

ת"פ 60914/01 - מדינת ישראל נגד יאנה מלקדזה

בית משפט השלום בננתניה

09 Mai 2016

ת"פ 60914-01 מדינת ישראל נ' מלקדזה
לפני כבוד השופט הדר רוזנברג שיינרט
מדינת ישראל
הנאשמה

נגד
יאנה מלקדזה
הנאשמת

nocchim:

ב"כ המאשמה עו"ד יפעת פינצובר

הנאשמת ובא כוחה עו"ד ניר דוד

[פרוטוקול הושמטה]

גזר דין

העובדות הנוגעות לעניין-

א. הנאשמת הורשעה, עפ"י הודהה, בשתי עבירות של החזקת סמים לצריכה עצמית, עבירות לפי סעיף 7(א)+7(ג) סיפה לפקודת הסמים המסוכנים (נוסח חדש), תשל"ג-1973, בעבירה של החזקת כלים להכנת סם, עבירה לפי סעיף 10 לפקודה ובUBEירה של "צורך סמים מסוכנים", עבירה לפי סעיף 6 לפקודה.

מעובדות כתוב האישום המתוקן בת"פ 60914-01-14 (שלום נתניה), עולה כי בתאריך 12/6/7, החזיקה הנאשمت במרקם ביתה 4 בקבוקים המכילים סם מסוכן מסווג מתאמתא מין בנפח כולל של 22 מ"ל נטו וזאת לצרכיה העצמית של הנאשמת.

מעובדות כתוב האישום המתוקן בת"פ 40296-01-14 (שלום נתניה) , עולה כי ביום 13/9/16, החזיקה הנאשמת בבייתה בננתניה במספר בקבוקונים, מזרקים, מבחנות, מטחנה חשמלית, משקל כדורים ונוזלים מסווגים שונים, הכל לצורך "צורך סם מסוכן מסווג מתאמתא מין" (להלן: "הסם"). הנאשמת אידתה כדורים בהם רכיב של חומר מסווג אפדרין ובמה שערבה עם חומרים נוספים, כגון: יוד ופוספורד, ורקחה מהם את הסם. באותו הנסיבות, החזיקה הנאשמת בבקבוק בסם בכמות של 4.5 מ"ל בנפח וכן החזיקה בבקבוק נוסף בנפח של 130

עמוד 1

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

מ"ל ובו סמ בנסיבות שאינה ידועה.

ב. טרם מתן גזר הדין הופנתה הנואשת לקבالت תסוקיר שירות המבחן וכן לקבלת חוות דעת הממונה על עבודות השירות.

טענות הצדדים-

ג. ב"כ המאשימה הפנטה בטיעוניה לכך שהנאשת לא רק החזיקה בשם האסור אלא גם יצרה אותו. עוד טענה התובעת, כי הנואשת לא השכלה לנצל את האפיק השיקומי שהוצע לה ולא שתפה פעולה, כנדרש, עם שירות המבחן. לפיכך, אין מקום לסתיה לפחות מתחם העונש ההולם מטעמי שיקום. לשיטת המאשימה, מתחם העונש ההולם בגין עבירת ייצור הסם נع בין 6-12 חודשים מאסר בפועל. מתחם העונש ההולם בגין עבירות החזקת הסם נע בין עבודות שירות לבין מאסר בפועל. בית המשפט התבקש לגזר על הנואשת מאסר בפועל, מאסר על תנאי, פסילת רישוין נהיגה בפועל, פסילת רישוין נהיגה מותנית וקנס.

ד. ב"כ הנואשת הדגישה בטיעונו את נסיבותיה האישיות הקשות של הנואשת, כמפורט בתסקירים, את הייתה מטופלת בשני ילדים קטינים ואת הזמן שחלף מאז ביצוע העבירות. עוד טוען, כי אין מדובר בייצור סם למטרת הפצחה וסחר אלא בייצור הסם לצורך צרכתו ע"י הנואשת עצמה. הוסיף הסנגור וטען, כי הנואשת חפזה לשתף פעולה עם שירות המבחן אלא שנמסר לה שאיננה מתאימה לטיפול בבית חסן וזאת נוכח תוכאות בדיקות השtan שמסרה הנואשת. לשיטת ההגנה, תוכאות בדיקות השtan אין נובעות מנטיילת סמים ע"י הנואשת אלא מדובר בתוצריו התורופה סינופד אותה נוטלת הנואשת עפ"י מרשם רופא. ב"כ הנואשת עתר להטיל עליה עונש של מאסר מותנה לצד צו מבחן.

מתחם העונש ההולם וגזרת עונשה של הנואשת-

ה. בהתאם לסעיף 40ב לחוק העונשיין, התשל"ג-1977 (להלן: "החוק"), העיקרונות המנחה בענישה הנה קיומו של יחס הולם בין חומרת מעשה העבירה בנסיבותו ומידת אשמו של הנאשם ובין סוג ומידת העונש המוטל עליו. בקביעת מתחם העונש ההולם שומה על ביהם"ש להתחשב בערך החברתי שנפגע מביצוע העבירות, במידה הפגיעה בו, במידניות הענישה הנהוגה ובנסיבות הקשורות ביצוע העבירות כאמור בסעיף 40ט לחוק.

ו. במקורה דן, הערך החברתי המוגן בעבירה הנה הצורך להגן על הציבור מפני הפגיעה הישירה והעקיפה הנגרמת כתוצאה מעבירות הסמים. הפסיקה הדגישה בעבר את הצורך להילחם ברגע הסמים, אשר נזקי החברתיים, האישיים והכלכליים הנם קשים ומשמעותיים.

בע"פ 3117/12 ארביב נ' מדינת ישראל (מיום 12.9.6) ציין כב' השופט שהם:

עמוד 2

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

"בית משפט זה עמד, לא אחת, על חומרתן היתירה של עבירות הסמים, ועל ההשלכות הקשות שיש לשימוש בסם על גופו ועל נפשו של המשתמש (ראו, למשל, ע"פ 6029/03 מדינת ישראל נ' שמאו, פ"ד נח(2) 734 (2004))."

מידת הפגיעה בערך המוגן, במקרה בו עסקין הנה מהותית, אם כי איןנה מצויה ברף החומרה הגבוה של העבירות נשוא הדיוון. הנאשמה החזיקה בשם מסווג מתאמתאמין, בשתי הזרמיות שונות ובכמויות בלתי מבוטלות, וזאת לצרכתה העצמית. מבחינות סוג הסם בו עסקין, אצין כי אף שאינו ומינה על סוג הסמים הקשים ביותר, כדוגמת הרואין וקוקאין (ראו למשל **ת"פ (מרכז) 11-01-21485** מ"י נ' **תאיינפרום**, ניתן 14.4.11, פורסם בבלבו), מדובר בשם ממכר ביותר, אשר כמות קטנה שלו (0.2 גרם) נחשבת ככמות לצריכה עצמית.

(ראו **ת"פ (מרכז) 10-12-51034** **מדינת ישראל נ' דואנוקוטה** [פורסם בבלבו] (12.6.11)). בambilim אחרות,ברי כי אין מדובר בשם הנמנה עם קבוצת הסמים הקלים וייתכן שמדובר בשם המצוי בקבוצת ביניהם, עם נתיה לכיוון הגדרתו כסם קשה. יש לראות כנסיבתה לחומרה את העובדה שהנאשמה עסקה בייצור בשם האסור. ייצורו של בשם בבית הנאשמה, תוך החזקת הכלים הדרושים לשם כך, מעיד על שימוש מתמשך של הנאשמה בנושא והוא בעל פוטנציאל לנזק חברותי מתגלהל, נזק שהוא יכול להיגרם כתוצאה מהעברת בשם שיוצר ע"י הנאשמת לגורםים נוספים. מайдך, יש לשקלן כנסיבתה לקולא את העובדה שבפועל בשם אשר יוצר ואשר הוחזק ע"י הנאשמת ועוד, בהתאם לעובדות כתבי האישום המתוקנים, לצריכתה העצמית של הנאשמת ולא סופק לאחרים. עוד אצין, כי ברקען של העבירות נשוא התקיק דן, מצוי מצבה הנפשי המורכב של הנאשמת ונסיבות אישיות לא פשוטות מן התמודדה הנאשמת, לרבות תאונת דרכים קשה שעברה הנאשמת בגיל 17.

מבחינת רמת הענישה הרווחת, אצין כי מרבית הפסיקה שפורסמה ואשר מתייחסת למataמתאמין או למataמפטמין נוגעת להחזקת בשם שלא לשימוש עצמי או לעבירות של "יבוא ושל סחר בשם, בניגוד ל刻苦ה שבפני". במקרים של החזקה בשם האמור שלא לצריכה עצמית, גזרים כולל עונשי מאסר בפועל, אשר משכם משתנה בהתאם לתלות בכמות בשם בה מדובר. לשם המראה אפנה לדוגמאות הבאות;

בת"פ (אשדוד) 14-08-18707 **מדינת ישראל נ' טונגטאנגאי ואח'** (6.10.14, פורסם בבלבו), נגזרו 3 חודשי מאסר בפועל על שני נאים שהורשוו בשימוש בשם מסוכן ובהחזקת בשם מסוכן שלא לצריכה עצמית. מדובר בחזקה בשם מסוכן מסווג מתאמתאמין במשקל כולל של 15.1153 גרם נטו ובנוסף בהחזקת 8 טבליות המכילות בשם מסוכן מסווג מתאמתאמין, שחולקו למספר אריזות קטנות מסווגים שונים. לא למוטר לציין, כי בשם נתפס במהלך חיפוש משטרתי שנערך במגרוי הנאשימים ונhaftסו במקומם גם 4 משקלים אלקטرونים קטנים, כלים לשימוש בסמים, שקיות ארזה, קשי פלסטיים ומכשיר לאיותם אריזות בחום.

בת"פ (שלום ב"ש) 15-2003 **מדינת ישראל נ' CHENCHOM ואח'** (26.10.15, פורסם בבלבו), נגזר עונש של 6 חודשים מאסר בפועל על נאים נעדר עבר פלילי, אשר הורשו בהחזקת בשם מסוג מתאמתאמין במשקל 1.4932 גרם שלא לצריכה עצמית.

בת"פ (שלום בא"ר שבע) 13-09-41995 **מדינת ישראל נ' סוקוטונג** (10/12/2013, פורסם בבלבו), אימץ בית המשפט הסדר טיעון והשיט על נאים, ארזה תאילנד, 4 חודשים מאסר בפועל ומאסר מוותנה בשל החזקה בשם מסוג מסווג מתאמתאמין ו-42 טבליות 0.8904 גרם.

לאחר ש שקלתי את מכלול הנסיבות הקשורות למעשה העבירה ולמידת אשמה של הנואשת, לרבות הערך החברתי שנפגע מביצוע העבירה, מידת הפגעה בערך המוגן ומידות העונשה הרווחת, בדgesch על העובדה שיצור הסם והחזקתו נועד לצריכתה העצמית של הנואשת ולא לשם הפעזה לאחרים, סבורני כי מתחם העונש ההולם הנה החל מעונש הצופה פנוי עדיד ועד ל- 8 חודשים מאסר בפועל, לצד מאסר מותנה, קנס ופסילה של רישיון הנהיגה.

במקרה דן, נכון מכלול נסיבותיו ובשים לב לתסקיריו שירות המבחן, מהם עולה כי הנואשת לא שתפה פעולה עם גורמי הטיפול, אך שכן נתונים בדבר הליך שיקומי חיובי, לא קיימים שיקולים אשר מצדיקים סטייה מתחם העונש ההולם, לחומרה או לפחות.

יב. בהתאם לטענה של המבחן, על ביהם"ש לגזר את העונש המתאים לנואשת, בהתחשב בנסיבות שאין קשרות בביצוע העבירה, כאמור בסעיף 40א לחוק. במסגרת זו, הבאתិ בחשבון שיקולי את הנסיבות הבאות:

(1) הנואשת כבת 31, נטולת עבר פלילי, מטופלת בשני ילדים בני 10 ועשרה וחודשים. הנואשת עלתה לארץ מגוואה בגיל 9. בגיל 17 עברה הנואשת תאונת דרכים קשה, במהלךיה נפצעה מהותית בפניה ומאז מגלה קשיים בנשימה ומקבלת טיפול תומך. מאישור רפואי שהוגש לבית המשפט לאחר מועד הティיעונים לעונש, עולה כי הנואשת סובלת אף מאפילפסיה. הנואשת מסרה לשירות המבחן כי בעקבות התאונת והשלכותיה בוצעה שני ניסיונות אובדן ווחלה להשתמש בשם נושא כתוב האישום. אין לנואשת קשר עם אבי בנה הבכור, אשר נהג כלפי בעליהם. הנואשת מתגוררת כיום עם בן זוגה ואבי בנה הפעוט בכפר הסמוך לשכם, בשטחי הרשות הפלסטינית. ברז כי בנסיבות המתווארות, השתת עונש של מאסר בפועל על הנואשת, תפגע בצורה משמעותית בנואשת ובילדיה הקטינים.

(2) מתקיריו שירות המבחן עולה כי בתאריך 15/11/23 הגיעו הנואשת לפגישת הckerות ביחידת העיונית לנפגעים סמיים בנתניה, בית חסן, והחללה בהליך אבחון. הנואשת התקשתה להגיע לחידה ונראה היה שמצויה במעבר רגשי נוכחות מצבה. הנואשת מסרה בדיקות שתן ובן שרידי סמיים מסווג אמפיטמינים. בהמשך לזאת, הוחלט כי אינה מתאימה לטיפול בבית חסן. עוד נרשם בתסקיר שרות המבחן, כי הנואשת איננה מוכנה לשטוף את גורמי הטיפול בחיה האישים ואין רואה תועלת בטיפול. נוכח התנהלות הנואשת ואי רצונה לעת הזו בטיפול, נמנע שירות המבחן ממtan המלצה שיקומית בעניינה של הנואשת.

לא לモותר להוסיף בהקשר זה, כי בתסקיר המשלים שהוגש לבית המשפט בתאריך 16/3/28, נרשם כי מוכר לשירות המבחן מצב בו מקורים לסמיים משתמשים גם בתרופות הניתנות להם במרשם. כשלולה חשש לשימוש לרעה בתרופות, מتابקש לא אחת המטופל לבדוק מול הרופא המטפל אפשרות להחלפת התרופה. הנואשת הגיבה בnockשות ובהתנגדות משמעותית לצד מעין זה, דבר שעלול להצביע, בין היתר, על חומרת מצבה.

(3) מחוות דעת הממונה על עבודות השירות, אליה צורפה חוות' של מנהלת מעבדות ארצית שבב"ס, עולה כי בתאריך 16/3/31 מסרה הנואשת דגימת שtan. בבדיקה אימות של הדגימה נתגלה מטאמפטאמין וכן המטבוליט שלו אטאמפטאמין. מסקנת חוות הדעת הנה שהנאשת השתמשה בסם האטאמפטאמין מטאמפטאמין, הנכלל בפקודת הסמים המטוכנים. בהמשך לזאת,

נקבע כי הנואשת אינה מתאימה לרכיביו עונש בדרך של עבודות שירות.
הנאושת הודהה בשני כתבי האישום המתווקנים, ללא צורך במשמעות ראיות, תוך חיסכון בזמן השיפוטי ובזמןן של עדי התביעה.

(5) מאז ביצוע העבירות מושא כתבי האישום החלפו כשלוש שנים, במהלך לא נפתחו כנגד הנואשת תיקים נוספים.

יב. לאחר שנתי דעתו למכלול נסיבות העניין ולטיעוני הצדדים באתי לכל מסקנה כי מבחינת נסיבות ביצוע העבירות המיוחסות לנואשת, השיקול המכרייע כרוך בעובדה שהחזקת הסם וייצורו נעשו לצריכתה העצמית של הנואשת. המקירה דין מעורר קושי נוכח העובדה שהכמהות המפורטות בכתביו האישום המתווקנים עלות במידה ניכרת על הכמות המוגדרות לצורך צריכה עצמית על פי חוק. יחד עם זאת, משבחרה המשasmaה לתקן את כתבי האישום וליחס לנואשת החזקת סם לשימוש עצמי בלבד, אין מקום לביצוע גזירה שווה מן הפסיכה המתיחסה להחזקת כמויות דומות של סם, שלא לצורך עצמית. נסיבותה האישיות של הנואשת, לרבות תאונת הדרכים שעברה, מティים את הCAF לטובות לה, הייתה נתולת עבר פלילי ומטופלת בפעוטות כבן שנה ומצבה הנפשי המורכב, מティים את הCAF לגירת הדין בתחום העונש ההולם, חרף החשש ממשי כי הנואשת מוסיפה ומשתמשת בסמים גם כיום.

יג. נוכח כל האמור לעלה, אני גוזרת על הנואשת את העונשים הבאים:

א. 10 חודשים מאסר על תנאי לבל תעבור הנואשת במשך שלוש שנים מהיום כל עבירה מסווג פשע לפי פקודת הסמים המסווכנים.

ב. 5 חודשים מאסר על תנאי לבל תעבור הנואשת במשך שלוש שנים מהיום כל עבירה מסווג עוון לפי פקודת הסמים המסווכנים.

ג. קנס בסך של 1500 ₪ או 30 ימי מאסר תמורה. הקנס ישולם בחמשה תשלוםומים חודשיים שווים ורכופים שהראשון שבהם ביום 15.6.16 והיתרה מיידי 30 ים לאחר מכן. לא ישולם תשלום כלשהו במועדו, תעמוד היתרתו לפירעון מיידי.

ד. פסילה בפועל מלקלבל או מלחזיק ברישו נήגה למשך שנה מהיום. הנואשת תפקד את רישונה או הצהרה מתאימה במציאות בית-המשפט תוך 14 ימים.

ה. 12 חודשים פסילה על תנאי מלקלבל או מלחזיק רישו נήגה לבל תעבור הנואשת במשך שנתיים מהיום כל עבירה לפי פקודת הסמים.

ו. המוצגים יושמדו.

כל שקיים פיקדון בתיק המעצר, מורה כי סכום הקנס ישולם, לבקשת הנואשת, מסכום הפיקדון האמור, יתרת הכספי תושב לעו"ד ניר דוד לפי הפרטים הבאים: בנק דיסקונט חשבון 9359567 סניף 092, כל זאת בכפוף להוראת כל דין או להוראה משפטית אחרת.

זכות ערעור תוך 45 ימים לבית המשפט המחויזי מרכזו.

עמוד 5

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

ניתנה והודעה היום א' אייר תשע"ו, 09/05/2016 במעמד הנוכחים.

הdds רוזנברג שיינרט , שופטת

הוקולד לעליידיאוריתזיטוני