

ת"פ 39568/06 - מדינת ישראל נגד אלחנן שר ישראל, ינון משה אלקאים

בית משפט השלום בירושלים
ת"פ 21-06-39568 מדינת ישראל נ' שר
ישראל(עוצר) ואח'

בפני כבוד השופט ארנון איתן
בענין: מדינת ישראל

המואשימה

נגד
1. אלחנן שר ישראל
2. ינון משה אלקאים (עוצר)
הנאשמים

זכור דין

- הנאשמים הורשו על פי הודהתם בכתב אישום מתווך, בעבורות "יבוא סמים מסוכנים לפי סעיפים 13+19א לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג - 1973 (להלן: "פקודת הסמים") בתוספת סעיף 29 לחוק העונשין התשל"ז - 1977 (להלן: "חוק העונשין") ובעבירות קשירת קשר לפשע לפי סעיף 499(א)(1) לחוק העונשין.
- על פי המתואר בכתב האישום, עובר ליום 27.5.2021, במועד שאינו ידוע במדוק למאשימה, קשרו הנאשמים קשר לנסוע יחד לחו"ל ייחודי, ולהבריח ארצת זרעי סם מסוכן מסווג קنبיס.
- עובר ליום 27.5.2021, במועד שאינו ידוע במדוק למאשימה, רכשו הנאשמים כרטיס לטיסה מס' 2651 של חברת אל על, לקייב שבאוקראינה.
- ביום 27.5.2021 בשעה 04:27 או בסמוך, הגיעו הנאשמים לשדה התעופה בן גוריון, ועלו לטיסה הלווי, כאשר הם ישבו במושבים A25-A25 ו-B25 במטוס.
- ביום 31.5.2021 בשעה 21:30 או בסמוך, הגיעו הנאשמים מקייב שבאוקראינה למדינת ישראל בטיסה מס' 777PS של חברת Akraine international airlines. בನיגות אלו עוכבו הנאשמים ייחודי לחיפוש במעבר הגבול, ונמצאו באמצעות הפריטים הבאים:

- בתחרית מזוודה בצד ימין השיכת לנאים 1 נמצאה כרית לצוואר בצד ימין עם משולשים לבנים שהכילתה 6 חבילות מחולקות ובנה 1.794 ק"ג זרעים, מתוכם 1.285 סם מסוכן מסווג L Cannabis Sativa. בתחרית תיק נשיעות בצד ימין השיכת נס' 2 נמצאה כרית לצוואר בצד ימין עם משולשים לבנים שהכילתה 5 חבילות מחולקות ובנה 1.4436 ק"ג זרעים, מתוכם

עמוד 1

934 גרם זרעי סם מסוכן מסוג L Cannabis Sativa .

7. סה"כ נמצאו אצל הנאים 3.237 ק"ג זרעים, מתוכן 2.219 ק"ג זרעי סם מסוכן מסוג Sativa L . Cannabis

רישום פלילי:

8. **לנאים 1:** הרשעה בעבירות פצעה כשבירין מזוין ושביל"ר ונטישה במקום אחר מיום 22.10.20 בGINA נדון ל-9 חודשים מאסר בפועל, מאסר מותנה למשך 4 חודשים לתקופה של 3 שנים, קנס ופיצוי כספי.

9. **לנאים 2 שתי הרשעות קודמות:** הרשעה מיום 19.5.19 בעבירות של תקיפת שוטר ע"י שלושה או יותר בגין נידון ל-2 חודשים מאסר בעבודות שירות, מאסר מותנה, וקנס כספי.

10. ביום 31.10.16 בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, בגינה נידון ל-6 חודשים מאסר בפועל, מאסר מותנה למשך 12 חודשים למשך 3 שנים, קנס בסך 10,000 ₪, התchiebot, פסילת רישון למשך 3 חודשים ופסילה מותנית.

תמצית טיעוני הצדדים

10. **בטיעונה לעונש בעינויו של הנאשם 1** ציינה המאשימה שהנאשם הינו יlid 2001, בעל עבר פלילי אשר בגינו ריצה עונש מאסר בפועל ממנו השחרר רק לאחרונה, כאשר בעבר חצי שנה בלבד נעצר בגין העבירה נשוא הליך זה. בנסיבות אלה נטען שלנאשם אין מORA מפני החוק ויש אינטראס להרחקתו מהחברה במטרה למנוע את שבו לbijou עבירות דומות. המאשימה הפנתה לתכנון המוקדם, לחומרת המעשים, לכמות הסמים הרבה שנפתחה, לתחום בהחבות הזרעים, ולכמות שתכננו הנאים למכור. נטען שיש ליחס חומרה ל蹶ה דוקא משום שהמדובר בזרעים, אשר נועד להפצה לצורך גידול בעבודות. עוד יש להתחשב בכך שככל זרע במשקל קטן מחצי גרם הוא בעל פוטנציאל לניגוד של מעלה מק"ג סמים מוכנים לשימוש. המאשימה טענה שבנסיבות אלו על בית המשפט להירעם למאבק באמצעות הגברת הענישה.

11. המאשימה טענה שבנסיבות ניסיה הנאים לגורם נזק למدينة, הן באמצעות נזק ישיר למשתמשים, והן בהגברת הפשעה באמצעות עבירות הנלוות לשימוש בסם.

12. נטען שמתחם העונש נע בין 18-36 חודשים מאסר. המאשימה ביקשה להכריז על הנאים כסוחר סמים ולהטיל עליו עונש מאסר למשך 24 חודשים לצד מאסר מותנה, קנס, פסילה בפועל ועל תנאי וחילופ המוצגים.

13. באשר לנאים 2 ציינה המאשימה כי הנאים 2 יlid 1993 אשר לחובתו 2 הרשעות קודמות בגין ריצה עונשי מאסר בפועל. בעינויו נטען כי הנאים השחרר רק כשנה עבר למועד מעצרו הנוכחי, וכי בacr יש ללמד שהנאשם אינו נרתע מההליך הפלילי. בנסיבות אלה ביקשה המאשימה להטיל על הנאים

2 עונש זהה לעונש שיטול על נאשם.

14. סגورو של נאשם 1 ציין, כי אין לקבל את טענות המאשימה אודות כוונות הנאשם ביבוא הסם שכן לא צינה במסד העובדתי שהונח בכתב האישום. נטען, כי ניתן להניח גם שכוונת "יבוא הזרעים היהתה אחרת, שכן מופקים ממוצריו קנאביס גם שמן קנאביס, מוצרי קוסמטיקה, ואף מזון לתוכים מופק מזרעי הקנאביס. עוד טען הסגגור שלא מכל זרע מופק בהכרח סם ועל כן יש לקבוע שהעברית שנעבירה הינה נמוכה במדד עבירות הסמים.
15. הסגגור ציין שהנאשם 1 הודה בהזדמנויות הראשונה ובכך חסר זמן שיפוטי יקר. עוד נטען שבכך מנעה בדיקת הזרעים והאם הם מניבתיים אם לאו, מסוג זכר ועוד. עוד טען שהנאשם 1 הוא בחור צעיר, בעדר עבר פלילי בתחום הסמים ובעל הרשות יחידה בעבירות אלימות.
16. באשר למתחם שהציגו המאשימה טען הסגגור, כי לא הוצאה פסיקה תומכת לעמדתה זו. על פיו, מדובר במתחם שנמצא לנאיםים שగידלו בפועל סמים בדומה לכמות שנטפסה. הסגגור הפנה לדינוי בית המשפט המחוזי בירושלים במסגרת ת"פ 32464-01-17 **מדינת ישראל נ' יצחק הרמן ואח'** בו לדבריו במקרה חמור יותר, ביחס לנאיםים שהיו בחלוקת בעלי מעבדות סמים, הגבילה התביעה עצמה לעונש של 10 חודשים מאסר. בנסיבות אלה ביקש הסגגור להסתפק בעונישה עד ל- 15 חודשים. (אצין כי ביחס לתיק זה הוגש ערעור, אליו לא הפניו הצדדים, שנדון בבית המשפט העליון, אליוatoiichesh בהמשך).
17. סגورو של נאשם 2 הטרף לטעונו של סגورو של נאשם 1. נטען שלאור הפירוט העובדתי בכתב האישום אין לייחס לנאים את שביקשה המאשימה לייחס. נטען שהנאשם 2 אב ל-2 בנות קטנות אותן לא ראה מאז מעצרו.
18. הסגגור טען שלא לחינם הוגש כתב האישום דווקא בבית משפט השלום, וזאת, ככל הנראה, נוכח רף החומרה הנמוך של העבירה. נטען שקשה לקבוע את מתחם העונש במקרה הנדון וזאת בהיעדר פסיקה דומה, אף הוא הפנה למקרה הנדון בבית המשפט המחוזי שם ביחס ליבוא 10,000 זרעים הגבילה עצמה ל-10 חודשים מאסר. על פיו, ככל וטענת המאשימה לפיה כל זרע הוא בשליטת חצי גרם הינה מדוקית, הרי שבמקרה שלפנינו המדווח לכל היותר ב-5,000 זרעים, ועוד יש להתחשב בכך שחלק גדול של הזרעים לא ינבט סם, כך שיש לקבוע את מתחם העונש ההולם החל ממספר חודשים מאסר ועד 10 חודשים מאסר. הסגגור ביקש -ኖכח נטילת האחריות, לקבוע את עונשו של הנאשם בתחום המתחם.
19. הסגגור הפנה לפסיקה רבה העוסקת בעבירות של גידול סם - מהם ביקש להוכיח על המקרה שלפנינו, ואשר קובעים ברוביהם כי אין לקבל את הטענה אודות פוטנציאלי הנזק שיכול להיגרם מהחזקת זרוי סם, ויש להתייחס רק לכמות הסם שנטפסה בפועל. ראו לדוגמה: ההחלטה המרכיבה שניתנה במסגרת ת"פ 54134-05-18 **מדינת ישראל נ' ابو לבן** (נבו, 9.1.2019). עיר כבר עתה, כי אין בכונתי להסיק מפסק הדין שהוצעו - לעניין מתחם העונש- שכן לעוני לא הוגש ג"ד המתיחסים לעבירת הייבוא אלא לעבירות החזקה/ גידול בלבד.
20. בסיום ביקש נאשם 2 לציין כי הוא לא ראה את בתו התקינה כ-5 חודשים והוא מצר על כך. הנאשם עמוד 3

הוסיף, כי הוא נוטל אחריות למעשים וمبיע חרטה עליהם.

מתחם העונש הולם:

- 21.cidou, בבואו לגזר את עונשו של הנאשם על ביהם"ש לקבוע את מתחם העונש בהתאם לעקרון הילמה, תוך התחשבות בערך החברתי שנפגע מביצוע העבירה, במידה הפגיעה בו, במדיניות הענישה הנהוגה ובנסיבות הקשורות לביצוע העבירה.
22. הערכלים המוגנים בהם פגעו הנאשם במעשייהם, נוגעים בשמירה על שלום הציבור, ביטחונו, שלמות גופו ונפשו מפני הפגיעה הקשה של השימוש בסמים מסוכנים, אשר הफצטם בחברה גורמת לנזקים רבים ביותר. עוד פגעו הנאשם בשמירה על שלטון החוק והסדר הציבורי.
23. בתם המשפט שבו ציינו את הצורך בענישה חממית בעבירות הסמים. נקבע, כי יש להחמיר בעונשו של כל אחד מהמעורבים בשרשראת "בוא הסם והפצעתו. ראו: ע"פ 03/2029 מדינת ישראל נ' שמאי, פד נח (2) 734 (2004).
24. כפי שטענה ההגנה, הפסיקת הנהוגת במרקם דומים, לצורך קביעת מתחם העונש הולם, זאת ביחס בלבד הכמות הגדולה שניسوו הנאים ליבא, הינה מועטה מאוד. עיר כבר עתה, כי מצד המאשימה לא הוצגה פסיקה התומכת במתחם העונש אותו היא מבקשת לקבוע.
25. במסגרת ההליך שנדון בבית המשפט המחויזי. ושהוזכר לעיל, בו יובאו 10,000 זרעי קנאביס, הגבילה עצמה המאשימה לעונש מאסר של 10 חודשים. תיק זה נדון במסגרת ערעור שהוגש לבית המשפט העליון במסגרת ע"פ 1548/18 תום נתנאל גיא נ' מדינת ישראל (ນבו, 28.11.2018) במסגרתו אושר העונש שהוטל על הנאשם - 10 חודשים מאסר בפועל, כאשר בית המשפט העליון עורך את האבחנה שבין "טוווח ענישה" התלויה בהסכמה הצדדים ל"מתחם העונש" שנקבע על ידי בית המשפט. בפסק דין של בית המשפט העליון צוין, שבית המשפט המחויזי קבע בדיון את מתחם העונש החל מ-10 חודשים, מתחם שאינו תלוי בטוווח העונשה עליו הסכימו הצדדים. יעיר, כי במקרה זה נקבע העונש בתחרית המתחם בהתייחס לנאים ונדר עבר פלילי, שבהתאם לעמדת שירות המבחן, שיתוף הפעולה שלו בהליך הטיפול היה מלא, זאת בנוסף לניבתו האישיות ושיקולים נוספים הנוגעים במשך תקופת מעצר בה שעה.
26. להלן פסקי דין נוספים ממצאי רלוונטיים לצורך קביעת מתחם העונש:
- א. בעפ"ג 12-08-24944 לב רובינשטיין נ' מדינת ישראל (ນבו, 12.06.2013) ב מקרה בו הנאשם שהורשע בגין 39 שתלי קנאביס במשקל 988 גרם וביבוא 13 זרעי קנאביס- הופחת עונשו של 7 חודשים מאסר בפועל.
- ב. בת"פ 16-01-19218 מדינת ישראל נ' גונאש גוזי (ນבו, 22.05.2016) בגין "בוא חשיש במשקל 1,891.63 גרם, הוטל עונש של 11 חודשים מאסר בפועל, מאסר מותנה, קנס בסך 10,000 ₪, פסילה למשך 9 חודשים ופסילה מותנית.

ג. בת"פ 09-03-13739 **מדינת ישראל פמ"ח נ' דמיר ואן אוסט** (ນבו, 11.01.2010), בגין "יבוא זרعي קנאביס רבים, גידול והחזקת של 87.4 ק"ג קנאביס ב-224 עציצים, הוטל על הנאשם 1 עונש של 27 חודשים מאסר בפועל, מאסר מותנה, קנס בסך 60,000 ₪, ופסילת רישון למשך 18 חודשים מיום שחרורו.

ד. בת"פ 14-09-54179 **מדינת ישראל נ' אלכסנדר פרולצוב** (ນבו, 26.05.2016) במקורה של "יבוא 514 גרם קנאביס, 10 זרעי קנאביס וסחר של הסמים שיובאו בכמות קטנות בפחות מ-10 מקרים הוטל עונש של 6 חודשים מאסר בעבודות שירות, מאסר מותנה, קנס בסך 1,500 ₪ וצו מבנן ל-18 חודשים.

ה. בת"פ 17-12-45759 **מדינת ישראל נ' דניאל שטיין** (ນבו, 10.12.2019), בגין "יבוא 24 זרעי קנאביס נקבע מתחם עונש הנע בין 5 ל-10 חודשים מאסר בפועל אך בשל שיקולי שיקום הוטל עונש מאסר מותנה, צו מבנן ופסילה ל-3 חודשים.

ו. בת"פ 15-11-57599 **מדינת ישראל נ' ארנון אראל** (ນבו, 13.06.2016) הוטל על הנאשם שהורשע ביבוא זרעים בכמות בלתי ידועה, גידולם והחזקתה של 2.5 ק"ג קנאביס ב-15 שתלים עונש של 4 חודשים מאסר בפועל, מאסר מותנה, קנס בסך 5,000 ₪, פסילה מותנית וצו מבנן לשנה.

ז. בת"פ 17-02-23454 **מדינת ישראל נ' יבגני לוי** (ນבו, 19.06.2019) בגין "יבוא 10 זרעי קנאביס וגידול שני שתלים במשקל 142 גרם הוטל עונש של 6 חודשים בעבודות שירות, מאסר מותנה, פסילה לחודש, פסילה מותנית וקנס בסך 1,000 ₪.

27. במסגרת הנسبות הקשורות בביצוע העבירה (סעיף 40 ט' לחוק), יש לתת את הדעת לכך שהעבירה של "יבוא סם מסוכן", הינה עבירה המצויה במדד חומרה גבוהה, כאשר חלקם של הנאים במקורה זה-הינו מרכזי. לעבירה קדם תכנון מוקדם שככל קשירת קשר ביניהם, יצאה לחו"ל ורכישת הסם מגורם אחר בחו"ל, והבאתו לישראל מוסלק בתוך כריות לצואר שנמצאו במצוודה בצעיר שחזור השיכת לנאים 1, ובתוך תיק נסיעות בצעיר שחזור השיך לנאים 2. הנזק שצפו היה להיגרים מהעיר הוא גדול, בשים לב לכמות הגדולה שנתפסה- 3.237 ק"ג זרעים, מתוכם 2.219 סם מסוכן מסוג **L. Cannabis satival**. הסם כאמור, נתפס על ידי המשטרה, ובכך נמנעה הפטתו בישראל, וכן נמנע הנזק הרוב העולם היה להיגרים לציבור מכך.

28. בשים לב למתחם שאושר בעניין תום נתנהל -שהוזכר לעיל, וטור שהבאתי בחשבון את נסיבות ביצוע העבירה במקורה שבפנינו, סוג הסם וכמות הזרעים שנתפסה, סבורני, כי מתחם העונש ההולם הינו החל מ-8 חודשים מאסר בפועל ועד ל- 24 חודשים לצד עונשה נלוית.

גירת העונש המתאים לנאים:

29. בגירת העונש המתאים לנאים, בגדרי מתחם העונש ההולם, יש להתחשב בנسبות שאינן הקשורות בביצוע העבירה (סעיף 40 וא'). בנסיבות זו מן הראי לנתן הדעת לכך לנسبות הבאות: הנאים הודיעו בעבירות ונטוו אחריות על מעשיהם בפתח דין החקירה. הנאשם 1 הינו רוקן כבן 21, ואילו הנאשם 2 כבן 29

אב לשתי בנות, אותן לא ראה בעקבות מעצרו. בנוסף לקחתי בחשבון את משך תקופת המעצר בה שהו הנאשמים (מחודש יוני 2022).

30. לחובת הנאשמים ניצב עברם הפלילי: לנאמן 1 הרשעה בעבירות פצעה כשבירין מזוין ושביל"ר בגינה נידון ל-9 חודשים מאסר בפועל, לצד עונישה נלוות. את העבירה בתיק דין ביצע הנאמן זמן מועט לאחר שחרורו מהמאסר. לנאמן 2 רישום פלילי, בעבירות של תקיפת שוטר ע"י שלושה ויותר, בגיןה ריצה עונש מאסר על דרך עובדות השירות. לחובתו רישום נוסף, מן העניין, בגיןה של החזקת סמ' שלא לצורך עצמאי- בגיןה ריצה עונש מאסר למשך 6 חודשים, לצד מאסר מותנה ארוך, וכן קנס כספי גבוה.

31. באיזון בין השיקולים השונים, סבורני כי יש לגזר על הנאשמים עונש מאסר בפועל המצו依 במצאו של מתחם העונש שנקבע, זאת לצד עונש מאסר מותנה, קנס כספי, ופסילה על תנאי. עיר אני לעובדה, כי בענינו של נאמן 2, קיים עבר פלילי לבנוני, אולם נוכח עדמת המאשימה בטיעוניה לעונש, ראוי לגזר עונש זהה ביחס לשני הנאשמים.

אשר על-כן, הנהנו גוזר על הנאשמים את העונשים הבאים:

- א. 15 חודשים מאסר בפועל בגיןו ימי מעצרו.
- ב. 8 חודשים מאסר וזאת על תנאי - שלא יעברו במשך שלוש שנים מיום שחרורם מן המאסר כל עבירה סמיים מפקודת הסמיים המ██וכנים.
- ג. 3 חודשים מאסר וזאת על תנאי- שלא יעברו במשך שלוש שנים מיום שחרורם מן המאסר כל עבירה עוון מפקודת הסמיים המ██וכנים.
- ד. קנס כספי לכל אחד מהנאשמים בסך של 5000 ₪. הקרן ישולם ב-5 תשלומים חודשיים שוויים ורצופים, הראשון שבhem מיום 1.1.2023. אם לא ישולם תשלום כלשהו במועדו, תעמוד היתרה לפירעון מיידי.
- ה. פסילה מלקביל או מלאחזיק ברישוי למשך 3 חודשים וזאת על תנאי למשך 3 שנים.
- ו. הסמיים יושמדו.
- ז. בהסכמה המאשימה הטלפונים ישובו לנאים.

זכות ערעור לבית-המשפט העליון תוך 45 ימים.

ניתן היום, ד' שבט תשפ"ב, 06 ינואר 2022, בנוכחות המאשימה, הנאים (ויעוד חזותי) ובא כוחם, עוד דוד הלוי.