



ת"פ 34752/02/21 - מדינת ישראל נגד מאיר יצחקי

בית משפט השלום בראשון לציון
ת"פ 34752-02-21 מדינת ישראל נ' יצחקי

בפני בעניין:	כבוד השופט, סגן הנשיא ארז נוריאלי המאשימה	מדינת ישראל ע"י ב"כ, עו"ד רעות זוסמן
נגד הנאשם		מאיר יצחקי ע"י ב"כ, עו"ד ליאור ששון

גזר דין

פתח דבר

1. הנאשם הורשע, בהתאם להודאתו, בעובדות כתב האישום המתוקן בעבירות של סחר בסם מסוכן (3 עבירות), לפי סעיפים 13 ו- 19א לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג- 1973 (להלן: "**פקודת הסמים המסוכנים**") והחזקת סם שלא לצריכה עצמית, לפי סעיף 7(א) ו- 7(ג) לפקודת הסמים המסוכנים.

2. על פי עובדות כתב האישום המתוקן, במועדים הרלוונטיים לכתב האישום הייתה בבעלות הנאשם מונית (להלן: "**המונית**") ומכשיר טלפון נייד אשר בו היה מותקן יישומון "whatsapp" (להלן: "**היישומון**"). הקונים אשר יתוארו להלן, תיאמו רכישת סם מסוכן מסוג קנבוס באפליקציית טלגרם (להלן: "**העסקאות**") באמצעות אחר שזהותו אינה ידועה למאשימה (להלן: "**האחר**"). הנאשם שימש כשליח של האחר וקיבל מהאחר מסרונים באמצעות היישומון ובהם פרטי העסקאות.

3. בהתאם לעובדות פרט האישום הראשון, ביום 09.02.2021 בשעה 20.05 לערך, שהה הנאשם במונית בעיר תל אביב (להלן: "**המקום**"). הנאשם פגש בקונה אשר הגיעה למקום ומכר לה סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל כולל של 3.04 גרם נטו, בתמורה לסך של 300 ₪. אז, החזיק הנאשם בתוך אריזת פלסטיק שהייתה על השטיח ליד מושב הנהג במונית סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל כולל של 60.13 גרם נטו, בהתאם לפירוט הבא: אריזה סגורה ובתוכה סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל כולל של 5.66 גרם נטו; 7 אריזות סגורות ובתוכן סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל כולל של 23.83 גרם נטו; 10 אריזות סגורות ובתוכן סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל כולל של 30.64 גרם נטו.



4. בהתאם לעובדות פרט האישום השני, ביום 09.02.2021 בשעה 18.40 לערך, שהה הנאשם במונית בעיר רמת גן (להלן: "**המקום**"). הנאשם פגש בקונה אשר הגיעה למקום ומכר לה סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל כולל של 38.15 גרם נטו, בתמורה לסך של 1,100 ₪.
5. בהתאם לעובדות פרט האישום השלישי, ביום 05.02.2021 בשעה 23.11 לערך, שהה הנאשם במונית בעיר חולון (להלן: "**המקום**"). הנאשם פגש בקונה אשר הגיע למקום ומכר לו סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל כולל של כ- 10 גרם, בתמורה לסך של 400 ₪.
6. במסגרת ההסדר הדיוני בין הצדדים, הופנה הנאשם לשירות המבחן לצורך עריכת תסקיר לעונש. אין הסכמה עונשית בין הצדדים.

תסקירי שירות מבחן

7. תסקיר שירות המבחן מיום 11.07.22 מפרט קורות חייו של הנאשם. הנאשם בן 67 שנים, נשוי בשנית ואב לארבעה ילדים בגילאים 13-19 מנישואיו הראשונים. מתגורר בראשון לציון ועובד כנהג מונית מזה 21 שנים. תיאר מצבו הכלכלי כמורכב. בעל השכלה של אחד עשר שנות לימוד, מכונאי בהשכלתו. שירות צבאי מלא בתפקיד מכונאי וכחובש קרבי בשירות מילואים. לאחר סיום שירותו הצבאי, עבד שנים רבות כפועל בתחום הבניה עד שהסב מקצועו לנהג מונית. הנאשם סובל מבעיות לב, מצוי במעקב וטיפול רפואי. גרושתו מוכרת על ידי המוסד לביטוח לאומי כנכה על רקע נפשי, מתקיימת מקצבת נכות. הנאשם ממלא תפקיד עיקרי בפרנסת ילדיו. מזה כשלוש וחצי שנים נשוי לרעייתו, בת 45 שנים, ילידת פיליפינים. לאורך השנים סייע לאמו, בת 91 שנים. אולם, מאז מעצרו, מסתייע באמו בכל ההיבטים ובעיקר, כלכלית.
8. הנאשם נעדר עבר פלילי ולראשונה עומד לדין.
9. הנאשם שלל שימוש באלכוהול או סמים לאורך השנים ומסר שתי בדיקות שתן "נקיות" משרידי סם.
10. הנאשם נטל אחריות על מעשיו, הכיר באחריותו לבחירותיו הבעייתיות וביטא בושה וחרטה בעקבות הסתבכותו עם החוק. הוא התייחס לרקע ביצוע העבירה והסביר את מעשיו כניסיון בעייתי ומעוות להתמודד עם קשיים כלכליים אשר החריפו לאחר פרוץ מגפת הקורונה. לאור תפקידו כהורה ואחראי לפרנסתם של ארבעת ילדיו הקטינים וכתומך באמו הקשישה, היה נתון בחרדה קיומית וחש מצוקה קשה שהובילה אותו לבצע העבירות. הנאשם תופס עצמו כאדם שומר חוק אשר נקלע למצב זה בשל נסיבות חיים מורכבות והצורך לשרוד ולדאוג לתלויים בו.
11. הנאשם הביע רצון לפצות את החברה על מעשיו ולהתנהל באופן תקין בהמשך חייו. ביטא נכונות להשתלב בטיפול על מנת לשקם את עצמו.



12. שירות המבחן התרשם מאדם בעל יכולות וכישורים לתפקוד, בעל ערכים ונורמות תקינים בדרך כלל. עם זאת, נוטה ככל הנראה, במצבים מסויימים, להתנהלות פורצת גבול.

13. שירות המבחן ציין כי העבירות בוצעו בתקופת זמן קצרה וממוקדת וכי להליך הפלילי השפעה מערערת ומציבת גבול על הנאשם.

14. שירות המבחן סבר כי נכון יהיה לעודד את החלקים החיוביים של הנאשם ולסייע לו בשיקומו. שילובו בהליך טיפולי יסייע להפחתת רמת הסיכון להישנות ביצוע עבירות נוספות. שירות המבחן המליץ על על השתתפות של 200 שעות אשר יהווה ענישה קונקרטיה חינוכית וידגיש את הגבול בין מותר לאסור ומנגד, אשר תאפשר את המשך תפקודו התעסוקתי בהיותו מפרנס יחיד של ילדיו.

15. מתסקיר שירות המבחן מיום 03.10.22 עולה כי נגד הנאשם לא נפתחו תיקים חדשים.

16. הנאשם השתלב בהליך טיפולי פרטני. עד כה, התקיימו חמישה מפגשים, הוא שיתף פעולה באופן מלא וביטא שביעות רצון מהקשר שנבנה.

17. שירות המבחן התרשם כי הנאשם מסוגל להכיר בדפוסיו הבעייתיים וגורמי הסיכון במצבו. ניכרת מוטיבציה להמשך טיפול ושינוי ויכולת להיתרם מההליך הטיפולי.

18. שירות המבחן שב וחזר על המלצתו להשית על הנאשם צו של"צ בן 200 שעות וצו מבחן למשך שנה.

חוות דעת הממונה על עבודות השירות

19. בחוות דעת הממונה על עבודות השירות מיום 18.12.22 נמצא הנאשם כשיר לבצע עבודות שירות במגבלות (יום עבודה בן 6.5 שעות, מאמץ פיזי מוגבל וללא הרמת משאות כבדים).

ראיות לעונש

20. מטעם המאשימה הוגש גיליון רישום תעבורתי (ת/1).

21. מטעם ההגנה הוגש תצהיר (נ/1); מסמכים הנוגעים למצבו הכלכלי של הנאשם (נ/2); הסכם גירושין ומזונות (נ/3).



טענות ב"כ הצדדים לעונש

טיעוני המאשימה

22. ב"כ המאשימה הדגישה את חומרת מעשיו של הנאשם ואת נסיבות ביצוע העבירות. הנאשם היה חלק מתוכנית עבריינית של סחר בסמים בעבור כסף. הוא לא עמד בראש המערכת אלא תפקידו היה לקבל את ההזמנה ולמסור את הסם לקונה. הוא שימש כשליח של אחר ולמעשה, סחר בצוותא עם אחרים, כשהוא עושה שימוש במונית שבבעלותו, וכך, מאפשר את הסוואת המעשה הפלילי. הוא מכר לשלושה קונים שונים שאינו מכיר סם מסוכן מסוג קנאביס. כמויות הסמים שנתפסו מלמדות כי לנאשם גישה לכמות משמעותית של סם.

23. ב"כ המאשימה הדגישה כי מעשיו של הנאשם כחלק ממערכת הפצת הסם פוגעים פגיעה קשה ביכולת לשמור על בריאותם הפיזית והנפשית של אלו המשתמשים בסמים וגורמים לפגיעה כלכלית בציבור כולו.

24. ב"כ המאשימה עתרה לקבוע מתחם עונש הולם הנע בין 9 חודשי מאסר שיכול וירוצו בדרך של עבודות שירות לבין 24 חודשי מאסר בפועל, לצד רכיבי ענישה נלווים.

25. בהתייחסה לנסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירות, ציינה ב"כ המאשימה כי הנאשם בן 70 שנים, אך גילו אינו עומד לזכותו. מצופה כי אדם בגילו יפעיל שיקול דעת ויבחר בחירות נכונות בחייו. מעשיו של הנאשם בוצעו ללא מחשבה על השלכות מעשיו, מתוך בצע כסף.

26. הנאשם נעדר עבר פלילי, אך לחובתו 44 הרשעות תעבורתיות ולכך יש משמעות בשל העובדה כי העבירות בוצעו באמצעות המונית שבבעלותו.

27. עוד טענה ב"כ המאשימה כי תסקירי שירות המבחן בעניינו של הנאשם אמנם חיוביים ומציינים כי לנאשם פוטנציאל שיקום והפחתת הסיכון לביצוע עבירות בעתיד, אך הם אינם מצדיקים סטייה ממתחם העונש ההולם. עוד ציינה כי הנאשם אינו מכור לסמים ועל כן, אין משמעות לבדיקות השתן שמסר.

28. ב"כ המאשימה עתרה להשית על הנאשם עונש מאסר בפועל בן 9 חודשים אשר ירוצה בדרך של עבודות שירות, מאסר מותנה, פסילת רישיון נהיגה בפועל ופסילת רישיון נהיגה על תנאי, קנס מוסכם בסך 5,000 ₪ אשר יקוזז מהסכום המופקד בתיק.

29. עוד ביקשה כי הנאשם יוכרז סוחר סמים וכי הרכוש שנתפס יחולט (מכשירי טלפון וסכום של 3,650 ₪). עוד עתרה, בהסכמה, כי סכום כסף בסך 12,500 ₪, אשר הופקד תמורת החזרת המונית, יחולט גם הוא.

טיעוני ההגנה



30. ב"כ הנאשם הפנה לנסיבות ביצוע העבירות והדגיש כי הנאשם לא עמד בראש ההיררכיה, הוא שליו של אחר, נהג מונית שהשתמש בו בחלק מהשלבים לצורך מכירת הסם והוא לא זה שקיבל את כל סכומי הכסף שהתקבלו בעסקאות הסמים.

31. בהתייחסו לנסיבותיו האישיות של הנאשם, ציין כי הנאשם, כיום, כמעט בן 70 שנים, נשוי בשנית, אב לארבעה ילדים בגילאים 13-19 שנים. גרושתו סובלת ממחלת נפש ותפקודה נמוך, היא אינה עובדת ונתמכת בקצבת ביטוח לאומי. הנאשם הוא זה אשר דואג לכלכלתם של ילדיו וגרושתו, לרבות תשלום שכירות. הנאשם מתגורר עם רעייתו ביחידת דיור קונה ומתפרנס כנהג מונית מזה למעלה מ-25 שנים. עוד ציין כי הוא סובל מבעיות בריאותיות ובין היתר, בעיות לב. אמו הקשישה של הנאשם, בת 91 שנים, תומכת בו כלכלית.

32. הנאשם, נעדר עבר פלילי, ביצע המעשים בתקופת זמן קצרה, בתקופת מגפת הקורונה, כשהיה נתון בחרדה כלכלית ולא ביצע את המעשים מתוך בצע כסף אלא נלחם על פרנסת ילדיו.

33. הנאשם הודה במיוחס לו בהזדמנות הראשונה, נטל אחריות על מעשיו ומבטא בושה וחרטה על מעשיו. שירות המבחן התרשם כי הנאשם אדם נורמטיבי בעל ערכים ואורחות חיים תקינים. הוא עבר טיפול פרטני דו-שבועי וטיפול קבוצתי. חווית המעצר הייתה חוויה מטלטלת ומרתיעה עבורו. שירות המבחן התרשם מיכולתו להתבונן בבחירותיו, בדפוסיו הבעייתיים, מהמוטיבציה שלו לשינוי ומיכולתו להיתרם מההליך הטיפולי ולהפחית משמעותית את הסיכון להישנות עבירות בעתיד.

34. הנאשם הוא המפרנס היחיד של משפחתו. השתת עונש מאסר שירוצה בדרך של עבודות שירות במצבו הכלכלי הקשה יפגע קשות ביכולתו לעבוד ולפרנס את משפחתו. על כן, ביקש לאמץ את המלצת שירות המבחן ולהשית עליו עונש מאסר מותנה, צו של"צ וצו מבחן.

35. הנאשם משלם סך של 6,000 ₪ בחודש דמי מזונות וכי הקנס עליו סוכם והסכום אשר יחולט הם משמעותיים. בהתייחסו לבקשת המאשימה לחלט סך של 3,650 ₪ שנתפסו עליו עם מעצרו, מסר כי סך של 2,000 ₪ מתוכם ניתנו לנאשם על ידי אמו, כפי שהיא עושה מדי חודש (הוגש תצהיר מטעמה של אמו של הנאשם). כן, הדגיש כי בשל מקצועו כנהג מונית, אין הדבר חריג כי הוא יחזיק כסף מזומן בסכום לא קטן. על כן, ביקש כי מתוך 3,640 ₪ שנתפסו, יחולט סך של 1,560 ₪ ו-2,000 ₪ יוחזרו לו.

36. הנאשם הביע חרטה על מעשיו וחש בושה גדולה בפני ילדיו. הוא הבטיח כי לא יבצע שוב עבירות, גם אם ירעב ללחם. הנאשם ביקש את התחשבות בית המשפט.

דין והכרעה

מתחם העונש ההולם



37. בבוא בית המשפט לגזור את דינו של הנאשם, בשלב הראשון, עליו לקבוע את מתחם העונש ההולם. בהתאם לסעיף 40ג(א) לחוק העונשין, מתחם העונש ההולם יקבע בהתאם לעקרון ההלימה, תוך התחשבות בערך החברתי שנפגע, במידת הפגיעה בו, בנסיבות הקשורות בביצוע העבירה ובמדיניות הענישה הנהוגה. בשלב השני, על בית המשפט לשקול שיקולים ונסיבות אשר אינן חלק מביצוע העבירה בה הורשע הנאשם.

38. בהתאם לתיקון 113 לחוק העונשין, בטרם אקבע את מתחם העונש ההולם לעבירות בהן הורשע הנאשם, אציין כי על אף שהנאשם הורשע במספר עבירות במספר פריטי אישום, אין מקום לקבוע מתחמים שונים. מדובר בעבירות שבוצעו במהלך התנהלות עבריינית אחת, כולן בוצעו על אותו הרקע ומתוך אותו מניע ובאותה שיטה. בהתאם למבחני "הקשר ההדוק" שעוגנו בפסיקת בית המשפט העליון לפרשנות המונח, המדובר ב"אירוע" אחד ועל כן, יקבע מתחם עונש אחד אשר בו יישקלו כלל השיקולים הרלוונטיים (ראה ע"פ 4910/13 ג'אבר נ' מדינת ישראל (פורסם בנבו, 29.10.14), ע"פ 5643/14 עיסא נ' מדינת ישראל (פורסם בנבו, 23.06.15)). עבירת החזקת הסם שלא לצריכה עצמית בפרט האישום הראשון תיכלל אף היא באותו מתחם עונש, בהינתן שהסמים הוחזקו לצורך הפצתם כחלק מהתכנית העבריינית.

39. במעשיו פגע הנאשם בערכים החברתיים שעניינם שמירה על שלום הציבור, בריאותו ובטחונו, מפני הנזקים הנגרמים כתוצאה משימוש בסמים והשפעתם הממכרת וההרסנית. לצד זאת, קיים הצורך להגן על הציבור מפני נזקים עקיפים הנגרמים כתוצאה מעבריינות הנלווית לשימוש בסמים, ובכלל זה ההגנה על הביטחון האישי ורכוש הציבור (ע"פ 1274/16 אסמעא עווד נ' מדינת ישראל (פורסם בנבו, 6.10.16)).

40. בית המשפט העליון התייחס, לא פעם, לסיכון הנשקף מעבירות אלו, שהפכו רעה חולה ולהכרח לעצור את התפשטות נגע הסמים בחברה, בין היתר על-ידי השתת ענישה מרתיעה על הנוטלים חלק במערך הפצת הסמים. ראו עוד בהקשר זה ע"פ 972/11 מדינת ישראל נ' יונה (פורסם בנבו, 4.7.12); ע"פ 3117/12 ארביב נ' מדינת ישראל (פורסם בנבו, 6.9.12); ע"פ 211/09 אזולאי נגד מדינת ישראל (פורסם בנבו, 22.6.10); ע"פ 1987/15 דורי נגד מדינת ישראל (פורסם בנבו, 17.08.15); ע"פ 6747/11 מדינת ישראל נ' אבו רקייק, פסקה 9 (פורסם בנבו, 3.1.2013); ע"פ 6029/03 מדינת ישראל נ' שמאי, פ"ד נח (2) 734 (פורסם בנבו, 9.2.04); ע"פ 5267/95, 4998/95, 6021/95, 5313/95 מדינת ישראל נ' גומז (פורסם בנבו, 31.7.97); ע"פ 575/88 עודה נ' מדינת ישראל, פ"ד מב (4) 242 (פורסם בנבו, 11.12.88).

41. עוד ראו דברי כב' השופט י' עמית בע"פ 2596/18 זנזורי נ' מדינת ישראל (פורסם בנבו, 12.8.2018), פסקה 8, המתייחסים, בין היתר, גם לקלות השגת הסם בעידן המודרני באמצעות יישומון הטלגרם:

"ריבוי המקרים המובאים לפנינו בעת האחרונה - של גידול, ייצור והפקת קנבוס לשם הפצה ומכירה, כמו גם הפצה ומכירה של קנבוס תוך שימוש באפליקציית ה'טלגרם', מעוררים את התחושה, הגם שאינה מגובה בסטטיסטיקה או במחקר אמפירי, כי המדיניות שבאה לידי ביטוי בחוק הסמים המסוכנים (עבירת קנס מיוחדת - הוראת שעה),



התשע"ח-2018 (שתחולתו ביום 1.4.2019) - זלגה שלא בטובתה למחוזות אחרים. צרכנים ומשתמשים ואנשים נורמטיביים, שבעבר לא היו נכונים ליטול על עצמם סיכון להסתבך בעולם הפלילי, נכונים כיום לילך צעד נוסף ולהפוך למגדלים ולסוחרים בסם. זאת, מתוך תפיסה שגויה כי מדובר ב"סמים קלים", ובהינתן הטכנולוגיה המאפשרת מכירה והפצה קלה ו"סטריילית" של סמים. ברם, סחר בסמים הוא סחר בסמים. ידע כל מי שמהרהר בדרכים לעשיית כסף קל, כי מדיניות הענישה לא השתנתה ובית המשפט רואה בחומרה עבירות של סחר והפצה של סמים מסוכנים, גם סמים "קלים", תוך הטלת ענישה משמעותית ומרתיעה. צרכנים ומשתמשים - ראו הוזהרתם."

נסיבות הקשורות בביצוע העבירות

42. נתתי דעתי, לתכנון המוקדם שליווה את העבירות ולמידת אשמו של הנאשם, אשר פעל כשליח של אחר. כעולה מעובדות כתב האישום המתוקן, הנאשם קיבל מאחר מסרונים באמצעות יישומון ה-whatsapp ובהם פרטי העסקאות שעליו לבצע, כך שהגיע באמצעות המונית שבבעלותו למקום שנקבע, מכר לקונה סמים וקיבל תמורתם כסף. כך ביצע הנאשם בתקופת זמן קצרה בת 5 ימים, 3 עסקאות שונות עם שלושה קונים שונים (שתיים מהעסקאות בוצעו באותו היום), להם מכר סם מסוכן מסוג קנבוס במשקלים שונים, כדלקמן: 3.04 גרם נטו בתמורה לסך של 300 ₪; 38.15 גרם נטו בתמורה לסך של 1,100 ₪; וכ- 10 גרם בתמורה לסך של 400 ₪. בנוסף, החזיק הנאשם במונית שבבעלותו סם מסוכן מסוג קנבוס אשר היה מחולק ל- 18 אריזות סגורות, במשקל כולל של 60.13 גרם נטו. כמויות הסם המסוכן, הן אלו שנמכרו והן אלו שהוחזקו על ידי הנאשם, מעידים כי הפוטנציאל לעבירות ולנזק אינו מועט. מידת הפגיעה בערכים המוגנים היא ממשית.

43. הנאשם טען בפני שירות המבחן כי המניע לביצוע העבירות הוא כלכלי. לדבריו, לאחר פרוץ מגפת הקורונה, נקלע למצב כלכלי קשה, בעיקר בשל היותו מפרנס יחיד ותומך בילדיו הקטינים וגרושתו המוכרת כנכה על רקע נפשי על ידי המוסד לביטוח לאומי. כן, תמך עד אז, גם באמו הקשישה. הוא נקלע למצוקה ולחרדה קיומית אשר גרמה לו לבצע העבירות.

מדיניות הענישה

44. מדיניות הענישה בעבירות אלו היא רחבה ותלויה בנסיבותיו של כל מקרה ובין היתר, בכמות הסם, סוג הסם, התמורה הכספית, מספר הקונים, פרק הזמן בו בוצעו העסקאות, חלקו של הנאשם בביצוע העבירה ועבירות נוספות שבהן הואשם. על מדיניות הענישה הנוהגת ניתן ללמוד מהפסיקה שלהלן:

א. ברע"פ 3059/21 ימין נ' מדינת ישראל (פורסם בנבו, 5.5.2021) נדחתה בקשת רשות ערעור של המבקש אשר הורשע ב-5 עבירות של סחר בסם מסוכן מסוג קנבוס, בצוותא עם אחר באמצעות יישומון ה"טלגראם". המבקש הוא זה אשר ביצע את המכירות בפועל וקיבל שכר יומי בסך 500 ₪. עוד הורשע בהחזקת 50 גר' קנבוס שלא לצריכה עצמית ברכבו וכלים להכנת סם. בית המשפט השלום קבע כי מתחם העונש ההולם בגין כלל העסקאות נע בין 10 חודשי מאסר בפועל לבין 20 חודשי מאסר בפועל,



ובגין עבירות ההחזקה של הסמים והכלים נע בין מספר חודשי מאסר לבין 12 חודשי מאסר בפועל. לאור גילו הצעיר של המבקש, תסקירי שירות המבחן החיוביים שהמליצו על של"צ והיעדר עבר פלילי, חרג בית המשפט ממתחמי הענישה לקולה, והשית על המבקש 8 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות.

ב. ברע"פ 6401/18 ספיר נ' מדינת ישראל (פורסם בנבו, 17.9.2018) נדחתה בקשת רשות ערעור וערעורו של המבקש אשר הורשע ב- 7 עבירות של סחר בסמים, במשקלים הנעים בין 5 גרם ל-23 גרם בכל מכירה. בית משפט השלום קבע מתחם עונש כולל הנע בין 16 חודשי מאסר בפועל לבין 36 חודשי מאסר, והשית על המבקש עונש של 12 חודשי מאסר בפועל. זאת בהתחשב בעברו הפלילי של הנאשם, מצבו הבריאותי והמלצת שירות המבחן לחריגה מטעמי שיקום.

ג. עפ"ג (מחוזי מרכז) 13964-09-17 זסלבסקי נ' מדינת ישראל (פורסם בנבו, 18.3.2018), בו אושר מתחם ענישה הנע בין 9 חודשי מאסר לבין 24 חודשי מאסר בפועל לנאשם שביצע 7 עסקאות בהן מכר ל-3 קונים שונים סם מסוכן מסוג קנאביס בכמות קטנה הנעה בין 1 ל-2 גרם בכל פעם ועל בסיס תשלום של ₪ 120 לגרם. על הנאשם נגזר עונש של 6 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות תוך חריגה ממתחם העונש ההולם מטעמי שיקום.

ד. עפ"ג (מחוזי מרכז) 65861-08-22 סואיסה נ' מדינת ישראל, נדחה ערעורו של המערער על חומרת עונשו לאחר שהורשע ב-11 אישומים של סחר בסם מסוכן. הנאשם סחר בסם מסוכן מסוג קנבוס במועדון הסנוקר בו עבד, תיאם את הסחר באמצעות אפליקציית ווטסאפ ומסר לרוכשים את הסמים במקומות שונים. בסך הכל, מכר הנאשם בתקופה של חודשיים, סם מסוכן מסוג קנאביס ל-11 קונים שונים, לרבות שני קטינים, ב-45 הזדמנויות, בכמויות שנעו בין חצי גרם ל-1.5 גרם בכל מכירה. בתיק זה, קבעתי מתחם עונש הולם הנע בין 20 לבין 42 חודשי מאסר והשתתי על הנאשם עונש של 27 חודשי מאסר בפועל, לצד ענישה נלווית, תוך התחשבות בנסיבות חייו של הנאשם ועברו הפלילי המשמעותי הכולל הרשעה בעבירה דומה.

ה. בעפ"ג (מחוזי מרכז) 48623-03-20 קרדי נ' מדינת ישראל (פורסם בנבו, 1.11.2021), התקבל ערעורו של המערער אשר הורשע בסחר בסם מסוכן מסוג קנאביס, ב-15 הזדמנויות, ל-5 קונים שונים, בכמויות בלתי ידועות, בתמורה לסכומי כסף נמוכים וכן בהחזקת סם שלא לצריכה עצמית והפרעה לשוטר במילוי תפקידו. בית משפט השלום קבע כי מתחם העונש ההולם בגין עבירת סחר בודדת, נע בין מספר חודשי מאסר שיכול וירוצו בדרך של עבודות שירות לבין 10 חודשי מאסר בפועל, מתחם העונש ההולם בגין מכירות חוזרות לאותו אדם, נע בין 6 חודשי מאסר שיכול וירוצו בדרך של עבודות שירות לבין 14 חודשי מאסר בפועל ומתחם העונש ההולם בגין החזקת 160 גרם של סם מסוכן מסוג קנבוס, שלא לצריכה עצמית, נע בין מספר חודשי מאסר שיכול וירוצו בדרך של עבודות שירות לבין 14 חודשי מאסר בפועל, והשית על המערער 15 חודשי מאסר בפועל, לצד רכיבי ענישה נלווים. בית המשפט המחוזי הקל בעונשו של המערער והעמידו על 9 חודשי מאסר בעבודות שירות, והותיר את רכיבי הענישה הנלווים על כנם. על אף שנקבע שעונש המאסר הוא עונש ראוי בנסיבות העניין, נמצא לנכון לחרוג



ממנו מטעמי שיקום.

ו. בת"פ (שלום ראש"צ) 44279-06-21 **מדינת ישראל נ' נגוסה** (פורסם בנבו, 15.2.2022) הורשע הנאשם, על פי הודאתו, בשלושה אישומים של סחר בסם מסוכן, בכך שבמהלך 5 חודשים, ב- 5 הזדמנויות, מכר סם מסוכן מסוג קנבוס לשלושה קונים שונים, ביניהם קטין אחד, במשקלים הנעים בין 1 גר' ל- 5 גר' בכל עסקה, ובסך הכל 10-17 גר'. קבעתי מתחם עונש הולם הנע בין 8 חודשי מאסר שיכול וירוצו בדרך של עבודות שירות לבין 20 חודשי מאסר בפועל, לצד רכיבי ענישה נלווים. השתתי על הנאשם, צעיר בעל 8 הרשעות קודמות, עונש של 12 חודשי מאסר בפועל, לצד ענישה נלווית.

ז. בת"פ (שלום פ"ת) 16690-05-19 **מדינת ישראל נ' גרמה** (פורסם בנבו, 8.11.2020) הורשע נאשם בעבירות החזקת סמים מסוכנים מסוג קנאביס וחשיש, החזקת כלים להכנת סם מסוכן וסחר בסמים מסוכנים מסוג קנבוס וחשיש. הנאשם מכר ב-11 הזדמנויות לקונים שונים, סמים מסוג קנאביס וחשיש במשקלים נמוכים. בית המשפט קבע מתחם עונש כולל הנע בין 9 חודשי מאסר שיכול וירוצו בדרך של עבודות שירות לבין 24 חודשי מאסר בפועל, ומטעמי שיקום השית על הנאשם, צעיר נעדר עבר פלילי, עונש של 9 חודשי עבודות שירות, לצד ענישה נלווית.

ח. בת"פ 7420-05-19 (שלום י"ם) **מדינת ישראל נ' בלוי** (פורסם בנבו, 16.9.19), הורשע הנאשם, על פי הודאתו, בתשע עבירות של סחר בסמים ובעבירה של החזקת סמים לצריכה עצמית. בית המשפט קבע מתחם עונש הולם הנע בין 8 חודשי מאסר לבין 20 חודשי מאסר בפועל והשית על הנאשם 9 חודשי מאסר בפועל, לצד ענישה נלווית.

45. בחינת מדיניות הענישה כפי שמשקפת בפסיקה שנסקרה לעיל, מלמדת כי קיימת מגמת החמרה בענישה על סוחרי סמים, אשר סחרו בסם מסוכן מסוג קנבוס, בכמויות קטנות ובפרט בכמויות גדולות. לצד זאת, ניתן לראות הקלה בעונשם של נאשמים שנרתמו להליך שיקומי מעשי.

46. לאחר שנדרשתי למכלול השיקולים הרלוונטיים ובהתאם לתיקון 113 לחוק העונשין (סעיף 40ג(א) לחוק העונשין), אני קובע מתחם עונש הולם לנסיבות המקרה שלפנינו, בעבירות הסחר בסם מסוכן והחזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית, הנע בין 9 חודשי מאסר בפועל אשר יכול וירוצו בדרך של עבודות שירות לבין 24 חודשי מאסר בפועל, לצד ענישה נלווית.

העונש ההולם

נסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירות

47. בגזירת העונש המתאים לנאשם, יש להתחשב בנסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה, לפי סעיף 40יא לחוק העונשין.



48. שקלתי לחומרה את חומרת מעשיו של הנאשם ואת הצורך בהרתעת הנאשם והרתעת הרבים.

49. במסגרת השיקולים לקולא, נתתי דעתי לכך, שהנאשם הודה במיוחס לו, נטל אחריות על מעשיו וחסך זמן שיפוטי. עוד נתתי דעתי לכך שהנאשם נעדר עבר פלילי וכי מאז מועד ביצוע העבירות לא נפתחו נגדו תיקים חדשים. מנגד, נתתי דעתי לכך שלחובת הנאשם 44 הרשעות תעבורתיות קודמות.

50. כמו כן, מצאתי לתת את הדעת לגילו של הנאשם, בן 70 שנים, למצבו הכלכלי ולהיותו מפרנס יחיד ותומך בילדיו ובגרושתו אשר מוכרת על ידי המוסד לביטוח לאומי כנכה. זאת, לצד היותו נשוי בשנית.

51. שירות המבחן התרשם כי הנאשם אדם נורמטיבי, בעל יכולות וכישורים לתפקוד תקין, בעל ערכים ונורמות תקינים בדרך כלל. עם זאת, נוטה, במצבים מסויימים, להתנהלות פורצת גבול. הנאשם הביע רצון לפצות את החברה על מעשיו ולהתנהל באופן תקין בהמשך חייו. הנאשם השתלב במפגשים טיפוליים פרטניים בשירות המבחן ומסר בדיקות שתן "נקיות" משרידי סם. נראה כי הנאשם מכיר בדפוסיו הבעייתיים וגורמי הסיכון במצבו. ניכרת מוטיבציה להמשך טיפול ושינוי ויכולת להיתרם מההליך הטיפולי. להערכת שירות המבחן, השתלבותו של הנאשם בהליך טיפולי מפחיתה את הסיכון להישנות מעשי עבירה ומעורבות של הנאשם בפלילים.

52. שירות המבחן המליץ כי בשל מצבו הכלכלי הקשה של הנאשם והיותו מפרנס יחיד במשפחתו, יושת עליו עונש של צו של"צ בן 200 שעות וצו מבחן למשך שנה. המלצה זו משמעה חריגה משמעותית ממתחם הענישה המקובל לעבירות מהסוג בהן הורשע הנאשם ואינה מקובלת עלי. יש ליתן משקל לנסיבותיו האישיות של הנאשם. אולם, חומרת העבירות אותן ביצע, כמויות הסם והצורך בהרתעת הרבים אינו מאפשר השתת עונש כפי המלצת שירות המבחן בעניינו של הנאשם. בעניינו, יש להעדיף את האינטרס הציבורי על פני נסיבותיו האישיות של הנאשם.

53. הלכה היא כי בית המשפט אינו כבול להמלצות שירות המבחן וכי שיקול הדעת הסופי לעניין היקף העונש וטיבו מסור לידי של בית המשפט. המלצות שירות המבחן הינן רק אחד מני שיקולים רבים שעל בית המשפט לשוות לנגד עיניו בבואו לגזור דינו של נאשם שהורשע בדן (ראה ע"פ 8704/08 **הייב ואח' נ' מדינת ישראל** (פורסם בנבו, 23.04.09)).

54. חומרת העבירות וההליך השיקומי הראשוני אינה מאפשרת סטייה ממתחם הענישה המקובל בשל שיקולי שיקום, בהתאם להוראת סעיף 40ד(א) לחוק העונשין.

55. עם זאת, אני סבור כי יש לתת ביטוי להליך הטיפולי בו השתלב הנאשם ולמוטיבציה שמבטא לשקם את חייו וזאת, בדרך של הטלת עונש מאסר בחלק התחתון של מתחם העונש ההולם, לצד רכיבי ענישה נוספים. בעונש זה יהיה כדי לתת מענה הולם לעיקרון הגמול וההרתעה לצד התחשבות בנסיבותיו האישיות של הנאשם, המוטיבציה הגדולה שביטא לשינוי אורחות חייו וההליך הטיפולי בו החל.



בקשה להכרזה על הנאשם סוחר סמים

56. לענין מועד ההכרזה כסוחר סמים - חרף הדרישה כי הקביעה תעשה בהכרעת הדין, הקביעה עצמה איננה חלק אינטגרלי מהכרעת הדין המרשיעה. משכך, הניתוק הכרונולוגי בין הכרעת הדין להכרזה אין בו משום עיוות דין לנאשם ובלבד שהיה מודע לכוונתה של המדינה לדרוש את ההכרזה, ותישמר זכותו להביא טיעוניו וראיותיו. בענייננו, הבקשה להכריז על הנאשם סוחר סמים הוגשה עם הגשת כתב האישום נגדו והוא היה מודע לכך. הפן המהותי בהכרזה מצוי בכך שהיא ממוקמת בין הכרעת הדין לגזר הדין, וכך אכן בענייננו (ראה ע"פ 170/07 **ליאור מטיס נ' מדינת ישראל** [פורסם בנבו, 19.11.2007]). במקרה שלפני מדובר בסוחר סמים אף כי שימש חוליה בשרשרת הפצת הסם וביצע את המעשים בשליחות אחר.

57. סעיף 36א(ב) לפקודת הסמים המסוכנים קובע שני תנאים מצטברים להכרזת סוחר סמים: תנאי אחד הוא שמדובר בעבירה של עסקת סמים והתנאי השני הוא כי הנאשם הפיק רווח מעבירה של עסקת סמים או שהיה אמור להפיק רווח מהעבירה. הנאשם מכר סמים מסוכנים לשלושה קונים בשלוש עסקאות שונות וקיבל בגין תמורה. משכך, הרי שתנאים אלו מתקיימים ואני נעתר לבקשה ומכריז על הנאשם סוחר סמים.

בקשה לחילוט רכוש מהנאשם

58. בהתאם להוראת סעיף 31(6) לפקודת הסמים המסוכנים, מי שהוכרז סוחר סמים, רכושו יחולט אלא אם כן הצביע על מקור חוקי לרכוש.

59. הצדדים הסכימו כי סכום של 12,500 ₪, שהופקד תמורת החזרת המונית שנתפסה, יחולט.

60. הנאשם הגיש תצהיר מטעם אמו אשר הצהירה כי היא מסייעת בכל חודש לנאשם, במתן סך של 2,000 ₪ וכך היה גם ביום מעצרו. משלא הוכח כי מקור סכום הכסף בסך 3,650 ₪ אשר נתפס אצל הנאשם ביום מעצרו הינו מביצוע העבירות ומשעיסוקו של הנאשם כנהג מונית ותצהירה של אמו יכולים להצביע על מקורות אפשריים לסכום הכסף התפוס, אין בידי להיעתר לבקשה לחלט מלוא סכום זה.

61. אשר על כן, אני מורה כי יחולט סכום של 12,500 ₪ אשר הופקד בתיק תמורת השבת המונית לידי הנאשם. עוד יחולט, מתוך סך של 3,650 ₪ שנתפסו, סכום של 1,650 ₪. כן, יחולט מכשיר הטלפון הנייד של הנאשם אשר שימש לביצוע העבירות. מכשירי טלפון נייד נוספים, באם נתפסו, יושבו לנאשם, משלא הוכח כי שימשו גם הם לביצוע העבירות ו/או נקנו מכספי תמורה שקיבל הנאשם בעבור העסקאות שביצע. סך של 2,000 ש"ח מתוך הסך של 3,650 ₪ שנתפסו, יושבו לנאשם.

סוף דבר

62. אני גוזר על הנאשם את העונשים הבאים:



א. 9 חודשי מאסר אשר ירצו בדרך של עבודות שירות, בהתאם לחוות דעת הממונה על עבודות השירות מיום 18.12.22.

הנאשם יתייצב לתחילת ריצוי עונשו ביום 22.3.23 בשעה 8.00 במשרדי הממונה על עבודות שירות, יחידת ברקאי, שלוחת מרכז, רח' לוחמי בית"ר 6, רמלה.

מובהר לנאשם כי עליו לעמוד בכל תנאי עבודות השירות. כל הפרה של תנאי מתנאי עבודות השירות, תביא להפסקת המנהלית ולריצוי העונש בדרך של כליאה מאחורי סורג ובריח.

ב. מאסר על תנאי לתקופה של 9 חודשים, לבל יעבור הנאשם במשך 3 שנים עבירה מסוג פשע לפי פקודת הסמים המסוכנים.

ג. מאסר על תנאי לתקופה של 5 חודשים, לבל יעבור הנאשם במשך 3 שנים עבירה מסוג עוון לפי פקודת הסמים המסוכנים.

ד. בשל הסכמת הצדדים ותוך התחשבות במצבו הכלכלי של הנאשם, אני מטיל על הנאשם לשלם קנס כספי בסך ₪ 5,000 או 4 חודשי מאסר תמורתו. הקנס יקוזז מהפקדה במזומן הקיימת בתיק. באם לא קיים סכום כסף מזומן המופקד בתיק, ישולם הקנס ב-10 תשלומים שווים ורצופים החל מיום 10.03.23, וכל 10 לחודש העוקב. לא ישולם תשלום במועדו, תעמוד כל יתרת הקנס לפירעון מידי ותישא הפרשי ריבית והצמדה כדין. הקנס יועבר למרכז לגביית קנסות, אגרות והוצאות ברשות האכיפה והגבייה, וניתן יהיה לשלמו בתוך 3 ימים מיום גזר הדין באחת הדרכים המפורטות באתר המרכז.

ה. הנאשם יפסל מלקבל ומלהחזיק רישיון נהיגה לתקופה של 6 חודשים בפועל. למען הסר ספק יובהר כי תחילתה של הפסילה בפועל תהיה תוך 30 יום מהיום ומניין ימי הפסילה יתחיל במועד ההפקדה.

ו. הנאשם יפסל מלקבל ומלהחזיק רישיון נהיגה לתקופה של 6 חודשים, שתחילתה מיום תום פסילת רישיון הנהיגה בפועל, ואלה יהיו על תנאי שלא יעבור כל עבירה לפי פקודת הסמים המסוכנים במשך 3 שנים או נהיגה בפסילה.

ז. ניתן בזאת צו מבחן למשך שנה.

63. סמים שנתפסו במהלך החקירה - יושמדו.

העתק גזר הדין יועבר לממונה על עבודות השירות ולשירות המבחן.



זכות ערעור כדין תוך 45 ימים.

ניתן היום, י' שבט תשפ"ג, 01 פברואר 2023, בנוכחות הצדדים.