ובעיקר צעירים הנופלים למעגל של מסכנות וצער הגורמים אומללות למשפחותיהם". בעניינו, מידת הפגיעה בערך המוגן ניכרת, לנוכח נסיבות ביצוע העבירות באופן שיטתי ולאורך תקופה, והפצת הסם לגורמים שונים לרבות לקטינים.

נסיבות הקשורות בביצוע העבירה, לפי סעיף 40ט' לחוק העונשין - בין הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה יש לשקול את אלה, לעניין קביעת המתחם: מדובר בעבירות מתוכננות שבוצעו בתחכום, בצוותא, תוך חלוקת תפקידים מובהקת, לאורך תקופה ובהיקף נרחב, כאשר חלק מהסמים נמכרו באופן חוזר ונשנה לקטינים - כל אלו נסיבות לחומרה. הנאשם אחראי באופן בלעדי לחלקו במעשים, ואין כל תירוץ או טראומה שיכולים להצדיק מעשים פסולים אלה. הנאשם ביצע את המעשים שעה שהוא בגיר ובעל ניסיון חיים עשיר ולכן צריך היה להימנע מן המעשים. הנזק הנגרם מסמים למשתמשים הוא רב וידוע, ובוודאי כאשר מדובר בקטינים, שם הנזק בפועל ופוטנציאל הנזק גבוה מאוד. התכנון ואופן הביצוע תוך "מידור" בין חלקי החבורה, מלמד על כוונה להשיא רווחים מהסחר ויש בכך ממד לחומרה.

מדיניות הענישה הנוהגת - הכלל בעבירות סחר בסמים הוא מאסר בפועל מאחורי סורג ובריח. עם זאת, ניתן למצוא פסיקה מגוונת המסתיימת אף בשל"ץ ובעבודות שירות. ברע"פ 7858/19 **וקני** נ' **מ"י** (מיום 28.11.2019) אושר מתחמי ענישה של עד 8 חודשי מאסר לרבות בעבודות שירות לכל עסקת קנביס וחשיש. שם נותר על כנו עונש מאסר בפועל, שהטלתו, נבעה, בין היתר, מעבר פלילי וממאסרים מותנים שהיו לחובת אותו נאשם. בעפ"ג (מרכז) 24112-09-17 **טוט** נ' **מ"י** (מיום 10.12.2017) אושר עונש מאסר של 21 חודשי מאסר בפועל בגין עשרות מכירות של קנביס, בין היתר לקטינים. להבדיל ממקורנו, שם הוערך כי המערער היה בעל דפוסים עברייניים ושירות המבחן לא בא בהמלצה טיפולית, בניגוד למקורנו. רע"פ 4880/14 **עבד אלהאדי** נ' **מ"י** (מיום 16.7.2014) תומך גם הוא בגישת המאשימה, שם נדון נאשם ל-15 חודשי מאסר למרות גיל צעיר והיעדר עבר פלילי. מנגד ניתן למצוא פסיקה מקילה



יותר. ע"פ (י-ם) 33947-10-17 מ"י נ' קרוקוצקי (מיום 20.3.2018) שם אושר גזר דינו של חברי, סגן הנשיא, כב' השופט הרבסט, שביטל הרשעה והטיל של"ץ בהיקף נרחב על מי שביצע 6 עבירות סחר בסמים. ברע"פ 8632/19 כהן נ' מ"י (מיום 5.1.2020) אושר עונש של 9 חודשי עבודות שירות בנסיבות של ריבוי מקרי סחר בקנבים והחזקת סם שלא לצריכה עצמית. ברע"פ 5478/19 לוי נ' מ"י (מיום 25.8.2019) אושר עונש של של"ץ לצר ענישה נלווית בנסיבות של ריבוי מקרי סחר.

מתחם הענישה - לפיכך, מתחם הענישה צריך לעמוד על בין 18 ל-30 חודשי מאסר למכלול העבירות. הואיל ומדובר בהתארגנות עבריינית אחת, באותה שיטת פעולה, באותם מעורבים ובאותו סוג סם בהיקפים חוזרים ונשנים, על פני תקופה מוגדרת, יש להתייחס למכלול כאל "אירוע אחד" שמתקיים בין חלקיו מבחן הקשר ההדוק, כפי שנקבע בע"פ 4910/13 בני ג'אבר נ' מ"י (מיום 29.10.2014).

נסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה לפי סעיף 40"א לחוק העונשין - ניתן לתת משקל לנסיבות הבאות שאינן קשורות בביצוע העבירה, במסגרת גזירת העונש בתוך המתחם: מדובר בנאשם צעיר תחילת דרכו בחיים. הוא נישא ונולדה לו בת שכיום היא פעוטה. הנאשם ללא רישום פלילי ולאורך חייו חווה משברים רבים של עקירה מביתו, נדודים ממקום מגורים אחד למשנהו, משברים משפחתיים ומשברים בריאותיים ניכרים. כל אלו היו ברקע התחלת השימוש בסמים שהעמיק לכדי התמכרות של ממש. הנאשם נתרם לתהליך טיפולי משמעותי וארוך בו עמד בהצלחה והוא ממשיך בו, למעשה, וזאת חרף קשיים שונים שהתגלו בשל נסיבותיו האישיות והמשפחתיות. הנאשם נטל אחריות מלאה למעשים. הוא השתלב בעבודה ומחזיק בה לאורך תקופה ארוכה. שירות המבחן העריך כי אין בנאשם דפוסים עברייניים וכי הפיק תועלת מן התהליך הטיפולי, ולכן בא בהמלצה כפי שבא. בנוסף, יש לקחת בחשבון את עקרון אחידות הענישה, כעולה מגזר הדין בעניינו של טבנס, שם מצא חברי, סגן הנשיא, כב' השופט הרבסט, כי מתחם הענישה הראוי לנסיבות דומות ואף חמורות יותר של למעלה מ-30 עבירות סחר, הוא בין 20 ל-36 חודשים. שם באותו מקרה, נגזר על טבנס של"ץ בהיקף 600 שעות וענישה נלווית.

המיקום במתחם - אלמלא שיקולי שיקום, היה מקום להטיל על הנאשם עונש של מאסר בפועל בתחתית המתחם שקבעתי. אלא, שהנאשם עבר תהליך שיקומי ארוך בו התמיד, הן ברמת שיתוף הפעולה היומיומי בטיפול קבוצתי ופרטני, הן בשמירה על ניקיון מסמים, והן בהיבט של היעדר פתיחת תיקים חדשים והיעדר הפרות של התנאים הלא פשוטים שבהם היה נתון. הנאשם נישא והפך לאב והוכיח יציבות במסגרת תעסוקתית בשנה האחרונה. נדמה, איפוא, כי מתקיימות הוראות סעיף 40"ד לחוק העונשין, שכן מצאתי כי "הנאשם השתקם או כי יש סיכוי של ממש שישתקם". טעם נוסף לחריגה לקולא ממתחם הענישה, הוא עקרון אחידות הענישה שמתחייב מקירוב התוצאה אליה חברי בעניינו של טבנס, לעניינו של הנאשם, כאשר היקפי האישומים והמעשים דומים. עם זאת, לא מצאתי שהתהליך שעבר הנאשם מצדיק הטלת של"ץ, ואף שירות המבחן לא סבר כך, ובצדק. לכן העונש הראוי הוא מאסר בעבודות שירות וענישה נלווית. יש באלו לעמוד בעקרון ההלימה, ולהקטין את הפער בתוצאה העונשית שבין המעורבים בתיק.

גזירת הדין

לפיכך, אני מחליט לגזור על הנאשם את העונשים הבאים:



א. 7 חודשי מאסר, אשר ירוצו בעבודות שירות, החל מיום 25.10.2020, אשר ירוצו במפעל חיים בירושלים, רח' הצבי 11, וזאת על פי חוות דעת הממונה על עבודות השירות. על הנאשם להתייצב ביום זה עד לשעה 08:00 במשרד הממונה על עבודות שירות בבאר שבע לתחילת ריצוי עונשו. מובהר בזה כי הפרת הוראות הממונה ואי עמידה בכללים הנוגעים לריצוי עבודות השירות עלולים להביא להפקעת העבודות ולהמרת העונש בעונש מאסר של ממש. **מובהר כי מתקופה זו יש לנכות את תקופת מעצרו של הנאשם בתיק זה במלואה ע"פ חישוב שב"ס שיכריע;**

ב. 12 חודשי מאסר, שלא ירוצו אלא אם יעבור הנאשם כל עבירת פשע לפי פקודת הסמים, בתוך שלוש שנים מעת סיום עבודות השירות;

ג. 3 חודשי מאסר, שלא ירוצו אלא אם יעבור הנאשם כל עבירת עוון לפי פקודת הסמים המסוכנים וכן עבירה של קשירת קשר לעוון או פשע, וזאת בתוך שלוש שנים מעת סיום עבודות השירות;

ד. קנס בסך 7,000 ₪ או חודשיים מאסר תמורתו אם לא ישולם. הקנס יקוזז במלואו מההפקדה בתיק מ"ת 17511-07-17. היה ותיוותר יתרת חובה, תשולם ב-10 תשלומים שווי ורצופים החל מיום 1.10.2020 ובכל 1 לחודש רציף ועוקב שלאחריו. אי עמידה במי מהתשלומים במועד תוביל לפירעון הקנס באופן מיידי. ככל שתיוותר יתרת זכות, תוחזר לנאשם או למפקיד. כל זאת על אף כל הוראת עיקול.

ה. צו מבחן לתקופה של שנה מהיום. במהלך תקופה זו הנאשם מחויב בשיתוף פעולה עם שירות המבחן, כאשר מובהר כי הפרת הצו תוכל להביא לפתיחה מחודשת של המשפט וגזירת עונשו של הנאשם, לרבות עונש מאסר.

ו. התחייבות בסך 10,000 ₪ שלא לעבור כל עבירה לפי פקודת הסמים בתוך שנתיים מהיום לרבות שימוש עצמי והחזקת כלים לשימוש עצמי. הובהר לנאשם שמשמעות ההתחייבות היא, כי אם יעבור את העבירה בתוך התקופה שצוינה, בית המשפט שיגזור את הדין יהא חייב לחלט את ההתחייבות כקנס.

מורה על השמדת הסמים.

יש לשלוח לשירות המבחן ולממונה על עבודות שירות.

זכות ערעור כחוק לבית המשפט המחוזי בירושלים בתוך 45 יום מהיום.

ניתן היום, ט"ו תמוז תש"פ, 07 יולי 2020, במעמד הצדדים.