



ת"פ 66939/01/17 - מדינת ישראל נגד דורון משה גיסין

בית משפט השלום בקריית גת - בשבתו באשקלון

ת"פ 66939-01-17 מדינת ישראל נ' גיסין

בפני	כבוד השופטת נועה חקלאי
בעניין:	מדינת ישראל
	ע"י ב"כ עו"ד אבי דהן
	נגד
	דורון משה גיסין
הנאשם	ע"י ב"כ עו"ד רובי גלבוש

גזר דין

רקע

1. הנאשם הורשע על פי הודאתו בעבירה של גידול סמים מסוכנים בניגוד לסעיף 6 לפקודת הסמים המסוכנים, (נוסח חדש) התשל"ג-1973.

על פי עובדות כתב האישום המתוקן ביום 4.7.16 גידל הנאשם בחצר ביתו בישוב גיאה עשרות שתילי קנבוס במשקל כולל של 5.5 ק"ג וזאת ללא היתר כדין או רישיון מאת המנהל.

הסדר הטיעון

2. ביום 28.3.18 הציגו הצדדים הסדר טיעון על פיו הנאשם יודה בכתב האישום המתוקן, יורשע ויופנה לשירות המבחן לקבלת תסקיר וכן לממונה על עבודות שירות. המאשימה הודיעה כי תעתור ל- 6 חודשי מאסר שיכול יורצו בעבודות שירות, גם אם התסקיר יהיה שלילי וכן תעתור לענישה נלווית. עוד סוכם שההגנה תטען פתוח.

תסקיר שירות המבחן וחוות דעת הממונה

3. בתסקיר מיום 5.9.18 סקר שירות המבחן ת הרקע האישי והמשפחתי של הנאשם. הנאשם בן 56, גרוש ואב לשני ילדים. אינו עובד מזה מספר חודשים, עסוק בהקמת משתלה לעצי פרי. לפני כשנתיים וחצי היה מעורב בתאונת דרכים, נפצע ועקב מצבו קיבל אישור רפואי לשימוש בקנביס.

הנאשם בוגר 12 שנות לימוד. שירת שירות צבאי מלא. הנאשם התגרש לפני מספר שנים, לחובתו 2 הרשעות קודמות ישנות. לדברי הנאשם בעבר צרך סמים באופן מזדמן והפסיק, אך חזר לצרוך הסם לאחר התאונה, פנה לקבל אישור חוקי, אך תהליך האישור החוקי נמשך זמן רב, לפני למעלה משנה קיבל רישיון לצרוך קנביס כמענה לכאבים מהם סובל. הנאשם זומן ל-3 בדיקות לאיתור שרידי סם, הגיע לשתיים מתוכן והבדיקות שמסר נמצאו נקיות משרידי סם. הנאשם הודה בביצוע העבירות, לדבריו עקב הכאבים מהם סבל, ובטרם קיבל אישור החליט לשתול בביתו מספר שתילים לצריכה עצמית בלבד. הביע עמדות מקלות ביחס לשימוש בסמים. שירות המבחן התרשם כי



לנאשם יכולות קוגנטיביות וורבליות תקינות בבסיסן, קשיי יציבות במישור האישי המשפחתי והתעסוקתי, ניהל אורח חיים נורמטיבי לאורך השנים, עם זאת לנאשם חלקים פורצי גבולות באישיות ונטייה להגשמת גבולות במצבי דחק. שירות המבחן התרשם כי קיים סיכון מסוכן להמשך התנהגות פורצת גבולות מצדו בעתיד. שירות המבחן התרשם מקיומה של נזקקות טיפולית. הנאשם הביע הסכמה ומחויבות להשתלב בהליך טיפולי. לפיכך המליץ שירות המבחן על העמדת הנאשם במבחן וכענישה חינוכית על צו של"צ בהיקף של 140 שעות.

4. ביום 18.12.18 התקבלה חוות דעת של הממונה על עבודות השירות לאשר מצא את הנאשם כשיר לביצוע מאסר בדרך של עבודות שירות.

טיעוני הצדדים

5. ב"כ המאשימה הפנה לחומרת העבירות, לערכים החברתיים שנפגעו, לדבריו מידת הפגיעה בערכים המוגנים היא בינונית, ב"כ המאשימה הפנה למדיניות הענישה הנוהגת, לשיטתו מתחם העונש ההולם נע בין מאסר קצר שיכול וירוצה בעבודות שירות ועד 8 חודשי מאסר. ב"כ המאשימה הפנה לאמור בתסקיר שירות המבחן, לטענתו אין הצדקה לסטות לקולה ממתחם העונש ההולם. הפנה לנסיבותיו האישיות של הנאשם ועתר להטיל על הנאשם 6 חודשי מאסר שירוצו בעבודות שירות, מאסר על תנאי, פסילה בפועל ופסילה על תנאי, קנס והתחייבות.

6. ב"כ הנאשם הפנה לנסיבות ביצוע העבירה, לכך שאין עסקינן בגידול בתנאי מעבדה, ללא אמצעים מיוחדים, אלא מי שגידל בחצר האחורית של ביתו, נפלו לו מספר זרעים, הם נבטו והוא החליט לטפחם במקום לרכוש סמים. לדבריו לא היתה כוונת רווח והגידול לא נעשה לשם סחר. העבירה לא בוצעה בתחום. לדבריו מתחם העונש ההולם נע ממאסר מותנה ועד מאסר קצר בעבודות שירות. ב"כ הנאשם הפנה לפסיקה רלוונטית. לדבריו הנאשם עבר תאונת דרכים קשה לפני כ- 4 שנים, נפצע בגבו, סובל מפריצות דיסק, עקב הכאבים החל להשתמש בסמים ואף קיבל רישיון לשימוש בקנביס רפואי. הפנה להמלצת שירות המבחן להעמיד את הנאשם במבחן בשל נזקקות טיפולית. הפנה לכך שבדיקות שמסר יצאו נקיות משרידי סם, שכן לדבריו אם הנאשם לא ממש סובל כאבים אז הוא לא משתמש. לדבריו הנאשם זקוק לרישיון הנהיגה, שכן גר במושב והרכב מאפשר לו להתנייד.

7. הנאשם ביקש לומר דברים. לדבריו היה חסר אונים בעקבות התאונה, השתמש בתחילה באופיאטיים שגרמו לו בעיות במערכת העיכול וכתוצאה מכך הגיע לבית החולים, ועל כן החל להשתמש בקנביס רפואי. לדבריו בתקופה האחרונה מצבו החמיר והוא מתקשה לתפקד. לדבריו קשה לו להתנייד והוא יוצא מהבית רק במקרים יוצאי דופן.

דין

מתחם העונש ההולם

8. **הערך החברתי** אשר נפגע בעבירת גידול הסמים הינו ההגנה מפני הנזקים הישירים והעקיפים אשר נגרמים עקב גידול הסמים.

על חומרת העבירה של גידול סמים ראו ע"פ(חיפה) 42358-10-14 **גיא נ' מדינת ישראל**:



"דומה שמעבדות הסם הפכו למכת מדינה. נראה שהקלות שבגידול הסם, הביטחון היחסי באי חשיפת העבירה כאשר מדובר בפעילות בתוך תחומי הבית והפוטנציאל הגלום בה, משמשים קרקע נוחה להפיכתה לנפוצה. נפישות העבירה מחייבת אמירה ברורה ונורמטיבית של בתי משפט העוסקים בתחום זה".

ראו גם ע"פ (חיפה) 41827-08-10 פרידמן נ' מדינת ישראל:

"על בית המשפט להחמיר עם המגדלים על מנת לצקת תוכן לתכלית החקיקה שאינה מבחינה בין גידול לצריכה עצמית לגידול שאינו לצריכה עצמית".

הרציונל העומד מאחורי העבירה של איסור גידול סמים מסוכנים הוא למנוע הכנסת סם חדש למערכת ההפצה הכוללת, שכן אין לדעת לאן יגיע הסם ומה ייעודו. מטעם זה, לא הבחין המחוקק בין גידול סם לצריכה עצמית לבין גידול סם שלא לצריכה עצמית, בניגוד להבחנה הקיימת בשימוש והחזקה של סמים.

9. **מידת הפגיעה בערך המוגן** הינה ברף הגבוה, בשים לב לכמות הסם שגידל הנאשם: עשרות שתילי קנביס במשקל כולל של 5.5 ק"ג.

10. **באשר לנסיבות ביצוע העבירה**, לקחתי בחשבון את דברי הנאשם כי גידל הסם לשימושו העצמי לאור מצבו הרפואי, בעקבות תאונת הדרכים שעבר, לקחתי בחשבון כי הסמים גודלו בגינתו, שלא בתנאי מעבדה, אין אינדיקציה לתחכום, אין אינדיקציה שהגידול נעשה למטרות רווח. לקחתי בחשבון את הכמות הגדולה של הסם: עשרות שתילים במשקל כולל של 5.5 ק"ג.

11. **בחינת מדיניות הענישה הנוהגת** מעלה כי מידת הענישה משתנה בהתאם לכמות הסם, כמות השתילים, דרך הגידול, שלב הגידול, נסיבות אישיות ועוד. במקרים דומים (מבחינת היקף גידול הסם) הוטלו על נאשמים עונשים הנעים ממאסר שיכול וירוצה בעבודות שירות ועד למאסרים ממושכים. במקרים דומים ראו:

· רע"פ 314/16 **בן צבי נ' מדינת ישראל** (22.2.16). המבקש הורשע בעבירה של גידול סם מסוכן מסוג קנביס. המבקש רכש זרעים, ציוד לגידול, 3 משקלים דיגיטליים, למעלה מ-200 אדניות וכן ציוד רב נוסף. המבקש שתל זרעי סם במעבדה שהקים במרפסת הדירה, וגידל אותם, שלא למטרת צריכתו העצמית. כתוצאה מגידול זרעי הסם, החזיק המבקש בסם מסוג קנבוס במשקל העולה על 2.5 ק"ג. בית משפט קמא גזר על המערער 6 חודשי מאסר, לריצוי על דרך של עבודות שירות לצד עונשים נוספים. בית המשפט המחוזי קיבל את ערעור המדינה והחמיר עונשו ל-10 חודשי מאסר. בקשת רשות ערעור נדחתה.

· רע"פ 8237/15 **בן זקן נ' מדינת ישראל** (פורסם בנבו, 2.12.15), המבקש גידל בחורשה שבעיר יבנה כ-26 שתילי קנבוס במשקל 8.4 ק"ג. נדון ל-7 חוד' מאסר בפועל, מאסר על תנאי וענישה נלווית. ערעור בבית המשפט המחוזי נדחה. בקשת רשות ערעור נדחתה..

· רע"פ 1787/15 **אדי עמר נ' מדינת ישראל** (24.3.15) המבקש הורשע על סמך הודאתו בעבירה של גידול וייצור של סמים מסוכנים, החזקה ושימוש בסם שלא לצריכה עצמית וכן החזקת כלים להכנת סם שלא לצריכה עצמית המערער גידל בדירה שתילי קנביס במשקל 4.380 גרם והחזיק במחסן על גג הבית קרוב ל-2 ק"ב נוספים של קנביס. הגידול נעשה במעבדת סם משוכללת ומצוידת. בית המשפט קמא קבע כי מתחם העונש ההולם נע בין 8-20 חודשי מאסר וגזר על המערער 8 חודשי מאסר וענישה נלווית. ערעור במחוזי נדחה. בקשת רשות ערעור נדחתה.

· רע"פ 6987/13 **אברמוב נ' מדינת ישראל** (21.10.13) המבקש הורשע על פי הודאתו בעבירות של עמוד 3



גידול, ייצור והכנת סמים מסוכנים, החזקת כלים להכנת סם לא לצריכה עצמית, החזקת סמים שלא לצריכה עצמית ונהיגה בזמן פסילה, ללא רישיון נהיגה תקף וללא ביטוח. על פי עובדות כתב האישום נמצאה מעבדה לגידול סמים ובה שתילי קנבוס במשקל (נטו) של כעשרה ק"ג ואביזרים ששימשו לגידול או לצריכת סמים. בית משפט קמא קבע כי מתחם העונש ההולם נע בין 6-24 חודשי מאסר וגזר על המבקש שנת מאסר וענישה נלווית. בית המשפט המחוזי דחה את הערעור. בקשת רשות ערעור נדחתה.

· עפ"ג (חיפה) 49266-02-17 **מדינת ישראל נ' אוהיון** (16.3.17). המשיב גידל בדירתו שתילי קנבוס במשקל 12.85 ק"ג. בית משפט קמא קבע כי מתחם העונש ההולם נע בין מאסר שיכול וירוצה בעבודות שירות ועד שנת מאסר. משיקולי שיקום הטיל בית המשפט קמא צו מבחן וענישה מותנית. ערעור המדינה נדחה.

· עפ"ג (חיפה) 28110-10-15 **מדינת ישראל נ' דוד** (17.12.2015) למשיב ולנאשם נוסף יוחסו עבירות של גידול בצוותא, ייצור והכנת סמים מסוכנים מסוג קנאביס במשקל נטו של 3,600 גרם. בית משפט קמא החליט לאחר הודאת המשיב בעובדות כתב האישום המתוקן להימנע מהרשעת המשיב לאחר ששוכנע כי קיימים שיקולי שיקום המצדיקים אי הרשעה. ערעור שהגישה המערערת נדחה.

· עפ"ג (מרכז) 8650-04-15 **שורץ נ' מדינת ישראל** 22.12.15 המערער הורשע על פי הודאתו בגידול סם מסוכן : 146 שתילים של מריחואנה במשקל 2.69 ק"ג נטו בתנאי מעבדה. בית המשפט קמא קבע מתחם עונש הולם בין 6-24 וגזר 9 חודשי מאסר לריצוי בפועל וענישה נלווית. הערעור נדחה.

· עפ"ג (מחוזי ת"א) 42358-10-14 גיא נ' מדינת ישראל (פורסם בנבו, 18.2.15), הנאשם גידל בביתו קנבוס במשקל 5.5 ק"ג וחשיש במשקל 1.4 גר' ונמצאו כלי מעבדה. נגזרו 8 חוד' מאסר בפועל, מאסר על תנאי וענישה נלווית. ערעור בבית המשפט המחוזי נדחה.

12. לאור כל המפורט לעיל אני קובעת כי **מתחם העונש ההולם לעבירה** בנסיבות שלפני, בשים לב שהנאשם גידל סם במשקל 5.5 ק"ג, בגינת ביתו, ללא אמצעים מיוחדים וכי אין אידיקציה למטרות רווח, נע ממאסר קצר ועד לשנת מאסר.

13. בעניינו של הנאשם אין הצדקה לחרוג לקולה או לחומרה ממתחם העונש ההולם.

עונשו של הנאשם בתוך מתחם העונש ההולם

14. בבואי לגזור את עונשו של הנאשם בתוך מתחם העונש ההולם לקחתי בחשבון את השיקולים הבאים:

- זקפתי לזכותו של הנאשם את העובדה שבחר להודות ולקחת אחריות על מעשיו בהזדמנות ראשונה.
- זקפתי לזכותו את היותו נעדר עבר פלילי בתחום הסמים, וכי הרשעותיו האחרות התיישנו לפני 9 שנים. לאור התיישנותן לא מצאתי ליתן להן כל משקל.
- לקחתי בחשבון את חלוף הזמן ממועד ביצוע העבירה (למעלה משנתיים).



- לקחתי בחשבון את נסיבותיו האישיות של הנאשם ואת השפעת העונש על הנאשם. הנאשם גרוש, מתגורר בגפו, עבר תאונת דרכים קשה לפני 4 שנים ומאז סובל כאבים עזים בגבו. (הוצגו מסמכים רפואיים) לפני כשנה קיבל אישור לשימוש בקנביס רפואי.
 - לקחתי בחשבון את הערכת שירות המבחן כי קיים סיכון מסוים להישנות התנהגות פורצת גבולות בעתיד, וכי קיימת נזקקות טיפולית.
 - לקחתי בחשבון את הסכמתו של הנאשם להשתלב בהליך טיפולי ואת המלצתו העונשית של שירות המבחן להעמיד הנאשם במבחן ולהטיל עליו צו של"צ.
 - לא מצאתי הצדקה לאמץ את המלצתו העונשית של שירות המבחן להסתפק בצו של"צ, בשים לב שמדובר בהמלצה עונשית החורגת לקולה ממתחם העונש ההולם. בנסיבות שבפניי המלצת שירות המבחן מצדיקה לטעמי ענישה בעלת אפיק שיקומי תוך מתן משקל להליכי השיקום, אך אין בהליך השיקומי בנסיבות שבפני כדי להצדיק סטייה לקולה ממתחם העונש ההולם.
15. לפיכך, יגזר עונשו של הנאשם ברף התחתון של מתחם העונש ההולם, תוך איזון תמהיל הענישה ברכיבי ענישה נוספים לרבות כאמור ענישה שיקומית.

עונשו של הנאשם.

16. לאור כל האמור, מצאתי לנכון ולמידתי להטיל על הנאשם את העונשים הבאים:

א. הנני מטילה על הנאשם מאסר לתקופה של חודשיים, שירוצה בדרך של עבודות שירות, במועצה הדתית באשדוד, ברחוב הנרייטה סולד1 באשדוד.

הנאשם יועסק 5 ימים בשבוע, 6.5 שעות עבודה יומיות.

הנאשם הביע את הסכמתו לרצות את עונש המאסר בעבודות שירות.

על הנאשם להתייצב לתחילת ריצוי המאסר ביום 24.1.19 בשעה 08:30 במשרדי הממונה על עבודות שירות במפקדת מחוז דרום, יחידת עבודות שירות ב"ש.

מוסבר לנאשם כי עליו לבצע כל עבודות שמוטלות עליו במסגרת עבודות השירות על פי ההנחיות שתינתנה לו מעת לעת על ידי הממונה במקום וכל הפרה של עבודות שירות תגרום להפסקה מנהלית של עבודות השירות וריצוי עונש המאסר בפועל.

ב. מאסר תנאי בן 4 חודשים שלא יעבור עבירות מסוג פשע על פקודת הסמים המסוכנים למשך 3 שנים מהיום.

ג. הנאשם יחתום על התחייבות כספית בסך 3,000 ₪ להימנע מביצוע עבירה בה הורשע והכל תוך שנתיים מהיום. ההתחייבות תחתם במזכירות בית משפט עוד היום. לא יחתום הנאשם כאמור, יאסר למשך 15 יום

ד. פסילה בפועל מקבל או מהחזיק רשיון נהיגה לתקופה של חודשיים.

עמוד 5

הפסילה בפועל תחל לא יאוחר מיום 1.4.19, ועל הנאשם להפקיד רשיון הנהיגה במזכירות בית המשפט השלום בקרית גת או באשקלון לא יאוחר משעה 13:00 באותו מועד.

מוסבר לנאשם שהוא חייב להפקיד את רשיון הנהיגה במזכירות בית המשפט. לא יופקד הרשיון, הוא יחשב כפסול מלנהוג מיום 1.4.19 אך הפסילה לא תימנה ולכן לא תסתיים.

ה. פסילה מלהחזיק ומלקבל רשיון נהיגה לתקופה של 6 חודשים וזאת על תנאי למשך 3 שנים שהנאשם לא יעבור עבירה בניגוד לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש] התשל"ג 1973.

זכות ערעור כחוק

המוצגים יושמדו בחלוף תקופת הערעור

ניתן היום, 20.1.19 י"ד שבט תשע"ט במעמד הצדדים.