



ת"פ 39829/08/21 - מדינת ישראל - תביעות נגב נגד אחמד אלקשחר -

בית משפט השלום בבאר שבע
ת"פ 39829-08-21 מדינת ישראל נ' אלקשחר

בפני	כבוד השופטת בכירה שוש שטרית
המאשימה	מדינת ישראל - תביעות נגב
נגד	ע"י ב"כ עוה"ד ליבנת רחמים בני
הנאשם	אחמד אלקשחר - בעצמו ע"י ב"כ עוה"ד אחמד וותד

גזר דין

על יסוד הודאתו בעובדות כתב האישום המתוקן הורשע הנאשם **בהחזקת סם שלא לצריכה עצמית**, עבירה לפי סעיף 7 (א) + 7 (ג) רישא לפקודת הסמים המסוכנים (נ"ח), תשל"ג -1973, **ובהפרעת שוטר בעת מילוי תפקידו**, עבירה לפי סעיף 275 לחוק העונשין, התשל"ז -1977.

כתב אישום מתוקן

במסגרת הסדר אליו הגיעו הצדדים תוקן כתב האישום אשר מעובדותיו עולה כי ביום 11.8.2021 החזיק הנאשם בתוך תיק ושקית שהיו בביתו, סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל כולל של 300 גרם נטו. במועד הנ"ל עת הגיעו שוטרים לבית הנאשם, הפריע להם האחרון למלא תפקידם בכך שהשליך מבעד חלון הבית את התיק והשקית שהכילו את הסמים.

תסקיר שירות מבחן

ההסדר בין הצדדים לא כלל הסכמה לעונש ולבקשת ההגנה התבקש שירות המבחן להגיש תסקיר. מהתסקיר נלמד כי הנאשם בן 27, תושב פזורת אל עזאזמה, נשוי ואב לתינוק בן כחצי שנה, עובד מזה 8 חודשים בחברה קבלנית בתחום הגינון. מקורותיו במקביל ללימודיו, החל לעבוד בגיל 17 על מנת לסייע בפרנסת המשפחה ועם זאת הצליח לסיים 12 שנות לימוד. החל מגיל 18 עבר להתגורר בבאר שבע ובמשך כ-7 שנים עבד במפעל בנאות חובב ומדיווח מעסיקו במקום העבודה הנוכחי עולה כי הינו עובד ממושמע ורציני.

הנאשם שיתף כי מגיל 20 עיזן קנביס שהתחיל על רקע קשרים חברתיים שניהל, בהמשך עשה שימוש באופן יום יומי תוך שהסתיר זאת מאשתו. לדבריו, מאז שנעצר בתיק הנוכחי נמנע לחלוטין מעישון סמים, ובהקשר זה ציין השירות כי בבדיקות שתן שבוצעו לנאשם לא נמצאו שרידי סם.

שירות המבחן התרשם מהנאשם כבעל יכולות ורבליות וקוגניטיביות תקינות המביע רצון לניהול אורח חיים מתפקד



וחיובי. ציין כי מדובר במי שמגיל צעיר התנתק מבני משפחתו והתגורר לבדו נוכח חוויות רגשיות לא פתורות מול בני משפחתו, ועל רקע זה, כשהוא נעדר כל מקורות תמיכה ניהל קשרים חברתיים והיה מעורב בהתנהגות עבריינית.

הנאשם מודה ולוקח אחריות מלאה על מעשיו והסביר כי עת הגיעו השוטרים לביתו, נבהל ועל כן השליך את הסם. ביחס לשילובו ביחידה להתמכרויות, הנאשם הביע אמביוולנטיות. הגיע לפגישה שנקבעה לו עם גורמי הטיפול אולם שם מסר כי אינו זקוק לטיפול בתחום הסמים מכיוון שהפסיק לעשן וציין כי הוא מוכן להמשיך לבצע בדיקות שתן על מנת להוכיח שהוא נקי. **בהתייחס השירות לגורמי הסיכון**, ציין ברקע משפחתי מורכב וקשיים שהתבטאו בניהול מערכות יחסים אינטימיות, ובהסתרת בשימוש בסמים ועל כן קיים צורך בטיפול מתאים.

בהתייחס לגורמי הסיכוי לשיקום, ציין השירות כי הנאשם מצוי בתחילת הליך שינוי המתבטא בעבודה הנוכחית ובמחויבות כלפי משפחתו ובחזרתו לחיק משפחת המוצא, כמו גם בכך שהנאשם הודה ולקח אחריות ובנוסף כי הוא נמנע מצריכת סמים כפי שעולה מבדיקות השתן שביצע.

מכלל הדברים האמורים, לאור עמדת הנאשם לפיה הוא אינו נזקק לטיפול בתחום הסמים, השירות נמנע מהמלצה טיפולית בעניינו. אשר לעונש, סבור השירות כי ההליך הנוכחי משמעותי ומרתיע עבור הנאשם אשר תפקודו התעסוקתי יציב והוא נקי מסמים, ועל כן, על מנת שלא יפגע הסיכוי לשיקום הנאשם, מומלץ להסתפק בענישה צופה פני עתיד בדמות מאסר מותנה, לצד הטלת קנס כספי וחתימה על התחייבות להימנע מביצוע עבירה.

ראיות ותמצית טיעוני הצדדים לעונש

המאשימה הגישה כראיות לעונש את רישומו הפלילי ומאסר על תנאי מת"פ 27883-03-19. בטיעוניה בכתב עמדה על הערכים המוגנים בבסיס איסור עבירות סמים, פגיעת הנאשם בערכים אלה, ועתרה לקבוע את מתחם העונש ההולם כך שינוע 7 ל 14 חודשי מאסר בפועל, ובתימוכין הפנתה למקרים שונים בפסיקה.

בהתייחסה לעונשו של הנאשם בתוך המתחם הפנתה ב"כ התביעה לעובדה כי הנאשם לא גילה נכונות להשתלב בהליך טיפולי, ובלשונה, כי לא השכיל לנצל את הפנייתו לשירות המבחן "לתיקון דרכיו העברייניות". לדידה של התביעה, בהעדר הליכי שיקום אין מקום לסטות ממתחם העונש לו עתרה כאמור, ובשים לב כי בעברו הפלילי 3 הרשעות קודמות שהאחרונה בהן בעבירה של החזקת סם לצריכה עצמית בגדרה הושת עליו מאסר על תנאי בן 4 חודשים - עתרה להעמיד עונשו ברף הבינוני של המתחם לו עתרה, ולהפעיל את המאסר על תנאי במצטבר, פסילה מלנהוג, קנס והתחייבות כספית להימנע מעבירות סמים.

ב"כ הנאשם, עוה"ד מוחמד וותד טען כי מתחם העונש לו עתרה התביעה הינו מוגזם ואין לו תימוכין ולו במקרה אחד בפסיקה. נטען כי העבירה בנסיבות ביצועה מצדיקה הארכת התנאי העומד לחובת הנאשם לצד השתת קנס כספי משמעותי. לדידו, תקופת המאסר המותנה שנגזר על הנאשם בת"פ 27883-03-19 הוא בעבירה של החזקת סם לצריכה עצמית אותה ביצע 2018 בנסיבות בהן החזיק הנאשם 3 גרם קנבוס, ואשר נתפס אצל הנאשם בהגיע המשטרה לדירתו על רקע סכסוך עם זוגתו ולא בהקשר עם עבירות סמים, מכאן כי הפעלת התנאי, בן 4 חודשים כיום, יהא לא מידתי.

הסנגור הפנה לתסקיר המלמד על כי הנאשם מנהל תקופה ארוכה זוגיות איתנה, נולד לו ילד, התחיל לעבוד בחברה



מסודרת, עסוק כל כולו בביתו ובעבודתו. אשר לצריכת סמים, הפנה לבדיקות השתן שבוצעו אצל שירות המבחן ויצאו תקינות ונקיות מסם. הסנגור ציין בעובדה כי הנאשם היה עצור חמישה ימים בגין העבירות ולאחר מכן היה נתון במעצר בית מלא משך כחודשיים, ומאז חודש אוקטובר 2021 הוא נתון במעצר בית לילי.

הנאשם בדבריו הביע צער על מעשיו והסביר את הימנעותו מלהשתלב בהליך טיפולי אצל שירות המבחן בעובדה כי הוא לא ולא היה מכור לסמים ובכל מקרה מאז שנולד בנו הוא עלה על דרך אחרת עובד שעות ארוכות מדי יום בחברת סולל בונה כמפעיל מנוף טלסקופ.

דין

מתחם העונש ההולם

5. מתחם העונש למעשה העבירה נקבע בהתאם לעיקרון ההלימה לפיו נדרש יחס הולם בין חומרת מעשה העבירה בנסיבותיו ומידת האשם של הנאשם, לבין סוג ומידת העונש המוטל עליו. ביישום עיקרון זה על בית המשפט להתחשב בערך החברתי שנפגע ומידת הפגיעה בו; מדיניות הענישה הנוהגת; נסיבות הקשורות בביצוע העבירה.

עבירות סמים פוגעות בערך החברתי המוגן של הגנה על שלומם ובריאותם של הציבור מפני פגיעתם הקשה של הסמים אשר היקפה רחב והשפעתה כידוע, משלחת בחברה כולה, הן בריאותית והן חברתית וכלכלית. נדמה כי כיום כבר אין צורך לחזור ולעמוד על הצורך ותפקיד בתי המשפט במיגור נגע הסמים בחברה, בין שמדובר בסחר בסמים ובין בהחזקתם שלא לצריכה עצמית, כשלעצמה חמורה ונתפסת כאחווה של עבירת הסחר, בהינתן הזיקה **השווה בין שתי העבירות להפצת הסמים לזולת, בפוטנציאל או בפועל, בין בתמורה ובין אם אחרת** (ע"פ 10638/08 **יפתח ויצמן נ' מדינת ישראל** (23.12.2008)). כן יש לחזור ולהדגיש כי בעבירות מסוג זה שיקולי ההרתעה והגמול הם במרכז הכובד ועל כן יינתן להם משקל נכבד במכלול השיקולים לעונש (ראו למשל בע"פ 9482/09 **ביטון נגד מדינת ישראל** (2011) ובע"פ 211/09 **אזולאי נ' מדינת ישראל** (22.6.2010)).

"הענישה בעבירות מסוג זה נועדה, קודם לכול, לשרת את מטרת הגמול לעבריין על עיסוק בסם העלול לסכן חיי אדם ולפגוע בבריאות המשתמשים בו; שנית, על העונש להעביר מסר חד-משמעי של הרתעה ביחס לעבריינים פוטנציאליים, ולשמש אות אזהרה אפקטיבי לכל מי שמתכוון לקחת חלק במערכת ההעברות והסחר בסמים, תהא אשר תהא הפונקציה אותה הוא ממלא בשרשרת זו של העברת הסם מיד ליד."

בחינת הנסיבות בעבירות של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית תביא בחשבון בראש ובראשונה את סוג וכמות הסם, אופן החזקתו ועד כמה נראה כי ההחזקה קרובה יותר להפצה וסחר (חלוקתה למספר רב של מנות לצריכה עצמית, כספים שנתפסו, משקל אלקטרוני, רשימות וכדומה). במקרה הנדון פגיעת הנאשם בערכים המוגנים הנובעת מסוג הסם, משקלו ונסיבות החזקתו אינה גבוהה. ענייננו בהחזקת 300 גרם סמים מסוכנים סוג קנבוס שאמנם אינו מהקשים שבפקודת הסמים המסוכנים, אולם עדיין נחשב לסם מסוכן המגלם נזק פוטנציאלי לבריאות הציבור, מה גם שעבירות סמים, ללא אבחנה בסוג הסם, נחשבות לעבירות מחוללות פשיעה בתחומים שונים כמו אלימות ורכוש. הנאשם החזיק את הסמים בדירתו ולא נלמד מכתב האישום על אינדיקציה כי פני הסם היה להפצה. הנאשם החמיר מצבו עת



הפריע לשוטרים והשליך את הסמים מבעד לחלון. תכלול מלא הנסיבות הקשורות בביצוע העבירות, סוג וכמות הסם לרבות אופן החזקתו והעדר אינדיקציה להפצתו, מעלה כאמור כי הפגיעה בערכים המוגנים אינה גבוהה.

ענישה נוהגת - בחינת הענישה הנוהגת מעלה כי מתחמי ענישה שבין מספר חודשי מאסר שיכול וירוצו בעבודות שירות ועד 18 חודשי מאסר בפועל, נקבעו ואושרו במנעד רחב של כמויות של החזקת סמים מסוג קנבוס שלא לצריכה עצמית.

כך למשל, ברע"פ 2590/10 **שגיא נ' מ"י** (8.4.2010), נדחתה בקשה שעניינה חומרת העונש שהושת על המבקש - 6 חודשי מאסר שירוצו בעבודות שירות. המדובר **בנאשם צעיר ונעדר עבר פלילי**, שהורשע בהחזקת סמים מסוג חשיש **במשקל 256.58** גרם נטו וכלים להכנת סמים. בנוסף החזיק סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל של 13.11 גרם נטו ומשקל אלקטרוני, ונגזרו עליו 6 חודשי מאסר על דרך עבודות שירות, מאסרים מותנים, קנס, צו מבחן ופסילה מלהחזיק רישיון נהיגה, כאשר המלצת שירות המבחן הייתה להימנע מהרשעה. כאמור, ערעורו ובקשת רשות הערעור נדחו.

ברע"פ 10423/09 **שורר נ' מ"י** (26.4.2010), נדחתה בקשת המבקש, שהיה בן 51 שנים, נעדר עבר פלילי, עליו נגזרו 6 חודשי מאסר על דרך עבודות שירות, מאסר מותנה וקנס בניגוד להמלצת שירות המבחן להימנע מהרשעתו. המדובר במי שהחזיק סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל של 574.75 גרם. כאמור, ערעורו ובקשת רשות הערעור נדחו.

ברע"פ 1830/16 **רקיבי נגד מדינת ישראל** (11.4.16) אושר מתחם עונש הנע בין 6 ל 15 חודשי מאסר בנסיבות בהן החזיק הנאשם ברכבו סם מסוג חשיש מחולק לאריזות רבות במשקל כולל של כ - 2,300 גרם. על הנאשם, נעדר עבר פלילי ותסקיר חיובי, הושתו 8 חודשי מאסר בפועל.

ברע"פ 322/15 **ג'אנח נ' מדינת ישראל** (22.1.15) אושר מתחם עונש הנע בין 7 ל 18 חודשי מאסר בפועל, בנסיבות בהן החזיק הנאשם בבית מגוריו, סם מסוג חשיש במשקל של כ - 400 גרם.

בעפ"ג (מחוזי ב"ש) 24043-04-17 **אל קשכר נגד מדינת ישראל** (4.6.17) אושר עונש בן 7 חודשי מאסר בגין החזקת קנבוס במשקל 922.40 גרם נטו.

ת.פ. (שלום ב"ש) 14656-12-20 מדינת ישראל נ' אלעלאוין אליו הפנתה התביעה, **נקבע מתחם עונש הולם כך שינוע בין מספר חודשים ועד 18 חודשי מאסר בפועל** בעניינו של מי שהורשע בהחזקת 457 גרם קנביס שלא לצריכה עצמית, בביתו. עונשו של הנאשם בעל הרשעה אחת קודמת בעבירת סמים - החזקה לצריכה עצמית נגזר ל 8 חודשים והופעל מאסר על תנאי בן 4 חודשים כך שחציו ירוצה בחופף וחציו במצטבר.

בת"פ (ב"ש) 19923-05-19 **מדינת ישראל נ' אלאפסק** (5.1.21) דובר על החזקת סם קנבוס במשקל של **1.7 ק"ג**. על הנאשם שהיה בעל הרשעות קודמות ובעניינו הוגש תסקיר חיובי, הוטלו 6 חודשי מאסר בדרך של עבודות שירות.



בת"פ (ב"ש) 14782-06-18 **מדינת ישראל נ' אלעול** (7.1.20) דובר על **החזקת 3.8 ק"ג קנבוס**. על הנאשם, **צעיר בן 23 ללא הרשעות קודמות ותסקיר חיובי**, הוטלו 9 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות.

לאחר שקלול במכלול השיקולים הנדרשים לקביעת מתחם העונש ההולם את מעשי העבירות אותן ביצע הנאשם בנסיבות ביצוע, מידת הפגיעה בערכים המוגנים ומדיניות הענישה הנוהגת במקרים דומים, **הנני לקבוע את מתחם העונש ההולם כך שינוע בין מספר קצר של חודשי מאסר שיכול וירוצו בעבודות שירות ועד 12 חודשי מאסר בפועל**.

עונשו של הנאשם

בגזירת העונש המתאים לנאשם בגדרי מתחם העונש ההולם אותו קבעתי, אתחשב בנסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירות.

הנאשם הנותן את הדין, הוא צעיר כבן 27, נשוי ואב לתינוק בן מספר חודשים, עובד מזה 8 חודשים בחברה קבלנית בתחום הגינון, ואשר בעניינו הוגש תסקיר חיובי הממליץ על ענישה בדמות של"צ.

בגדרי השיקולים לחומרה אביא בחשבון כי לחובת הנאשם 3 הרשעות קודמות. הרשעתו האחרונה משנת 2019 היא בעבירה של החזקת סם לצריכה עצמית ובעבירה של היזק לרכוש במזיד, אותן ביצע בשנת 2018 ובגין נגזר עליו מאסר על תנאי בן 4 חודשים (לכל עבירה) וקנס.

עוד נמצא כי בשנת 2019 הורשע הנאשם בעבירה של תקיפת סתם - בת זוג, והפרת הוראה חוקית אותן ביצע בשנים 2016 - 2018 שגם בגין נגזר עליו נאסר על תנאי, ובשנת 2017 הורשע בעבירה של תקיפת סתם - בת זוג, נהיגה פוחזת ומסירת ידיעה כוזבת, בגין נגזרו עליו 8 חודשי מאסר בפועל ומאסרים על תנאי.

לצד טיעוני ב"כ הנאשם באשר לאופן הפעלת המאסר על תנאי שהושת על הנאשם בהרשעתו האחרונה והיחידה בתחום הסמים, 4 חודשים בנסיבות בהן נמצא מחזיק 3 גרם מסוג קנבוס, יש להביא בחשבון כי הנאשם ביצע עבירה חמורה יותר בתחום הסמים חמורה תוך תקופת התנאי. על כן, לא ניתן למקם את עונשו בחלק התחתון של המתחם אותו קבעתי, הגם שהבאתי בחשבון את נטילת האחריות מצדו בהזדמנות הראשונה והחיסכון בזמנם של הצדדים ובזמן השיפוטי.

במקרה הנדון איני צריכה לחריגה ממתחם העונש, אם כי בבחינת עונשו של הנאשם יש להביא בחשבון שיקולי הרתעת היחיד והרבים, ובהתאם לעיקרון הגמול יש להשית ענישה מוחשית שאינה מתיישבת עם המלצת השירות והדברים מקבלים משנה תוקף בהינתן מאסר על תנאי בן 4 חודשים התלוי ועומד לחובת הנאשם.

מכלל הדברים האמורים, לאחר שחזרתי לעיין בתסקיר שירות המבחן והבאתי בחשבון את מכלול השיקולים הנדרשים לבחינת עונשו של הנאשם, לרבות התקופה בה היה נתון במעצר בית מלא והיה מנוע מעבודה ובהמשך מנוע מעבודה סדורה נוכח התנאים המגבילים בהם היה נתון, אני גוזרת על הנאשם את העונשים הבאים:



א. 6 חודשי מאסר שירוצו בעבודות שירות. מקום העסקה - "באר שובע" ברחוב קק"ל 201, הכל בהתאם לחו"ד הממונה על עבודות השירות מיום 10.01.2023. הנאשם הונחה להתייצב ביום 18.4.23 לריצוי עבודות השירות, במשרדי הממונה על עבודות השירות בשעה 08:00 (יחידת עבודות שירות), מפקדת מחוז דרום. (אוטובוסים להגעה ליד כלא אשל, אוטובוס קו אגד מס' 46 מתחנה מרכזית באר שבע). עבודות השירות יבוצעו 5 ימים בשבוע על פי טווח השעות המתאפשר בחוק העונשין.

הנאשם הוזנה כי מדובר בתנאי העסקה קפדניים המצריכים התייצבות רציפה ועל פי הנחיות החוק והממונה וכל חריג מכללים אלו יהיה בה להביא להפסקת ריצוי עונשו בדרך זו וריצוי יתרת העונש במאסר בפועל.

ב. הפעלת מאסר על תנאי מת"פ 27883-03-19 חציו ירצה הנאשם בחופף וחציו במצטבר לעונש שהושת עליו בסעיף א' לעיל. **סה"כ ירצה הנאשם 8 חודשי מאסר בעבודות שירות כמפורט בסעיף א' לעיל.**

ג. 7 חודשי מאסר על תנאי, לתקופה של שלוש שנים מהיום, והתנאי הוא שהנאשם לא יעבור עבירות סמים מסוג פשע.

ד. קנס בסך 3,000 ₪ או 15 ימי מאסר תמורתו. בהסכמת הנאשם ובא כוחו, סכום הקנס יקוזז מסכום הכספים המופקדים בתיק המעצר הקשור בתיק זה והיתרה תוחזר לנאשם על פי פרטים שימסור במזכירות בית המשפט.

צו להשמדת מוצג - סמים בכפוף לחלופי תקופת הערעור.

הודעה זכות הערעור

ניתן היום, ד' ניסן תשפ"ג, 26 מרץ 2023, במעמד הצדדים.