

ת"פ 33798/05 - מדינת ישראל, המאשימה נגד אברהם נחמן לוי, הנאשם

בית משפט השלום בירושלים
ת"פ 33798-05-18 מדינת ישראל נ' לוי

בפני כבוד השופטת ג'ויה סקפה שפירא
בעניין: מדינת ישראל - המאשימה

נגד
아버ם נחמן לוי - הנאשם

ב"כ המאשימה: עו"ד בת-אל ויטלזון שרעבי
ב"כ הנאשם: עו"ד צפריר יגור ועו"ד עופר קופרמן

זכור דין

כללי

1. הנאשם הורשע, על פי הودאותו בכתב אישום מתוקן הכלול שני אישומים בעבירות יבוא סמים והספקת סמים.

במועד לא ידוע לפני יום 27.3.18 פעל הנאשם לשילוח חבילה שהכילה סמים מארצות הברית לישראל. החבילה,ובה סמ מסוכן מסווג קנבוס במשקל 1,116.16 גרם נתו, מוחבא בתוך מצנעם, התקבלה במשרדי יחידת המכס בתל-אביב ביום 1.5.18. ביום 27.3.18 התקשר הנאשם למוקד חברת דואר ישראל במטרה לברר את מקום החבילה. ביום 6.5.18 הגיע הנאשם לסניף הדואר וביקש לאסוף את החבילה. הוא הודה והחבירה נמסרה לידי. עם עדיבתו את סניף הדואר הוא נעצר. בשל כך הורשע הנאשם בעבירות יבוא סמים שיוחסה לו באישום הראשון.

במועד לא ידוע, חמישה חודשים לפני 13.5.18, בימיו של הנאשם, הוא סייפק לאחנן לרנר, סמ מסוכן מסווג קנבוס במשקל שני גרם. בשל כך הורשע הנאשם בעבירת הספקת סמים שיוחסה לו באישום השני.

2. הצדדים הציגו הסדר טיעון לפיו כתב האישום תוקן, הוסכם כי הנאשם יודה במינויו לירשע ויוכן בעניינו תסקירות מב奸, שיתיחס גם לסוגיות ביטול הרשותה. הוסכם כי ככל שהتسקירות יהיה חיובי, המאשימה תעונש של תשעה חדשים מאסר בפועל לצד עונשים נלוונים ואילו ב"כ הנאשם יהיה חופשי בטיעוני.

3. תסקירות מב奸 מיום 30.1.19 מלמד כי הנאשם בן 21, רווק ומוצי בתנאי מעצר בית בישיבת "טל חרמון" ברמת הגולן, שם עוסק בחינוך בני נוער. קשריו של הנאשם עם הוריו ואחיו טובים. הנאשם גדל בירושלים ולמד במוסדות

חינוך חרדיים. לאחר שלמד בתלמוד תורה ובישיבה לצעירים וחש צורך להתנסות בתחוםים נוספים מלבד לימודי התורה ולמצות את כישוריו בתחום המוזיקה, עבר לישיבה המשמשת כמכינה צבאית חרדית, שם התקונן לשירות צבאי משמועות ושובץ במינויים יחידה מובחרת. במהלך ההכשרה במכינה נפגע בברכו ושוחרר מצה"ל על רקע רפואי. הנאשם תיאר תחושת אכזבה קשה ואובדן בשל כך. התוצאות שנטלו גרמו לו לעייפות ולמצב רוח ירוד והוא נסע לאחותו שבארצות הברית למשך חצי שנה. כשהזר, עבר במקולות ובמקביל ניסה להתפתח בתחום המוסיקה, סיע לבניית מרכז למוזיקה בבית ספר, עבד בבית הספר כמורה וכן עבר בחנות מוזיקה. לאחר שבו של הנאשם לישראל היה עד לפיגוע טרור קשה, שבعقبותיו הוא סובל מתקני פוטס-טריאומה. הנאשם לא יצא את ביתו במשך חודשים ימים ולא תיפקד. הנאשם מטופל אצל פסיכיאטר וטופל בטיפול רפואי שהייתה לו השפעה קשה על מצב רוחו ותפקודו. בגיל 19 נחשף הנאשם לשימוש בקנאביס, אשר הקל באופן משמעותי על הכאב וסייע את מצב רוחו.

לנinem אין הרשות קודמות והוא מקבל אחריות מלאה על העבירות. לטענתו, נהג לצורך כמויות גדולות של קנאביס באופן יומיומי ולא הצליח לקבל אישור רפואי לשימוש זה. לדבריו, הבין כי צריכת הקנאביס פגעה בו, וכיום, ללא השימוש, מרגיש שלם עם עצמו. הנאשם מסר בדיקות שتنתקיות מרידי סמים ואינו משתמש בסמים מזה כתשעה חודשים. במסגרת פיקוח המעצרים של שירות המבחן השתתף הנאשם בקבוצה לעצורי בית וגילה פתיחות לבדיקה פנימית משמעותית ושאיפה אמיתי לערוך שינוי באורחות חייו ובהתנהלותו. שירות המבחן התרשם כי הנאשם צער, בעל יכולת ורבלית ואינטלקגנציה רגשית גבוהה, שניהל אורח חיים נורטובי עד שנחטא לחומרם משני תודעה, בעל יכולות וכיושרים בהם מנסה לעשות שימוש ולהתකדם בחיו וניכרת התמדתו במסגרות במהלך חייו. אי יכולות צבאי הותיר בו חותם של אכזבה ופגיעה הנפשית לאחר שהוא עד לפיגוע, לא זכתה תחילתה למענה הולם, ועל כן פנה לשימוש בסמים. הנאשם נמצא בשלבי גיבוש זהותו, הוא בעל מודעות עצמית גבוהה יחסית לגילו הצעיר, מוטיבציה לטיפול ויכולת לעבוד על החלקים הבערתיים באישיותו. הוא הופנה במיוחד להתמכרות "עמק הירדן" שם יטול חלק בתכנית טיפול פרטנית, וככל הנראה בהמשך, גם בטיפול קבוצתי. בנוסף השתלב זה לא מכבר בקבוצה טיפולית נוספת במסגרת שירות המבחן. שירות המבחן התרשם כי מעורבותו של הנאשם בפלילים חריגה לאורחות חייו וכי רמת הסיכון להישנות מעורבות פלילית בעtid- נמוכה. לפיכך הומלץ להעדיף בעניינו של הנאשם ענישה שיקומית, שתכלול צו מבנן למשך שמנה- עשר חודשים, לצד התcheinות להימנע מביצוע עבירה. בנוסף הומלץ לבטל את הרשותו כדי שלא לפגוע בהתפתחותו האישית.

4. ב"כ המאשימה בבקשת הקביעה בעניינו של הנאשם מתهم עונש הולם שבין חמישה- עשר לשלוים חמודי מסר בפועל, ביחס לאישום הראשון, ובין מסר קצר שירותה בעבודות שירות לשמונה חמודי מסר בפועל, ביחס לאישום השני. ב"כ המאשימה בבקשת לגזור על הנאשם תשעה חמודי מסר בפועל לצד מסר על תנאי וקנס שלא יפחח מ- 15,000 ל". כמו כן בבקשת ב"כ המאשימה להכריז על הנאשם כסוחר סמים, ובמסגרת זו לחלט את הסמים והפלאונים ששימשו לביצוע העבירה ושאר המוצגים בתיק. ב"כ המאשימה הדגישה כי עותרת לעונש מקל בשל ההתחשבות בהליך השיקום שעבר הנאשם מצדיק חריגה ממתחם העונש ההולם.

5. ב"כ הנאשם ביקש לאמץ את המלצת שירות המבחן, לצאת ממתחם העונש ההולם מטעמי שיקום, לבטל את הרשותו של הנאשם ולגזור עליו שירות לתועלת הציבור בהיקף נרחב לצד צו מבנן. נטען כי הנאשם צפוי ללמידה חינוך וכי הרשותו עלולה לפגוע בשאיפתו לעסוק בחינוך. עוד הדגיש את גילו הצעיר של הנאשם במועד ביצוע העבירה, את תרומתו לקהילה במסגרת לימוד מוסיקה לבני נוער ואת העובדה שאובחן כסובל מפוטס-טריאומה.

בנוסף לתיאום ב"כ הנאשם להעדרו של עבר פלילי, העובדה שעד למועדו נihil הנאשם אורה חיים מתפרקת והשפעה המרתיעה שהייתו למעצר על הנאשם, אשר דרבנה אותו להחילה בטיפול. ב"כ הנאשם הציג פסיקה ענפה, המתיחסת למקרים שחלקם אינם דומים בנסיבותיהם לעניינו של הנאשם.

6. הנאשם התנצל והביע חרטה על מעשיו, הודה על ההזדמנות שניתנה לו להשתלב בהליך טיפול שסייע לו להגמל משימוש במסמיכים והביע רצונו להמשיך בהליך של שיקום. עוד הביע הנאשם שאיפה להמשיך ולעסוק בתחום החינוך וההדרכה והציג את חששו כי הרשעה תסכל מימוש שאיפה זו.

7. לאחר שימוש הטיעונים לעונש הוריתי למקרה על עבודות השירות להכין חוות דעת בעניינו של הנאשם. בחוות דעתו מיום 13.6.19 ובהתיחסות לשילמה מיום 16.6.19 הודיע הממונה על עבודות השירות כי לנוכח המסמכים הרפואיים שהמציא הנאשם, ולפיהם אינו מסוגל לעבוד יותר משלוש שעות ביום, הנאשם כשיר לרצות עבודות שירות.

8. לאחר קבלת חוות דעתו של הממונה על עבודות השירות, אפשרתי לצדים להשלים טענותיהם. המאשימה לא ביקשה להוסיף דבר, וב"כ הנאשם ביקש להתחשב בעובדה כי נסיבות בריאותיות אובייקטיביות הן שמנעו ממנה לרצות מסר בעבודות שירות, ולא להחמיר עם הנאשם בשל נסיבות שאין לו שליטה עליהם. ב"כ הנאשם שב והפנה לאמר בתסaurus שירות המבחן ביחס להליך השיקום שהנאם נוטל בו חלק ותמרק עמדתו בפסקה ובמסמכים רפואיים בעניינו של הנאשם ואף הצהיר על נוכחות הנאשם לרשות עונש של שירות ל佗עלת הציבור לצד העונשים שעליו המליץ שירות המבחן. כמו כן נשמע במסגרת זו הרב ייחיאל פרץ תיאר השהות של הנאשם במסגרת היישבה שמניהל, ואת אופיו עבודתו עם בני הנוער וMagnitude השעות המצוומצמת של העבודה, המוגבלת בשל מצבו הרפואי של הנאשם.

סוגיות ביטול הרשעה

9. ההלכה בעניין הימנוות מהרשעה נקבעה בע"פ 96/2003 כתוב נ' מדינת ישראל (פ"ד נב(3) 337) ועל פיה נדרשת התקיימותם של שני תנאים מצטברים על מנת שבית המשפט ימנע מהרשיע נאשם שנקבע כי ביצע עבירה: האחד עניינו בשאלת האם סוג העבירה בנסיבות בהן בוצעה מאפשרים להימנע מהרשעה מבלי פגוע בשיקולו העונישה האחרים; השני- האם הרשעה תפגע פגעה חמורה בשיקום הנאשם.

10. עבירות הסמים פוגעות בבריאות הציבור, בשל הנזקים היוצרים שנגרמים כתוצאה משימוש בסמים. לעבירות סמים אף נזקים עקיפים, הנובעים מניסיון תדייר של עבירות שנעודו לממן את צריכת הסם וכן מכך שחלק ממשתמשי הסמים עושים, תחת השפעת הסמים, פעולות יומיומיות שהן מסוכנות מטבחן, כגון נהיגה או הפעלת ציוד מכני מסוכן, ומගבירים בכך את הסכנה הכרוכה מAMILא ביצועו אותן פעולות.

11. הנאשם יבוא לישראל סמ' הנחשב, אמן, ל"סם קל", ואולם מתוך עובדות כתוב האישום המתוקן

ניתן ללמידה, כי מדובר בתכנית עברייןית שהצריכה תכנון רב מראש ובוצעה בצורה מתוחכמת, בדרך של הסתרת השמות מתוך מכשיר תמים ושליחתם בדואר, מתוך מטרה לסקל אפשרות לגלוות את דבר ביצוע העבירה.

.12. כמוות השם שיבא הנאשם לישראל היא משמעותית ועולה במידה רבה על הכמות המקיים חזקה, כי לא נועדה לצריכה עצמית בלבד. למרבה המזל, הכמות הגדולה של השמות אליהם מתייחס השימוש הראשון נתפסה על ידי משטרת ישראל, ונמנעה הפטתם לאחרים.

.13. לכך מתווספת העובדה, כי בהזדמנות אחת הנאשם לא הסתפק בצריכת סמיים, וסיפק, ללא תמורה, כמות קטנה של שם מסוג דומה גם לאדם אחר.

.14. התכנון וההיערכות שנדרש להן הנאשם לצורך ביצוע העבירות, כמו גם העובדה כי מדובר בעבירות שבוצעו במועדים שונים,שוללים מן המעשים אופי של "מעידה חד פעמית". עובדה זו, כמו גם כמות השם שיבא הנאשם לישראל וכן שכיחות הגדולה של עבירות השמות, אינם מאפשרים להימנע מהרשעת הנאשם מבלתי פגוע בשיקולי ענישה אחרים, ובפרט- הרתעת הרבים. הימנעות מהרשעה בניסיבות שכאה עשויה לשאת מסר שגוי של קלות ראש במעשים שביצע הנאשם.

.15. למקרה מן הצורך ATIICHIS להלן לנושא פגיעה הרשעה בשיקומו של הנאשם. הנאשם צער כבן 21, ולאחר מעצרו ערך שינוי בחיו, הפסיק את השימוש בסמיים ונרתם לתכנית טיפולית שהוצאה לו על ידי שירות המבחן. גם שלפני עוד דרך ארוכה במסלול זה, אין ספק כי הנאשם מצוי בעיצומו של הליך שיקומי משמעותי.

.16. הנאשם שואף לעסוק בחינוך והדרכת נוער, עיסוק שבו החל כבר בתקופת שהותו בתנאים מגבלים, אף אם לא הcarsה ייודית. לא מן הנמנע, כי הרשעה בפליליים עשויה לפגוע ביכולתו לעבוד בעתיד במוסדות מסוימים בתחום זה, גם שאי מחלוקת בין הצדדים כי כתע לא ניתן להוכיח פגיעה קונקרטית בתפקיד מסוים שמבצע. אף על פי כן אני סבורה, כי המידע בדבר מעורבותו של הנאשם בעבירות סמים הוא מידע רלבנטי למקצוע שבו הוא מבקש לעסוק, שאין זה ראוי להסתיריו מן הגורמים המוסמכים לקבלו, בדרך של הימנעות מהרשעה בפליליים. אדרבא, משעה שהנתנו ביצע את העבירות סמור לתקופה שבה עבד בהדרכה ובחינוך של ילדים ונוער, ראוי שהגורמים המוסמכים ישקלו בין היתר, גם עובדה זו בוואם לקבל החלטה בעניינו של הנאשם, כשם שרואו שישקלו מנגד, את כברת הדרך השיקומית שעשה לאחר מעצרו.

.17. לנוכח האמור לעיל, לא מצאתי לבטל את הרשותו של הנאשם בעבירות שביצע.

מתחם העונש ההולם

.18. הגם שהנאים ביצע את העבירות בפער זמנים האחת מן השניה, הרקע לביצוע דומה, ואופין דומה. על כן, יש להתייחס לשתי העבירות שביצעו הנאים כאלו אירוע אחד ולבסוף בגיןו מתחם עונש הולם אחד.

.19. בקביעת מתחם העונש הולם שקלתי את נסיבות ביצוע העבירות כפי שפורטו לעיל ואת מידת הפגיעה שלhn בערכיהם המוגנים באמצעות העבירות.

.20. בחינת רמת העונשה הנוגעת בעבירות סמים בהיקפים דומים מלמדת על כך שלרוב נגזרו עונשים בעלי רכיב מוחשי של מאסר בפועל, וכי כאשר ראו בתם המשפט לצאת לkolא מתחם העונש המשיקולי שיקום, נגזרו עונשים בעלי רכיב מרכזי של מאסר בעבודות שירות. ראו למשל ע"פ 1548/18 **賈 נ' מדינת ישראל** (פורסם בנבז 28.11.18); ת"א (ת"א) 54179-09-14 **מדינת ישראל נ' פרולצוב** (פורסם בנבז 26.5.16); ת"פ (ראשל"צ) 19218-01-16 **מדינת ישראל נ' גוזי** (פורסם בנבז 22.5.16); רע"פ 3154/16 **אותון נ' מדינת ישראל** (פורסם בנבז 18.4.16).

.21. לפיך, מתחם העונש הולם את מעשיו של הנאים מתחילה מעשרה חדש מאסר בפועל ומגיע עד לעשרים וארבעה חדשים מאסר בפועל לצד מאסר מוותנה, קנס ובמקרים המתאימים גם פסילה בפועל ועל תנאי מקבל או להחזיק רישיון נהגה.

העונש המתאים לנאים

.22. כפי שתואר לעיל, הנאים מצויעים ביעצומו של הלייר שיקומי שהוא מביע עניין ורצון רב להתמודד בו. הצדדים אינם חולקים על קיומה של הצדקה לסטות לkolא מתחם העונש הולם בעניינו של הנאים המשיקולי שיקום, ואף אני סבורה כי יש לעשות כן, הגם שלפני הנאים עוד כברת דרך טיפולית ממשמעוית. גזרת עונשו של הנאים בתחום מתחם העונש הולם, תביא, ללא ספק, לנסיגה בהישגים שהשיג במסגרת הלייר הטיפולי.

.23. בקביעת המידה שבה יש לחרוג מן המתחם, שקלתי את חומרתן של העבירות, שיקולי הרתעת הרבים, את נסיבותו האישיות של הנאים ובכלל זה הטרואה שחוווה, פציעתו במהלך המינה הקדם- צבאיות והצלחתו לתפקד ולהתמודד במסגרות לאורץ חייו חרף הקשיים עם התמודד.

.24. עוד שקלתי את העובדה, כי הנאים היה במעטץ של ממש חדש וחצי, ולאחר מכן מכן שהה במשך חדשים ארוכים בתנאים מגבלים, וכי שהותם במעטץ הייתה קשה במיוחד עבורו בשל נסיבותו האישיות ומצבו הנפשי.

.25. לבסוף שקלתי את התרומות של שירות המבחן לפיה מעורבותו הנווכחית של הנאים בפלילים חריגה לאורחות חייו, עובדה המפחיתה את הסיכון להתנהגות עוברת חוק מצד אחד.

.26. חרף קיומן של נסיבות מצלות רבות, מכלול השיקולים אינו מאפשר לגזר על הנאשם את העונש שהומלץ על ידי שירות המבחן, אשר שוקל, על פי ייעודו ותפקידו, בעיקר שיקולי שיקום.

.27. אודה כי סברתי שהעונש המתאים לנאשם הוא מספר חדש מסר בעבודות שירות לצד מסר מותנה, קנס, פסילה על תנאי מלקלל או להחזיק רישיון נהיגה וצו מבחן. עם זאת, הנאשם נמצא בלאי מתאים לרצות עונש של מסר בעבודות שירות, זאת בשל מצבו הנפשי המונע ממנו לעבוד מעלה שלוש שעות ביום. מדובר בנסיבות אובייקטיביות שהן תולדת של אירוע טראגי, אשר לנאשם אין שליטה עליהם. מטעם זה, ובשים לב לקיוםם של שיקולי שיקום, ולנוכח העובדה כי הטלת עונש של מסר בפועל עלולה להביא עמה נסיגה במצבו ולפגוע בהישגים הטיפוליים שהשיג עד כה, מצאתו כי אין מקום לגזר על הנאשם מסר. שקלתי בהיבט זה את נכונותו של הנאשם לרשות עונש של שירות לתועלת הציבור, וכן את האפשרות לאזן, במידת מה, את ההיבט הגמוני שבעניישה, גם בדרך של קנס כספי ממשמעות.

.28. לנוכח האמור לעיל, אני גוזרת על הנאשם את העונשים הבאים:

א. 360 שעות שירות לתועלת הציבור, בהתאם לתוכנית שתוגש על ידי שירות המבחן עד ליום 1.9.19. בשים לב להיקף השעות ולמצבו הבריאותי של הנאשם, תוקפו של הצוו למשך שנתיים מיום אישור התוכנית.

ב. שבעה חדשים מסר על תנאי למשך שלוש שנים מהיום, שלא עברו עבירה לפי פקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש] התשל"ג- 1973 (להלן: "פקודת הסמים המסוכנים") למעט החזקה לצריכה עצמית וכליים.

ג. חודשיים מסר על תנאי למשך שלוש שנים מהיום, שלא עברו עבירה של החזקת סמים לצריכה עצמית או כלים לפי פקודת הסמים המסוכנים.

ד. קנס בסך 12,000 ₪ או ארבעה חודשים מסר תמורה. הקנס ישולם בשישה תשלוםים חודשיים שווים ורצופים, הראשון עד ליום 1.9.19 והבאים עד ל- 1 בכל חודש עוקב. לא ישולם איזה מהתשלוםים במועדו, תעמוד מלאה יתרת הקנס לפירעון מיידי.

ה. ארבעה חודשים פסילה מלקלל או להחזיק רישיון נהיגה, על תנאי למשך שנתיים מהיום, שלא עברו עבירה לפי פקודת הסמים המסוכנים.

ו. אין מבחן למשך שנה וחצי מהיום.

- .29. הסברתי לנאשם את חובתו לשתף פעולה עם שירות המבחן בגין וקיים תכנית השירות לתועלת הציבור ובמסגרת צו המבחן, ואת האפשריות העומדות לפני בית המשפט אם לא יעשה כן.
- .30. המאשימה ביקשה בטיעונה להכריז על הנאשם "סוחר סמים". הנאשם אמן הורשע בעבירות של עסקת סמים כמשמעותה הסמים המסוכנים, ואולם לא הובאו ראיות לכך כי הנאשם הפיק או אמרו היה להפיק רוח מהעירות,DOI בכך כדי לדחות בקשה זו.
- .31. ב"כ הנאשם לא התנגד לבקשת המאשימה לחילט את הרכוש ששימש לביצוע העבירה. המאשימה לא פירטה בצורה מדויקת מהו הרכוש שחייב מتابק, למעט התייחסות למיכשי טלפון, אשר נטען כי שימשו לביצוע העבירות. משכך, ועל פי הסמכות הננתונה לי בסעיף 36א לפקודת הסמים המסוכנים, אני מורה על חילוט מכשיי הטלפון שנתפסו אצל הנאשם.
- .32. הסמים יושמדו.
- .33. יתר הרכוש שנתפס - יוחזר למי שאכלו נתפס, וככל שלא ידרש, יושמד.
- .34. המזיכרות תשלח העתק הפרוטוקול לשירות המבחן ולמוניה על עבודות השירות.
- .35. זכות ערעור לבית המשפט המחוזי בירושלים בתוך 45 ימים מהיום.
- נitan היום, ל"י סיון תשע"ט, 30 יולי 2019, בנסיבות הצדדים.