

ת"פ 47871/03 - מדינת ישראל נגד רפאל אסא

בית משפט השלום בתל אביב - יפו

14 פברואר 2017

ת"פ 47871-03-15 מדינת ישראל נ' אסא
מ"ת 47886-03-15
מספר פל"א 111846/2015
מספר פל"א 115738/2015

לפני כבוד השופט ירון גת
המאשימה
מדינת ישראל

נגד
רפאל אסא
הנאשמים

nocchim:

ב"כ המאשימה: עו"ד אנג דנהירש

ב"כ הנאשם: עו"ד בני ברק'

הנאשם בעצמו

[פרוטוקול הושמטה]

החלטה

1. הנאשם הורשע ביום 15.5.16, בהתאם להודאותו בכתב אישום מתוקן, במסגרת הסדר טיעון, בעבירה אחת של תיווך בסמים מסוכנים, עבירה לפי סעיפים 13 + 14 + 19א' לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], התשל"ג-1973.

2. בהתאם לעובדות כתב האישום המתוקן, שבעו וחצי עובד לתאריך 15.3.15, תיווך הנאשם בסם מסוכן, בכר שמסר לעממי קדם, על רקע חברי ובמסגרת שימוש בצוותא, סם מסווג קנאביס, במשקל של 5 גרם, אותן קיבל הנאשם מישוי חול. בתמורה, מסר עממי לנאים 500 ל' שאותם העביר הנאשם לישוי חול.

3. הנאשם ביקש שאורה על ביטול הרשעתו בדיון.

עמוד 1

© verdicts.co.il - כל הזכויות שמורות לאתר פסק דין

.4. הנאשם הופנה לשירות המבחן לשם קבלת תסקير.

ביום 21.9.16 התקבל תסקיר המבחן הראשון בעניינו של הנאשם. מהتسקיר עולה כי הנאשם, בן 31, ס'ים 12 שנות לימוד, ביצع שירות צבאי מלא, וכיום עובד בתור ברמן במסעדת. הتسקיר סוקר את קורות חייו של הנאשם. מהتسקיר עולה עוד כי אין לחובת הנאשם הרשעות קודומות או תיקים פתוחים. הتسקיר מתאר שימוש תדרי וAINEDSIPII בסמך מסוג קנאביס על ידי הנאשם, שהחל לאחר סיום שירותו הצבאי ונבע מקרים אישיים, ופסק עמו מעכrazו. הנאשם הפסיק את השימוש בסמך מיזמתו ובכוחות עצמו. מאז מעצרו ותחילת הקשר שלו עם שירות המבחן ועד היום מסר הנאשם מספר פעמים בבדיקות שثان, שכן נמצאו נזקים מושרידי סם. הנאשם נטל אחריות למשעו והסביר כי האירוע המתואר בכתב האישום היה מקרה חד פעמי, שבוצע בנטיות חברתיות. הנאשם הבין את הפסול שבהתנהגותו, הפיק את הליך הנדרש ונתקnak את קשריו השוליים. כמו כן, הנאשם פנה לקבלת טיפול פסיכולוגי פרטני, שנמשך כשבוע וחודשים. במקביל לקח חלק בטיפול קבוצתי דרך שירות המבחן. הנאשם שיתף פעולה באופן מלא ורציני עם הליכי הטיפול ונתרם מהם. הנאשם למד להבין את הדפוסים הבעייתיים שהובילו אותו לשימוש בסם ולמד להתמודד איתם. עם זאת, שירות המבחן סבור כי הנאשם הפסיק את ההליכים הטיפוליים לפני הגיעו גורם מרעיע ומצביע גבול. כמו כן, שירות המבחן סבור כי עצם מעצרו של הנאשם וההילך המתנהל כנגדו מהווים עבورو גורם מרעיע ומצביע גבול. כמו כן, שירות המבחן סבור כי לנאשם כישורים יכולות לתפקוד נורטיבי ותקין בחברה, וכי יש לו תמייה משפחתי. באלו יש כדי להפחת את הסיכון להישנות ביצוע עבריות דומות על ידו בעתיד. נוכח דיווחו של הנאשם כי מיצאה את התהילך הטיפולי שירות המבחן לא בא בהמלצה שיקומית בעניינו של הנאשם. עם זאת, שירות המבחן המליך לבטל את הרשותו של הנאשם, וזאת מוביל להתעלם מחומרת העבירה, ולאור עבורה הנקוי, אופיו הנורטיבי, נטילת האחריות, שיתוף הפעולה עם גורמי הטיפול והפקת הלקחים, וכן על מנת לחזק את דימויו העצמי וחלקו הנורטיביים ובכך להימנע מפגיעה אפשרית במישור האישית והתעסוקתי. בנוסף, המליך שירות המבחן להטיל על הנאשם עונש של 140 שעות.

בדיוון שהתקיים ביום 28.9.16 החלו להישמע הטיעונים לעונש. במהלך התיברר כי הנאשם צפוי להתחילה לימים לקראת תואר של בודק תוכנה במכילט ג'ון בריס בתל-אביב, ולאחר מכן לחפש עבודה בתחום. על רקע זאת, ועל מנת לבסס נזק קונקרטי לשיקום הנאשם, ביקש בא כוח הנאשם לעזרה הטיעונים לעונש ולהמשיכם בעבר מס' חודשים, על מנת לאפשר לנאשם להתחילה את הלימודים כאמור ולהוכיח את כננותו ורצינותו בדבריו. לאחר שקיים הבקשה ועמדות הצדדים החלטתי להיעתר לבקשת הדחיה, לאור נתוני של הנאשם והאמור בתסקיר שירות המבחן. לפיכך, המשך הטיעונים לעונש נדחה במספר חודשים על מנת לאפשר לנאשם להתחילה את לימודיו, ובמקביל ניתנה הוראה לשירות המבחן להגיש תסקיר עדכני ומשלים טרם הדיון.

ביום 12.2.17 התקבל הتسקיר המשלים בעניינו של הנאשם. מהتسקיר העדכני עולה כי ביום 16.11.20 הנאשם בלימודי קורס לקבלת תואר בודק תוכנה במכילט ג'ון בריס בתל-אביב. משל הקורס הוא תשעה חודשים. הנאשם הציג אישורי לימים, ציוני מבחנים ותוכנית למועדית כללית. כמו כן, הנאשם שיתף בתחשויותיו חודשיים. עוד מסר הנאשם כי בכונתו לעזוב את בית הורי על מנת לבנות מערכת יחסים חדשה. כמו כן, הנאשם מלימודי. עוד מסר הנאשם כי בכונתו לבנות בית הורי על מנת לבנות מערכת יחסים חדשה. כמו כן, הנאשם מסר בבדיקה שני נספפת שנמצאה נקייה מושרידי סם. על רקע האמור, שבשירות המבחן והמלך על ביטול

הרשה ועל הטלת עונש של"צ.

5. במסגרת הטיעונים לעונש הגיש בא כוח הנאשם מספר מסמכים מאת הפסיכולוג שטיפל ב הנאשם באופן פרטי, מר נעם ישראלי (ג/1). המכתבים מתארים את ההליך הטיפול ואת התרומות המטפל כי הנאשם הוא אדם חיובי המצוי ברמת מסוכנות נמוכה, כי הנאשם מגלה רצינות ביחס להליך הטיפול ונתרם ממנו, וכי הנאשם מבין את חומרת מעשיו וմבקש לשקם את חייו.

כמו כן, הגיע בא כוח הנאשם מסמכים המעידים על כך שה הנאשם רשם ללימודיו קורס בדיקת תוכנה במכילית ג'ון בריס בתל-אביב, שהיקפו 360 שעות ומשכו כתשעה חודשים, ומסמכים אודוט השיעורים הנלמדים בקורס ציוני מבחנים שכבר עבר הנאשם (ג/2).

6. לטענת בא כוח הנאשם יש להיעתר לביטול הרשה ולהסתפק בעונש של"צ, כהמלצת שירות המבחן.

בא כוח הנאשם הדגיש את רקעו הנורומטי של הנאשם, את נטילת האחריות, ואת הפקט הלקחים והרטעה מעצם המעצר וההליך המשפטי.

כמו כן, הדגיש בא כוח הנאשם את תיקון המשמעותי שנערך בכתב האישום, ואת העובדה שמכتب האישום המתוקן עולה כי הרקע לביצוע העבירה לא היה עברייני, אלא אישי-נפשי-חברתי, וכי מדובר במעידה חד פעמי. עוד הדגיש בא כוח הנאשם את שינוי המשמעותי שערק הנאשם בחיו מזמן מעצרו, במישור הטיפול, החברתי והמקצועי.

בדין הנוסף שנערך, לאחר קבלת התסجيلים, הוסיף בא כוח הנאשם וטען כי לאור תחילת לימודיו של הנאשם ותכניותיו להתחליל לעבוד בתחום אותו הוא לומד, הרי שהזג נזק קונקרטי וממשי עשוי להיגרם לנאים באם תיוותר הרשותו.

בא כוח הנאשם פנה למספר החלטות במקרים דומים בהם הורו בתי המשפט על ביטול הרשותהintendent. הנאשם בדבריו האחרון מסר כי הוא עבר בשנתיים האחרונות תהlixir משמעותי של למידה ותיקון, וכי כרגע הוא לומד, אוהב את לימודיו, ומתכוון לעסוק בתחום.

7. באי כוח המאשימה טענו כי אין להיעתר לביקשת הנאשם.

لطענת באי כוח המאשימה עניינו של הנאשם אינו עומד בשני התנאים המctrubrim שנקבעו בפסקיקה כתנאי לביטול הרשה.

لطענת המאשימה סוג העבירה בה הורשע הנאשם וטיבה אינם אפשרים להימנע מהרשה, מכיוון שעבירות התיוור היא עבירה חמורה כעבירת הסחר.

כמו כן, לטענת המאשימה הנאשם לא הצבע על קיומה של פגיעה קונקרטית בעתידו של הנאשם או בשיקומו. המאשימה סבורה כי גם לימודי של הנאשם בקורס בדיקת תוכנה אין בהם כדי לגבות נזק קונקרטי, לאחר

והלימודים עצם, כמו גם הזכאות לתעודה והאפשרויות התעסוקה בתחום לאחר גמר הלימודים, אינם מחייבים עבר פלילי נקי. עוד צינה המאשימה את עיתוי תחילת הלימודים.

לפיכך, ביקשה המאשימה להימנע מביטול הרשות הנאשם, להותר את הרשות על כנה, ולהטיל על הנאשם עונש של עבודות שירות, מאסר על תנאי וקנס.

בא כוח המאשימה הפנה לפסיקה התומכת בעמדתו.

דין והכרעה

8. כידוע, בהתאם לחוק ולפסיקה, הכלל הוא כי יש להרשיء נאשם שבית המשפט קבע שביצע את מעשה העבירה המוחס לו בכתב האישום. הימנעות מהרשות או ביטולה הם החrieg לכלל.

הרשעתו של מי שעבר עבירה פלילתית מהוות תוצאה מתבקש של הוכחת האשמה הפלילית ונועדה להעיבר מסר של הרתעת היחיד והרבבים, ולשווות למשעה העבירה תוויית של מעשה פסול בעיני החברה, שגמול עונשי בצדו.

עם זאת, במצבים חריגים מיוחדים ווצאי דופן, כאשר עלול להיווצר פער בלתי נסבל בין עצמת פגיעהו של ההרשות הפלילית בנאשם האינדיבידואלי לבין תועלתה של הרשות לאינטרס הציבורי-חברתי הכללי, קיימת אפשרות כי חרב אשמהו של הנאשם, הוא לא יורשע בדיון (ע"פ 9893/06 **לאופר נ' מדינת ישראל**).((31.12.07))

9. בבוא בית המשפט לשקל האם ישנה הצדקה לחרוג מהכלל לפיו יש להרשיء נאשם בפלילים על בית המשפט לבחון, בעיקרו של דבר ועל פי הלכת כתוב (ע"פ 2083/96 **כתב נ' מדינת ישראל**), את התקיימותם של שני תנאים מצטברים.

התנאי הראשון הוא כי סוג העבירה ונסיבות ביצועה מאפשרים לחרוג מהכלל לפיו יש להרשיء נאשם בפלילים, וזאת מבלתי פגוע באופן מהותי בשיקולי הענישה האחרים.

התנאי השני הוא, כי על הרשות לפגוע פגעה חמורה בשיקום הנאשם.

על הלכה זו חוזר כבוד השופט שומרם בرع"פ 14/097 **סיג נ' מדינת ישראל** (ניתן 14.11.20), וציין כי גם אם מדובר באדם עם אישיות בלתי בשללה בתחילת חייו הבוגרים, כל עוד לא הוצגו ראיות בדבר פגעה קונקרטית וחמורה בשיקום הנאשם, אין לחרוג מהכלל ולהימנע מהרשותה.

10. סבורני כי בחינת סוג העבירה ונסיבות ביצועה במקרה דנן מאפשרים לחרוג מהכלל לפיו יש להרשיء נאשם בפלילים, וזאת מבלתי פגוע באופן מהותי בשיקולי הענישה האחרים.

אכן, עבירת התיווך במסים מסוימים היא עבירה חמורה, אשר על פי העונש המרבי הקבוע לצדיה בחוק, 20 שנות מאסר, ממוקמת לצד עבירת הסחר במסים. העבירה פוגעת בערכיהם חברתיים חשובים של הגנה על שלום הציבור ועל בריאותו. עם זאת, משראעת דרגות החומרה של מעשים ספציפיים המגבשים עבירה של תיווך בסחר

מסוכן היא גדולה מאד. כך, למשל, ברי כי אין דין תיוור בין ל��וח מזדמן, שהוא קטין, לבין סוחר מקצועי בכמות גדולות של סם מסווג קווקאי, תוך קבלת דמי תיוור ממשמעו, דין תיוור על רקע חברותי ובמסגרת שימוש בצוותא, לkekoch בגיר, בכמות קטנה של סם מסווג קנאביס ללא קבלת כל דמי תיוור. לנעונים כגון טוב הקשר בין המתווך לבין הלוקוח, ההקשר בו בוצע התיוור, מידות הלוקוח, סוג הסם, כמות הסם, וההתמורה שהתקבלה אצל המתווך בגין התיוור, ישנה השפעה מכרעת על החומרה שניתן לייחס לכל מקרה מסוים של תיוור.

בהתאם לאמור, סבורני כי נסיבותו הייחודיות של המקרה דין מלמדות כי מידת הפגיעה בערכיהם החברתיים במרקחה זה היא ביןונית-نمוכה, וזאת מכיוון שמדובר בתיוור על רקע חברי ובמסגרת שימוש בצוותא, לkekoch בגיר, בסם מסווג קנאביס, בכמות יחסית קטנה של 5 גרם, ומבליל שהנאשם קיבל תמורה כלשהי בגין פעולה התיוור. עוד יש לקחת בחשבון את הרקע האישי-נפשי-חברתי העומד מאחורי השימוש בסם על ידי הנאשם ומאתורי ביצוע המעשים בהם הודה, וזאת כעולה ממסקורי שירות המבחן. כמו כן, יש לשקל כי מדובר במקרה בנסיבות חד פעמיות וחריגת אצל הנאשם, כפי שהתרשם שירות המבחן.

11. לפיכך, אני סבור כי סוג העבירה ונסיבות ביצועה במקרה דין מאפשרים לחרוג מהכלל לפיו יש להרשיע נאשם בפליליים, מבלתי פגוע באופן מהותי בשיקולי העונשה האחרים.

12. הנאשם הוא אדם צער יחסית, ללא עבר פלילי, סיים 12 שנות לימוד ושירות צבאי מלא, זו מעידתו הראשונה והיחידה בפליליים, הוא מנהל אורח חיים נורמטיבי, ונראה כי אין לו דפוסי התנהגות עבריניים והסיכון שישוב לבצע עבירות נמוך.

הנאשם קיבל אחריות מלאה לביצוע העבירה, הביע חרטה על המעשה ואף שיתף פעולה עם הרשויות באופן מלא. הנאשם הבין את הפסול שבהתנהגותו, הפיק את הלפק הנדרש וניתק את קשריו השולטים. כמו כן, הנאשם הורתע במידה מסוימת מעצם המעצר וההיליך המשפטי.

הנאשם הפסיק את השימוש בסם מיזמתו ובכוחות עצמו מיד עם מעצרו. מאז מעצרו ותחילה הקשר שלו עם שירות המבחן ועד היום מסר הנאשם מספר פעמים בבדיקות שתן, שכולם נמצאו נקיות מרידי סם.

הנאשםלקח חלק בהיליך טיפול רפואי ובהיליך טיפול קבוצתי, ובשנייהם שיתף פעולה באופן מלא ורציני ונתרם מהטיפול.

לנאשם כישורים ויכולות לתפקיד נורמטיבי ותיק בחברה, יש לו תמייה משפחתיות.

להתרשםות שירות המבחן יש בכלל אלו יש כדי להפחית את הסיכון להישנות ביצוע עבירות דומות על ידי הנאשם בעtid.

13. כאמור בתסקירות המשפטים, ביום 16.11.20 החל הנאשם בלימודי קורס לקבלת תואר בודק תוכנה במכלאת ג'ון בריס בתל-אביב. משך הקורס הוא תשעה חודשים. הנאשם הציג אישורי לימודים, ציוני מבחנים ותוכנית ליוםית כללית. כמו כן, הנאשם שיתף בתחשוטו החיוויית לגביה הלימודים והביע רצון להשתלב תעסוקתית, להתקדם ולהתפתח בתחום זה. כמו כן, הדגיש את המשמעות שמייחס לבניית שיגרת תפקוד יציבה ומחייבות, לצד היכרות וחברה לאוכלוסייה חדשה חדשה מלימודיו. עוד מסר הנאשם כי בכונתו לעזוב את בית הורי על מנת לבנות מערכת יחסים זוגית.

14. בשים לב **להלכת כתב ולהלכת סייג**, אני סבור כי הנאשם הציג ראיות במידה מספקת להוכחת פגעה קונקרטית וחמורה בעיסוקו בעתיד ולכך שכאפואל יצא יפגע שיקומו ויפגע הלייר השתלבתו בחברה.

זאת, מכיוון שה הנאשם החל בלימודים לקבלת תואר בודק תוכנה, והוא מתקדם בלימודיו ומתכוון להשתלב תעסוקתית, להתקדם ולהתפתח בתחום זה. בשים לב לאופיו של תחום העיסוק בו בחר הנאשם, נראה כי קיים סיכוי ממש שהרשעה בפלילים תפגע באפשרותו להשתלב בתעסוקה בתחום זה, וכן תיווצר פגעה קונקרטית בפרנסתו ובשיקומו. בנסיבות העניין, אני סבור כי מדובר באפשרות תיאורטיבית בלבד לפגעה בעיסוקו של הנאשם, אלא מדובר בהסתברות ממשית לפגעה קונקרטית ומשמעותית. סבורני, כי הפגיעה בעיסוקו של הנאשם תפגע בשיקומו ותפגע בהלייר השתלבתו בחברה.

כמו כן, בביטול הרשותו של הנאשם יהיה כדי לחזק את דימויו העצמי ואת חלקו הנורמטיביים, וכן יהיה בכך כדי לתרום לבניית שיגרת תפקוד יציבה ומחייבות בחיו של הנאשם ולקדם את חברתו לאוכלוסייה חברים חדשה ונורמטיבית. קיים אינטראס ציבורי בעידוד המשך התקדמות החברתיות של הנאשם ועידוד אמיתי להתנהלות תקינה על מנת לשמר אורח חיים תקין ולמנוע גרסיה במצבו.

בקשר זה אפנה כאמור בת"פ (שלום פתח-תקווה) 10-12-15735 **מדינת ישראל נ' פלוני**.

15. לפיכך, אני סבור כי הנאשם עומד בתנאים שנקבעו בפסקה המצדיקים חריגה מהכלל בדבר הרשותה. על כן, החלטתי לקבל את בקשה הנאשם ולהורות על ביטול הרשותו.

16. **אשר על כן, בהתאם לסמכוויות, אני מורה על ביטול הרשותו בדיון של הנאשם.**

17. עם זאת, נוכח הפגיעה בערכיהם החברתיים בנסיבות המקרה דן, אני סבור שלא ניתן לקבל את המליצה העונשית של שירות המבחן ולהסתפק בהטלת 140 שעות של"צ.

על כן, במקביל לביטול הרשותו של הנאשם, אני מורה כדלקמן:

א. **ניתןanza צו לביצוע של"צ על ידי הנאשם בהיקף של 200 שעות**, בהתאם לתוכנית שגובשה על ידי שירות המבחן ומופיעה בתסקרים.

שירות המבחן יפקח על עבודות הנאשם וייה רשיי לשנות את מקום ההשמה במידת הצורך, ללא צו שיפוטי נוסף.

כמו כן, אני מורה לנائب למסור בדיקות שניות לאיתור שרידי סם, בהתאם לדרישות שירות המבחן, ועל פי הוראת סעיף 71א(ד) לחוק העונשין.

mobaher לנائب צו הפרת צו השל"צ עלולה להביא להפקעתו ולגזרת עונש חילופי.

ב. הנאשם יחתום על **התחייבות כספית** על סך 3,000 ₪ להימנע במשך שנה מהיום מביצוע עבירה בה הורשע או כל עבירות סמים מסווג פשע. לא תיחתמו התחייבות תוך 7 ימים מהיום, יאסר הנאשם למשך 7 ימים.

המציאות וההגנה ישלו העתק מהחלטה לשירות המבחן.

זכות ערעור לבית משפט המחוזי בתוך 45 ימים מיום

ניתנה והודעה היום י"ח שבט תשע"ז, 14/02/2017 במעמד הנוכחים.

ירון גת , שופט