

ת"פ 1788/06 - מדינת ישראל נגד אברהם גבאי

בית משפט השלום ברוחובות
ת"פ 17-06-1788 מדינת ישראל נ' גבאי

בפני כבוד השופטת, סגנית הנשיאה אפרת פינק
בעניין: מדינת ישראל
ע"י ב"כ עו"ד שרת כץ ועו"ד צלייל מיש
נגד המאשימה
אבraham Aviram Gabai
הנאשם ע"י ב"כ עו"ד רן שטרצ'ר

זכור דין

מבוא

1. בהכרעת דין מיום 2.10.17, שניתנה על יסוד הودאת הנאשם בעובדות כתוב אישום מתוקן, הורשע הנאשם בעבירה של גידול סמים מסוכנים, לפי סעיף 6 לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], התשל"ג - 1973.

לפי כתוב האישום המתוקן, בבוקר יום 29.5.17, ערכו שוטרים חיפוש לפי צו שופט בבית הנאשם בנס ציונה. במהלך החיפוש נתפס בחדר צדדי הנמצא בחדר השינה, ציוד שהותקן לצורך הקמת מעבדה לגידול סם מסוג קנבוס ובכלל זה נתפסו הפריטים הבאים: סם מסוכן מסווג קنبוס בתפזרת על גבי מתוקן יבוש מביך במשקל כולל של 4.8 ק"ג נטו, מאוררים, מנורות, ספקי כוח, חומר דישון ואדנויות.

2. לפי הסדר הטיעון, שלא כלל הסכמה עונשית, הופנה הנאשם לשירות המבחן לצורך עירicht תסקירות בעניינו.

תסקירות שירות המבחן

3. מתסקיר שירות המבחן מיום 18.3.12, עולה כי הנאשם בן 42, גרווש, אב לשניים, שירות שירות צבאי מלא ונעדר הרשעות קודמות. הנאשם מנהל חנות למוצרים אורטופדיים ולאחרונה אף החל לעבוד במקביל כ司机 במבצע שיש ברוחבות, לשם השלמת הכנסתתו. שירות המבחן הוסיף, כי הנאשם החל לצורך סמים בעקבות משבר שחווה בשירותו הצבאי, ופיתח התמכרות לאורך שני שנים. הנאשם מסר כי התקשה לממן את צרכית הסמים עצמו, ולפיכך החליט לגדלו לצורך שימוש עצמי ולא כל כוונה לסחר בסמים. בעקבות מעצרו בתיק זה, דיווחו הנאשם כי הוא נקי מסמים ופנה מיזמתו למרכז לטיפול בהתמכרות "חוסן" שברחובות. הנאשם השתלב בתכנית טיפולית במרכז "חוסן", ושיתף פעולה באופן מלא עם התכנית. כן מסר בדיקות שני, שבחן לא נמצא שרידי סמים.

להתרומות שירות המבחן, הנאשם מחייבת גבואה לטיפול ומוטיבציה רבה לעורוך שינוי חיובי בחיו. לאור כל האמור, המליך שירות המבחן להטיל על הנאשם צו מבחן למשך שנה וצו שירות לთועלת הציבור בהיקף של 160 שעות. להערכת שירות המבחן, הטלת עונש של מאסר בפועל, ولو בדרך של עבודות שירות, עלולה לפגוע

בתפקודו התעסוקתי ובכך לפגוע הן בגין יציבות חייו והן בכושר השתכרותו וביכולתו לעמוד בהחזר חובותיו.

טענות הצדדים לעונש

4. באט כוח התביעה טענה, כי הנאשם פגע במעשי בערכים החברתיים של הגנה על שלום הציבור, בריאותו ושלומו, לצד הגנה על הציבור מפני ביצוע עבירות הנלוות לעבירות הסמים. לטענתה, הקלות שבהקמת מעבדות סמים והקושי בגילוי העבירה מובילים לריבוי עבירות מסווג זה. הנאשם הקים מעבדה ונתפס אצלו חומר צמחי על גבי מתיקן יבוש כשהוא מוכן להפצה ולשימוש. מכאן כי היה בדעת הנאשם להפיץ הסמים ולא לעשות בהם שימוש עצמי, לטענתה, גם סם מסווג קנובס הוא סם מזיק, ובפרט לאור גידול הסמים וכמות הסמים שנຕפסה. יחד עם הסם נתפס ציוד המלמד כי מדובר בעיסוק שיטתי ומתרחש. עוד טענה, כי יש לקחת בחשבון כי אין מדובר בשתילים אלא בחומר צמחי המוכן להפצה, מכאן כי יש להתאים מדיניות הענישה כפי שהיא עולה מהפiska הרלוונטית.
5. באט כוח התביעה לא פירטה מתחם עונש הולם, אלא הפנתה לפiska הרלוונטית, לטענתה, לקביעת המתחם.
6. עוד טענה באט כוח התביעה, כי יש לקחת בחשבון את הנسبות הבאות שאין הקשורות ביצוע העבירה: הנאשם הודה וחסר זמן שיפוט; הנאשם החל לצורן סמים בתקופת שירותו הצבאי ופיתח בהם תלות. הנאשם מסר לשירות המבחן כי נגמר בנסיבות עצמו; עם זאת, להערכת התביעה אין בכך היגיון לאור ההתמכרות הארוכה של הנאשם. מכאן גם, שאין לאמץ את המלצת שירות המבחן להסתפק בהטלת צו מבחן וצו שירות לתועלת הציבור, שהוא סטייה בלתי מוצדקת מתחם העונש הולם; הנאשם היה עוזר מיום 17.6.2017 ועד יום 29.5.17.
7. מכאן עטרה באט כוח התביעה, להטיל על הנאשם עונש של מאסר לתקופה של 12 חודשים, מאסר על תנאי, קנס, פסילת רישון בפועל ועל תנאי. כן עטרה כי ניתן צו להשמדת סמים וכליים, ככל שנתפסו.
8. בא כוח הנאשם טען, לעומת זאת, כי כתוב האישום מייחס לנאם עבירה של גידול סמים בלבד, ולפיכך המתחם הרלוונטי הוא מתוך ההחלטה הרלוונטיית בנסיבות דומות, ללא קשר לשאלת אם מדובר בשתילים או בחומר מיבש.
9. לטענתו, מידת הפגיעה בערכים החברתיים אינה גבוהה אלא בינונית, לאור סוג הסם ומשקל הסם שאינו גדול יתר על המידה. יתר על כן, הנאשם גידל הסמים בبيתו.
10. עוד טען, כי מדיניות ההחלטה ונسبות ביצוע העבירה עולה, כי מתחם העונש הולם נע בין מאסר לתקופה של מספר חודשים, שיכל ויבוצע בדרך של עבודות שירות, ובין מאסר לתקופה של 15 חודשים.
11. עוד הוסיף וטען כי במקרה הנדון יש לאמץ את המלצת שירות המבחן מטעמי שיקום. לטענתו, יש לקחת בחשבון את הנسبות הבאות שאין הקשורות לביצוע העבירה: הנאשם החל לעשות שימוש בסמים בצבא, ועשה שימוש בסמים זמן ממושך עד שפנה מיזמתו לחידה לנפגעים סמים, הופנה למרכז חסן, ונוער בשירותו לצורך גמילה. הנאשם הגיע לפגישות ומשתף פעולה עם הליך הטיפול. לטענתו, לא זו בלבד שהליך הטיפול משרת את הנאשם, אלא שמהטיפול יצא נשכר הציבור בכללו.
12. מכאן עתר לחזור מתחם העונש הולם ולהטיל על הנאשם צו מבחן לצד צו שירות לתועלת הציבור, בעתרת שירות המבחן.
13. הנאשם הוסיף בדבריו האחרון, כי החל לעשות שימוש בקנובס, על רקע קשיים נפשיים בצבא, ניסה להימלט, ולבסוף לאחר מעצרו הפסיק השימוש בסמים, בין היתר באמצעות מרכז חסן. כן הוסיף כי הוא עובד בשכיר ו עצמאי.

קביעת מתחם הענישה

14. בקביעת מתחם העונש הולם את מעשי העבירות אותן ביצع הנאשם יתחשב בית המשפט **בערן החברתי** הנפגע מביצוע העבירות, **במידת הפגיעה בו, במידות הענישה הנהוגה ובנסיבות הקשורות בביצוע העבירה** (סעיף 40ג לחוק העונשין).

15. פקודת הסמים נועדה, בכללותה, להגן על עריכים חברתיים של שמירה על בריאותו ושלומו הפיזי והנפשי של הציבור מפני הנגרמים כתוצאה שימוש בסמים והשפעתם הממכרת והרסנית. לצד זאת, עומדים ההגנה על הציבור מפני נזקים עקיפים הנגרמים כתוצאה מעבריות הנלוות לשימוש בסמים, ובכל זה ההגנה על הביטחון האישי ורכוש הציבור (ע"פ 11/972 מדינת ישראל נ' יונה (4.7.12); ע"פ 5267/95, 4998/95, 6021/95, 5029/03 מדינת ישראל נ' שמאו, פ"ד נח (2) 734 (9.2.04); ע"פ 575/88 יהודה נ' מדינת ישראל, פ"ד מב (4) 242 (31.7.97); ע"פ 5313/95 מדינת ישראל נ' גומץ (31.7.97)).

במקרה הנדון, מידת הפגיעה בערכים המוגנים היא ברמה בינונית, וזאת לאור נסיבות ביצוע העבירה: הנאשם החזיק בبيתו ציוד המשמש לגידול סמים, ובכלל זה מאורירים, מנורות, ספקי כוח, חומרិ דישון ואדרניות, וכן סם מסוכן מסווג קנבוס בתפזרת על גבי מתקן יבוש במשקל כולל של 4.8 ק"ג נתנו.

16. על מדיניות הענישה המקובלת והנוגעת בנסיבות דומות של גידול סמים בהיקף דומה, ניתן ללמידה מהפסקה שלහן:

- עפ"ג (מרכז) 17-02-23788 הלמר נ' מדינת ישראל (20.6.17) - בית משפט השלום הרשיע את הנאשם, לפי הודהתו, בביצוע עבירה של גידול סמים. הנאשם גידל שתלי קנבוס במשקל של כ-3 ק"ג. בית משפט השלום הטיל על הנאשם מאסר לתקופה של 8 חודשים, מאסר על תנאי ופסילת רישון. בית המשפט המחווי קיבל את ערעоро של הנאשם, בשל נסיבות אישיות חריגות, והטיל עליו מאסר לתקופה של 6 חודשים בדרך של עבודות שירות;

- עפ"ג (מרכז) 15-04-8650 שורץ נ' מדינת ישראל (22.12.15) - בית משפט השלום הרשיע את הנאשם, לפי הודהתו בביצוע עבירה של גידול סמים. הנאשם גידל 146 שתלים במשקל של 2.69 ק"ג, וזאת בחדר סתרים בדירתו. בית משפט השלום קבע מתחם הנע בין בין מאסר לתקופה של 6 חודשים ובין מאסר לתקופה של 24 חודשים והטיל על הנאשם מאסר לתקופה של 9 חודשים, מאסר על תנאי, פסילת רישון בפועל ועל תנאי. בית המשפט המחווי דחה את ערעоро של הנאשם;

- ת"פ (רמ') משטרת ישראל נ' שמע (11.5.17) - בית משפט השלום הרשיע את הנאשם, לפי הודהתו, בשני אישומים - באישום הראשון, בעבירה של יבוא זרעי סם מסווג קנבוס; באישום השני, בעבירות של גידול סמים, החזקת סמים שלא לצורך עצמית, והחזקת כלים להכנת סם שלא לצורך עצמית. הנאשם החזיק סם במשקל של כ-4 ק"ג. בית המשפט קבע מתחם ענישה בגין האישום הכלול בעירות של גידול והחזקת סמים הנע בין בין מאסר לתקופה של 4 חודשים ובין מאסר לתקופה של 18 חודשים, והטיל עליו בגין שני האישומים מאסר לתקופה של 5 חודשים, מאסר על תנאי, קנס ופסילה על תנאי;

- ת"פ (ת"א) 11-04-27605 מדינת ישראל נ' סבג (13.2.14) - בית משפט השלום הרשיע את הנאשם, לפי הודהתו, בביצוע עבירה של גידול סמים והחזקת סמים לצורך עצמית. הנאשם גידל בביתו סמים מסווג קנבוס במשקל של כ-4 ק"ג, והחזקק כלים לגידול הסמים. בית המשפט הטיל על הנאשם מאסר לתקופה של 6 חודשים, מאסר על תנאי, ופסילת רישון.

התביעה הגישה פסיקה שענינה בנסיבות חמורות יותר, כמו למשל משקל סמים גבוה בהרבה, שימוש עמוד 3

בכלים רבים, או ביצוע עבירות נוספות (ראו, למשל: רע"פ 17/6969 פילברג נ' מדינת ישראל (17.10.17); ת"פ (ת"א) 50219-07-15 מדינת ישראל נ' שמאלי (16.7.17); ת"פ (כ"ס) 15-08-15 מדינת ישראל נ' רוזנציג (29.10.17); עפ"ג (ת"א) 24376-07-14 עמר נ' מדינת ישראל (18.02.15)).

18. מנגד, הגיע בא כוח הנאשם פסיקה שלפיה, בחריגה ממתחם העונש הולם, הוטלו על נאשמים שהורשו בגידול סמים, לעיתים אף בכמותות גדולות יותר, צווי שירות לתועלת הציבור וצווי מבחן שלא מסר, אולם זאת בהתקיים שיקום חריג או נסיבות רפואיות חריגות (ראו, למשל: עפ"ג (ח'') 49266-02-17 מדינת ישראל נ' אוחיון (16.3.17); עפ"ג (ח'') 15-28110-10-15 מדינת ישראל נ' דוד (17.12.15); ת"פ (נת'') 35647-04-15 מדינת ישראל נ' פלוני (5.10.16)). אין מחלוקת, כי פסיקה זו ענינה בחריגה ממתחם העונש הולם.

19. בשקלול מדיניות הענישה בפסיכה, ונסיבות ביצוע העבירה, הגיעו למסקנה כי מתחם העונש הולם נע בין מסר לתקופה של 6 חודשים, שיכל ויבוצע בדרך של עבודות שירות, ובין מסר לתקופה של 18 חודשים, וזאת לצד ענישה נלוית.

20. בקביעת העונש הולם בתחום המתחם, לקחתי בחשבון את הנسبות הבאות אשר אין קשרות ביצוע העבירה:

הנאשם הודה במינויו לו ונעדך עבר פלילי; הנאשם היה עצור מיום 29.5.17 ועד יום 1.6.17; מתקורי שירות המבחן עולה, כי הנאשם החל לצורר סמים על רקע משבר בתקופת שירותו הצבאי ופיתח בהם תלות. בעקבות מעצרו, נגמר הנאשם בכוחות עצמו ובהמשך פנה מיזמתו למרכז "חובן" להתמכרות והשתלב שם בטיפול הכלול שיחות פרטניות ובדיקות שטן. נמסר כי הנאשם משתף פעולה באופן מלא עם ההליך הטיפול ובדיקות השטן שנערכו לנאשם לא נמצאו שרידי סם. שירות המבחן העירני כי הנאשם מבקש לעורר שינוי חיובי בחיו וכי תפוקדו התעסוקתי מהווה גורם התורם ליציבותו בחיו. מכאן המליץ שירות המבחן להטיל על הנאשם צו מבחן וצו שירות לתועלת הציבור.

21. לא הוצגו נסיבות המשמשות לחובתו של הנאשם בתחום המתחם העונש הולם, ומכאן כי יש להטיל עונש שהוא בתחום המתחם. הנאשם נרתם להליך שיקומי, ויש לחזק אותו בדרך זו. המדבר בהליך שיש בו כדי לתרום הן לאינטראס האישי של הנאשם והן לאינטראס הציבור שבסמינעות עברינות עתידית. בה בעת, לא די בהליך זה, שימושו מספר חודשים, ושכלול אך טיפול נקודתי, כדי להצדיק חריגה ממתחם העונש הולם, בעתרת בא כוחו.

22. לפי חוות דעת הממונה מיום 13.5.18, הנאשם נמצא מתאים לביצוע עבודות שירות.

23. מכאן, יש להטיל על הנאשם מסר בדרך של עבודות שירות, מסר על תנאי וצו מבחן. בשל הטלת עבודות השירות והחשש שהיא בכך כדי לפגוע בהחזרי חובותיו, כאמור בתסקירות שירות המבחן, לא מצאי מקום לחיבב את הנאשם בקנס.

סוף דבר

24. לפיכך, אני גוזרת על הנאשם את העונשים הבאים:

א. מסר בפועל לתקופה של 6 חודשים, שיבוצע בדרך של עבודות שירות בהתאם לחוות דעת הממונה מיום 13.5.18. מובהר בזאת לנאשם כי כל חריגה מהוראות הממונה עלולה להוביל לנשיאות המסар בפועל. את עבודות השירות יחול הנאשם ביום 25.7.18;

ב. מסר על תנאי לתקופה של 6 חודשים, וה坦אי הוא שבסמך 3 שנים מהיום לא יעבור כל עבירה סמים

מסוג פשע;

ג. מאסר על תנאי לתקופה של 2 חודשים, וה坦אי הוא שבמשך 24 חודשים מהיום לא עבר כל עבירה סמיים מסווג עוון;

ד. צו מבחן לתקופה של 12 חודשים. רשותי לפני נוכחות הנאשם לבצע את צו המבחן. מובהר בזאת לנאים, כי כל חריגה מהוראות שירות המבחן עלולה להוביל לביטול גזר הדין וצירת דין של הנאשם מחדש.

כל שישן ערביות והפקדות במי"ת 1803-06-17 - יוחזו למפקיד בכפוף לכל דין.

הسمים והכליים יושמדו בהסכמה.

זכות ערעור כחוק.

עותק גזר דין ישלח לממונה על עבודות שירות.

ניתן היום, ז' סיון תשע"ח, 21 Mai 2018, במעמד הצדדים.