



ת"פ 34271/10/18 - מדינת ישראל נגד אור שמואל דהן

בית משפט השלום בקריית שמונה
ת"פ 34271-10-18 מדינת ישראל נ' דהן

בפני
בעניין: כבוד השופטת רות שפילברג כהן
מדינת ישראל

המאשימה

נגד

אור שמואל דהן

הנאשם

גזר דין (ללא הרשעה)

כתב אישום ורקע

1. הנאשם הודה והורשע, במסגרת הסדר טיעון, בכתב אישום (כא/2 מתוקן בשנית) המייחס לו עבירות סחר בסמים באמצעות אפליקציית הטלגרם, כמפורט להלן:

החזקת סמים שלא לצריכה עצמית - לפי סעיף 7(א) + 7(ג) סיפא לפקודת הסמים המסוכנים (נוסח חדש), תשל"ג-1973.

סחר בסמים מסוכנים (2 עבירות) - לפי סעיף 13 + 19א לפקודת הסמים המסוכנים.

כתב האישום המתוקן בחלקו הכללי פירט נתונים לגבי אפליקציות הטלגרם והטלגרם.

פורט כי אפליקציית הטלגרם הינה תוכנה חנימית המאופיינת ביכולת להציע שרותי תקשורת בעלי יכולת הצפנה גבוהה במיוחד והיעדר אחסון פרטי התקשורת בשרת החברה יחד עם יכולת של המשתמש להגדיר לעצמו שיחות אשר יושמדו לאחר פרק זמן מסוים. בנוסף מספקת האפליקציה התראה למשתמש במידה ומנסים לצלם את המסך עם המידע שנשלח ובכך שומרים על פרטיות גבוהה במיוחד. בנוסף ניתן ליצור בטלגרם קבוצות רבות בנות אלפי חברים.

אחת הקבוצות הבולטות בפעילות באפליקציית הטלגרם הינה קבוצת "טלגרם" המשמשת כפלטפורמה אפקטיבית לניהול פעילות סחר ורכש סמים. הקבוצה מנהלת על ידי מספר אנשים ומחולקת במתכונת של רשת ארצית ולתת קבוצות מקומיות.

פורט כי במועדים הרלוונטיים לכתב האישום יצר הנאשם קשר עם אחר בשם שלומי, והשניים סיכמו כי שלומי יספק לנאשם סמים מסוכנים מסוג קנבוס, כתובות של אנשים ומספרי טלפון, והנאשם יסע לאותם אנשים וימכור להם את הסמים, יקבל את התמורה ויעבירה לידי שלומי. בעבור כל עסקה קיבל הנאשם לידיו סך של



200 ₪. את הלקוחות הכיר שלומי במסגרת האפליקציה.

אישום ראשון

ביום 7/10/18, סמוך לשעה 1:57, נהג הנאשם ברכב, כאשר לידו יושב קטין, כשהם חוזרים ממכירת סמים מסוכנים בתחנת הדלק בראש פינה. סמוך לצומת חצור עצרו שוטרים את הנאשם לביקורת, כאשר פתח הנאשם את החלון הריחו השוטרים ריח חריף של סמים מסוכנים. בחיפוש ברכב נמצא כי הנאשם החזיק בתא הכפפות ובתא המטען של הרכב קנבוס במשקל 42.01 גרם נטו. כן נמצאו מתחת להגה הרכב סמים מסוכנים במשקל שאינו ידוע.

אישום שני

ביום 7/10/18, בשעות הערב, נכנס מ"ה לאפליקציית הטלגרם והתקשר באמצעותה עם שלומי לאספקת סם מסוכן מסוג קנבוס. בהמשך, יצר שלומי קשר עם הנאשם והעביר לו את פרטי העסקה, פרטיו של מ"ה ומקום העסקה. סמוך לשעה 00:04, יצר הנאשם קשר טלפוני עם מ"ה והם קבעו להיפגש בתחנת דלק מנטה בראש פינה. הנאשם הגיע לתחנת הדלק ברכבו כשהקטין עמו, פגש את מ"ה, ומכר לו קנבוס במשקל 10 גרם בתמורה ל-600 ₪.

אישום שלישי

ביום 21/9/18, נכנס ע"א לאפליקציית הטלגרם בכדי לרכוש סמים מסוכנים. ע"א נדבר עם שלומי כי ימכור לו סמים מסוכנים מסוג קנבוס במשקל 10 גרם בתמורה ל-800 ₪. סמוך לשעה 13:30, שלח שלומי לנאשם הודעה עם פרטי העסקה על-מנת שהנאשם יספק את הסמים לע"א. הנאשם יצר קשר עם ע"א וקבע אתו מקום מפגש. הנאשם הגיע ברכבו סמוך לביתו של ע"א בחצור הגלילית ומכר לו קנבוס במשקל 10 גרם בתמורה ל-800 ₪.

2. ביום 2/1/19 הגיעו הצדדים להסדר טיעון, לפיו הנאשם יודה בכתב אישום מתוקן יורשע, והצדדים יטענו לעונש באופן חפשי. כן הופנה הנאשם לשירות המבחן לקבלת תסקיר בעניינו, אשר לבקשת הסנגור התייחס גם לשאלת ביטול ההרשעה בדיון. המאשימה התחייבה להגביל עצמה לעונש של עד 6 חודשים לריצוי בעבודות שירות. עוד הוסכם כי סכומי כסף שנתפסו בסך 570 ₪ ובסך 930 ₪ יחולטו, בתמורה לשחרור הרכב שנתפס. לגבי יתר רכיבי הענישה טענו הצדדים באופן פתוח.

ביום 6/3/19, מועד הטיעונים לעונש, עדכנו הצדדים את הסדר הטיעון, כך שכתב האישום תוקן בשנית, באופן שהובא לעיל.

תסקיר שירות המבחן מיום 31/10/18

3. שירות המבחן המליץ בעניינו של הנאשם להעדיף את הפן השיקומי, ומאחר ומדובר בצעיר נעדר עבר פלילי שניהל עד כה אורח חיים נורמטיבי, ועל-מנת שלא לפגוע בעתידו, המליץ לבטל את הרשעתו בדיון, להטיל עליו צו מבחן למשך 12 חודשים, במהלכם ישולב בהליך טיפולי במסגרת שירות המבחן. כן צויין שתיבחן האפשרות לשלבו בהליך טיפולי במסגרת שירותו הצבאי.

עמוד 2



4. על פי התסקיר, הנאשם בן 18, רווק אשר התגורר עד למעצרו בבית אמו יחד עם אחיו. במהלך מעצרו שוהה בבית סבתו בחדרה, בפיקוח סבתו ושני הוריו, ויוצא לעבודה יומית במשקיה בליווי מפקחת. הוריו גרושים מאז היה בן 7, הנאשם ואחיו גדלו במשמורת האם ושמרו על קשר קרוב ורציף עם אביהם. שירות המבחן התרשם כי הורי הנאשם מנהלים אורח חיים נורמטיבי ומהווים גורמי תמיכה יציבים לנאשם.

הנאשם סיים 12 שנות לימוד עם בגרות מלאה. לדבריו אובחן בעבר כסובל מהפרעות קשב וריכוז אך בחר שלא ליטול טיפול תרופתי. הנאשם מצוי לקראת גיוסו לצה"ל ולדבריו נמצא בהליכי מיון לשיבוץ ליחידה קרבית אליה ברצונו להתנדב.

לנאשם אין עבר פלילי. לדבריו, בשבעת החודשים שקדמו למעצרו החל להשתמש בסמים מסוג חשיש וגראס, במסגרת בילוי חברתי, ובהשפעת חברה שולית אליה חבר. מאז מעצרו ניתק לדבריו קשר עם אותם גורמים, והפסיק השימוש בסמים. בדיקות שתן שמסר בשירות המבחן נמצאו נקיות משרידי סם.

הנאשם נטל אחריות על המיוחס לו, ואף הביע התייחסות מחמירה למעורבותו בעבירות. הוא מסר כי הונע מתוך הצורך להשיג כסף קל, סקרנות והעדר שיקול דעת, ואף שלא חווה קושי כלכלי באותה העת. שירות המבחן התרשם כי הנאשם בעל יכולת להבין את משמעות בחירותיו והשלכותיהן.

הנאשם השתלב בשיחות פרטניות בשירות המבחן במסגרת צו פיקוח מעצר. הנאשם שיתף כי חש מבוכה עקב הסתבכותו, וכי הנו מסיק מסקנות על-מנת למנוע הסתבכות חוזרת. הנאשם הפגין מוטיבציה רבה לטיפול ולשינוי דפוסי התנהגותו. שירות המבחן התרשם מקיומה של אישיות בלתי בשלה, נטייה להיגרר לסיטואציות חברתיות בעייתיות, ולפעולה בהעדר שיקול דעת ובאימפולסיביות. יחד עם זאת ההתרשמות כי הנאשם נעדר קווי אישיות עברייניים, מאופיין ביכולת להתבוננות פנימית, ומפגין אחריות ביחס לתפקידיו. שירות המבחן הסיק יכולת שיקום והמליץ על שילוב בהליך טיפולי, כאמור, אשר יסייע בהפחתת הסיכון ביחס לעתיד.

טיעוני הצדדים לעונש

ביום 6/3/19 התקיימה ישיבת הטיעונים לעונש.

טיעוני ב"כ המאשימה

5. ב"כ המאשימה עמד על חומרת עבירת הסחר בסמים באמצעות אפליקציית הטלגרם, וציין את הקלות שבה צעירים נעדרי עבר פלילי מנצלים את הפלטפורמה של האפליקציה המאפשרת להם לא להשאיר עקבות ולא להיות מובאים לדין. הפסיקה מבטאת עמדה עונשית מחמירה ביחס לעבירות הסחר בסמים וככלל יוטלו בעבירה זו עונשי מאסר בפועל מאחורי סורג ובריה, נוכח הפגיעה הקשה שזורעים הסמים בחברה והצורך בהתרת עבריינים פוטנציאליים.

ב"כ המאשימה הפנה לחומרת נסיבות ביצוע העבירות, כאשר באישום הראשון נעצר הנאשם לאחר שסחר בסמים וברכבו נמצאו סמים נוספים, וברכב לצדו מצוי קטין. הנאשם הורשע בשלושה אירועים, שבוצעו במועדים שונים וביחס לרוכשים שונים.

ב"כ המאשימה ציין כי בפסק-הדין בעניינו בובו (ת"פ 40639-10-17 **מדינת ישראל נגד מוחמד בובו**)



(17.05.18), קבעתי בבית משפט זה מתחם עונש הולם בין 6 חודשי מאסר לריצוי בדרך של עבודות שרות ועד 15 חודשי מאסר בפועל. עוד הפנה לרע"פ 6160/18 **מרואני נ' מדינת ישראל** (5.9.18), שם נקבע מתחם של בין 6 ל-18 חודשי מאסר בעבירת סחר, ולרע"פ 6401/18 **ספיר נ' מדינת ישראל** (17.9.18), שם נקבע מתחם ענישה של בין 16 ל-36 חודשי מאסר בשבעה אישומים של סחר, תיווך והחזקה.

ב"כ המאשימה טען כי מתחם העונש הראוי הנו בין 6 ועד 12 חודשי מאסר בפועל, בגין כל אירוע, ובין 10 ל-24 חודשי מאסר בפועל, לכל האישומים יחדיו. הוא עתר להשית על הנאשם עונש של 6 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות, בכפוף לחוות-דעת הממונה, לאור הסדר הטיעון והתחייבות המאשימה במסגרתו, ובנוסף להטיל עליו מאסר על תנאי, קנס ופסילת רישיון נהיגה בפועל ועל תנאי.

באשר לנסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה, נטען כי נסיבותיו האישיות של הנאשם, ובהן גילו הצעיר בשעת ביצוע העבירות, העדר עבר פלילי ושיקולי שיקומו, הובאו בחשבון במסגרת העונש לו עותרת המאשימה במסגרת הסדר הטיעון. נטען, כי תסקיר שירות המבחן מלמד כי הנאשם העדיף את האינטרס האישי שלו בהפקת רווח קל ומהיר על פני מניעת פגיעה בציבור. אף שהנאשם עתיד להתגייס לצה"ל בקרוב, לא ניתן לבטל את הרשעתו מבלי לפגוע בשיקולי הענישה האחרים ובאינטרס הציבורי, כשמדובר בעבירות של סחר בסם. ב"כ המאשימה הפנה לרע"פ 873/12 **פלואי נ' מדינת ישראל** (2.2.12). לעניין גיוסו של הנאשם נטען כי שלטונות צה"ל נוהגים לבחון כל מקרה לגופו, וב"כ המאשימה הפנה לרע"פ 5831/13 **פלואי נ' מדינת ישראל** (22.12.13).

טיעוני ב"כ הנאשם

6. ב"כ הנאשם ביקש מבית-המשפט לאמץ את המלצות שירות המבחן, לבטל את הרשעתו של הנאשם ולהטיל עליו צו מבחן.

נטען, כי נסיבות ביצוע העבירות אינן מן החמורות. האישומים הראשון והשני בוצעו במסגרת אירוע אחד, כך שמדובר במעשים שבוצעו בשני מועדים שונים בלבד. כמויות הסם אינן גדולות, והרווח הכספי כתוצאה מן הסחר עומד על 1,400 ₪. הנאשם אמנם נסע ברכב עם קטין, אך מדובר בפער גילאים של מספר חודשים בלבד ביניהם. הנאשם הופעל על-ידי אחרים. כן הפסיקה החלה לבטא הכרה כי מדובר בסם שהנו סם קל (ב"כ הנאשם הפנה לבש"פ 5256/10 **ספרוניקוב נ' מדינת ישראל**, 18.7.10).

באשר לנסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירות נטען כי הנאשם שיתף פעולה בחקירה באופן מלא, והודה בכתב אישום מתוקן בהזדמנות הראשונה. הודאתו מבטאת חרטה ונטילת אחריות. הנאשם שהה במעצר במשך 3 ימים, ושוהה תקופה ממושכת בתנאים מגבילים, עליהם הקפיד. משפחתו נורמטיבית. תסקיר שירות המבחן מלמד כי הנאשם נקי מסמים, מבין את הפסול שבמעשיו ומבטא התייחסות מחמירה כלפיהם. הוא גילה מוטיבציה גבוהה לשילוב בהליך טיפולי, נעדר קווי אישיות עברייניים, וסיכויי השיקום שלו גבוהים. שירות המבחן המליץ שלא לפגוע בעתידו של הנאשם ולאפשר את גיוסו לצה"ל. נטען כי הטלת עונש מאסר לריצוי בעבודות שירות תגרום לדחיית הגיוס ואף לביטולו, נוכח הרשעתו וריצוי מאסר בפועל. ענישה כזו אף תטיל עליו כתם בל יימחה, ואילו אימוץ המלצות שירות המבחן תאפשר לנאשם לתרום לציבור ולמדינה באמצעות גיוס לצה"ל. נטען כי הנאשם עתיד להתגייס לחיל השיריון, כבר בחודש מרץ 2019.

ב"כ הנאשם הפנה למספר פסקי-דין התומכים, לטענתו, בעמדתו העונשית ובהם - עפ"ג (מח' י-ם)



11045-09-18 **אליאסיאן נ' מדינת ישראל** (3.3.19), בו ביטל ביהמ"ש המחוזי את הרשעתו של נאשם בסחר בסם; עפ"ג (מח' מרכז) 53504-01-11 **אלון נ' מדינת ישראל** (22.5.11) שם ביטל ביהמ"ש המחוזי את הרשעתו של המערער שהורשע בהחזקת כמות רבה של סם, והטיל עליו צו של"צ, צו מבחן והתחייבות; ת"פ (פ"ת) 15735-12-10 מדינת ישראל נ' אסבייאן (18.10.12) ות"פ (י-ם) 25216-10-10 **מדינת ישראל נ' בן דוד** (13.9.11), בשניהם נמנע ביהמ"ש מהרשעתו של נאשם בסחר בסם.

דברי הנאשם

7. הנאשם הביע צער על מעשיו, טען כי לא ידע מה יהיו השלכותיהם, היום מבין את חומרתם. מבקש להתגייס לצבא.

שאלת ההרשעה בדין

8. הכלל בהליך הפלילי הוא כי נאשם בגיר, שהוכחה אשמתו - יורשע בדין.

הימנעות מהרשעה הינה חריג לכלל, שהנו מוצדק רק במקרים נדירים וחריגים, בהם אין יחס סביר בין הנזק הצפוי לנאשם מן ההרשעה, אשר יש לקבוע כי הוא ממשי וחרף, לבין היעדר חומרתה של העבירה, שניתן להימנע מהרשעת מבצעה, מבלי שהדבר יפגע באינטרס הציבורי ובערך המוגן.

הכלל המנחה לגבי הימנעות מהרשעה, נקבע בע"פ 2083/96 **תמר כתב נגד מדינת ישראל** (21.08.97), שם נקבע כי הימנעות מהרשעה תהיה מוצדקת רק בהתקיים שני תנאים מצטברים:

"ראשית, על ההרשעה לפגוע פגיעה חמורה בשיקום הנאשם, ושנית, סוג העבירה מאפשר לוותר בנסיבות המקרה המסוים על ההרשעה בלי לפגוע באופן מהותי בשיקולי הענישה.."

בע"פ 2513/96 **מדינת ישראל נגד ויקטור שמש** (02.09.96), נקבע כי ניתן להסתפק במבחן בלי הרשעה, רק במקרים מיוחדים ויוצאי דופן. הימנעות מהרשעה על ידי בית המשפט כאשר אין לכך צידוק ממשי מפרה את הכלל בדבר הרשעה ובכך פוגעים גם בעקרון השוויון בפני החוק.

9. לאור האמור לעיל, ניתן לומר כי השאלה אם ניתן להימנע מהרשעת נאשם נענית תוך איזון הדדי בין שני שיקולים שמשקלם משפיע זה על זה - ככל שהעבירה חמורה יותר, נסיבותיה קשות, ופגיעתה בערכים ובמוסכמות החברתיות גבוהה יותר, אזי הימנעות מהרשעה של מבצעה תהיה פחות סבירה ומוצדקת, ותתאפשר, אם בכלל, רק מקום בו תוכח פגיעה ניכרת וקשה בעתידו של הנאשם.



10. חומרת העבירה ונסיבותיה - הנאשם הורשע בשתי עבירות של סחר בסם, בעקבות מעורבותו בשתי עסקאות של מכירת קנאביס שתואמה מראש באמצעות אפליקציית הטלגרם, בין אדם אחר לבין הקונה, כשהנאשם משמש כשליח להעברת הסם והתמורה בין הצדדים.

במועד אחת העסקאות, נמצא הנאשם מחזיק ברכבו כמות של 42.01 גרם קנאביס, וכן כמות נוספת במשקל שאינו ידוע, ולפיכך הורשע בנוסף גם בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית בלבד.

כמות הסם בה סחר הנאשם אינה גדולה, ובשתי העסקאות דובר בסמים במשקל של 10 גרם.

11. תופעת סחר בסמים ב"טלגרם" פשטה בתקופה האחרונה והפכה למציאות נפוצה. מדובר בתופעה רחבת היקף, המתאפיינת בהנגשה משמעותית של הסמים, והפיכת קנייתם לקלה. אמנם, מדובר בסמים המסווגים "קלים", ושמה של האפליקציה, "טלגרם" מלמד על כך, ואולם אין כל ערובה שפלטפורמת האינטרנט לא תנוצל גם להפצתם של סמים אחרים וקשים יותר.

מעבר לכך, שימוש בסמים, ואפילו אלה המסווגים כקלים, עלול, כפי שנקבע בהחלטות ובפסקי דין רבים, לשבש את בריאותם ושגרת חייהם של הצרכנים, ליצור תלות והתמכרות, ולהביא להתדרדרות לשימוש בסמים קשים יותר.

נקודת המוצא היא כי סחר בסמים באפליקציות מהווה פגיעה ממשית בערכים מוגנים של בריאות הציבור ושלום הפיזית והנפשי, מפני הנזקים הישירים והעקיפים הנגרמים עקב השימוש בסמים.

12. יחד עם זאת, לא ניתן להתעלם מכך כי מדיניות האכיפה והענישה בעבירות המתייחסות לסמים המסווגים "קלים" עוברת תמורות של ממש בימים אלה, אל הצד המקל.

בנוסף, השימוש באפליקציה נגישה ונוחה לשימוש לשם סחר בסמים, הפחיתה מהתחכום ומהפיליות של עבירה חמורה זו. כעת, בניגוד לעבר, סחר בסמים אינו כרוך עוד במעורבות מעמיקה בעולם העברייני, אף לא בתכנון והתכוננות מורכבים. הצטרפות למעגל סוחרי הסמים בטלגרם כרוכה בהווה בלחיצה על מקשי הטלפון הנייד, ומשם בציות להוראות בלתי מורכבות של גורמי הארגון. במקרה זה הופעל הנאשם על ידי אותו "שלומי" שצייד אותו בסמים. נראה כי המאבק בתופעה הנפוצה של סחר אינטרנטי בסמים, ראוי שיתמקד באיתורם ובנטרולם של ראשי הארגונים, אשר לעומתם, הנאשם ושכמותו הנם גורמים דלי השפעה.

13. ככלל, עבירת סחר בסמים באמצעות הטלגרם מכתובה מתחם עונשי הכולל מאסר. במקרים דומים רבים שנדונו בפני בשנים האחרונות קבעתי כי מתחם העונש נע בין שישה חודשי מאסר בעבודות שרות לכ-15 חודשי מאסר בפועל. הימנעות מהרשעה תהא, אם כך, נדירה, בשל חומרת העבירה.



14. על אף שעבר עבירת סחר בסמים, סבורני כי ניתן, לאור נתוניו, להתייחס לנאשם הצעיר כאל מי שמעבד לראשונה בחייו, בשל שיקול דעת שגוי ונקודתי.

הימצאו של הנאשם ברכב יחד עם קטין, בעת שנתפסו השניים בשובם מעסקת סמים, לא מהווה נסיבה מחמירה, כפי שהמאשימה בקשה לטעון. מדובר ככל הנראה, על פי טענות הסנגור, בקטין אשר גילו קרוב מאד לגילו של הנאשם, כשרק חודשים ספורים מפרידים בין השניים.

המאשימה הודיעה כי הקטין, שעל פי כתב האישום יתכן והיה שותפו של הנאשם לעבירה, לא הועמד כלל לדין, והוחלט שעניינו אינו מתאים לאישום פלילי.

הנאשם אינו קטין, ואולם בשל גילו המצוי על סף הקטניות, זכאי הנאשם לגישה עונשית זהירה, הבוחנת בעין אוהדת שיקולי שיקום.

15. גם במקרים אחרים, הכירו בתי-המשפט גם באפשרות להימנע מהרשעתם של צעירים, נעדרי עבר פלילי, שביצעו עבירות סמים, חרף חומרתן והנזק שהן גורמות לציבור. ראו לדוגמה: ע"פ (י-ם) 33947-10-17 **מדינת ישראל נ' קרוקוצקי** (20.3.18); ת"פ (אי') 31509-01-17 **מדינת ישראל נ' שדה** (18.3.18); ת"פ (ק"ג) 53716-03-15 **מדינת ישראל נ' זגורי** (5.4.16); ת"פ (אש') 43935-05-15 **מדינת ישראל נ' אלמוג** (20.12.15).

הפגיעה בערכים המוגנים הנה במקרה זה בלתי זניחה, ואולם, לא מדובר בחומרה אשר שוללת מני וביה כל אפשרות לביטול הרשעה.

16. הנזק לנאשם - בבואו של בית המשפט לבחון את הנזק העלול להיגרם לנאשם, על הנאשם להתייחס לנזק מוחשי קונקרטי ולא לאפשרויות תיאורטיות לפיהן ייגרם לנאשם נזק בעתיד. ראו לעניין זה את הדברים שנאמרו ברע"פ 9118/12 **אלכסנדר פריגין נגד מדינת ישראל** (03.01.13):

"לא מצאתי כל פגם בעמדתו של בית המשפט המחוזי, לפיה יש להתייחס לנזק המוחשי-קונקרטי העלול להיגרם למבקש, ואין להידרש לאפשרויות תיאורטיות, לפיהן עלול להיגרם לו נזק כלשהו בעתיד. קבלת גישתו זו של המבקש, תחייב את בית המשפט להידרש לתרחישים תיאורטיים, שאין לדעת אם יתממשו בעתיד, ולא ברור כלל עד כמה תהיה להרשעה בדין השפעה על התכונות של אותם תרחישים."

17. נטען כי הרשעתו של הנאשם תפגע בהליך שיקומו וכן בעתידו שכן הוא עתיד להתגייס לצה"ל בימים הקרובים, וכי הטלת העונש לו עותר ב"כ המאשימה, תגרום בהכרח לדחיית מועד גיוסו ואף תעמיד בספק את שאלת גיוסו לצבא.

אמנם, לא כל טענה של נאשם צעיר בדבר תכניותיו להתגייס לצה"ל ולתרום לחברה באמצעות שירות צבאי



משמעה הימנעות מהרשעה בדין (ראו בפסק-הדין אליו הפנה ב"כ המאשימה ברע"פ 5831/13 פלוני נ' מדינת ישראל (22.12.13), שם נקבע כי כל מקרה יבחן לפי נסיבותיו על ידי שלטונות צה"ל, וכי שאלת ההרשעה או היעדרה הנה רק אחד השיקולים שהמערכת הצבאית לוקחת בחשבון ואין המדובר בשיקול יחיד). אולם, בנסיבות העניין סבורה אני כי עלה בידי הנאשם להוכיח פגיעה קונקרטית בעתידו הקרוב באם לא תבוטל הרשעתו, וכי אינטרס הציבור לא יינזק באופן בלתי מידתי, ביחס לנזק שייגרם לנאשם באם תיוותר הרשעתו על כנה.

18. הנאשם הנו צעיר, נטול עבר פלילי, שזוהי הסתבכותו הראשונה. את העבירות ביצע הנאשם כשאך מלאו לו 18 שנים. הנאשם נטל אחריות למעשיו, הודה במעשים בהזדמנות הראשונה, וחסך זמן ציבורי יקר. כן, הנאשם שיתף פעולה בחקירת המשטרה. הנאשם הביע צער, חרטה ובושה ממעשיו, ומדבריו בשירות המבחן עולה כי הנו מפנים את חומרת מעשיו, ומכה על חטא. טיעוני הסנגור, על כך שהנאשם שיתף פעולה מיד, כבר בשלביה של החקירה המשטרתית, לא נשללו על ידי המאשימה. התנהגות זו של הנאשם, מלמדת על הכאה על חטא באופן כנה שיש בו להשקפתי להפחית מסוכנות, ולשמש נסיבה אישית חיובית.

19. מזה מספר חודשים שוהה הנאשם במעצר בית חלקי, ומקפיד על תנאיו. בני משפחתו של הנאשם, שליווהו לכל הדיונים בהליך הפלילי, כמו גם בהליך המעצר שהתנהל אף הוא בפני, מהווים גורמי תמיכה יציבים עבורו. ניכר כי הוריו, ובעיקר אביו, שהנו איש שרות בתי הסוהר, התגייסו במלוא הרצינות במטרה לחולל שינוי בחייו של הנאשם הצעיר שאך בגר. הנאשם שיתף בכנות בשירות המבחן כי בחודשים שקדמו למעצר החל לעשות שימוש בסמים כחשיש וגראס, אך הפסיק שימוש זה ומסר בדיקות שתן נקיות. לדברי הנאשם, בביצוע העבירות הונע מתוך הצורך להשיג כסף קל, סקרנות והעדר שיקול דעת. הנאשם הביע מוטיבציה גבוהה להשתלב בהליך טיפולי. שירות המבחן התרשם כי הנאשם נעדר קווי אישיות עברייניים, מאופיין ביכולת להתבוננות פנימית, ומפגין אחריות ביחס לתפקידיו, ולפיכך הסיק כי סיכויי השיקום שלו גבוהים, וכי שילובו בהליך טיפולי יהווה גורם מפחית סיכון להישנות מקרים דומים בעתיד. הנאשם ביטא חשש כי ההליך הפלילי יסכל את גיוסו לצה"ל והביע רצון לתרום לחברה במסגרת שירות צבאי משמעותי. הסנגור הציג צו גיוס המייעד את הנאשם לשיבוץ כלוחם בחיל השריון ליום 25.3.19.

20. כאמור, שירות המבחן המליץ על ביטול הרשעתו של הנאשם בדין. בתסקיר נמסר כי נוכח גילו הצעיר, העובדה שהעבירה בוצעה על גבול גיל הקטנות, התגייסותו של הנאשם להליך הטיפול, מאפייני אישיותו, שאיפותיו לעתיד, עלול עתידו של הנאשם להיפגע במידה ויורשע. כן הסיק שירות המבחן כי שילוב הנאשם בטיפול יוביל להפחתת הסיכון להישנות ביצוע עבירות בעתיד. שוכנעתי כי קיים סיכון ממשי שמא עתידו של הנאשם, ובתקופה הקרובה ממש שילובו בצה"ל, עלול להיפגע אם תירשם לחובתו הרשעה בדין, וזאת לעומת רישום ללא הרשעה.

21. מצאתי כי די בעצם הטלת צו פיקוח שרות המבחן ובטיפול המוצע בנאשם, כדי להוות לא רק את



הרכיב הטיפולי, אלא גם את הרכיב ההרתעתי והעונשי עבורו.

אם לא יתמיד בטיפול, ניתן יהיה להחמיר בעונשו ואף להרשיעו בדין.

החלטתי לפיכך כי בנסיבות העניין ראוי לבטל את הרשעתו של הנאשם ולתת לו הזדמנות לשקם את דרכו.

סוף דבר

22. לאור כל האמור לעיל, **אני מבטלת** את הרשעתו של הנאשם על פי סמכותי בסעיף 192א לחוק סדר הדין הפלילי [נוסח משולב], התשמ"ב-1982, ומטילה עליו צו מבחן למשך 12 חודשים מהיום. בתקופה זו על הנאשם לעמוד בפיקוח שרות המבחן ולבצע את כל אשר יוטל עליו.

בית המשפט מסביר בזאת לנאשם בלשון פשוטה את משמעות הצו ומזהיר אותו, שאם לא ימלא אחר הצו מכל בחינה שהיא או יעבור עבירה נוספת יהיה צפוי לעונש על העבירה שבגללה ניתן הצו ובית המשפט יוכל לגזור את דינו מחדש.

הנאשם יחתום על החייבות על סך 3000 ₪ שלא לעבור במשך שלוש שנים מהיום כל עבירה על פקודת הסמים המסוכנים.

ניתן בזה צו לחילוט סכום כסף בסך 570 ₪ שנתפס בתיק דין.

סמים - להשמדה.

המזכירות תשלח עותק גזר הדין לשרות המבחן.

זכות ערעור לבית המשפט המחוזי תוך 45 יום מהיום.

ניתן היום, ט"ז אדר ב' תשע"ט, 23 מרץ 2019, במעמד הצדדים.