



ת"פ 11217/09/21 - מדינת ישראל - תביעות נגב נגד חגי ניסימוב -

בית משפט השלום בבאר שבע
ת"פ 11217-09-21 מדינת ישראל נ' ניסימוב

כבוד השופטת שוש שטרית המאשימה	בפני
מדינת ישראל - תביעות נגב ע"י ב"כ עו"ד ליבנת בנני רחמים	
נגד	
חגי ניסימוב - בעצמו ע"י ב"כ עו"ד צחי רז	הנאשם

גזר דין

על יסוד הודאתו בעובדות כתב האישום המתוקן, הורשע הנאשם בהחזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית, עבירה לפי סעיף 7(א)+(ג) רישא בפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש] תשל"ג - 1973.

כתב אישום מתוקן

1. על פי עובדות כתב האישום המתוקן, בשעת לילה של יום 28.08.2021, החזיק הנאשם במושב האחורי של הרכב אשר חנה בתחנת הדלק בית קמה סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל נטו של 1,100 גרם, שלא לצריכתו העצמית וללא היתר כדון.

תסקיר שירות המבחן

2. הסדר הטיעון אליו הגיעו הצדדים לא כלל הסכמה לעונש ושירות המבחן התבקש להגיש תסקיר. מהתסקיר שהוגש ביום 2.10.2022 עולה כי הנאשם כבן 29, יליד רוסיה, עלה לארץ בהיותו כבן 8, נשוי ואב לשני ילדים בגילאים שנתיים וחצי שנה. שוהה במעצר בית לילי בין השעות 06:00-22:00 בפיקוח אשתו ומזה כשנה לומד לימודי תעודה בהנדסת בניין במכללה ועובד באופן לא סדיר בתחום הבנייה. הנאשם סיים 12 שנות לימוד עם תעודת בגרות מלאה ולו תעודת הנדסאי תוכנה. לדבריו, בהיותו בן 14 היה מעורב בתאונת דרכים כשבמהלך תקופת ההחלמה עלה משקל גופו באופן משמעותי, ועל כן לאחר שירות צבאי חלקי שוחרר על רקע עודף משקל. לאחר שירותו הצבאי עבד כשנה וחצי במוקד מכירות של חברת תקשורת כשבהמשך, בגיל מאוחר יותר הקים עסק לאחזקת מבנים ועסקים נוספים במקביל. חלק מעסקיו כשלו עד שהוא נאלץ לסגור אותם ובימים אלה נמצא בתחילתו של הליך לפשיטת רגל.

לדבריו, הוא סובל מכאבי גב כרוניים בעקבות תאונת דרכים קשה נוספת בה היה מעורב בשנת 2018 כאשר בהמשך, ביום 03.12.21 קיבל רישיון להחזקה ושימוש בקנבוס רפואי (הוצג בפני שירות המבחן בתוקף עד ליום 31.5.2022). ולדבריו הגיש בקשה לחידוש הרישיון.



מעיון בגיליון רישומו הפלילי עלה כי נעדר הרשעות קודמות.

בהתייחסותו לביצוע העבירה הנוכחית תיאר כי צרך סם מסוג קנבוס באופן יומיומי על רקע כאבי הגב מהם סבל כשטרם ניתן לו היתר לכך בחוק, מסר כי על מנת להזיל את עלויות הרכישה הוא וחבריו רכשו יחד כמות גדולה של קנבוס. הנאשם מסר כי מודע לבעייתיות שבהתנהלותו ושבמעשיו עבר על החוק וכן להשלכות השליליות של שימוש בקנביס על חייו והביע חשש שילדיו בהמשך ייחשפו לשימוש. על אף שכיום אינו מחזיק ברישיון תקף להחזקה ושימוש בקנביס מסר הנאשם כי צורך לעיתים את הסם לאור מצבו הפיזי.

השירות התרשם מאישיות מופנמת וקושי בביטוי רגשי אצל הנאשם אשר אינו מאופיין בדפוסי התנהגות עברייניים מושרשים, מנהל אורח חיים תקין במסגרת המשפחתית ומשקיע מאמציו בלימודיו. מהתסקיר עולה כי הנאשם מתמודד עם קשיי הסתגלות ועליה לארץ לצד מעורבותו בתאונות דרכים קשות אשר השפיעו על תפקודו לתקופות ממושכות.

בשקלול גורמי הסיכון, הביא השירות בחשבון את שימושו הממושך של הנאשם בקנביס שלא כחוק, לרבות בעת הנוכחית ועל אף ההליך המשפטי המתנהל כנגדו, ונלקח בחשבון קשייו בשיתוף פעולה מלא עם שירות המבחן במהלך תהליך האבחון כפי שהתבטא באי הצגת מסמכים המאשרים היותו מקדם קבלת רישיון להחזקה ושימוש בקנביס על אף שתחייב לעשות כן.

בשקלול גורמי הסיכון, הביא השירות בחשבון היעדר הרשעות קודמות, האחריות שמקבל הנאשם על ביצוע העבירות, מחויבותו למשפחתו ולימודיו ואת התרשמות השירות כי הנאשם נעדר דפוסי עברייניים מושרשים. במכלול הפרמטרים שנבחנו העריך השירות קיומו של סיכון להישנות עבירות בעתיד ונוכח שהנאשם ממשיך לעשות שימוש בקנבוס קודם חידוש הרישיון לקנבוס רפואי, לא בא בהמלצה שיקומית בעניינו.

תמצית טיעוני ב"כ הצדדים לעונש

3. בטיעוניה לעונש עמדה התביעה על הערכים המוגנים בהם פגע הנאשם שלדידה פגע הנאשם משמעותית בערכים אלה. בתוך כך, עתרה המאשימה למתחם עונש שינוע בין 9 - 20 חודשי מאסר בפועל. אשר לעונשו של הנאשם, צינה בגילו הצעיר, העדר עבר פלילי, אחריות שנטל על ביצוע העבירה, לרבות החיסכון בזמן שיפוטי שבהודאתו.

לצד האמור, הפנתה לתסקיר ללמד על כי הנאשם ממשיך לעשות שימוש בסם קנבוס חרף שההיתר שניתן לו בעבר לשימוש בקנבוס רפואי טרם חודש ולרבות כי השירות לא בא בהמלצה טיפולית בעניינו. מכלל האמור, טענה להעדר קיומן של נסיבות להצדיק חריגה ממתחם העונש ועתרה לגזור עונשו ברף התחתון של המתחם, עונש שיכול וירוצה בעבודות שירות אם כי לא יפחת מ 9 חודשים וזאת לצד רכיבי ענישה בדמות מאסרים על תנאי, קנס ופסילה בפועל ועל תנאי וחתימה על התחייבות להימנע מלעבור עבירות סמים.

4. **ב"כ הנאשם, עו"ד צחי רז**, הגיש כראיות לעונש את גיליון הציונים של הנאשם (נ/1) ומסמכים מהמל"ל בנוגע לנכותם הרפואית של בנו הקטן ואשתו (נ/2 ונ/3). לדידו, מתחם העונש לו עתרה המאשימה הינו גבוה ואינו הולם את העבירה בנסיבות ביצועה ובדגש על כך כי לא נמצא כל אינדיקציה למטרות סחר בכמות שנתפסה אצל



הנאשם, הגם שזו אינה לצריכה עצמית ובשים לב שהנאשם עצמו עושה שימוש בקנבוס נוכח מצבו הרפואי כנלמד מתסקיר שירות המבחן.

כך גם בהתייחס למקרים אליהם הפנתה התביעה בתימוכין למתחם לו עתרה, נטען כי אלה כוללים נסיבות חמורות יותר. נטען כי מתחם העונש ההולם צריך וינוע בין מספר חודשי מאסר שיכול וירוצו בעבודות שירות ועד לשנת מאסר, ובאשר לעונשו של הנאשם, הרי שבהינתן גילו הצעיר, עברו הנקי והמצב הבריאותי של בנו הקטן הנמצא על הרצף האוטיסטי עם נכות של 100% ומצבה של אשתו, לרבות מצבו הרפואי בגינו ניתן לו בעבר היתר לשימוש בקנבוס רפואי, צריך ויעמוד על מאסר קצר שירוצה בעבודות שירות. בהקשר זה, הפנה לעובדה שהנאשם היה עצור לראשונה בחייו מאחורי סורג ובריוח משך 12 ימים ולאחר מכן שהה במעצר בית מלא למעלה מחודשיים, מזה כשנה נתון במעצר בית לילי ללא כל הפרה.

עוד ציין והדגיש ב"כ הנאשם בקורותיו של הנאשם אשר הינו בעל תעודת בגרות מלאה, הנדסאי תכנה אשר שואף להתקדם בחייו התעסוקתיים וחרף התנאים המגבילים בהם היה נתון הוא ממשיך ולומד לקראת תואר נוסף, מה שיש בו ללמד כי לא עסקין בעבריו סמים קלאסי ואף לא במי שהוא בעל דפוסים עברייניים כעולה בין היתר מתסקיר שירות המבחן.

הנאשם בדבריו ביקש להתחשב בו ולאפשר לו לסיים את לימודיו.

דין

מתחם העונש ההולם

5. מתחם העונש למעשה העבירה נקבע בהתאם לעיקרון ההלימה לפיו נדרש יחס הולם בין חומרת מעשה העבירה בנסיבותיו ומידת האשם של הנאשם, לבין סוג ומידת העונש המוטל עליו. ביישום עיקרון זה על בית המשפט להתחשב בערך החברתי שנפגע ומידת הפגיעה בו; מדיניות הענישה הנוהגת; נסיבות הקשורות בביצוע העבירה.

עבירות סמים פוגעות בערך החברתי המוגן של הגנה על שלומם ובריאותם של הציבור מפני פגיעתם הקשה של הסמים אשר היקפה רחב והשפעתה כידוע, משלחת בחברה כולה, הן בריאותית והן חברתית וכלכלית. נדמה כי כיום כבר אין צורך לחזור ולעמוד על הצורך ותפקיד בתי המשפט במיגור נגע הסמים בחברה, בין שמדובר בסחר בסמים ובין בהחזקתם שלא לצריכה עצמית, כשלעצמה חמורה ונתפסת כאחותה של עבירת הסחר, בהינתן הזיקה **השווה בין שתי העבירות להפצת הסמים לזולת, בפוטנציאל או בפועל, בין בתמורה ובין אם אחרת** (ע"פ 10638/08 **יפתח ויצמן נ' מדינת ישראל** (23.12.2008).

כן יש מקום לחזור ולהדגיש כי בעבירות מסוג זה שיקולי ההרתעה והגמול הם במרכז הכובד ועל כן יינתן להם משקל נכבד במכלול השיקולים לעונש (ראו למשל בע"פ 9482/09 **ביטון נגד מדינת ישראל** (2011) ובע"פ 211/09 **אזולאי נ' מדינת ישראל** (22.6.2010):

"הענישה בעבירות מסוג זה נועדה, קודם לכל, לשרת את מטרת הגמול לעבריו על עיסוק



בסם העלול לסכן חיי אדם ולפגוע בבריאות המשתמשים בו; שנית, על העונש להעביר מסר חד-משמעי של הרתעה ביחס לעבריינים פוטנציאליים, ולשמש אות אזהרה אפקטיבי לכל מי שמתכוון לקחת חלק במערכת ההעברות והסחר בסמים, תהא אשר תהא הפונקציה אותה הוא ממלא בשרשרת זו של העברת הסם מיד ליד."

6. **בחינת הנסיבות בעבירות של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית** תביא בחשבון בראש ובראשונה את סוג וכמות הסם, אופן החזקתו ועד כמה נראה כי ההחזקה קרובה יותר להפצה וסחר (חלוקתה למספר רב של מנות לצריכה עצמית, כספים שנתפסו, משקל אלקטרוני, רשימות וכדומה).

במקרה הנדון פגיעת הנאשם בערכים המוגנים הנובעת מסוג הסם, משקלו ונסיבות החזקתו הינה נמוכה עד בינונית.

המדובר בהחזקת סמים מסוג קנבוס שאמנם נמנה על הסמים הקלים, אם כי עדיין סם מסוכן, בעל פוטנציאל לסכן את בריאות הציבור אשר המאבק בהפצת הסמים כולל הפצתם של סמים קלים כדוגמתו, כדברי בית המשפט בע"פ 407/97 **אמויאל נ' מדינת ישראל**, תק-על 97(2), 375: "**המאבק בהפצת הסמים כולל גם הפצתם של סמים קלים יחסית, דוגמת הקנבוס; ולמיותר יהיה לחזור ולהזכיר את המעבר הקל - והטבעי - מצריכתם של סמים קלים לכבדים יותר**".

לצד כמות הסם אותה החזיק הנאשם עת נתפס ברכב כשהוא בתחנת הדלק, לא נמצא כל ממצא שיהיה בו אינדיקציה ללמד על כוונה לסחר ו/או הפצה של הסם, והדברים מקבלים משנה תוקף בשים לב כי בעניינו מדובר במי שעושה שימוש אינטנסיבי בסם הקנבוס נוכח מצבו הרפואי בעקבות 2 תאונות דרכים בהן היה מעורב ואשר קיבל בהמשך היתר לשימוש בקנבוס רפואי נוכח מצבו כאמור.

7. **ענישה נוהגת - בחינת הענישה הנוהגת מעלה כי מתחמי הענישה שבין מספר חודשי מאסר שיכול וירוצו בעבודות שירות ועד 18 חודשי מאסר בפועל, נקבעו ואושרו במנעד רחב של כמויות של החזקת סמים מסוג קנבוס שלא לצריכה עצמית.**

ברע"פ 1830/16 **רקיבי נגד מדינת ישראל** (11.4.16) אושר מתחם עונש הנע בין 6 ל 15 חודשי מאסר בנסיבות בהן החזיק הנאשם ברכבו סם מסוג חשיש מחולק לאריזות רבות במשקל כולל של כ - 2,300 גרם. על הנאשם, נעדר עבר פלילי ותסקיר חיובי, הושתו 8 חודשי מאסר בפועל.

ברע"פ 322/15 **ג'אנח נ' מדינת ישראל** (22.1.15) אושר מתחם עונש הנע בין 7 ל 18 חודשי מאסר בפועל, בנסיבות בהן החזיק הנאשם בבית מגוריו, סם מסוג חשיש במשקל של כ - 400 גרם.

בעפ"ג (מחוזי ב"ש) 24043-04-17 **אל קשכר נגד מדינת ישראל** (4.6.17) אושר עונש בן 7 חודשי מאסר בגין החזקת קנבוס במשקל 922.40 גרם נטו.



בעפ"ג 38161-12-16 **אלעול נ' מדינת ישראל** (18.1.17) נותר על כנו עונש בן 14 חודשי מאסר שהושת על נאשם שהחזיק סמים מסוג קנבוס במשקל של 6 ק"ג.

בת"פ (ב"ש) 19923-05-19 **מדינת ישראל נ' אלאפסק** (5.1.21) דובר על החזקת סם קנבוס במשקל של **1.7 ק"ג**. על הנאשם שהיה בעל הרשעות קודמות ובעניינו הוגש תסקיר חיובי, הוטלו 6 חודשי מאסר בדרך של עבודות שירות.

בת"פ (ב"ש) 14782-06-18 **מדינת ישראל נ' אלעול** (7.1.20) דובר על **החזקת 3.8 ק"ג קנבוס**. על הנאשם, צעיר בן 23 ללא הרשעות קודמות ותסקיר חיובי, הוטלו 9 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות.

בת"פ 57939-01-21 (שלום ב"ש) **מדינת ישראל נ' סעד פראונה** (אליו הפנתה ההגנה), **נקבע מתחם עונש הולם שבין 6 ל-18 חודשי מאסר בפועל**, בנסיבות בהן הורשע הנאשם על פי הודאתו בשתי עבירות של החזקת סם שלא לצריכה עצמית והפרעה לשוטר במילוי תפקידו. **המדובר במי שהחזיק ברחבי ביתו סמים מסוג קנבוס באופן הבא:** 20 יחידות מחולקות בתוך שקיות פלסטיק במשקל נטו של 52 גרם; **56 יחידות מחולקות בשקיות פלסטיק** במשקל נטו של 28.7 גרם ועוד כ-168 גרם; 10 יחידות מחולקות בשקיות במשקל נטו של 3.32 גרם ועוד 25.76 גרם; 10 יחידות מחולקות בשקיות במשקל נטו של 4.18 + 26.96 גרם. בנוסף החזיק הנאשם סם קנבוס בנפרד במשקלים של 2.72 קילו, 323 גרם ו- 55 גרם שלא לצריכתו העצמית בנוסף לשקיות פלסטיק ומשקל דיגיטלי.

ת"פ 67471-06-18 (שלום ק"ג) **מדינת ישראל נ' אייל קרקוס נקבע מתחם עונש כן שינוע בין 9 חודשים שיכול וירוצו בעבודות שירות ל-18 חודשי מאסר בפועל**. הנאשם הורשע על יסוד הודאתו בהחזקת סמים שלא לצריכה עצמית והחזקת כלים להכנת סם שלא לצריכה עצמית (2 עבירות) והחזקת סם לצריכה עצמית. **המדובר בהחזקת סמים מסוג קנבוס במשקל של כ 4 קילו נטו, וסם מסוג קוקאין במשקל 0.3416 במשקלים שונים שנמצאו במקומות שונים ברכבו של הנאשם וברכב נוסף**, אותם החזיק בצוותא חדא עם אחר. עוד החזיק הנאשם בצוותא חדא עם האחר 2 משקלים אלקטרוניים, קופסאות קטנות בהן חולקו מנות הסם ושקיות וואקום לחלוקת הסם.

סיכום כלל האמור - לאחר שקלול במכלול השיקולים הנדרשים לקביעת מתחם העונש ההולם את מעשי העבירות אותן ביצע הנאשם בנסיבות ביצוען, מידת הפגיעה בערכים המוגנים ומדיניות הענישה הנוהגת במקרים דומים, **הנני לקבוע את מתחם העונש ההולם כן שינוע בין מאסר קצר שיכול וירוצו בעבודות שירות ועד 12 חודשי מאסר בפועל**.

עונשו של הנאשם

8. בגזירת העונש המתאים לנאשם בגדרי מתחם העונש ההולם אותו קבעתי, אתחשב בנסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירות.

הנאשם הנותן את הדין, בן 29 שנים, נשוי ואב ל-2 ילדים קטינים, נעדר עבר פלילי, הנדסאי תוכנה וסטודנט ללימודים



מתקדמים.

בעבירות סמים כידוע, נסוגים נסיבותיו האישיות של הנאשם מפני שיקולי הרתעה והגמול, ועם זאת, במקרה הנדון נמצא סיכויי שיקום גבוהים הגם ששירות המבחן לא בא בהמלצה על הליך טיפולי נוכח שהנאשם עושה שימוש מטעמים רפואיים בקנבוס גם כיום וחרף שעדיין לא הציג היתר מחודש לשימוש בקנבוס רפואי כפי שהיה לו בעבר.

על סיכויי לשיקום ניתן ללמוד מהשילוב של נסיבות ביצוע העבירה לצד נתונים אישיים של הנאשם, לרבות עברו שאיפותיו והתנהלותו היום יומית בבית ובסביבתו הקרובה. בכל הנוגע לנאשם שלפניי, נמצא כי מדובר במי שנתוניו האישיים חיוביים והוא עושה על מנת לקדם שאיפותיו וניהול אורח חיים נורמטיבי ויצרני.

במקרה דנן איני צריכה לחריגה ממתחם העונש, אם כי בבחינת עונשו של הנאשם יש להביא בחשבון שיקולי הרתעת היחיד ובעיקר הרבים שנותר משמעותי, ובהתאם לעיקרון הגמול יש להשית ענישה מוחשית.

מכלל הדברים האמורים, לאחר שהבאתי בחשבון את האחריות שנטל הנאשם על מעשיו והודאתו בהזדמנות הראשונה, כמו גם את העובדה כי היה עצור לראשונה מאחורי סורג ובריש משך 12 ימים ונתון במעצר בית מלא כחודשיים, לרבות כי נמנע ממנו לעבוד בעבודה סדורה וקבועה נוכח התנאים המגבילים, אני גוזרת עליו את העונשים הבאים:

א. 6 חודשי מאסר שירוצו בעבודות שירות ב "מוקד 110 חולון", בכתובת אילת 62, בהתאם לחוו"ד הממונה על עבודות השירות מיום 29.09.2023. הנאשם הונחה להתייצב ביום 17.04.2023 בשעה 08:30 אצל הממונה על עבודות השירות (יחידת עבודות שירות), יחידת ברקאי - עבודות שירות - שלוחת מרכז - רח' לוחמי בית"ר 6, רמלה (אוטובוסים להגעה מתחנה מרכזית רמלה או לוד, קו מס' 247). עבודות השירות יבוצעו 5 ימים בשבוע על פי טווח השעות המתאפשר בחוק העונשין. **הממונה מתבקש לקבוע מועד חדש לתחילת ריצוי עבודות השירות ובשים לב שהנאשם ישנה מקומפ מגוריו והוא מתגורר היום בפתח תקווה.**

הנאשם הוזרר כי מדובר בתנאי העסקה קפדניים המצריכים התייצבות רציפה ועל פי הנחיות החוק והממונה וכל חריג מכללים אלו יהיה בה להביא להפסקת ריצוי עונשו בדרך זו וריצוי יתרת העונש במאסר בפועל.

ב. 7 חודשי מאסר על תנאי, לתקופה של שלוש שנים מהיום, והתנאי הוא שהנאשם לא יעבור עבירות סמים מסוג פשע.

ג. קנס בסך 3,000 ₪ או 15 ימי מאסר תמורתו. לבקשת הנאשם, סכום הקנס יקוזז מהסכומים המופקדים בתיק המ"ת והיתרה תושב לאביו של הנאשם על פי פרטים שימסור במזכירות.



ד. 4 חודשי פסילה מלנהוג/לקבל/להחזיק רישיון נהיגה, על תנאי למשך 3 שנים מהיום, והתנאי שהנאשם לא יעבור עבירות סמים מסוג פשע.

צו להשמדת מוצג - סמים בכפוף לחלוף תקופת הערעור.

צו כללי להשבת המוצגים לבעליהם על פי רישומי המאשימה.

המכשיר הנייד של הנאשם, לרבות כספים ככל שנתפסו יוחזרו על ידי היחידה החוקרת לידי מיד עם דרישה.

הודעה זכות הערעור.

ניתן היום, א' ניסן תשפ"ג, 23 מרץ 2023, במעמד הצדדים.