



ת"פ 36367/09/19 - מדינת ישראל נגד יקיר יעקב בנישו

בית משפט השלום בראשון לציון

ת"פ 36367-09-19 מדינת ישראל נ' אוטמזגין ואח'

בפני
בעניין: כבוד השופטת - נשיאה עינת רון
מדינת ישראל

המאשימה

נגד

3. יקיר יעקב בנישו

הנאשם

נוכחים:

ב"כ המאשימה עו"ד יוסף בן יהונתן

ב"כ הנאשם עו"ד דוד בוחבוט

הנאשם עצמו

גזר דין

פתח דבר

הנאשם 3 (להלן: "**הנאשם**"), שעניינו הופרד מעניינם של נאשמים אחרים בכתב אישום זה, הורשע על פי הודאתו בעובדות כתב אישום מתוקן בשתי עבירות של סחר בסמים מסוכנים, לפי סעיפים 13 ו- 19 א לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג-1973 עבירה של סיוע לסחר בסם מסוכן, לפי סעיפים 13 ו- 19 א לפקודת הסמים המסוכנים ו- 31 לחוק העונשין, תשל"ז-1977 ; ובעבירה של קשירת קשר לפשע, לפי סעיף 499(א)+(1) לחוק העונשין.

כעולה מהחלק הכללי של עובדות כתב האישום המתוקן, במועד שאינו ידוע במדויק למאשימה, אולם לא יאוחר מחודש ינואר 2019, החלו הנאשמים, ביחד ולחוד, לעסוק בסחר והפצת סמים מסוכנים ובעיקר מסוג חשיש וקנבוס, ברחבי העיר כפר סבא ובאזורים הסמוכים לה, כאמור בכתב האישום.

פריטי האישום המיוחסים לנאשם 3 הינם פריטי אישום 4, 5, 9 ו- 10.

עמוד 1



בהתאם לעובדות פרט האישום הרביעי, עובר וסמוך לשעה 14:30 בתאריך 29.05.19, קשר נאשם 1 קשר עם נאשמים 3 ו-5, בכדי שנאשמים 3 ו-5 יסחרו בסם מסוכן מסוג חשיש במשקל 90.86 גרם נטו.

בתאריך 29.05.19, עובר ובסמוך לשעה 14:30, פנה רס"ר אולג קנצלר, באמצעות אפליקציית הטלגרם, אל המשתמש "@aka6212", וסיכם עם aka כי ירכוש ממנו פלטת סם מסוכן מסוג חשיש במשקל 100 גרם, במחיר של 2250 ₪, כולל משלוח לחניון בכניסה למכללת בית ברל, כפר סבא.

לצורך אימות זהותו של אולג כלקוח, ולבקשתו של aka, העביר אולג אל aka צילום סרטון שלו עם הכסף המזומן.

בסמוך לשעה 15:01, שלח aka לאולג הודעה ולפיה השליח נמצא במקום ברכב לבן. הגיע נאשם 3 ברכב מזדה 3 לבנה, כאשר במקביל הגיע נאשם 5 אל רכב המזדה.

נאשם 3 יספק סם מסוכן, בכך שנאשם 3, כשעמו נאשם 5, העביר לאולג את הסם המסוכן, בתמורה לסך של 2250 ₪ במזומן.

במעשיהם, נאשם 1 קשר קשר לבצע עבירה של סחר בסם, נאשם 3 סחר בסם מסוכן, בלא היתר ושלא כדין ונאשם 5 סייע לנאשם 3 לבצע הסחר בעצם נוכחותו.

בהתאם לעובדות פרט האישום החמישי, ביום 23.04.19, בשעה 12:42, פנה אולג באמצעות אפליקציית הטלגרם אל aka, באמצעות מנוי, וסיכם עם aka כי aka ימכור לו חצי פלטה של סם מסוכן מסוג חשיש, במשקל 50 גרם, במחיר של 1650 ₪, כולל משלוח לחניון המכללה.

בהמשך ולצורך אימות זהותו של אולג כלקוח, העביר אולג אל aka תמונה עם תעודת זהות, כסף מזומן ותמונה שלו נוגע באף, והשניים קבעו להיפגש בעוד שעה בחניון המכללה.

בהמשך לאותן הנסיבות, שלח נאשם 3 דרך אפליקציית הטלגרם באמצעות המשתמש aka לאולג הודעה קולית ולפיה התבקש אולג להגיע למפגש עם השליח. בהמשך לאותן הנסיבות, הגיעו נאשם 3 ונאשם 1, כשנאשם 3 נוהג במזדה, ובמושב האחורי ישב נאשם 1.

נאשם 1 העביר לאולג, בעודו יושב במזדה, סם מסוכן מסוג חשיש במשקל 44.1391 גרם נטו. בתמורה, העביר אולג לנאשם 1 סך של 1650 ₪.

במעשיהם, סחרו נאשמים 1 ו-3 בצוותא בסם מסוכן, בלא היתר ושלא כדין.

בהתאם לעובדות פרט האישום התשיעי, בתאריך 19.07.19, בין השעות 12:37-13:19 קשר הנאשם 3 עם נאשם 5 קשר לפשע בכך שביקש מנאשם 5 להוציא חבילה של סמים. לאחר מכן, ביקש ממנו להגיע לרחוב האילנות בכפר סבא, ולהמתין ללקוח, בעל רכב רנו אפורה, על מנת למסור לו את הסם.

בהתאם לעובדות פרט האישום העשירי, בתאריך 19.07.19 סיפק הנאשם 5 סם מסוכן מסוג חשיש במשקל של 9 גרם



ללקוח, בעוד נאשם 3 מסייע לו במתן אמצעים לביצוע העסקה.

טיעוני המאשימה

ב"כ המאשימה הדגיש את חומרת העבירות שביצע הנאשם אשר מהוות סכנה של ממש לשלום הציבור, וכללו חבירה בצוותא לסוחרים סמים שהתארגנו בשיטתיות, מתוך בצע כסף, למכור סמים בתחומי כפר סבא, תוך הסתייעות באפליקציית ה"טלגרם".

ב"כ המאשימה ציין כי עבירות סמים מהוות פגיעה כלכלית אשר יש לה השלכות על החברה.

הערך החברתי המוגן שנפגע כתוצאה מביצוע עבירות סמים הוא האינטרס הציבורי בשלומם הפיזי של הציבור.

בהתחשב בנסיבות תיק זה, כמות האישומים, החבירה לאחרים, סוג הסם וכמויות הסם שנמכרו, המאשימה סבורה כי מתחם העונש ההולם נע בין 20 חודשי מאסר בפועל לבין 40 חודשי מאסר בפועל. לעונשים אלה יש לצרף מאסר על תנאי, קנס, פסילה בפועל ופסילה על תנאי של רישיון הנהיגה.

לחובת הנאשם שתי הרשעות קודמות בגין תקיפה הגורמת חבלה בצוותא והעדר מן השירות. הרשעתו בגין תקיפה הגורמת חבלה בצוותא הינה בשל אירוע אלימות שבוצע בשנת 2018, במסגרתו הכה בצוותא מתלונן לאחר שזה האחרון נדקר בראשו על ידי הנאשם 1 בפרשה זו. את העבירות נשוא התיק דן ביצע הנאשם לאחר שהורשע בגין ביצוע עבירת האלימות וטרם הטיעונים לעונש בעניינו.

שירות המבחן ציין בתסקירו הראשון בעניינו של הנאשם כי הוא צמצם וטשטש חלק מהמיוחס לו. עוד הציג את עצמו בפני שירות המבחן כמי שביצע את העבירות על מנת לממן סמים לצריכתו העצמית. הוא טען כי השתמש בסמים בצורה אינטנסיבית. מנגד, טען כי הפסיק לצרוך סמים, ללא קבלת עזרה כלשהי. לדידו של ב"כ המאשימה, אמירות סותרות אלו מצביעות על כך שהעבירות שביצע הנאשם בוצעו מתוך בצע כסף ולא על מנת לממן צריכת סמים.

בהתאם לתסקיר שירות המבחן, הנאשם החל הליך טיפולי אך לפני כחודש ימים ומציין כי מדובר בשלב ראשוני. למרות זאת ולמרות שלא נטל אחריות על כל המיוחס לו, המליץ שירות המבחן כי יושת על הנאשם עונש של"צ. עונש שאינו פרופורציונלי עם המתואר בתסקיר שירות המבחן.

המאשימה ביקשה כי יושת על הנאשם עונש בחלקו העליון של השליש התחתון של מתחם העונש ההולם, עונש מאסר מותנה, קנס, פסילת רישיון נהיגה בפועל ועל תנאי.

עוד ביקש ב"כ המאשימה כי בית המשפט יכריז על הנאשם כסוחר סמים, לפי סעיף 36(א)(ב) לפקודת הסמים המסוכנים ויורה על חילוט התפוסים ששימשו אותו לביצוע העבירות: רכב המזדה, סך של 3,350 ש"ח ומכשיר הטלפון הנייד.

ב"כ המאשימה ציין כי בהתאם למפורט בפריטי אישום 4 ו-5 לכתב האישום, הנאשם השתמש ברכב המזדה לצורך ביצוע העבירה. הנאשם רשום כבעליו של הרכב. כן, בחקירתו במשטרה אישר כי רכב המזדה שנתפס הוא רכבו וכי הוא



המשתמש העיקרי בו (בעלות מהותית). עוד ציין כי עד עתה, לא הוגש תצהיר ו/או הובהר מהו המקור החוקי של הכסף שנתפס. בחקירתו במשטרה אישר הנאשם כי הכסף שנתפס שייך לו. ב"כ המאשימה הוסיף כי הבקשה להכריז על הנאשם כסוחר סמים לא התבקשה לאחר מתן הכרעת הדין בעניינו, בשל שגגה.

ב"כ המאשימה תמך טיעונו בפסיקה אשר יצאה תחת ידי בתי המשפט.

טיעוני ההגנה

ב"כ הנאשם הדגיש את נסיבותיו האישיות של הנאשם. הנאשם בן 22. נטל אחריות על מעשיו והודה במיוחס לו בהזדמנות הראשונה. בכך, חסך זמן שיפוטי יקר.

עוד ציין כי כעולה מתסקירי שירות המבחן ניתן לראות את כבדת הדרך הארוכה שעשה הנאשם החל משנת 2019, עת פגש בשירות המבחן במסגרת תיק אחר שבו חלקו היה מינורי. שירות המבחן התרשם מבחור צעיר בעל כוחות ויכולות להתמודד עם משימת גיבוש זהות עצמית. בעבר חבר לחברה שולית. כיום, בניגוד לעבר, ביטא רצון ונכונות לשינוי בדפוסיו ובאורח חייו. הוא השתלב בקבוצה טיפולית המיועדת לעוברי חוק צעירים אליה הוא מגיע באופן קבוע ומשתף פעולה בשיח הקבוצתי. בדיקות שתן שמסר היו נקיות מסמים. שירות המבחן ציין כי נטל אחריות על החלק הארי של האישומים המיוחסים לו והמליץ כי יוטל עליו צו מבחן למשך שנה במהלכו צפוי להמשיך בטיפול הקבוצתי, יושת עליו עונש של"צ ועונש אשר יהא בו תרומה לחברה. צוין כי ענישה של עבודות שירות, כפי שריצה בתיק הקודם בו הורשע, עלולה למנוע ממנו להשתלב מחדש תעסוקתית, כחלק משמעותי משיקום ותפקוד תקין.

לדידו של ב"כ הנאשם, חלקו של הנאשם בכתב האישום הינו ברף נמוך בהשוואה אל יתר הנאשמים בפרשה. לא בכדי הוא שוחרר בשלב מעצר הימים.

מתחם העונש ההולם הראוי במקרה דנן נע בין עונש של"צ ואי הרשעה לבין עונש מאסר בפועל אשר ניתן לרצות בדרך של עבודות שירות.

ב"כ הנאשם ביקש מבית המשפט להתחשב בהליך השיקומי אותו עובר הנאשם ולהשית עליו עונש כהמלצת שירות המבחן.

ב"כ הנאשם התייחס לבקשת המאשימה לחילוט התפוסים: הרכב שנתפס אמנם רשום על שם הנאשם, אך הוא למעשה, שייך לאביו והיה לפני כן בבעלותו. האב, נהג מונית שקיבל דו"חות החליט להעביר את הבעלות ברכב על שם בנו. נכון כי הנאשם היה המשתמש העיקרי ברכב, אך גם אביו עשה בו שימוש בשעות הפנאי. כן, מדובר ברכב ששווי לא עולה על 10,000 ₪. ב"כ הנאשם ביקש כי הרכב לא יחולט ויושב לאביו של הנאשם.

סכומי הכסף שנתפסו הם סכומים נמוכים וסבירים, בוודאי למי שהרוויח בשכר. הנאשם חזר באותה תקופה מרומניה והיחידה החוקרת יודעת זאת. ב"כ הנאשם ביקש כי סכומי הכסף יושבו לנאשם.

כמו כן, לדידו של ב"כ הנאשם, אין להיעתר לבקשת המאשימה להכריז על הנאשם סוחר סמים. המאשימה לא ביקשה זאת במעמד הכרעת הדין וכן, לא ביקשה כי אחרים המעורבים בפרשה יוכרזו כסוחרים סמים. טענתה של המאשימה לפיה



הכרזה על נאשמים אחרים כסוחרי סמים לא התבקשה מפני שלא היו תפוסים שניתן לחלט בעניינם אינה הגיונית. הרי הכרזה על אדם כסוחר סמים אינה רק לשם חילוט רכשו.

ב"כ הנאשם תמך טיעונו בפסיקה אשר יצאה תחת ידי בתי המשפט.

הנאשם, בדבריו בפני בית המשפט, הביע צער. אמר כי הבין את הטעות שעשה והודה לשירות המבחן שמסייע לו בתהליך.

תסקירי שירות המבחן

תסקיר שירות המבחן מיום 3.1.21 סקר קורות חייו של הנאשם.

הנאשם בן 22, רווק, מתגורר עם הוריו ואחיו בכפר סבא. אינו עובד כעת בשל ריצוי עונש מאסר בעבודות שירות שהוטל עליו בתיק קודם. סיים 12 שנות לימוד, בעל בגרות חלקית. שירת שירות צבאי חלקי. תחילה כלוחם בחטיבת גולני. לאחר שנפקד מן השירות, ריצה מאסר בן חודשיים בכלא צבאי. בתום שנה וחודש, קיבל פטור מהמשך שירות צבאי בשל נסיבות רפואיות, לדבריו.

לחובתו הרשעה קודמת מיולי 2020 בגין ביצוע עבירה של תקיפה בגורמת חבלה ממשית על ידי שניים או יותר, מאוקטובר 2018. הושת עליו עונש של חמישה חודשי מאסר בפועל אשר ירוצו בדרך של עבודות שירות, מאסר מותנה ופיצוי.

שירות המבחן התרשם מבחור צעיר בעל כוחות ויכולות אשר מתמודד עם משימת גיבוש זהותו העצמית. נראה כי מגיל צעיר חבר לחברה שולית, פיתח דפוסי חשיבה והתנהגות שוליים, לצד שימוש בסמים, כדרך להקהות את קשייו ורגשותיו.

הנאשם נטל אחריות על חלק ניכר מהמיוחס לו בכתב האישום המתוקן, תוך נטייה לצמצם ולטשטש חלקים אחרים של האישומים. הנאשם סיפר לשירות המבחן כי בתקופה המתוארת בכתב האישום, נהג להשתמש בסמים בתכיפות בהיותו נתון במצב רגשי ירוד. זאת, לדבריו, נוכח התמודדותו על ההליך המשפטי הקודם שניהל ותוצאותיו האפשריות, לצד קשיים שחוזה ביחסיו עם משפחתו. הנאשם עשה שימוש אינטנסיבי בסמים בתקופה זו ולכן, התקשה לתפקד ולהתמיד בעבודתו במוסך ולבסוף, עזב אותה. עוד תיאר התדרדרות במצבו הפיזי, אובדן תיאבון וירידה במשקל. בעקבות קשייו לממן את השימוש בסמים, שהלך וגבר, החל לרכוש כמות גדולה יותר כאשר בחלק מהכמות עשה שימוש בעצמו ואת החלק השני, מכר. הוא הדגיש כי כוונתו הייתה לממן את השימוש העצמי שלו ושלל כוונה להפיק רווח כלכלי. כמו כן, שלל אפשרות של התארגנות מסודרת ומשותפת עם הנאשמים האחרים לצורך מכירה וסיוע בסחר בסמים אלא הסביר כי נהגו לסייע האחד לשני. הנאשם סיפר לשירות המבחן כי לאחר מעצרו בתיק דן, הוא נמנע, כיום, משימוש בסמים. אולם, תיאר שימוש חברתי ומזדמן באלכוהול. בדיקת שתן שמסר בשירות המבחן בדצמבר 2020 נמצאה נקייה משרידי סמים.

הנאשם ביטא נכונות להשתלב בטיפול במסגרת שירות המבחן. זאת, בשונה מבעבר. ניכר כי כיום, הנאשם חושש מהאפשרות שיוטל עליו עונש של מאסר בפועל. עוד מסר הנאשם כי ניתק את קשריו השוליים.



שירות המבחן סבר כי קיים צורך ממשי בהתערבות טיפולית במצבו של הנאשם, אשר יכולה להביא, להערכתם, להפחתת הסיכון ממצבו. שירות המבחן ביקש כי הדיון בעניינו של הנאשם ידחה בשלושה חודשים, במהלכם ימשיכו ויעקבו אחר יכולתו לשמר את ניקיונו מסמים לאורך זמן ובמקביל יפעלו על מנת לשלבו בטיפול במסגרת שירות המבחן.

תסקיר שירות המבחן מיום 18.04.2021 מתאר כי בתחילת חודש מרץ 2021 השתלב הנאשם בקבוצה טיפולית בשירות המבחן, המיועדת לעוברי חוק צעירים. הנאשם מגיע לקבוצה בעקביות ומשתף פעולה בשיח הקבוצתי. אמנם, הוא מצוי בשלב ראשוני של התהליך, אך נראה כי מחוייב לטיפול הקבוצתי ומגלה מוטיבציה לערוך שינוי בחייו. שלוש בדיקות שתן שמסר, נמצאו נקיות משרידי סמים.

שירות המבחן התרשם כי הנאשם בעל עמדה מפוכחת יותר, נטל אחריות על החלק הארי של האישומים והעריך כי הוא ער להשלכות מעשיו, נכון לחקור התנהלותו הבעייתית על מנת להפסיקה ופועל לבסס דפוסי התנהלות תקינים באורח חייו.

שירות המבחן ציין כי הוא אינו מתעלם מחומרת העבירות שביצע הנאשם, אך נוכח גילו הצעיר, המוטיבציה שהביע לשינוי אורחות חייו והתגייסותו לטיפול במסגרת שירות המבחן, המליץ כי בית המשפט ישית על הנאשם צו של"צ בהיקף נרחב של 250 שעות וצו מבחן למשך שנה. ענישה חינוכית זו תחדד עבורו את השלכות מעשיו, בדרך של תרומה חברתית, מבלי לפגוע בתפקודו החיובי הנוכחי. להערכת שירות המבחן, ענישה דומה לזו שסיים לרצות לאחרונה (עבודות שירות) עלולה לפגוע במאמציו לביסוס יציבות ותמנע ממנו להשתלב מחדש תעסוקתית, כחלק משמעותי מתהליך של שיקום ותפקוד תקין.

דין

בבוא בית המשפט לגזור את דינו של הנאשם, עליו לקבוע, בשלב הראשון, את מתחם העונש ההולם.

בהתאם לתיקון 113 לחוק העונשין, בטרם אקבע את מתחם העונש ההולם לעבירות בהן הורשע הנאשם, אציין כי על אף קיומם של ארבעה פריטי אישום, לא מצאתי לנכון לחלק את מתחם העונש ההולם למספר תתי מתחמים כאלה. מדובר בפרשה כוללת אחת. מעשיו של הנאשם בוצעו כחלק מסדרה של אירועי הפצת סם מסוכן. על כן, ייקבע מתחם עונש אחד אשר בו יישקלו כלל השיקולים הרלוונטיים.

בהתאם לסעיף 40ג(א) לחוק העונשין, מתחם העונש ההולם יקבע בהתאם לעקרון ההלימה, תוך התחשבות בערך החברתי שנפגע, במידת הפגיעה בו, בנסיבות הקשורות בביצוע העבירה ובמדיניות הענישה הנהוגה. בשלב השני, על בית המשפט לשקול שיקולים ונסיבות אשר אינן חלק מביצוע העבירה בה הורשע הנאשם.

אין להקל ראש בעבירות בהן הורשע הנאשם. חומרתן רבה.

הערך החברתי המוגן בעבירות הקשורות לסם הינו פגיעה בשלום הציבור ובסדר הציבורי, מפני הנזקים הישירים והעקיפים אשר נגרמים עקב השימוש בסם.

פקודת הסמים המסוכנים נועדה בכללותה להגן על הערכים החברתיים של שמירה על בריאותו ושלומו הפיזי והנפשי של



הציבור מפני נזקים הנגרמים כתוצאה משימוש בסמים והשפעתם הממכרת וההרסנית. לצד אלה, עומדים ההגנה על הציבור מפני נזקים עקיפים הנגרמים כתוצאה מעבריינות הנלווית לשימוש בסמים ובכלל זה ההגנה על הביטחון האישי ורכוש הציבור (ע"פ 972/11 **מדינת ישראל נ' יונה** [פורסם בנבו, 4.7.12]; ע"פ 575/88 **עודה נ' מדינת ישראל**, פ"ד מב (4) (242)).

רבות נכתב אודות נגע הסמים מסוכנים ועל הצורך לבערו באמצעות ענישה מחמירה ומרתיעה.

כך למשל, בע"פ 4484/05 **שגב נ' מדינת ישראל** [פורסם בנבו, 8.8.06], נקבע כי:

"...נגע הסמים מכלה בישראל כל חלקה טובה. כמות המילים שהושמעו באשר לצורך להילחם בנגע זה היא אין סופית. אין לך בית משפט בכל ערכאה שהיא, שלא חוזר על האמירות שעניינן המלחמה שהוקדשה לביעור התופעה, ענישה מחמירה ככלי מרכזי במלחמה זו, והצורך להכות בכל אחת מחוליות הפצת הסם בין אם מדובר בבלדר, ובין אם מדובר במי שמעמדו בהיררכיה באותה פעולה ספציפית שעליה נסוב הדין, גבוה יותר."

וכך נקבע גם בע"פ 8988/16 **אשר בן סימון נ' מדינת ישראל** [פורסם בנבו, 8.3.17]:

"...ההלכה בעניין עבירות סמים קובעת כי נוכח חומרתן הרבה של אותן העבירות יש להתמודד מולן באמצעות ענישה משמעותית ומרתיעה...כי יש לבכר את שיקולי ההרתעה על השיקולים האישיים בעבירות מסוג זה... וכי יש חשיבות בענישה כלכלית בעבירות סמים שעיקרן הוא בצע כסף."

(ראה גם ת"פ 18306-12-09 **מדינת ישראל נ' סאמר פח'ר אלדין ואח'** [פורסם בנבו, 3.4.2011]; ע"פ 2000/06 **מדינת ישראל נ' ויצמן** [פורסם בנבו, 20.7.2006]).

מידת הפגיעה בערכים המוגנים הינה ממשית ומצויה ברף הגבוה.

הענישה הנוהגת ביחס לעבירות בגין הורשע הנאשם, משתנה ממקרה למקרה והיא תלויה בסוג הסם, בכמות שנמכרה, בהישנות המקרים ובנסיבותיו האישיות של הנאשם.

על מדיניות הענישה המקובלת בעבירות בהן הורשע הנאשם, ניתן ללמוד מהפסיקה שלהלן:

רע"פ 3271/17 **עמיאל נ' מדינת ישראל** [פורסם בנבו, 23.4.17] - הנאשם הורשע, על פי הודאתו, בשש עבירות של סחר בסמים מסוג קנבוס והחזקת סמים שלא לצריכה עצמית. בית משפט השלום הטיל על הנאשם מאסר לתקופה של 12 חודשים, מאסר מותנה ופסילת רישיון על תנאי. ערעור שהוגש לבית המשפט המחוזי התקבל בחלקו ועונשו של הנאשם קוצר ל- 8 חודשי מאסר בפועל. רע"פ שהוגשה על ידי הנאשם לבית המשפט העליון נדחתה.

רע"פ 6087/16 **מאזן אבו דיאב נ' מדינת ישראל** [פורסם בנבו, 11.8.16] - הנאשם הורשע בשלוש עבירות סחר בסם, במכירת חשיש, בשלושה מקרים, כאשר פרט האישום השלישי ייחס לו אף מכירה של כדורי סם מסוג ALFA PVP. נקבע מתחם עונש הולם הנע בין 17 חודשי מאסר בפועל לבין 40 חודשי מאסר בפועל. הושתו על הנאשם 27 חודשי



מאסר בפועל, לצד ענישה נלווית. בית המשפט המחוזי הפחית את עונשו של הנאשם ל- 24 חודשי מאסר בפועל בשל הל"ך שיקום שעבר.

רע"פ 5712/16 **אייזנבאך נ' מדינת ישראל** [פורסם בנבו, 17.8.16] - הנאשם הורשע על פי הודאתו, בארבע עבירות של סחר בסמים מסוג קנבוס, בסכומים של כמה מאות שקלים. בית המשפט הטיל על הנאשם עונש מאסר בפועל בן 8 חודשים, מאסר מותנה וקנס בסך של 1,500 ₪. בית המשפט המחוזי דחה את ערעורו של הנאשם. רע"פ שהוגשה על ידי הנאשם לבית המשפט העליון נדחתה.

רע"פ 3627/13 **שדה נ' מדינת ישראל** [פורסם בנבו, 22.5.13] - הנאשם הורשע בשתי עבירות של סחר בסם מסוג קנבוס. הנאשם מכר לשני אחרים 0.87 גרם קנבוס בתמורה לסכום של 80 ₪ ושבועיים לאחר מכן, מכר לאחר 1 גרם קנבוס בתמורה לסכום של 80 ₪. בית משפט השלום השית על הנאשם עונש מאסר בפועל בן 7 חודשים, מאסר מותנה בן 6 חודשים, קנס בסך של 5,000 ₪ ופסילת רישיון נהיגה בפועל למשך 12 חודשים. בית המשפט המחוזי דחה את ערעור הנאשם. רע"פ שהוגשה על ידי הנאשם לבית המשפט העליון נדחתה.

רע"פ 1626/12 **מלכה נ' מדינת ישראל** [פורסם בנבו, 7.5.12] - בית משפט השלום הרשיע את הנאשם, לפי הודאתו, בארבע עבירות של סחר בסמים. בית המשפט השית על הנאשם מאסר בפועל בן 9 חודשים ומאסר מותנה. בית המשפט המחוזי דחה את ערעורו של הנאשם. רע"פ שהוגשה על ידי הנאשם לבית המשפט העליון נדחתה.

בת"פ (ראשון לציון) 1921-08-15 **מדינת ישראל נ' חליל מוסראתי** [פורסם בנבו, 3.2.16], הורשע הנאשם, על פי הודאתו, בשתי עבירות של סחר בסם מסוג חשיש ושתי עבירות של סיוע לסחר בסם מסוג חשיש (ארבעה פרטי אישום). נקבע מתחם עונש הולם הנע בין 8 חודשי מאסר בפועל לבין 18 חודשי מאסר בפועל בגין כל עבירה של סחר בסמים ומתחם מצומצם מזה בגין סיוע לסחר בסמים. על הנאשם הוטלו 18 חודשי מאסר לריצוי בפועל, מאסר מותנה, קנס, פסילה על תנאי.

לאחר שעיינתי בפסיקה שהוגשה על ידי הצדדים, כמו גם בפסיקה לעיל, ולאור הנסיבות האופפות את המעשים, אני מוצאת כי מתחם העונש ההולם בענייננו, נע בין 15 חודשי מאסר בפועל לבין 35 חודשי מאסר בפועל וכן, ענישה נלווית.

בקביעת העונש ההולם בתוך המתחם, נתתי דעתי לנסיבות אשר אינן קשורות בביצוע העבירות.

לזכותו של הנאשם עומדת הודאתו במיוחס לו. בכך, חסך הנאשם זמן שיפוטי יקר. שירות המבחן ציין בתחילה כי הנאשם נטל אחריות על חלק מן המיוחס לו ולגבי היתר, נטה לצמצם ולטשטש. לאחר מכן, נטל אחריות על חלק ניכר מהמיוחס לו.

לחובתו של הנאשם הרשעה בגין היעדר מן השירות בעת שירותו הצבאי והרשעה נוספת מיולי 2020 בגין עבירה שבוצעה בשנת 2018 - תקיפה וחבלה ממשית על ידי שניים או יותר. בגין הרשעתו זו ריצה עונש בן 5 חודשי מאסר בפועל בדרך של עבודות שירות. לאחר הרשעתו זו וטרם טיעוניו לעונש, ביצע הנאשם את העבירות נשוא התיק דנן. יש בכך ללמד כי מורא החוק אינו חל עליו ויש ליתן לכך משקל בעת גזירת דינו של הנאשם.

עיון בתסקיר שירות המבחן מתאר את קורות חייו של הנאשם. הנאשם חבר בגיל צעיר לחברה שולית, פיתח דפוסי



חשיבה והתנהגות שוליים, לצד שימוש בסמים, כדרך להקהות את קשייו ורגשותיו. החל ממרץ 2021 משתתף הנאשם, במסגרת שירות המבחן, בקבוצה טיפולית לצעירים עוברי חוק. שירות המבחן ציין כי אמנם, הנאשם, מצוי בשלב ראשוני של התהליך, אך נראה כי הוא מחוייב לטיפול הקבוצתי ומגלה מוטיבציה לערוך שינוי בחייו. בדיקות שתן שמסר, נמצאו נקיות משרידי סמים.

שירות המבחן התרשם כי הנאשם בעל עמדה מפוכחת יותר. כאמור, נטל אחריות על החלק הארי של האישומים והעריך כי הוא ער להשלכות מעשיו, נכון לחקור התנהלותו הבעייתית ופועל לבסס דפוסי התנהלות תקינים באורח חייו.

אין בידי לקבל את המלצת שירות המבחן להשית על הנאשם צו של"צ. חומרת העבירות אותן ביצע, סוג הסם, כמותו והצורך בהרתעת הרבים אינו מאפשר השתת עונש כזה בעניינו של הנאשם.

תהליך השיקום אשר בו מצוי הנאשם עתה הינו בשלב ראשוני ולא ניתן לומר בוודאות מה יהיו תוצאותיו. על כן, סבורה אני כי יש ליתן משקל מסוים לתהליך השיקום אותו עובר הנאשם. אולם, אין בכך כדי לחרוג לקולא ממתחם העונש ההולם שנקבע.

ועוד אציין כי שירות המבחן שוקל את האינטרס של הנאשם ואת זה בלבד. בית המשפט הוא שאמון על מכלול האינטרסים ובכלל זה האינטרס הציבורי. על כן, בבואו לגזור את הדין, ייתן ביהמ"ש משקל להמלצות שירות המבחן, אך יעשה כן אך כשיקול אחד מבין מכלול השיקולים ולא כשיקול בלעדי - בלתו אין.

המאשימה עתרה כי הנאשם יוכרז כסוחר סמים ורכושו יחולט - רכב מזדה הנושא לוחית זיהוי 75-340-65, מכשיר טלפון נייד וסכום כסף שנתפסו. בקשות אלו צוינו הן בכתב האישום המתוקן והן במסגרת הטענות לעונש.

הנאשם טען כי הבקשה להכריז עליו כסוחר סמים לא התבקשה במעמד הכרעת הדין ואף לא כלפי נאשמים אחרים בפרשה. לפיכך, עתר לדחות את הבקשה. לעניין החילוט טען כי רכב המזדה אמנם רשום על שמו, אך למעשה, שייך לאביו. בכל הנוגע לסכומי הכסף שנתפסו, טען הנאשם כי מדובר בסכום סביר והגיוני לשאת, כשכר מעבודה. כן, באותה תקופה, שב ארצה הנאשם מרומניה.

סעיף 36א(ב) לפקודת הסמים המסוכנים קובע שני תנאים מצטברים להכרזת סוחר סמים. תנאי אחד הוא שמדובר בעבירה של עסקת סמים ובענייננו, אכן כך והתנאי השני הוא כי הנאשמים הפיקו רווח מעבירה של עסקת סמים או שהיו אמורים להפיק רווח מהעבירה. נראה כי גם תנאי זה מתקיים משקיבל הנאשם תמורה בגין הסמים.

לפיכך, אני נעתרת לבקשה ומכריזה על הנאשם סוחר סמים.

הוראת סעיף 39א(א) לפקודת הסמים המסוכנים קובעת כדלקמן:

"... על אף האמור בכל דין, רשאי בית המשפט, בנוסף על כל עונש שיטיל, לצוות על חילוט חפץ שנתפס לפי סעיף 32, או שהגיע לידי המשטרה כאמור בסעיף 33, אם האדם שהורשע במעשה העבירה שנעשה בחפץ או לגביו הוא בעל החפץ; דין צו זה כדין עונש שהוטל על הנאשם".



בהתאם למבחן הבעלות המהותית, נראה כי רוב הזמן הנאשם הוא זה אשר עשה שימוש ברכב ולא אביו. כן, מכשיר הטלפון הנייד והכסף שנתפסו שייכים לנאשם, כך גם לפיו.

במסגרת זו, על בית המשפט לבחון את הזיקה בין התפוס לבין מעשה העבירה ובאיזה מידה הוא שימש באופן מהותי לביצוע העבירות. בענייננו, אין כל מחלוקת כי הנאשם השתמש ברכבו לביצוע העבירות בהן הודה והורשע.

די באמור כדי לקבוע כי ברכב בוצעה עבירה שיש בה כדי להורות על חילוט הרכב (רע"פ 7600/08 **אברהם נ' מדינת ישראל** (פורסם בנבו, ניתן ביום 13.08.08). כך גם לגבי מכשיר הטלפון הנייד והכסף.

לא מצאתי כי יש בנימוקים אותם ציין ב"כ הנאשם כדי להימנע מחילוטם ואני מוצאת להיעתר לעתירת המאשימה בעניין זה.

סוף דבר

אני גוזרת על הנאשם כעונש כולל בגין העבירות בהן הורשע את העונשים הבאים:

עונש מאסר בפועל בן 20 חודשים.

מאסר על תנאי לתקופה של 8 חודשים, והתנאי הוא שבמשך 3 שנים מיום שחרורו ממאסר לא יעבור כל עבירה מסוג פשע לפי פקודת הסמים המסוכנים.

מאסר על תנאי לתקופה של 5 חודשים, והתנאי הוא שבמשך שנתיים מיום שחרורו ממאסר לא יעבור כל עבירה מסוג עוון לפי פקודת הסמים המסוכנים.

קנס בסכום של 2,500 ₪ או 20 ימי מאסר תמורתו, הנאשם ישלם את הקנס ב-5 תשלומים שווים ורצופים. הראשון לא יאוחר מיום 15.6.21 והיתרה עד ה-15 לחודש שלאחר מכן. לא ישולם תשלום במועדו, יעמוד כל הסכום לפרעון מיידי.

הנאשם ייפסל מלקבל ומלהחזיק רישיון נהיגה לתקופה של 5 חודשים בפועל, שתחילתה מיום שחרורו ממאסר. למען הסר ספק יובהר כי תחילתה של הפסילה בפועל מיום הפקדת הרישיון.

ניתן בזאת צו כללי למוצגים.

סמים שנתפסו במהלך החקירה - יושמדו.

רכב מזדה הנושא לוחית זיהוי 75-340-65, מכשיר טלפון נייד וסכום כסף שנתפסו - יחולטו.



זכות ערעור כחוק.

ניתן היום, כ"ט אייר תשפ"א, 11 מאי 2021, במעמד הצדדים.