



ת"פ 32118/11/19 - מדינת ישראל נגד מוחמד אבו גאנם

בית משפט השלום בתל אביב - יפו
ת"פ 32118-11-19 מדינת ישראל נ' גאנם

לפני כבוד השופט איתי הרמלין
המאשימה מדינת ישראל
ע"י עו"ד טל סלגניק ועו"ד אילנה קיפניס
פרדמן
נגד
הנאשם מוחמד אבו גאנם
ע"י עו"ד שאדי כבהא

גזר דין

1. הנאשם הורשע על סמך הודאתו במסגרת הסדר טיעון בביצוע 19 עבירות של אספקת סם מסוג קנביס, 2 עבירות של החזקת קנביס שלא לשימוש עצמי, ועבירה אחת של הפרת הוראה חוקית. במסגרת הסדר הטיעון עתרה התביעה להטלת עונש של 16 חודשי מאסר בפועל בצירוף עונשים נלווים, ואילו הסניגור עתר להטלת עונש של 9 חודשים מאסר בפועל שירוצו בעבודות שירות.
2. לפי עובדות כתב האישום המתוקן, הנאשם קיבל הודעות באמצעות יישומון Whatsapp, שבהן תואמו עסקאות סמים בינו לבין לקוחות. בחלק מהמקרים הגיע הנאשם לכתובת שתואמה עם הלקוחה או הלקוח ומסר לה או לו סמים תמורת כסף מזומן. בחלק אחר של המקרים שהיקפו לא הוגדר, פעל הנאשם באמצעות שליח שמסר מטעמו את הסמים ללקוחות ולקח מהם את הכסף. בשיטה זו, בין מרץ לאוגוסט 2019, סיפק הנאשם ב-19 הזדמנויות ל-4 לקוחות קנביס במשקלים שנעו בין 10 גרם ל-50 גרם בכל עסקה. זאת תמורת סכומים שנעו בין 700 ₪ ל-2,000 ₪ בכל עסקה. יש לציין שמסיבה שאינה ברורה לחלוטין בכתב האישום מתואר הנאשם כמי שסיפק סמים ולא כמי שמכר סמים.
3. בשתי הזדמנויות (20.5.2019, 29.10.2019) נתפסו במכוניתו של הנאשם כ-50 גרם קנביס. באחת מהזדמנויות אלה השליך הנאשם שקית שבה 1.34 גרם קנביס מחלון הניידת בזמן הסעתו לתחנת משטרה לשם מעצרו. כמו כן, בתאריך 2.11.2019 נמצא הנאשם מחוץ למקום שבו היה עליו לשהות במעצר בית במסגרת תנאי שחרורו בערובה.
4. במעשיו הקשורים לסחר בסמים פגע הנאשם במאבקה של המדינה בהחזקה ובהפצה של חומרים משני תודעה שהם אסורים בשימוש. הפגיעה הייתה ממשית. הפרת תנאי מעצר הבית פוגעת בשלטון החוק. מבחינת נסיבותיה הייתה זו פגיעה קלה.



5. התובעת טענה שמתחם העונש ההולם נע בין 16 ל-24 חודשי מאסר בפועל, ואילו הסניגור טען שהמתחם נע בין 10 ל-20 חודשי מאסר בפועל.

6. התובעת הפנתה למספר פסקי דין כתמיכה לטענתה אשר למתחם העונש ההולם. בין היתר הפנתה לעפ"ג 59723-08-21 (תל אביב) **מדינת ישראל נ' אנקל בניאשווילי** (10.12.2017). באותו תיק נקבע מתחם שבין 20 חודשי מאסר בפועל ל-35 חודשי מאסר בפועל, ונגזר עונש של 20 חודשי מאסר בפועל על מי שבמשך מעט יותר מחודש מכר 21 פעמים חשיש ל-15 לקוחות בין היתר בבסיס צבאי. עוד הפנתה התובעת לעפ"ג (מרכז - לוד) 56241-03-19 **דניאל בואהרון נ' מדינת ישראל** (19.6.2019). באותו תיק נגזרו 17 חודשי מאסר בפועל על מי שב-32 הזדמנויות במהלך 4.5 חודשים מכר קנביס ל-17 קונים שונים. בעפ"ג (מרכז - לוד) 23775-04-15 **מדינת ישראל נ' ציון ניצן מדמון** (21.6.2015) נגזרו שנתיים מאסר בפועל על מי שב-16 הזדמנויות מכר קנביס לאנשים שונים ובהם קטין; ברע"פ 5698/17 **מיכאל ליפצר נ' מדינת ישראל** (4.9.2017) נדון מקרה שבו נגזרו 30 חודשי מאסר בפועל על מי שלאורך כשנה, במספר רב של הזדמנויות, מכר סמים לשמונה לקוחות.

7. הסניגור הפנה לגזרי דין שבהם במקרים של הרשעה בעבירות דומות חרג בית המשפט ממתחם העונש ההולם והטיל עונש מאסר בעבודות שירות - כגון עפ"ג 30344-01-22 (תל אביב) **מדינת ישראל נ' אפי אבו סני** (14.3.2022).

8. עיון בפסיקה שהוזכרה לעיל מעלה כי המתחם שבין 16 ל-24 חודשי מאסר בפועל שהציגה התביעה, לפחות בקצהו התחתון, הולם את נסיבותיהן של עבירות הסמים שעבר הנאשם ואת פגיעתם בערכים המוגנים ומתיישב עם הפסיקה הנוהגת. עם זאת, בהתאם לקביעת בית המשפט העליון בע"פ 1901/19 **שמעון אסולין נ' מדינת ישראל** (31.5.2020), בהתחשב בהסדר הטיעון קביעה זו של מתחם העונש ההולם היא "רכה" (כהגדרתו של השופט הנדל באותו פסק דין). מתחם העונש ההולם לעבירה של הפרת הוראה חוקית בנסיבות תיק זה נע בין מאסר על תנאי לתקופת מאסר קצרה שאפשר לרצות בעבודות שירות.

תסקיר שירות המבחן

9. מתסקיר שירות המבחן עולה שהנאשם נשוי ואב לשלושה ילדים צעירים. הנאשם עבד באופן רציף לאורך שנים עד לפציעה בתאונה שכתוצאה ממנה אושפז לתקופה ארוכה במוסד שיקומי, והוא עדיין מתמודד עם הגבלות מסוימות בתפקודו הפיזי. כמו כן, עקב התאונה התמודד הנאשם עם קשיים רגשיים ואובחן כסובל מהפרעה פוסט טראומטית, והחל להתרועע עם "חברה שולית". הנאשם צרך קנביס רפואי ברישיון במשך זמן מאז התאונה, אך מסר לשירות המבחן כי הוא נמנע משימוש מזה מספר חודשים בשל השפעת הסם על מצבו הנפשי. עם זאת, הנאשם לא הגיע לבדיקה הראשונה לאיתור סימנים לשימוש בסמים שאלה זומן על ידי שירות המבחן, ובבדיקה נוספת התגלו בגופו תוצרי חילוף חומרים של קנביס. לדברי הנאשם, הוא הקים



לאחרונה עסק עצמאי בתחום אחזקת מבנים (ניקיון). הנאשם לקח בפני שירות המבחן אחריות על מעשיו תוך הפחתה מסוימת מחומרתם, והסביר שברקע ביצוע העבירות עמד מצבו הכלכלי הירוד שנבע מהמגבלות התפקודיות בשל פציעתו, ושכחונתו היה לעסוק בסמים למשך תקופה קצרה עד לקבלת סיוע מהמוסד לביטוח לאומי. הנאשם הסביר לשירות המבחן שלתפיסתו קנביס הוא סם קל ובלתי מזיק.

10. בין גורמי הסיכון להישנות ביצוע עבירות על ידי הנאשם מנה שירות המבחן את דפוסי החשיבה של הנאשם המונעים משיקולי רוח והפסד ואת הקושי שלו בהפנמת גבולות, וכן את העובדה שהוא מטיל אחריות למצוקותיו על גורמים חיצוניים, מתקשה בהתבוננות פנימית והכרה בצרכיו הטיפוליים, ומתמודד עם פוסט טראומה שפגעה בדימויו והביאה להתנהגות פורצת גבולות. סיכויי השיקום של הנאשם מבוססים לפי שירות המבחן על כך שלקח אחריות על מעשיו והביע נכונות לשאת בהשלכותיהם. שירות המבחן התרשם גם שהנאשם בעל יכולת לבחון דרכים חיוביות יותר להתמודד עם קִשְׁש, והוא סבור שמחויבותו למשפחתו עשויה לסייע לו בכך.

11. לפי התסקיר, הנאשם הביע מוטיבציה נמוכה להשתלב בטיפול, העדיף לחזור לשגרת עבודתו וחיוו, ולבסוף ניתק קשר עם שירות המבחן. להערכת השירות, בהיעדר תהליך טיפולי רמת הסיכון למעורבות פלילית עתידית של הנאשם עלולה להיות גבוהה. עם זאת, לעמדת שירות המבחן הטלת מאסר בפועל עליו עלולה להביא לפגיעה נוספת בדימויו העצמי ובמצבו הכלכלי, וכן לחשוף אותו לחברה עבריינית ולהביא להפנמת דפוסים עברייניים. בשל כך המליץ שירות המבחן להטיל על הנאשם מאסר שירוצה בדרך של עבודות שירות וכן ענישה מותנית משמעותית וקנס כספי שיהוו הרתעה עבורו.

12. התביעה ביקשה לגזור על הנאשם עונש של 16 חודשי מאסר בפועל. זאת, בשל הקשיים הראייתיים שהובילו לתיקון כתב האישום ולהסדר הטיעון מזה, ולנוכח האמור בתסקיר שאינו מתיישב לדעתה עם שורת התחתונה של התסקיר מזה.

13. לדעת הסניגור בשל נסיבותיו האישיות שאותן פירט כפי שהן מפורטות גם בתסקיר שירות המבחן - לרבות התאונה והפוסט טראומה שלדברי הסניגור היו קשורות באופן ישיר לביצוע העבירות - יש להטיל על הנאשם עונש החורג ממתחם העונש ההולם וזאת משיקולי צדק. עוד הזכיר הסניגור את הקושי הראייתי שעמו התמודדה התביעה בתיק זה ואת חלוף הזמן מאז ביצוע העבירות ואת השינוי שעשה הנאשם בחייו מאז ביצוע. הסניגור ציין גם שהנאשם היה 17 חודשים בתנאים מגבילים.

14. בדברו האחרון אמר הנאשם שהוא מצטער על מה שקרה, ושהוא בונה חיים חדשים בעקבות קבלת הפיצוי מן הביטוח הלאומי.

15. אינני סבור שבעניינו של הנאשם מוצדקת סטייה ממתחם העונש ההולם מטעמי צדק כטענת הסניגור. חריגה מטעם זה נעשית בנסיבות יוצאות דופן בלבד שאינן מתקיימות במקרה זה. אין גם מחלוקת שגם אין



מקום לחריגה ממתחם העונש ההולם מטעמי שיקום.

16. המלצת שירות המבחן להטלת עונש בעבודות שירות אינה מבוססת על טעמים מקובלים בפסיקת בתי המשפט. שירות המבחן אינו מצביע על שיקום מופתי, אלא דווקא על סיכון להישנות ביצוע עבירות. העובדה שמאסר בכלא עלול להוביל אדם דווקא לעבריינות (ו"להפוך את חייו" כטענת הסניגור), נכונה תמיד, ואינה מהווה שיקול מכריע נגד כליאה.

17. על אף גילו הצעיר נזקפות לחובת הנאשם מספר הרשעות קודמות אם כי בעבירות שאינן עבירות סמים.

18. אלמלא היה מונח בפני הסדר טיעון הייתי מטיל על הנאשם עונש חמור לפחות כעתירת התביעה. ואולם, בהתאם לאמור בע"פ אסולין שהוזכר לעיל, התביעה שיתפה את בית המשפט בשיקוליה בעת עריכת הסדר הטיעון שהתמקדו בקושי הראייתי שניצב בפניה והביא לתיקון כתב האישום ולהסדר הטיעון. בניגוד למקרים אחרים, במקרה זה היה בית המשפט מודע לחלוטין לקושי הראייתי שעמד בפני התביעה, שכן העדה המרכזית נגד הנאשם הגישה מספר בקשות שלא להעיד בצירוף חוות דעת רפואית אודות אי יכולתה להעיד. הדברים הגיעו לכדי כך שכאשר התייצבה עדה זו בבית המשפט למסירת עדות, היא התמוטטה מחוץ לאולם הדיונים.

19. לנוכח עוצמתו של הקושי הראייתי שהיווה שיקול מרכזי לעריכת הסדר הטיעון מצאתי כי יש מקום להטיל על הנאשם עונש קל במעט מזה שלו עתרה התביעה. לפיכך, אני גוזר על הנאשם את העונשים הבאים, שמתחשבים גם בשימוש במכונית לצורך ביצוע העבירות וברווח הכספי של הנאשם מביצוען:

א. 14 חודשי מאסר בפועל בניכוי 20 ימי מעצרו (2-21.11.2019). הנאשם יתייצב לריצוי מאסרו בבית מעצר "ניצן" ביום 5.3.2023 עד השעה 10:00 או לפי החלטת שב"ס, כשברשותו תעודת זהות או דרכון. על הנאשם לתאם את הכניסה למאסר כולל האפשרות למיין מוקדם עם ענף אבחון ומיין של שב"ס בטלפונים: 074-7831077/8 וכן להתעדכן באתר האינטרנט של שב"ס ברשימת הצידוד הראשוני שניתן להביא בעת ההתייצבות. הערבויות והפקדון שהפקיד הנאשם כתנאי לשחרורו מהמעצר ישמשו גם להבטחת התייצבותו של הנאשם למאסר.

ב. 8 חודשים מאסר על תנאי לשלוש שנים שלא ישוב ויעבור עבירת סמים שהיא פשע.

ג. חודש מאסר על תנאי לשלוש שנים שלא ישוב ויעבור עבירה של הפרת הוראה חוקית.

ד. 6 חודשי פסילת רשיון נהיגה בפועל.



ה. קנס בסך 10,000 ₪. הקנס ישולם ב-10 תשלומים חודשיים, שווים ורצופים החל ביום 1.5.2024.

20. אני מורה על השמדת הסמים שנתפסו. טלפונים שנתפסו יוחזר לנאשם.

זכות ערעור לבית המשפט המחוזי בתוך 45 יום.

ניתן היום, 19 ינואר 2023, בנוכחות הצדדים.

ניתן לשלם את הקנס החל מעוד 3 ימים לחשבון המרכז לגביית קנסות, אגרות והוצאות ברשות האכיפה והגביה באחת הדרכים הבאות:

א. בכרטיס אשראי - www.eca.gov.il

ב. בטלפון - *35592, 072-2055000

ג. במזומן בבנק הדואר בהצגת תעודת זהות