



ת"פ 1643/04/16 - מדינת ישראל נגד ניב ממן

בית משפט השלום בקריית גת

ת"פ 1643-04-16 מדינת ישראל נ' ממן

בפני כבוד השופטת נועה חקלאי
בעניין: מדינת ישראל

ע"י ב"כ עו"ד קטיה הכהן

המאשימה

נגד

ניב ממן

הנאשם

ע"י ב"כ עו"ד ליטן

גזר דין ללא הרשעה

רקע

1. הנאשם הורשע על פי הודאתו בעבירה של החזקת סמים לצריכה עצמית, בניגוד לסעיף 7(א)+7(ג) סיפא לפקודת הסמים המסוכנים (נוסח חדש), התשל"ג-1973.
2. על פי עובדות כתב האישום המתוקן, ביום 8.5.14 החזיק הנאשם בביתו בסם מסוכן מסוג קנבוס במשקל כולל של 200 גרם וזאת לצריכתו העצמית וללא אישור כדין.

הסדר הטיעון

3. ביום 20.12.2017 הציגו הצדדים הסדר טיעון לפיו הנאשם יודה בכתב אישום מתוקן, יורשע וישלח לשירות המבחן על מנת שיתקבל תסקיר בעניינו. סוכם כי הצדדים ישובו לשוחח לאחר קבלת תסקיר. המאשימה הודיעה כי עמדתה היא למאסר מותנה וקנס וההגנה ביקשה שתיבחן שאלת ביטול ההרשעה. עוד הוסכם כי במסגרת הטיעונים לעונש תוכל ההגנה תוכל לטעון כי רוב הכמות שנתפסה היא עלי וענפים בעוד המאשימה טען כי הדבר נשקל במסגרת ההסדר.

תסקיר שירות המבחן

4. בתסקיר מיום 26.8.18 סקר שירות המבחן את הרקע האישי והמשפחתי של הנאשם. הנאשם בן 32, רווק, בוגר 12 שנות לימוד, שירת שירות צבאי מלא כלוחם, השתתף במלחמת לבנון השנייה, סיים את השירות בהצטיינות, משרת במילואים כמפקד. עבד כמדריך חינוך חברתי, למד הנדסה אזרחית (לא סיים) כיום עובד כמנהל פרויקט חקלאות עירונית. גדל במשפחה נורמטיבית, מלוכדת, תומכת ויציבה. נעדר עבר פלילי. מאז ביצוע העבירה נמנע משימוש בסמים, מסר בדיקות שתן אשר יצאו נקיות משרידי סם. שירות המבחן התרשם כי הליך המעצר וההליך המשפטי היו גורם מרתיע ומציב גבול. הנאשם ציין כי בכוונתו להשלים את לימוד ההנדסה וכי מעוניין להמשיך לעסוק בחינוך והרשעה עלולה לפגוע בעתידו. שירות המבחן התרשם מתפקודו התקין של הנאשם. שירות המבחן לא התרשם כי קיימת נזקקות טיפולית ולפיכך נמנע מהמלצה להעמידו במבחן, אך המליץ על ענישה חינוכית בדמות של"צ. כמו כן המליץ שירות המבחן על ביטול הרשעת הנאשם, זאת בהיות נעדר עבר פלילי, לאור מאפייני אישיותו ובשל החשש שהרשעתה תפגע בעיסוקו בעתיד.

ראיות לעונש

5. אביו של הנאשם סיפר על כך שבנו גדל בבית של אנשי חינוך, קיבל חינוך טוב, היתה לו מעידה אחת, שמעיבה



על המשפחה כבר כמעט 5 שנים. הבן מבין את הטעות שעשה, הם ניהלו על כך שיחות בבית. הוא הבין את המסר. הביע חשש שהרשעה תפגע במסלול חייו של בנו. סיפר על מסלול חייו החיובי של הבן, לימודים, שירות צבאי כלוחם, הדרכה, חינוך, הקמת משפחה, ניהול חברה.

6. הוגש מכתב מטעם מנהלת חינוך רעים, ממנו עולה כי הנאשם עבד כמדריך בחינוך חברתי בקיבוץ, בעל קסם אישי, מקרין סמכותיות ואחריות. יצר קשר נפלא עם החניכים.

טיעוני הצדדים לעונש

7. ב"כ המאשימה הפנה לערכים המוגנים שנפגעו, לשיטתו, מידת הפגיעה בערך המוגן היא בינונית נוכח הכמות הגדולה של הסם שנתפסה בחזקתו, לדבריו מתחם העונש ההולם נע ממאסר מותנה ועד 6 חודשי מאסר אשר יכול וירוצו בעבודות שירות. לשיטתו אין הצדקה לחרוג לקולה ממתחם העונש ההולם. לפיכך עתר ב"כ המאשימה להטיל על הנאשם מאסר מותנה, של"צ, פסילה בפועל ופסילה על תנאי וקנס.

8. ב"כ הנאשם עתר לביטול הרשעת הנאשם ואימוץ המלצת שירות המבחן. הפנה לנסיבותיו האישיות של הנאשם, לתסקיר החיובי. לדבריו הוכח קיומו של נזק קונקרטי, שכן הרשעת הנאשם תפגע ביכולתו לעסוק בחינוך ולהתקדם בחברה בה עובד. הפנה הזמן מביצוע העבירה, ולכך שהנאשם נקי מסמים. לדבריו משקל הסם אשר מיוחס בכתב האישום כולל גם ענפים ועלים. עתר להימנע מהטלת פסילה בפועל אלא להסתפק לכל היותר בפסילה מותנית ושהקנס יהיה סמלי.

9. הנאשם ביקש לומר דברים. התנצל על מעשיו. הביע חשש שהרשעה תפגע בהמשך העיסוק שלו בחינוך. לדבריו אינו נוגע יותר בסמים ולא יגע בעתיד. הרישיון הוא חיוני לפרנסתו. שלילה עלולה לשתק את יכולתו להתפרנס.

דין

מתחם העונש ההולם

10. הערך החברתי אשר נפגע בעבירה שביצע הנאשם הוא הגנה מפני הנזקים הישירים והעקיפים אשר נגרמים עקב שימוש בסמים (פגיעה בשלומם ובריאותם הפיזי והנפשי של הציבור, התדרדרות לעבירות רכוש ואלימות לצורך השגת הסמים)

ראו דברי כב' הש' ברלינר בע"פ 170/07 **מטיס נ' מדינת ישראל** ביחס לשימוש עצמי בסמים מסוג קנאביס וחשיש: "אכן הסם שמדובר בו בתיק הנוכחי הוא קנבוס שמוגדר כ"סם קל". לרוע המזל סמים קלים מהווים לעיתים קרובות את יריית הפתיחה להתמכרות לסמים קשים יותר שלא לדבר על כך שגם בשימוש בהם עצמם טמונה סכנה".

11. מידת הפגיעה בערך המוגן בעבירה שביצע הנאשם היא ברף הנמוך-בינוני זאת בשים לב מחד לסוגו של הסם (קנבוס) ולכן שנועד לצריכתו העצמית של הנאשם, ומאידך לכמות הסם שהוחזקה על ידו (200 גרם).

12. באשר לנסיבות ביצוע העבירה, נתתי דעתי לכך שהנאשם החזיק הסם בביתו, לכך שהוחזק לצריכתו העצמית. נתתי דעתי לכמות הסם ולסוגו. נתתי דעתי לכך שמשקל הסם שנתפס כולל ענפים ועלים, העבירה לא בוצעה בתחום.

13. בחינת מדיניות הענישה הנוגת מעלה כי במקרים דומים הוטלו על נאשמים עונשים הנעים ממאסר מותנה ועד לתקופות מאסר קצרות שיכול וירוצו בעבודות שירות. ישנם מקרים שאף נמנעו מהרשעה.

ראו למשל:

· רע"פ 1353/17 **רון ששון נ' מדינת ישראל** (12.4.18). המבקש נדון על החזקת סם מסוכן מסוג חשיש במשקל 2.4 גרם לצריכתו העצמית. בית משפט קמא גזר 14 ימי מאסר, הפעיל מאסר מותנה בן 10



חודשים שירוצה בחופף; וכן, קנס, התחייבות ופסילה מותנית, ערעור שהוגש לבית משפט מחוזי ובקשת רשות ערעור לעליון נדחו.

רע"פ 6138/09 **פרדזב נ' מדינת ישראל** (פורסם בנבו, 2.8.09), הנאשם הורשע בביצוע מספר עבירות של החזקת סם מסוכן לצריכה עצמית ונדון ל-8 חודשי מאסר וענישה נלווית. ערעורו נדחה.

ת"פ (י-ם) 16926-04-16 **מדינת ישראל נ' כף** (פורסם בנבו, 3.7.16), הנאשם הורשע בעבירה של החזקת סמים לצריכה עצמית במשקל של 20.109 גר'. נגזרו עליו 3 חוד' מע"ת וקנס.

ת"פ (ת"א) 21157-01-16 **מדינת ישראל נ' אבשלום בארי** ביום (24.1.17). הנאשם הורשע בעבירות של החזקת סם מסוכן לצריכה עצמית, וסחר בסם מסוכן. נדון לצו מבחן ושל"צ, ללא הרשעה.

ת"פ (ב"ש) 32077-11-15 **מדינת ישראל נ' כהן** ביום (11.9.2017) הנאשם החזיק 4 ג' סם מסוכן מסוג קנבוס לצריכה עצמית. עניינו הסתיים בהסדר טיעון לפיו נדון להוצאות משפט והתחייבות ללא הרשעה.

ת"פ 3437-08-15 (ראשל"צ) **מדינת ישראל נ' נבון** (12.12.2016) הנאשם הורשע בעבירה של החזקת סם לשימוש עצמי (44 ג' חשיש). נדון במסגרת הסדר למאסר מותנה, קנס ופסילה מותנית.

ת"פ (קג"ת) 7213-01-15 **מדינת ישראל נ' בזמן** (24.6.18). הנאשם החזיק 159 ג' סם מסוכן מסוג קנבוס לצריכה עצמית. נדון לצו של"צ, פסילה בפועל ועל תנאי והתחייבות ללא הרשעה.

ת"פ (ת"א) 24100-09-13 **מדינת ישראל נ' קונפורטי** (פורסם בנבו, 2.4.14), הנאשם הורשע בעבירה של החזקת סם מסוכן מסוג חשיש במשקל של 54.14 גר' לצריכתו העצמית. נדון למאסר על תנאי, פסילה על תנאי וקנס.

ת"פ (ראשל"צ) 41846-05-13 **מדינת ישראל נ' רובין** (פורסם בנבו, 15.9.14), הנאשם הורשע בעבירה של החזקת סם מסוכן מסוג קנבוס בדף נייר במשקל של 0.2 גר', קנבוס בשקית ניילון במשקל של 5.64 גר' וצמח קנבוס במשקל של 50.80 גר' נטו וזאת לצריכתו העצמית. נדון למאסר על תנאי, פסילה על תנאי וקנס.

לפסיקה הנוהגת במקרים בהם הוחזקה כמות דומה של סם **שלא** לצריכה עצמית ראו:

ת"פ 51123-01-12 **מדינת ישראל נ' ברוך חוטוריאנסקי**. החזקת כ-100 גרם חשיש סם שלא לצריכה עצמית, נידון ל-3 חודשי מאסר בפועל לריצוי בעבודות שירות, הפעלת מע"ת בן 3 חודשים ובסך הכל 6 חודשי מאסר שירותו בעבודות שירות וענישה נלווית.

ת"פ 8506-04-15 **מדינת ישראל נ' אבו עדואן**. החזקת 150 גרם חשיש שלא לצריכה עצמית, נידון ל-6 חודשי מאסר בפועל שירותו בעבודות שירות וענישה נלווית.

ת"פ 44977-10-15 **מדינת ישראל נ' מורל חטואל**. החזקת כ-150 גרם סם מסוג קנבוס וחשיש שלא לצריכה עצמית. נידון ל-5 חודשי מאסר בפועל לריצוי בעבודות שירות וענישה נלווית.

ת"פ 42543-06-14 **מדינת ישראל נ' בלו**. החזקת כ-170 גרם סם מסוג חשיש שלא לצריכה עצמית. נדון לחודשיים מאסר בפועל לריצוי בעבודות שירות וענישה נלווית.

ת"פ 51933-05-12 **מדינת ישראל נ' אלון בוטבול**. החזקת 250 גרם קנבוס שלא לצריכה עצמית, והוא נדון לחודשיים מאסר לריצוי בעבודות שירות וענישה נלווית.

ת"פ (כ"ס) 2730-11-15 **מדינת ישראל נ' ברגר**. החזקת 173 ג' קנבוס שלא לצריכה עצמית, נדון לחודשיים מאסר לריצוי בעבודות שירות וענישה נלווית.



14. לאור כל המפורט לעיל אני קובעת כי מתחם העונש ההולם לאירוע בכללותו, בשים לב שהסמים הוחזקו לצריכה עצמית, נע ממאסר מותנה ועד למאסר קצר שיכול וירוצה בעבודות שירות.

שאלת ביטול ההרשעה

15. הכלל הוא כי מי שהוכחה אשמתו, יש להרשיעו בדיון.

עם זאת קיימים מקרים חריגים מיוחדים ויוצאי דופן בהם קיימת הצדקה להימנע מהרשעה (ע"פ 9893/06 לאופר נ' מדינת ישראל) וזאת כאשר עלול להיווצר פער בלתי נסבל בין עוצמת פגיעתה של ההרשעה הפלילית בנאשם האינדיבידואלי לבין תועלתה של ההרשעה לאינטרס הציבורי-חברתי הכללי.

16. בע"פ 2083/96 כתב נ' מדינת ישראל, פ"ד נב(3) 337 נקבע כי הימנעות מהרשעה אפשרית בהצטבר שני גורמים מרכזיים: ראשית, סוג העבירה מאפשר לוותר בנסיבות המקרה המסוים על ההרשעה בלי לפגוע באופן מהותי בשיקולי הענישה האחרים, ושנית ההרשעה תפגע פגיעה חמורה בשיקום הנאשם.

17. יישום המבחנים האמורים במקרה דנן, מעלה כי ניתן להורות על ביטול הרשעת הנאשם בדיון.

18. על אף כמות הסם שהחזיק הנאשם (200 ג'), עסקינן בסם מסוכן מסוג קנביס, אשר הוחזק לצריכתו העצמית, המשקל האמור כולל גם ענפים ועלים.

19. הנאשם נעדר הרשעות קודמות ולמעט עניין השימוש בסם, מנהל אורח חיים נורמטיבי. מאז אותו אירוע שינה הנאשם אורחות חייו. בדיקות שמסר מלמדות כי כיום הוא נקי מסם. שירות המבחן שלל קיומה נזקקות טיפוליות.

20. חלפו למעלה מ-4 שנים ממועד ביצוע העבירה ולא נפתחו תיקים נוספים. כתב האישום הוגש כשנתיים לאחר ביצוע העבירה.

הנאשם שירת שירות צבאי מלא כלוחם, נלחם במלחמת לבנון השניה. משרת במילואים כמפקד.

הנאשם עבד בתחום החינוך בעבר, החל בלימודי הנדסה אזרחית, עובד כיום בתפקידי ניהול, מעוניין להמשיך ולעסוק בחינוך.

אמנם הנזק הקונקרטי שהוכח אינו ברף הגבוה: לא הוכח כי הרשעה תביא לפיטוריו או ליכולתו להתקדם במקום עיסוקו. עם זאת, ולמרות כמות הסם שהוחזקה, כמות שכאמור כוללת גם עלים וענפים, הרי שאין מדובר בעבירה ברף חומרה גבוה ולא ניתן להתעלם משינוי מדיניות האכיפה הנוהגת היום ביחס לעבירה בה הורשע הנאשם.

שירות המבחן המליץ כאמור להימנע מהרשעת הנאשם וזאת לאור אישיותו הנורמטיבית והחשש לפגיעה בהתפתחות המקצועית.

התרשמתי כי ההליך המשפטי, אשר כלל גם הליך מעצר, היה מרתיע וחיידד לנאשם את המחירים שישלם אם ישוב לסורו.

21. לאור כל האמור, מצאתי כי עלול להיווצר פער בלתי נסבל בין עוצמת פגיעתה של ההרשעה הפלילית בנאשם לבין תועלתה של ההרשעה לאינטרס הציבורי-חברתי הכללי.

22. לאור כל האמור אני מבטלת את הרשעת הנאשם מיום 20.12.17, זאת מבלי לבטל את הקביעה שבהכרעת הדיון כי הנאשם ביצע את העבירה בה הודה.

23. על אף שעסקינן בעבירה ראשונה על פקודת הסמים, בשים לב לכמות הסם שהוחזקה, ועל אף הזמן הרב שחלף אני סבורה כי לא ניתן להימנע מרכיב פסילה בפועל, הגם שרכיב זה יהיה סמלי.



24. לאור כל האמור, ולאחר שעניינו של הנאשם מסתיים ללא הרשעה אני גוזרת על הנאשם את העונשים הבאים:

א. הנני מטילה על הנאשם צו לביצוע 200 שעות שירות לתועלת הציבור וזאת במשך שנה.

השל"צ יבוצע במסגרת " בכיוון הרוח" בפיקוח עמותת "אנוש" לשיקום נפגעי נפש בקהילה בתפקיד הקמה וניהול פרויקט חקלאות שיקומית עבור נפגעי הנפש בהתאם לתכנית שגובשה על ידי שירות המבחן ובפיקוח שרות המבחן.

אם יתעורר צורך בשינוי מקום ההשמה, שרות המבחן יעשה כן וידווח לבית המשפט.

הנאשם מזהר כי אם לא ימולאו תנאי הצו במלואם, ניתן יהיה לבטלו, להרשיעו ולהטיל עליו עונש נוסף, בגין העבירה שביצע, במקום צו השל"צ.

במסגרת צו השל"צ ימסור הנאשם בדיקות שתן לאיתור שרידי סם בכל עת שידרש לכך על ידי שירות המבחן.

ב. הנאשם יחתום על התחייבות כספית בסך 3,000 ₪ להימנע מביצוע עבירה בה הודה והכל תוך שנה מהיום.

ההתחייבות תחתם במזכירות בית משפט עוד היום. לא יחתום הנאשם כאמור, יאסר למשך 15 יום.

ג. פסילה בפועל מקבל או מהחזיק רשיון נהיגה לתקופה של 15 יום.

הפסילה בפועל תחל היום

מוסבר לנאשם שהוא חייב להפקיד את רשיון הנהיגה במזכירות בית המשפט. לא יופקד הרשיון, הוא יחשב כפסול מלנהוג מהיום אך הפסילה לא תימנה ולכן לא תסתיים.

ד. פסילה מלהחזיק ומלקבל רשיון נהיגה לתקופה של 6 חודשים וזאת על תנאי למשך 3 שנים שהנאשם לא יעבור עבירה בניגוד לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש] התשל"ג 1973.

המוצגים -יושמדו, בכפוף לחלוף תקופת הערעור.

זכות ערעור תוך 45 יום לביהמ"ש המחוזי

ניתן היום, ג' תשרי תשע"ט, 12 ספטמבר 2018, במעמד הצדדים.

