

**ת"פ 44181/01 - מדינת ישראל נגד אלבטינה גרייפולינה מ.א, אשרף  
חטיב**

בית המשפט המחוזי בחיפה  
ת"פ 44181-01-17 מדינת ישראל נ' גרייפולינה (עוצר)  
ואת'  
בפני כבוד השופטת רונית בש  
הממשימה מדינת ישראל  
נגד  
1. אלבטינה גרייפולינה מ.א (עוצר)  
הנאשמים 2. אשרף חטיב (עוצר)

**גזר דין**

1. ביום 17.9.17 הורשע כל אחד מהנאשמים, על יסוד הודהתו בעובדות כתוב האישום שתוקן במסגרת הסדר טיעון בין הצדדים, אשר לא כלל הסכמה לעניין העונש, ב实践中 עבירה של החזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית, עבירה לפי סעיפים 7(א) ו-7(ג) רישא לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], התשל"ג-1973 (להלן: פקודת הסמים המסוכנים).

**כתב האישום המתוקן (להלן גם: כתב האישום)**

2. נאשמת 1 היא אזרחית זרה והיא בת זוגו של נאשם 2. השניים מתגוררים יחד בדירה שנמצאת בקומת האخرונה מצד שמאל, בבניין ברחוב בריהלי 1, כניסה א', בחיפה (להלן: דירת הנאים או הדירה).isman מרעי היא שכנתם של הנאים, והוא מתגוררת בדירה שנמצאת אל מול דירת הנאים. ביום 5.1.17 בשעה 15:15 הגיעו השוטרים- אלירן מנצור, מרון חורש, חן מלכא, ציון לוי, אבי עמר, דמיר קושניר ואור ברקוביץ (להלן: השוטרים), לדירת הנאים על מנת לבצע בה חיפוש. חן מלכא ואלירן מנצור הגיעו לדלת הכניסה של הדירה, ודפקו על הדלת מספר פעמים. מעבר לדלת נשמעה נאשמת 1 מקללת בשפה הערבית והروسית, ובתגובה ביקש חן מלכא בשפה הערבית והאנגלית לפתח את הדלת.

3. שלא נעתה בבקשתו של חן לפתח את דלת הדירה, פרצו השוטרים את הדלת באמצעות פטיש ונכנסו לדירה. בעקבות פריצת דלת דירת הנאים, יצא יסמן מדירתה. בדירת הנאים מצאו השוטרים את נאשمت 1 כשהיא בערום חלק. אי לכך, יצאו השוטרים מהדירה, וביקשו יסמן לגשת לנאשמת 1 ולבקש ממנו להתלבש על מנת שהשוטרים יבצעו חיפוש בדירה.isman נכנסה לחדר השינה בדירת הנאים, שם שחתה נאשמת 1. במהלך שהותן של השתיים הוצאה נאשמת 1 מארון בגדים בדירת הנאים שקיית נילון אותה החזיקה נאשמת 1 בדירה ובתוכה סם מסוכן מסווג הרואין במשקל 40.15 גרם וسم מסוכן מסווג חשיש במשקל 54.97 גרם, זאת שלא לצריכה עצמית, ללא רשות על פי דין ולא רישון מעת המנהל (להלן: חבילת הסמים הראשונה). מיד לאחר מכן, הכניסה נאשמת 1 את חבילת הסמים הראשונה לתוך מכנסיה שלisman, אשר יצא מדירת הנאים, נכנסה לדירתה, ושם מסרה את חבילת הסמים

הראשונה בידי השוטר אלירן.

4. בחיפוש בחדר השינה בדירת הנאים מצא השוטר מרון חורש (להלן: השוטר מרון) ארנק יroke, אותו החזיק נאשם 2, ובתוכו סמ מסוכן מסוג חשיש במשקל 3.03 גרם, שלא לצריכה עצמית, ללא רשות על פי דין ולא רישון מאת המנהל. כמו כן, מצא השוטר מרון בחדר השינה קופסת קוקאין, אותה החזיק נאשם 2, ובתוכה סמ מסוכן מסוג חשיש במשקל 0.23 גרם, וזאת שלא לצריכה עצמית, ללא רשות על פי דין ולא רישון מאת המנהל. בהמשך, מצא השוטר מרון בחיפוש במקפיא, הנמצא במטבח דירת הנאים, קופסת סיגריות אותה החזיק נאשם 2, ובתוכה סמ מסוג קוקאין במשקל 21.751 גרם, וזאת שלא לצריכה עצמית, ללא רשות על פי דין ולא רישון מאת המנהל.

5. במעשה, כאמור לעיל, החזיקה נאשמת 1 סמ מסוכן מסוג הרואין במשקל 40.15 גרם וסם מסוכן מסוג חשיש במשקל 54.97 גרם, שלא לצריכה עצמית, ללא רשות על פי דין ולא רישון מאת המנהל.

6. במעשה כאמור לעיל, החזיק נאשם 2, סמ מסוכן מסוג קוקאין במשקל 21.751 גרם וסם מסוכן מסוג חשיש במשקל כולל של 3.26 גרם, שלא לצריכה עצמית, ללא רשות על פי דין ולא רישון מאת המנהל.

#### טייעוני המאשימה לעונש

7. ב"כ המאשימה הגיע בדיון בפני את גילוון המרטש הפלילי של נאשם 2 (ט/1) ממנה עולה, כי לחובתו 4 הרשעות קודמות, בין היתר, בעבירות שענין-גנבה, אלימות, שוד בנסיבות חמירות, מיון, הפרת הוראה חוקית וסמים. כמו כן הגיע ב"כ המאשימה את פסק הדיון מיום 27.6.17 (הכרעת הדיון וגזר הדיון) (שניתן נגד נאשם 2 בת"פ 17-03-47316 בבית משפט השלום בחיפה (ט/2), ובמסגרתו הורשע נאשם 2 בעבירות של החזקת סם ומיכרת סם מסוג חשיש במשקל 19.2 גרם, וכן בגין כך לעונש של מאסר בפועל לתקופה של 3 חודשים ועשרה ימים. בנסיבות זו עתר ב"כ המאשימה שלא לנכונות תיק זה את תקופת המאסר הנ"ל מתוקופת המאסר שתושת על הנאשם בגזר הדיון. באשר לנאשנת 1 צוין כי עברה הפלילי נקי, אולם אין אינדייקציה לעוני עברה הפלילי במדינת מוצאה.

8. ב"כ המאשימה הוסיף וציין, כי נאשנת 1 נעצרה ביום 5.1.17 ושהחרורה ביום 10.1.17 למעצר בית בתנאים מגבלים. ביום 15.8.17 נתפסה נאשנת 1 מפירה את תנאי השחרור והוא נעצרה עד לתום ההליכים בעניינה. נאשם 2 עוצר בגין תיק זה מיום 8.1.17 ועד כה.

9. ב"כ המאשימה הפנה לעובדות כתוב האישום, תוך שהדגיש, כי לאばかり קבע המחוקק עונש מקסימלי של 20 שנות מאסר בצדיה של העבירה בה הורשעו הנאים. המאשימה ביקשה ליחס חומרה יתרה לעובדה שבידי נאשנת 1 נתפסה כמות של סמ מסוכן מסוג הרואין במשקל 40.15 גרם לצד סמ מסוכן מסוג חשיש במשקל 54.97 גרם. בידיו נאשם 2 נתפס, כאמור, סמ מסוכן מסוג קוקאין במשקל 21.75 גרם, לצד סמ מסוכן מסוג חשיש במשקל 3.26 גרם. בנסיבות זו הדגיש ב"כ המאשימה כי סם הקוקאין שנתפס אצל נאשם 2, הוא אחד מהسمים הקשים ביותר, בהינתן הנזקים האדירים הנגרמים לאלו הצורכים אותו, וכן גם סם ההרואין בו החזיקה נאשנת 1 המכונה בפסקה "סם המות".

10. ב"כ המאשימה הפנה בטיעוני בכתב (ט/3) למדיניות הענישה הנהוגה בעבירות של החזקת סמים מסוג הרואין וקוקאין ובعبارة של החזקת סם מסווג חישש, תוך שטען כי גם הפטצת סמים קלים, כדוגמת חשיש, גורמת לנמק בלתי מבוטל ומובליה, לא אחת, לשימוש ב"סמים קשים". בסיכוןו של דבר, סבורה המאשימה כי מתחם העונש ההולם ביחס לעבירה בה הורשעה נאשمت 1 נס בין 4 לבין 6 שנות מאסר בפועל, זאת מצד עונשים נלוויים בדמות מאסר על תנאי, קנס כספי וכן עונש של פסילת רישיון נהיגה. באשר לנאים 2, המאשימה סבורה כי מתחם העונש ההולם בעניינו נס בין 4 שנות מאסר בפועל, לצד רכיבי עונישה של מאסר מותנה, קנס כספי ופסילת רישיון נהיגה.

טייעוני נאשمت 1 ( להלן: הנאשמת ) לעונש

11. ב"כ הנאשמת הגיע צילום של מסמך בשפה הרוסית שבו תרגומו של אותו מסמך (ג/ע/1). מדובר במסמך שנערכ, לכארה, ע"י משרד הפנים של רוסיה, וממנו עולה כי עברה הפלילי של הנאשמת נקי. ב"כ הנאשמת ציין, כי מהמסמך הנ"ל עולה, אומנם, כי בשנת 2007 נפתח נגד הנאשמת תיק פלילי. אולם, תיק זה נסגר ולפיכך עברה הפלילי של הנאשמת נקי.

12. עוד ציין ב"כ הנאשמת את תיקונו של כתוב האישום, לטובת הנאשמים, באופן המשקף את הפן הראייתי שנפרנס בפני בית המשפט במסגרת שמיעת הראיות. בנקודה זו הדגיש ב"כ הנאשמת את הוודאות בהזדמנויות הראשונות לאחר תיקונו של כתוב האישום, דבר שחסר זמן שיפוטי, בהינתן העובדה שטרם העידו כל העדים בתיק זה.

13. ב"כ הנאשמת התייחס להיוותה של הנאשמת תושבת זרה שאינה דוברת את השפה העברית או הערבית, דבר שהשליך, לטענתו, על התנהלותה של הנאשמת במהלך האירוע מושא כתוב האישום, באופן שהקשה עליה לתקשר עם השוטרים. ב"כ הנאשמת ביקש ליתן את הדעת לכך שהשם הנאשמת מאחורי סORG ובריח, תקשה עליה יותר מאשר על כל עזר אחר, זאת נוכח העובדה שלא רשות של תמייה בסיסית במדינת ישראל. ב"כ הנאשמת הדגיש את חוסר האונים בו הייתה נתונה הנאשמת גם עבור למעצמה, בהיותה זרה ובודדה במדינה, וכן ביקש לזקוף לטובתה את העובדה שכיום היא עומדת לראשונה בחיה אל מול מערכת של אכיפת חוק. עוד ציין ב"כ הנאשמת, כי הנאשמת ילידת 1990 ולה בת קטנה בת 6, המתגוררת בארץ מוצאה. נטען כי הילדה מצפה לחזרמה של אמה, וכי היום היא אינה יכולה לתקשר עמה אף לא בדרך של יצירת קשר באמצעות תקשורת דיגיטלית. כן נטען כי הנאשמת ניסתה לבנות את חייה במדינה, אולם היא עתידה, בנסיבות שבפנינו, להיות מגורשת.

14. לפיך, ובהתאם הקשר המיחד בין הנאשמת לבין בן הזוג (נאשם 2), טען ב"כ הנאשמת כי מתחם העונש ההולם בתיק זה מתחילה, ברף התחתון שלו, בעונש של מאסר בפועל בעבודות שירות. בהינתן ההשפעה הניכרת על הנאשמת כתוצאה מההשמה מאחורי סORG ובריח, ביקש בא כוחה להשית עליה את המדרג התחתון הנ"ל של מתחם העונש ההולם לו הוא טוען, היינו עונש של מאסר בעבודות שירות. ב"כ הנאשמת ביקש שלא להטיל על הנאשמת כל סנקציה כספית בתיק זה, זאת נוכח גירושה הצפוי ועל מנת שלא לפגוע בסיכוןה להשתחרר שחרור מוקדם ממאסר. בנקודה זו ציין ב"כ הנאשמת את תלותה המלאה של הנאשמת, מבחינה כלכלית, בנאים ובבני משפחתו.

15. ב"כ הנאשמת ביקש שלא לזקוף לחובטה את העובدة שלא ניתן בעניינה תסקיר שירות המבחן, שהרי מדובר באזוריית זרה, ומכך לא היה בה שירות המבחן בעניינה בהמלצה טיפולית. בנוסף, הגיע ב"כ הנאשמת גזר דין למד

על עמדתה העונשית של ההגנה בתיק זה (נ/ע/5), תוך שביקש להסתמך גם על ההחלטה המוגשת לעניין העונש ע"י נאשם 2 ועל טיעוני בא כוחו, שיפורטו להלן.

16. הנאשם בדבריה בפני בית המשפט, הביעה צער על מעשה ובהירה כי היא מקבלת אחריות מלאה לביצוע המעשים. בנוסף, ביקשה הנאשם את רחמיו של בית המשפט, בבאו לגזר את דינה, תוך שהדגישה כי בתה בת ה-6 המתגוררת ברוסיה מאוד מתגעגעת אליה. הנאשם ביקשה כי בית המשפט יתן לה ולבעלה (נאשם 2) את האפשרות לנוהל אורח חיים נורמלי.

טיעוני נאשם 2 ( להלן: הנאשם ) לעונש

17. ב"כ הנאשם הגיע את טיעוני לעונש בכתב (נ/ע/2) וכן הוסיף וטען בעל-פה בדיון בפני. כמו כן, הגיע ב"כ הנאשם מכתב מטעם קצין האסירים בבית המעצר (ימ"ר קישון), המלמד על כך שהנאשם השתתף בשלושת החודשים האחרונים בבית המעצר בפרויקט "הכנה למיליה", וכן כי הנאשם יצא לסדראות שונות, לרבות "סדנת 12 הצדדים" למיליה מסוימים, סדנת CISORI חיים, קבוצת NA וסדראות לימודיות. הנאשם נמצא, עפ"י המכתב הנ"ל (נ/ע/3), בעקב של עובדת סוציאלית ובשיחות פרטניות, אחת לשבוע בשלושת החודשים האחרונים, עם מדריך הנגמלים.

18. ב"כ הנאשם ביקש שלא למוד גזירה שווה מההחלטה אותה הגיע ב"כ המאשימה, בציינו כי אין הנדון דומה לראיה. ב"כ הנאשם טען, כי לאחר תיקונו של כתוב האישום לגבי כינויו הסמי בהן החזיק הנאשם, הרי שמדובר בכינויים סמיים, המצביעים בסמכותו של בית משפט השלום, בהתאם לכך יש להகיש, לשיטתו, לענייננו מפסקתו של בית משפט השלום.

19. באשר לנسبות הקשורות בביצוע העבירה, טען ב"כ הנאשם כי לא קודם לביצועה תכנון וכי העבירה בוצעה מחוסר שיקול דעת וambil'י שהנאשם הבין את השלכות מעשיו. לעניין הנזק שהוא צפוי להיגרם מביצוע העבירה, ומבל' להקל ראש בחומרתה, טען ב"כ הנאשם כיאמין מדובר בעבירה של החזקת סם שלא לצורך עצמית, אולם אין אינדיקציה לכך ולא הוכח שהחזקת הסמים שנותפסו בדירתם המשותפת של הנאים, נועדה למטרות סחר. ב"כ הנאשם הוסיף וטען כי הסיבות שהביאו את הנאשם לביצוע העבירה, קשורות, בין היתר, במתעני עבר של הנאשם, באישיותו הבלתי בשלה, ברקע של אלכוהול וסמים ובידומי עצמי נמור, כמו גם במיזוגיות חברותית דלות.

20. להמחשת עמדתה העונשית של ההגנה בתיק זה הגיע ב"כ הנאשם אסופה פסיקה (נ/ע/4), תוך שטען כי מדיניות העונשה הנהוגה נעה בין 8 ל- 18 חודשים מאסר בפועל. בסיכוןו של דבר, סבור ב"כ הנאשם כי מתוך העונש ההולם בעניינו של הנאשם עומד על מספר חודשים מאסר שנייתן וירצוי בעבודות שירות ועד לעונש של 24 חודשים מאסר בפועל.

21. באשר לנسبות שאין קשורות בביצוע העבירה, ציין ב"כ הנאשם כי הנאשם שהוא אר בן 26, שהוא חלק ניכר מחייו במאסר ממושך מאחריו סורג ובריח ובסביבה עבריתנית. עם זאת, הדגיש ב"כ הנאשם כי מאז שחזרו ממאסר ניסה הנאשם להשתלב בעבודות סדירות, אולם תאונת דרכים שפגעה בגבו אילצה אותו להפסיק לעבוד, והכאבים העדים מהם סבל דרדגו אותו אל חיק הסמים. עוד ציין ב"כ הנאשם את הסכנה הטמונה, לדידו, בשליחת הנאשם למאסר ממושך מאחריו סורג ובריח, דבר העולג לדגוע את כל סיכויו לשיקום ולהשריש בו נורמות של עברינות. ב"כ הנאשם

הוסיף וצין את נסיבות חיו הקשות של הנאשם, אשר ננטש בגין צער ע"י אביו ונאלץ לשוטט ברחובות ולפרנס עצמו בעבודות מזדמנות, עד שבגיל 14 הסתבר בבחירה עבירות שוד ומין. לנายน לא ניתנה הזדמנות אמיתית לגדל בסביבה ריאיה, מה גם שמעורבותו, כאמור בתאונות הדרכים, גרמה להפסקת עבודותיו הסדירות והובילו אותו, לגרסת הסגנור, להסתבכות בתיק זה. אמו של הנאשם, שהינה אישת מבוגרת, סמוכה על הנายน כמספרנס, ואילו כיוון היה נשאת בעול כלכלי כבד, נוכח העובדה שהוא זו המפקידה כספים לחשבון הקאנטינה בשב"ס של שני הנאים.

22. נוכח כל האמור לעיל ונוכח מאמצי השיקום שעשוה הנאשם, כפי שעולה מהמסמך הנ"ל משב"ס (ב/ע/3), ביקש ב"כ הנאשם להשתת על הנאשם עונש של 12 חודשים מאסר בפועל, בצד עונש של מאסר על תנאי. באשר לרכיב הকנס לו עותרת המאשימה בטיעוניה לעונש, ביקש ב"כ הנאשם שלא להיעתר לבקשת זו של המאשימה, תוך שתען כי מעובדות כתוב האישום המתוקן לא ניתן ללמוד, כי הנאשם הפיק רוח כלכלי מביצוע העבירות.

23. להלן דבריו של הנאשם בדיון בפניו, אשר נאמרו, כהאי לישנא:

"אני מאוד מבקש סליחה, אני גם מבקש סליחה ממנה (מצביע על הנאשם 1). אני מבקש שבית המשפט יתן לנו תקווה, אני יודע שטעתית וזה לא פעם ראשונה, אבל אני רוצה לתקן את מה שהרטsti, אני רוצה להתחיל דרך חדשה. אני התחלתי כמה טיפולים בבית הסוהר ואני עושה בבית הסוהר כל מה שנדרש ממני. אני מבקש להתחשב במצב שלנו. אין לנו ביקורים תקופה ארוכה ואין מי שידאג לנו".

#### דין והכרעה

24. תיקון מס' 113 לחוק העונשין מתחוה את העיקרון המנחה כוון את ביהם"ש בבאו לגור דיןו של הנאשם, שהינו, לפי סעיף 40 ב לחוק העונשין, עיקרון ההלימה, לפיו צריך להתקיים יחס הולם בין חומרת מעשה העבירה בניסיונו ומידת אשמו של הנאשם לבין סוג ומידת העונש המוטל עליו. יחס זה מבטא, למעשה, למעשה, את עיקרון הגמול (ראה ע.פ. 1523/10 פלוני נ' מדינת ישראל, 18/4/12). סעיף 40 ג' לחוק העונשין קובע, כי על ביהם"ש לקבוע מתחם עונש הולם למעשה העבירה שביצע הנאשם, בהתאם לעיקרון המנחה הנ"ל. לשם כך, יתחשב ביהם"ש בערך החברתי שנפגע מביצוע העבירה, במידה הפגיעה בו, במידניות העונשה הנהוגה ובנסיבות הקשורות בבחירה העבירה, הכלולות בסעיף 40 ט' לחוק העונשין.

25. הערך החברתי שנפגע כתוצאה מביצוע העבירה של החזקתו שלא לצורך עצמית של סם מסוכן הוא ביטחונו של הציבור, שכן הסמים המופיצים בחברה, כל שכן סמים "קשיים", כדוגמת סם הקוקאין וסם ההרואין, משחיתים כל חלקה טוביה ופוגעים בכל אשר נקרה בדרכם. יוטעם בנקודה זו, כי לא כדי מכונה סם ההרואין "סם המות הלבן", שכן סם זה זורע זרע פורענות משחיתים ומביא לעיתים אף לקייפוד חי המתמכרים לו. כמו כן, אין צורך להזכיר במילים באשר לחומרה הנעוצה בהחזקת סם מסוג קוקאין, הידוע אף הוא כשם ממכר וקשה שהשפעתו על המשתמשים בו הרסניות.

26. להמחשת החומרה בה יש להתייחס לכל חוליה בשרשרת הफצת הסמים, יפים דבריו הבאים של בית המשפט העליון, כפי שנאמרו בע"פ 2646/15 מדינת ישראל נ' ابو בכר (16.7.15):

"ע"ז בפסקת בית משפט זה אכן מעלה כי מדיניות הענישה הנוגעת בעבירות מעונן אלה היא מחמירה, וכי ככל נטיית בית המשפט היא לשיטת עונשים ממשמעותיים על מבצעי עבירות הסמים, לרבות הבדלים המאפשרים את העברתו של הסם מבוטלי לציבור. זאת, תוך מתן משקל מרכזי לחומרתה של העבירה, נכון פוטנציאלי ההרס והנזק הגבוה הגלויים בה, על פni נסיבותיו האישיות של מבצע העבירה, שכאמרם נסוגות הן מפני הנזק הקשה שהשימוש בסם כרוך בו [ראו: ע"פ 8820/14 שחר נ' מדינת ישראל [פורסם בנובו] 14.5.2015]; ע"פ 4203/14 כהן נ' מדינת ישראל [פורסם בנובו] 17.5.2015); ע"פ 14/14 אוזלאי נ' מדינת ישראל [פורסם בנובו] 22.6.2010]. ע"פ 211/09 אוזלאי נ' מדינת ישראל [פורסם בנובו] (2010)."

27. כן יפים לעניינו הדברים הבאים שנאמרו בע"פ 5065/17 עבדאל קדר נ' מדינת ישראל (20.4.16):

"לא אחת עמד בית משפט זה על החומרה היתריה הטמונה בעבירות סמים גם כאשר הנאשם משמש כבלדר, שכן לשם מיגור נגע הסמים יש לנתק את שרשרת הפצת הסם ולטפל ביד קשה גם בבלדרים, אשר באמצעות מעבר הסם אל הציבור, המהווים חוליה הכרחית במערכת הפצת הסמים ומשום כך יש לראות גם בהם גורם מהותי באויה מערכת המסבה נזק רב לחברה (ע"פ 3820/09 מדינת ישראל נ' אוחזין, [פורסם בנובו] בפסקאות 16-17 (6.9.2009); ע"פ 96/96 1674 קנטו נ' מדינת ישראל, פ"ד (3), 722, 725 (9.9.1996)). כך בכלל וכן בפרט כאשר מדובר במסים המוגדרים כسمים "קשיים" דוגמת הרואין, שפגיעתם רבה ולגביהם גובר עוד יותר הצורך בהטלת עונשים מرتיעים (ענין אחמד, בפסקה 12).".

28. בנוסף, בע"פ 211/09 אוזלאי נ' מדינת ישראל (22.6.2010) נקבע זה מכבר ע"י בית המשפט העליון, כי :

"הענישה בעבירות מסווג זה نوعה, קודם לכל לשרת את מטרת הגמול לעבריין על עיסוק בשם העול לסקן חי אדם ולפגוע בבריאות המשתמשים בו; שנית, על העונש להעיבר מסר חד-משמעות של הרתעה ביחס לערביינים פוטנציאליים, ולשמש אותן אזהרה אפקטיבית לכל מי שמתכוון לחתול במערכת העברות והסחר בסמים, תהא אשר תאה הפונקציה אותה הוא מלא בשרשרת זו של העברת הסם מיד ליד".

29. במסגרת בוחנת הנسبות הקשורות בביצוע העבירה, כאמור בסעיף 40ט' לחוק העונשין אשוב ואציג, לחובת הנאים, כי הנאשמה החזיקה שלא לצרכתה העצמית, בשם מסוון מסווג הרואין במשקל 40.15 גרם לצדו של סמ מסוון מסווג חישש במשקל 54.97 גרם, וכי הנאשם החזיק, שלא לצרכתו העצמית, בשם מסוון מסווג קווקאי במשקל 21.751 גרם, לצדו של סמ מסוון מסווג חישש במשקל כולל של 3.26 גרם. אין צורך להזכיר במילים באשר לנזק הצפוי מביצוע העבירה שעניתה, כאמור, החזקה סמים שלא לצרכאה עצמית. מדובר בסמים קשיים מסווג הרואין וקווקאי, המסבירים, כמוין לעיל, נזקים חמורים למשתמשים בהם ולחברה כולה והם אף עלולים להוביל במקרים רבים למותות. עוד

עמוד 6

aczin, לחומרה, את נסיבות תפיסת הסמים שנטפסו במהלך חיפוש משטרתי בדירת הנאים. ודוק, במהלך החיפוש הנ"ל נצלה הנאשפת את השהות שניתנה לה להתלבש והעבירהليسמן שקיית נילון ובתוכה השם הנ"ל מסווג הרואין. כמו כן, במהלך החיפוש הנ"ל מצאו השוטרים במקפיא הדירה, מוטמן היטב בחפיסת סיגריות, את השם מסווג קוקאין בו החזק, כאמור, הנאשם. כאן אוסף ואצין, להמחשת הכמות הגדלות של הסמים הקשים בה החזקן הנאים, כי סעיף 31(3) לפકודת הסמים המ██וכנים קובע כי מי שהחזק בכמות של סם העולה על זו, הנזכרת בתוספת השניה לפקודה הנ"ל, חזקה שהחזק בסם שלא לצורך העצמית ועלוי הראה לסתור, כאשר מהטופת השניה עולה כי עסקין בכמות של 0.3 גרם, הן לגבי סם הרואין והן לגבי סם הקוקאין. הנאשם החזק, לפיך, בסם קשה מסווג קוקאין במשקל העולה עשרות מונימ מעבר למשקל של 0.3 גרם (פי 70 לערך), דבר המלמד גם כי מסמים אלו ניתן להפיק מנות רבות של סם הרסני זה. הנאשפת החזקיה, כאמור, בסם קשה מסווג הרואין במשקל הכפול משקל סם הקוקאין בו החזק הנאים, דבר המדבר بعد עצמו באשר לפוטנציאל הנזק הטמון בכר, מה גם שהנאשפת גם החזקה בסם מסוון מסווג חשיש בכמות לא מבוטלת של כ-55 גרם.

30. בחינת ההחלטה בעבירה של החזקת סם מסוון שלא לצורך עצמית, לרבות ההחלטה שהוגשה ע"י כל אחד מהצדדים, מלמדת כי קיימים מנעד רחב בענישה בגין עבירה זו, זאת בין היתר, ובעיקר, נוכח סוג סם שונים וכמות סם שונות. במסגרת סקירת מדיניות הענישה הנהוגה, תציג ההחלטה הבאה:

ע"פ 2279/20 ואדים בורוחוב נ' מדינת ישראל (30.1.16) - המערער הורשע בבית המשפט המחוזי בנצרת, לאחר שמיית ראיות, בעבירות של החזקת סם לצורך עצמית (האישום הראשון) והחזקת סמים שלא לצורך עצמית והחזקת כלים לצורך עצמית (האישום השני). בחזרו של המערער ובביתו נתפסו, במסגרת של חיפוש, סמים מסווגים קוקאין במשקל כולל של כ-50 גרם וכן 293 טבליות MDMA, 17.60 גרם חשיש, ומשקל אלקטронוי. בית המשפט המחוזי קבע כי מתוך העונש הולם לעבירות מושא האישום השני נע בין 48-24 חודשים מאסר בפועל, לצד עונשים נלוויים. בסיכון של דבר ובהתיחס בעברו הפלילי המכבד של המערער הנ"ל, נגזר עונשו בגין שני האישומים ל-28 חודשים מאסר בפועל, לצד עונשים נלוויים. בית המשפט העליון דחה את הערעור שהגיש המערער תוך שהתייחס לחומרת העבירות בהן הורשע המערער ולצורך בהטלת ענישה מרתיעה וקבע כי העונש שהשيت בבית המשפט המחוזי, כאמור, הוא ראוי ומואزن.

ע"פ 8820/14 זהר שחר נ' מדינת ישראל (17.5.15) - נדחה ערעור גזר דין נושא "שהמחוזי בבאר-שבע, במסגרת גזר דין המערער 36 חודשים מאסר בפועל בגין הרשעתו, עליסודהו אתו בעבודות כתוב אישום מתוקן, בעבירות של החזקתו של אוצרו הצעמיה והחזקת סמים לצורך עצמית. המערער הנ"ל החזק בביתו סם מסוון מסווג חשיש במשקל 3.74 גרם ושם מסוון מסווג קוקאין במשקל 112 גרם. בית המשפט העליון ציין, כי רמת הענישה השנק בעקבות ההחלטה, בעבירה של החזקת סם מסוון מסווג הרואין או קוקאין, שלאלץ ריכחה עצמית, בנסיבות שלא שטרות גרים, נעה בין 3 - 5 שנות מאסר, קרשעונו של המערער שבעברו הרשעות קודמות בעבירות שונות, לרבות עבירות סמים, אינסוטה לחומרה מרמה תענישה זו.

ע"פ 7507/12 תרא טעון נ' מדינת ישראל (16.10.2013) - נדחה ערעור על גזר דין של בית המשפט המחוזי בחיפה אשר גזר על המערער 48 חודשים מאסר בפועל, תוך הפעלה במצב בר של עונש

מאסר מותנה בן 7 חודשים שהוא תלוי ועומד נגד המערער. על פי כתוב האישום, נראה המערער על ידי סירוי בטחון, כשהוא מתכווף בסמוך לרכב חונה. הסירוי התקדם לעבר המערער, אשר נראה מחזק בידו שתי כפפות לבנות שאז פתח המערער בריצה, נתקל בשרשראת ברזל, נפל וכך גם נפלו הכפפות מידיו. בכפפה אחת נמצא סם מסוג הרואין במשקל כולל של 47 גרם ובכפפה השנייה נמצא סם מסוג הרואין במשקל של 46 גרם. צוין כי בעברו של המערער עבריות אלימות וסמים, חרף גילו הצער, ולפיכך יש להרטיעו בענישה משמעותית.

ע"פ 7368/06, מדינת ישראל נ' ابو רק'יק מוס (27.12.2008) - קיבל בית המשפט המוחזק את ערעור המדינה על קולות העונש שנגזר על המשיב - 12 חודשים מאסר בפועל, על החזקת 38.15 גרם הרואין וקבע, כי העונש הרaoוי לעבירה הנ"ל הוא מספר שנות מאסר. עם זאת, צוין שמדובר בנאשם צעיר, בעל עבר נקי, ובהתחשב בכך שערכתה העורר אינה נוהגת למצות את חומרת העונש, הוטלו עליו 30 חודשים מאסר בפועל.

ע"פ 4381/05, פאייז ابو זקיקה נ' מדינת ישראל (ניתן ביום 12.07.06) - נדחה ערעוורו של הנאשם שהורשע בהחזקת כ- 100 גרם הרואין ונדון ל 4 שנות מאסר בפועל, זאת על אף עברו הנקי והמלצת שירות המבחן להטייל עונש מאסר לתקופה קצרה. בית המשפט העליון קבע כי על אף גילו הצעיר של המערער ובערו הנקי, אין מקום להתערב בגזר-דיןו של בית-המשפט המוחזק שכן העונש שנגזר על המערער הולם את מעשייו ומՁנן היטב בין שיקולי הענישה השונים.

ע"פ 810/11, רועי שודגוקר בוגרקר נ' מדינת ישראל (30.5.2011) - נדחה ערעוורו של המערער שנדון, לאחר שהורשע מכוח הודהתו, ל-36 חודשים מאסר בפועל ומאסר על תנאי. מדובר למי שהחזק סם מסוכן, מסוג הרואין, שלא לצורך עצמית, במשקל של כ- 59 גרם. באותו מקרה קבע בית המשפט העליון כי העונש שנגזר על המערער, אשר לא היה בעל מכבים, נמצא במסגרת רף הענישה הנהוג בגין מעשים דומים, ועל כן אין מקום להתערב בו.

ע"פ 5374/12 שלמה אברג'יל נגד מדינת ישראל (09.01.13) - המערער הנ"ל שבבערו הרשות קודמות, אם כי לא בעבירות סמים, הורשע בבית המשפט המוחזק בחיפה, מכוח הודהתו, בעבירה של החזקת סם מסוג קווקאין במשקל של כ- 43 גרם שלא לצורך עצמית ונדון ל- 36 חודשים מאסר בפועל ולמאסר על תנאי. בית המשפט העליון דחה את העורר, תוך שקבע כי העונש שהושת על המערער, אינו חריג ממדיניות הענישה המקובלת בעבירות דומות.

לאחר שסקرتתי, כאמור, את הערכיהם החברתיים שנפגעו כתוצאה מביצוע העבירה של החזקת סמים שלא לצורך עצמית, את הניסיות הקשורות ביצוע העבירה לגבי כל אחד מהנאשמים, כמו גם את מדיניות הענישה הנהוגה, הגעתינו לכל מסקנה כי מתחם העונש ההולם בעניינה של הנאשםת, נע בין 24 חודשים מאסר בפועל לבין 48 חודשים מאסר בפועל. בעניינו של הנאשם נع, לדידיו, מתחם העונש ההולם בין 15 חודשים ל- 36 חודשים מאסר בפועל.

32. במסגרת בוחנת הנسبות, אשר אין קשרות בביצוע העבירות, כאמור בסעיף 40א לחוק העונשין, אצין ראשית, לפחות את הודאת הנאים בעבודות כתוב האישום, לאחר תיקונו. הנאים הודיעו, אמנם, בעבודות כתוב האישום המתווך לאחר שכבר נשמעה חלק מפרש התביעה. ברם, יש ליתן את הדעת, לטובת הנאים, לכך שהודאותם חסכה את העדת יתר העדים הנוספים, כמו גם את זמנו היקר של בית המשפט. עוד אצין לטובת הנאים, את עובדת הייתה צעירה בת 26, אזרחות זרה, אשר אין לחובתה הרשות קודמות בארץ, וכפי שעולה מהמסמך שהגיש הסגנור (נ/ע/1), גם עברה הפלילי בארץ מוצאה - רוסיה, נקי. הנאים הביעה בדיון בפניו חריטה כנה, תוך שהבטיחה לא לשוב ולבצע עבירות. כאן אוסיף כי לנאים בת קטנה בת 6, המתגוררת ברוסיה ומתגורגת בכל מואדה לאמה. לחובת הנאים, אצין כי גילוון המרשם הפלילי שלו כולל בחובו 4 הרשות קודמות, בעבירות רבות של רכוש, אלימות, מין, סמים והפרת הוואה חוקית. בנסיבות זו יודגש כי הנאים ריצה בעבר עונש ממושך של 9 שנות מאסר בפועל, וכן מסרים בפועל לתקופות קצרות יותר. דא עקא, שלא היה בכר כדי להרטיע את הנאים מלבצע את העבירה שבפנינו. עם זאת, מנגד, אתן את הדעת, לטובת הנאים, לנسبות חייו הקשות, אשר תוארו בהרחבה בטיעוני בא כוחו לעונש, שהובאו לעיל. בנוסף, יש לזכור של הנאים את התנהלותו החיובית בין כותלי בית הסוהר, כי שעולה ממכתבו של קצין האסירים (נ/ע/3).

33. לאחר שבדקתי את מכלול הטעמים שאינם קשורים בביצוע העבירות ונתתי דעת לייעוני באיך הצדדים לעונש, הגיעו לכל מסקנה כי מן הראוי להשיט על הנאים עונש המצו依 בرف התחתון של מתחם העונש ההולם שנקבע, כאמור, בעניינה - עונש של 24 חודשים מאסר בפועל, זאת לצד עונש של מאסר על תנאי שימוש ופסילה מלקלבל או מלחזיק רישון נהיגה. על הנאים יושת עונש של 24 חודשים מאסר בפועל, לצד רכיבי הענישה הנלוים הנ"ל. יובהר בנסיבות זו, כי נוכח עבורי הפלילי הנ"ל של הנאים, החלטתי שלא להעמיד את עונשו בرف התחתון של מתחם העונש ההולם שנקבע על ידי בעניינו. אולם, بد בבד, ובהתאם הודהתו בעבודות כתוב האישום המתווך ונסיבותו האישיות, לא נקבע עונשו של הנאים ברף הגבוה של מתחם העונש ההולם. אוסיף ואצין כי החלטתי שלא להשיט על הנאים קנסות כספיים, זאת בהינתן מצבם הכלכלי הקשה, ובהתחשב בכך שעל כל אחד מהנאים הושת, כאמור, עונש של מאסר בפועל לתקופה משמעותית. איננו מתעלמת מכך שהנאים ביצעו עבירה של החזקת סמים מסוכנים שלא לצורך עצמית. ברם, מנגד יצוין, כי אין מדובר בעבירה של סחר בסמים מסוכנים, אשר הניתה בפועל רוח כספי לכל אחד מהנאים.

34. בסיכומו של דבר, אני דנה כל אחד מהנאים, כדלקמן:

נאימת 1

למאסר בפועל לתקופה של 24 חודשים בגין ימי מעצרה (מיום 05/01/2017 עד ליום

10/01/2017 ומיום 15/08/2017 עד כה).

למאסר על תנאי לתקופה של 15 חודשים למשך 3 שנים, וה坦אי הוא לבל תעבור הנאים עבירה

מסוג פשע לפי פקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], התשל"ג-1973.

למאסר על תנאי לתקופה של 6 חודשים למשך 3 שנים, וה坦אי הוא לבל תעבור הנאים עבירה

מסוג עונש לפי פקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], התשל"ג-1973.

אני מורה על פסילת הנאים מלקלבל או מלחזיק רישון נהיגה לתקופה של שנתיים, זאת מכוח

סעיף 37 א (א) לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], התשל"ג-1973.

נאשם 2

למאסר בפועל לתקופה של 24 חודשים בגין ימי מעצרו (מיום 01/01/2017 עד 08/08/2017), ובכפוף לכך שבמסגרת תקופת המעצר שיש לנכות, כאמור לעיל, לא תחולש התקופה בה היה נתון הנאשם במאסר על פי גזר הדין שניתן נגדו ביום 27/06/2017 ב-ת"פ 47316-03-17 בבית משפט השלום בחיפה (ראוי: ט/2). יובהר בנקודה זו, כי על הנאשם הוטל, על פי גזר הדין הנ"ל, מאסר בפועל למשך 3 חודשים ו-10 ימים, שורצחה ע"י הנאשם במהלך התקופה בה היה עצור בגין תיק זה, ואין לנכותו מתקופת המאסר בפועל שהושתה על הנאשם בגין זה.

למאסר על תנאי לתקופה של 15 חודשים למשך 3 שנים, וה坦אי הוא לבלי עبور הנאשם עבירה מסווג פשע לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], התשל"ג-1973.

למאסר על תנאי לתקופה של 6 חודשים למשך 3 שנים, וה坦אי הוא לבלי עبور הנאשם עבירה מסווג עוון לפי פקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], התשל"ג-1973.

אני מורה על פסילת הנאשם מלקלל או מלחזיק רישיון נהיגה לתקופה של שניים, זאת מכוח סעיף 37 א (א) לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], התשל"ג-1973.

**זכות ערעור לבית המשפט העליון תוך 45 ימים מהיום.**

ניתן היום, י"ז חשוון תשע"ח, 06 נובמבר 2017, במעמד ב"כ המאשימה, הנאשםם ובאי כוחם.

**רונית בש, שופטת**