|  |  |
| --- | --- |
| **בית המשפט המחוזי בתל אביב - יפו** | |
| ת"פ 21906-02-11 מדינת ישראל נ' מזרחי | 20 במרס 2012 |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| בפני | **כב' השופטת יהודית אמסטרדם** | |
| בעניין: | מדינת ישראל  ע"י ב"כ עו"ד תמר אניס |  |
|  |  | המאשימה |
|  | **נגד** | |
|  | יניב מזרחי  ע"י ב"כ עו"ד אבי כהן |  |
|  |  | הנאשם |

|  |
| --- |
| **גזרֿֿדין** |

א. **פתח דבר**

1. הנאשם הורשע עפ"י הודאתו, במסגרת הסדר טיעון, בביצוע העבירות נשוא כתב האישום המתוקן: קשירת קשר לביצוע פשע – עבירה לפי סעיף 499(א)(1) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law_html/law01/073_002.htm), התשל"ז–1977 (להלן: "**חוק העונשין**"), יבוא סם מסוכן מסוג GBL (שני מקרים), הספקתו למספר אנשים (ריבוי מקרים) והחזקת סם מסוכן מסוג GBL שלא לצריכה עצמית – עבירות לפי סעיפים 13 + 7(א)+(ג) רישא ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law_html/law01/P170_001.htm) [נוסח חדש], התשל"ג–1971 (להלן: "**פקודת הסמים המסוכנים**").

עוד הורשע הנאשם בהחזקת נשק ותחמושת שלא כדין – עבירות לפי סעיף 144(א) רישא ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law_html/law01/073_002.htm).

2. הנאשם הודה, כי הזמין באמצעות האינטרנט בשתי הזדמנויות: בתאריך 13.11.2010 ובתאריך 31.01.2011 סם מסוכן מסוג GBL בכמויות של 1 ליטר ברוטו במקרה הראשון, ו-2.5 ליטר ברוטו במקרה השני.

3. לצורך ביצוע ההזמנות דלעיל מסר הנאשם את מספר כרטיס האשראי של מעסיקו – דוד סימון, וזאת ללא ידיעתו וללא אישורו של המעסיק, ובאופן זה חייב הנאשם את חשבונו של מעסיקו בסכום של 1419.49 ₪ (אישום ראשון).

הנאשם אף הודה כי החזיק באקדח מסוג ברטה שנגנב מהמועצה האזורית שומרון בשנת 1994. כמו-כן החזיק במחסנית ובתוכה שני כדורים, וכן 108 כדורי אקדח 0.22 מ"מ ללא רשות כדין (אישום שני).

4. מתן גזר-הדין נדחה ע"י מותב זה נוכח ערעורים שהיו קבועים בבית המשפט העליון שעניינם יבוא סם ה-GBL, אך לאחר שניתן פסק-הדין ב[ע"פ 7026/11](http://www.nevo.co.il/links/psika/?link=עפ%207026/11) **מדינת ישראל** נ' **פלוני** (לא פורסם) ונדחה מועד הדיון בתיקים האחרים, החליט מותב זה שלא לעכב עוד את מתן גזר-הדין בתיק דנן.

לאחר סיום הטיעונים לעונש הגיש ב"כ הנאשם ראיות נוספות לעונש, וכן הציג שני גזרי-דין בעניין סם ה-GBL ([**ת"פ 18742-02-11**](http://www.nevo.co.il/links/psika/?NEWPROC=תפ&NEWPARTA=18742&NEWPARTB=02&NEWPARTC=11) ו-[**ת"פ 8141-01-11**](http://www.nevo.co.il/links/psika/?NEWPROC=תפ&NEWPARTA=8141&NEWPARTB=01&NEWPARTC=11)).

ב. **הסדר הטיעון**

5. במסגרת הסדר טיעון בין המאשימה לנאשם ובא-כוחו תוקן כתב האישום באופן שנמחקה ממנו העבירה של גניבה בידי עובד – עבירה לפי סעיף 391 ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law_html/law01/073_002.htm), אך נסיבות ביצוע העבירות נותרו על כנן בעובדות כתב האישום, באשר נכתב כי הנאשם רכש את סם ה-GBL כשהוא עושה שימוש בכרטיס האשראי של מעבידו ללא הסכמתו וידיעתו של האחרון.

במסגרת הסדר הטיעון גם נמחקה מכתב האישום המקורי העובדה שבהזמנה הראשונה של סם ה-GBL מסר הנאשם את כתובתו של אורן בורמד, וזאת לאחר שטען במרמה בפניו שהחבילה שהזמין ושתישלח לביתו מכילה חומר ניקוי ליאכטות.

6. במסגרת הסדר הטיעון אף הוסכם בין הצדדים כי התביעה לא תתנגד לעתירת הנאשם לקבלת תסקיר שירות המבחן בעניינו, אם כי התביעה הבהירה את עמדתה, לפיה היא תעתור לביהמ"ש להטיל עליו עונש מאסר בפועל.

ב"כ הצדדים לא הגיעו להסדר טיעון לעניין העונש.

ג. **תסקיר שירות המבחן**

7. מתסקיר שירות המבחן שהוגש בעניינו של הנאשם עולה, כי לנאשם אין עבר פלילי, והוא בן למשפחה נורמטיבית. הוא שירת שירות צבאי מלא כלוחם, וסיים לימודי תואר ראשון בביולוגיה במכללה הימית מכמורת.

הנאשם עבד תקופה מסוימת בתפקיד ניהולי בארגון Greenpeace"", ובשנתיים האחרונות, עובר למעצרו בתיק דנן, הוא שימש כמדריך שייט בחברת "דרך הים", וזאת במקביל ללימודי שמאות ופיתוח עסק בתחום הביולוגיה הימית.

8. עוד עלה מתסקיר שירות המבחן, כי הנאשם נטל אחריות מלאה למעשיו, וכן הביע בושה וחרטה על התנהגותו ועל פגיעתו במעסיקו ובני משפחתו.

לדבריו, הוא קיבל מחבר את הנשק (שנגנב כאמור מהמועצה האזורית שומרון) והחזיק בו לצורך יציאה לטיולים.

קצינת המבחן התרשמה כי החזקת הנשק ומעורבותו של הנאשם בתחום הסמים נועדה לחזק את מרכזיותו החברתית בעיני חבריו, ולא נעשתה עקב התמכרות לסמים ובדיקות השתן נמצאו נקיות משימוש בסם. עוד לדעתה, פגיעת הנאשם במעסיקו הייתה כנראה ביטוי לחוסר סיפוק מהישגיו המקצועיים.

9. קצינת המבחן אף ציינה, כי העבירות שעבר הנאשם הינן חריגות לאורח חייו ואינן מבטאות עמדות ודפוסי חשיבה והתנהגות עברייניים, ומאחר שהרשעת הנאשם עלולה לחבל באפשרות שלו לעבודה עתידית בתחום השמאות, היא המליצה שלא להרשיעו, להעמידו בפיקוח שירות המבחן ולהטיל עליו ביצוע של"צ בהיקף נכבד.

ד. **טיעוני ב"כ המאשימה**

10. ב"כ המאשימה עתרה לביהמ"ש להטיל על הנאשם 12 חודשי מאסר בפועל, וכן מאסר על-תנאי וקנס, בהדגישה את הכמויות הגדולות של הסם שהוזמנו ע"י הנאשם תוך שימוש בכרטיס האשראי של מעבידו – ללא הסכמתו וידיעתו של האחרון, וכן ציינה את משך החזקת האקדח והתחמושת משנת 1994 ועד ליום מעצרו של הנאשם בתאריך 06.02.2011.

עוד לדבריה, נוכח הזמנת הסם שתי פעמים בחלוף זמן בין הפעם הראשונה לשנייה, לא ניתן לומר שמדובר במעידה חד-פעמית של הנאשם.

ב"כ המאשימה הוסיפה וציינה כי הנאשם היה מודע לכך שמדובר בסם אסור עפ"י החוק, ומאחר שלא רצה להיתפס לא מסר את כתובתו שלו, אלא את כתובת חברו.

11. במסגרת הראיות לעונש מטעם התביעה, הגישה ב"כ המאשימה את כתב האישום ואת גזר-הדין של המעורב האחר בפרשה (חן שרירא), וכן את חוות-דעתם של המומחים מיקי אריאלי וד"ר רוני ברקוביץ'.

ב"כ המאשימה ציינה, כי מחוות-דעת המומחים הנ"ל עולה, כי פוטנציאל הסיכון הטמון בסם ה-GBL הוא רב, וגם אם הנאשם לא הזמין את הסם כדי להשתמש בו כ"סם אונס" – אין להתעלם מהסכנה הצפויה ממנו נוכח פעולתו המהירה, המביאה לטשטוש ולערפול חושים, ולאור הקושי באיתורו לאחר מספר קצר של שעות מרגע השימוש בו, שכן התפוגגותו מהירה.

עוד לדבריה, הנאשם נתן את הסם לחבריו מבלי לדעת כיצד הסם ישפיע עליהם, ומחקרים מדעיים מצביעים על מקרי מוות עקב השימוש בו.

12. ב"כ המאשימה הוסיפה וציינה, כי חברו של הנאשם – חן שרירא – לו סיפק הנאשם בין השאר את סם ה-GBL וחלקו ביבוא הסם היה קטן מזה של הנאשם – נדון לשישה חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות בצד מאסר על-תנאי וקנס.

הנאשם הוא הדמות המרכזית בפרשה, והוא ייבא כמות סם גדולה ביותר בנסיבות מהן עולה שימוש בכרטיס אשראי של מעבידו ללא ידיעתו. לכך יש להוסיף את הצורך להרתיע עבריינים פוטנציאליים, ובהתחשב בעבירה נוספת הקשורה לנשק, בה לא הואשם חן שרירא – כל אלה מצריכים הטלת עונש מאסר בפועל על הנאשם מאחורי סורג ובריח.

ה. **טיעוני ב"כ הנאשם**

13. ב"כ הנאשם עתר לביהמ"ש לאמץ את המלצת שירות המבחן ולבטל את הרשעתו של הנאשם; לחילופין, להטיל עליו מאסר על-תנאי או פיקוח שירות המבחן, ביצוע של"צ וקנס; ולחילופי חילופין, להטיל עליו מאסר בריצוי עבודות שירות – בציינו, כי אין להקיש מהעונש שהוטל על חן שרירא לענייננו, שכן חן שרירא הגיע להסדר טיעון גם לעניין העונש, שלא כמו הנאשם.

ב"כ הנאשם הוסיף וציין, כי מרשו אינו ישן בחודשיים האחרונים בשל פחדו מפני העונש הצפוי לו. הוא היה עצור מאחורי סורג ובריח במשך חודש ימים, ולאחר מכן שהה במעצר בית במשך חודשים רבים. כיום הוא מפרנס את הוריו וסועד את אביו הרתוק לכסא גלגלים.

14. ב"כ הנאשם הוסיף וציין, כי מרשו הוא אדם חיובי ששירת שירות קרבי בצה"ל.

הוא לא פעל למען בצע כסף, אלא השתמש בכרטיס האשראי של מעבידו מאחר שהלה היה חייב לו כסף. הוא הודה בכך ומוכן לפצות את מעבידו.

אקדים ואציין, כי טוב היה עושה ב"כ הנאשם אילו נמנע מלטעון טענה, בעניין חוב המעביד כביכול, העומדת בסתירה לדברי הנאשם בחקירתו. הנאשם הסביר כי השתמש בכרטיס האשראי של מעבידו מאחר שזה נותר בידו מהפלגה קודמת מטעם בית הספר. עוד נטען ע"י ב"כ הנאשם, כי האקדח הוחזק ע"י הנאשם מאז היה בן 18–19, והוא השתמש בו בטיולים. אך הסנגור התעלם מדברי הנאשם, שאמר כי נטל התחמושת לאקדח מצה"ל במהלך שירותו הצבאי.

ה. **ראיות לעונש מטעם ההגנה**

15. במסגרת הראיות לעונש מטעם ההגנה, העיד מר רועי מזרחי – חברו של הנאשם מהשירות הצבאי המשותף בנח"ל.

העד תיאר את הנאשם כמי שהשקיע מזמנו ומירצו בנושא גידולי השדה בהיאחזות הנח"ל "משכיות" שבבקעת הירדן, עת שימש שם מ"כ ואחראי על המשק החקלאי.

העד הכחיש כי בתקופת ההיאחזות – 14 שנים לפני מתן עדותו היה השימוש בסם חלק מהווי גרעיני הנח"ל, והדגיש כי הוא הכיר את הנאשם רק במהלך שירותו הצבאי, ופגישתם האחרונה הייתה אקראית, לאחר פרק זמן ממושך ביותר שבו לא ראה אותו.

16. העדה גב' ליליה סוחנוב סיפרה על היכרותה עם הנאשם בעת שעבד בעיסקו של בעלה במועדון הצלילה בקיסריה.

לדבריה, הנאשם עבד אצלם כשנתיים כמנהל מקצועי ואחר-כך, עקב לימודיו, המשיך בעבודתו כמדריך צלילה בלבד.

העדה שיבחה את הנאשם ותיארה אותו כעובד טוב, חרוץ ואחראי שאירגן מבצע של ניקוי הים.

העדה ציינה, כי היא איננה מאמינה שהנאשם עשה מעשה הקשור לגניבת כספי מעבידו כמו הזמנת סם בכרטיס האשראי של המעביד. עוד לדבריה, ממה ששמעה מפי הנאשם – לא ניתן להגדיר את מעשיו כ"יבוא סם".

אף כאשר ציין ב"כ הנאשם בפניה בביהמ"ש, כי הנאשם אכן מודה שייבא מחו"ל סם לשימושו, השתמש בסם ביחד עם חברים, ואף נתן להם את הסם ללא תמורה כספית – השיבה העדה כי אין לה מושג על כך.

17. ידידתו של הנאשם גב' דפנה דורון תיארה את הנאשם כאדם נורמטיבי, שקול וחכם, אשר הביע בפניה צער על הסתבכותו, וציין כי השימוש בסם הוא שהשפיע על הליקוי בשיקול דעתו. לדבריה, הנאשם הביע רצון "**לשים את זה מאחוריו ולהמשיך הלאה, ולא לתת לזה להשפיע, לעצור ולמנוע**" (עמ' 14 לישיבת 13.11.2011, שורה 18).

18. במסגרת הראיות לעונש מטעם ההגנה, הגיש ב"כ הנאשם את הודאותיו של הנאשם שנמסרו במהלך חקירתו (**נ/8א' ו-ב'**).

בחקירתו טען הנאשם, כי כרטיס האשראי של מעסיקו היה ברשותו מהפלגה קודמת מטעם בית הספר, ולכן, כאמור, השתמש בו.

הנאשם הודה בחקירתו כי ידע שסם ה-GBL אותו הוא ייבא אינו חוקי, ועל כן לא רצה שכתובת מגוריו תצוין על-גבי החבילה, והוא שלח אותו לכתובת חבריו, כלשונו:

"**ידעתי שזה לא חוקי, אבל לא ידעתי שיתפסו אותי**" (ראו: **נ/8א'** עמ' 2 שורה 39).

19. עוד עולה מהודעות הנאשם שהוגשו ע"י ההגנה, כי הנאשם קרא באינטרנט על סם

ה-GBL, והבין שזה "**סם שנותן אפקט של מעורר תאווה**" (**נ/8א'** עמ' 1 שורה 4). נוכח ידיעתו בתחום הכימיה הוא החליט לייבאו ול"הרכיב" אותו.

לאחר שיובא החומר הוא ערך את הפעולה הכימית הנדרשת, וכשהחומר הפך, לדבריו, לסם מסוג GHB הוא השתמש בו מדי יום. מהודאתו בחקירתו עולה, כי נוכח העוררות המינית שגרם לו הסם הוא השתמש בו לצורך קיום יחסי מין.

חבריו ששמעו מפיו על הסם, ובמיוחד חן שרירא, ביקשו ממנו ש"יביא קצת" אליהם, ועל כן הוא הזמין את ההזמנה השנייה.

ו. **דברי הנאשם בביהמ"ש במסגרת הטיעונים לעונש**

20. הנאשם חזר וטען כי הוא אכן ביצע את המיוחס לו בכתב האישום המתוקן, אלא שלדבריו, הוא הגיע לתובנה על אודות חומרת מעשיו רק כשהיה עצור כבר מספר שבועות בבית המעצר "אבו-כביר". לדבריו, הייתה לו מעידה וטעות, והוא עשה מעשים שנדרש לו זמן רב להבין עד כמה הם חמורים, אך הוא פעל ללא כוונת זדון ולא רצה לפגוע באיש. עוד הוסיף, כי הטיפול בשנה האחרונה אצל קצינת המבחן סייע לו להבין את הדברים שעשה, והוא מבטיח שלא ישוב עוד להימצא כנאשם בין כותלי בית המשפט.

לטענתו, תקופת מעצרו הייתה נוראה ביותר מאחר שלטענתו: "**אני לא שייך לעולם הזה**".

הנאשם ציין כי בינתיים הוא הפסיק את לימודיו מאחר שהבין כי הרשעתו בדין תמנע ממנו להשתלב בעבודה בתחום הרלוונטי.

בצד הבעת חרטה הביע הנאשם לא מעט ייאוש, באמרו שהרס לעצמו את חייו ו"**הכל ירד לטימיון**", וכי הוא מנסה להבין מה גרם לו "**בצורה כזו שיטתית להשמיד כמעט את כל מה שבניתי במהלך המון שנים**".

ז. **דיון**

21. עסקינן ביבוא סם מסוג GBL, שהינו סם חדש יחסית בישראל. הסם יובא בשתי הזדמנויות שונות ע"י מי שהוחזק כאדם נורמטיבי עד לביצוע העבירות.

המומחה הרוקח מיכאל אריאלי – מנהל היחידה למאבק בפשיעה פרמצבטית במשרד הבריאות – ציין בחוות-דעתו (**ת/1**), כי סם ה-GBL הופך בגוף ל-GHB, ומדובר בחומר השייך למשפחת החומרים המדכאים את מערכת העצבים המרכזית ומשמש גם כחומר מרדים.

בין השפעות הסם לומדים על בחילות, הקאות, טשטוש ראייה, פרכוסים, איבוד זיכרון בטווח קצר, דיכוי מערכת הנשימה והבליעה ואיבוד הכרה.

פירוק החומר מהיר וסילוקו מהגוף נעשה באמצעות מערכת הנשימה.

בנוסף, שימוש ממושך עלול לגרום להתמכרות פסיכולוגית ופיזיולוגית, ונטילת מינון גבוה עלולה לגרום למוות.

מאחר שהסם הוא ללא צבע ניתן למהול אותו בשתייה של הקרבן ללא ידיעתו.

המומחה אריאלי הפנה לסטטיסטיקת מקרי מוות ופגיעה בארה"ב עקב השימוש בסם.

הרוקח ד"ר רוני ברקוביץ' ציין בחוות-דעתו (**ת/2**) כי הסם פותח במקורו כחומר מרדים, וכיום הוא משמש בדומה לאקסטזי כ"סם מועדונים" – לצורך שיפור מצב הרוח וקבלת תחושת אופוריה.

הסם מוכר גם כ"סם האונס" ומשמש לנטרול התנגדות, וקרבנותיו אינם זוכרים את אשר אירע להם עקב ערפול החושים בעטיו.

כמו-כן הוסיף, כי אחת מבעיות הסם היא העובדה שקשה מאוד למשתמש לאמוד את המינון שבו לא יתקיימו תופעות הלוואי, ובקלות מגיעים למינון יתר.

ד"ר ברקוביץ' אף ציטט בחוות-דעתו מחקרים שונים שנעשו בעולם תוך התייחסות לשיעור מקרי המוות באוכלוסיה המשתמשת בסם.

22. מפסקי-הדין (שאינם רבים) העוסקים בסם ה-GBL עולה, כי מסוכנות השפעתו הפיזיולוגית והפסיכולוגית של הסם כבר ידועה, ואף במקרים אחרים הוא יובא ע"י נאשמים שרובם ככולם אנשים נורמטיביים, אשר הודו בחקירותיהם ביבוא הסם ובשימוש בו, והביעו צער וחרטה בצד חשש לעתידם המקצועי.

על חומרתן של עבירות הסמים אין צורך להכביר מילים, ובתי המשפט חזרו ושנו כי קיים צורך בענישה מחמירה שתרתיע עבריינים פוטנציאליים.

ב[ת"פ 18740-02-11](http://www.nevo.co.il/links/psika/?NEWPROC=תפ&NEWPARTA=18740&NEWPARTB=02&NEWPARTC=11) **מדינת ישראל** נ' **מיכאל-אברהם טפרסון** [פורסם בנבו], הורשע נאשם עפ"י הודאתו ביבוא סם מסוכן מסוג GBL בנפח ליטר אחד.

לנאשם לא היה עבר פלילי, הוא שירת שירות צבאי מלא, ולטענתו, הוא לא היה מודע לכך שהוא עובר עבירה, שכן לדבריו, בחלק ממדינות אירופה הסם מותר לשימוש. הנאשם שם שיתף פעולה עם המשטרה, ומסר גם סם מסוג חשיש שהיה ברשותו לשימושו העצמי, וכן הביע צער וחרטה.

בהסתמך על כל האמור לעיל, ונוכח כמות הסם הקטנה שיובאה ויועדה לצריכה עצמית בלבד, שעלותה כ-20 אירו ותו לא, החליט ביהמ"ש לכבד את הסדר הטיעון ולהטיל על הנאשם שני חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות, וכן מאסר על-תנאי וקנס בסך 30,000 ₪.

ב[ת"פ 551333-02-11](http://www.nevo.co.il/links/psika/?NEWPROC=תפ&NEWPARTA=551333&NEWPARTB=02&NEWPARTC=11) **מדינת ישראל** נ' **גולן גדליהו** [פורסם בנבו], הורשע נאשם עפ"י הודאתו ביבוא 68.2 גרם נטו סם מסוכן מסוג GBL (אותו רכש תמורת 15 אירו).

הנאשם פוטר מעבודתו בעקבות הגשת כתב האישום, ובית המשפט, אשר התרשם מטיעוני ההגנה הקשורים לצנעת הפרט, החליט לכבד את הסדר הטיעון, שכלל ביצוע של"צ, מאסר על-תנאי וקנס בסך 2,000 ₪.

ב[ע"פ 7026/11](http://www.nevo.co.il/links/psika/?link=עפ%207026/11) **מדינת ישראל** נ' **פלוני** [לא פורסם], דן בית המשפט העליון בעניינו של נאשם שייבא סם GBL בנפח של 2.5 ליטר וסיפק אותו לחברו.

ביהמ"ש המחוזי (כב' השופט רוזן) הטיל עליו 6 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות, 12 חודשי מאסר על-תנאי וקנס בסך 5,000 ₪, בציינו, כי:

"**במצב הדברים הרגיל, מן הראוי להטיל על המשיב עונש של מאסר לתקופה ממושכת**".

ברם, בשל נסיבותיו המיוחדות של הנאשם, שהיה חולה איידס ללא עבר פלילי, שמצבו הכלכלי והנפשי קשים ואשר ייבא סם מהולנד (שם היה הסם מותר לשימוש); נוכח הודאתו וקבלת האחריות, וכן הליכי הגמילה אליהם פנה בטרם נעצר; וכן לאור נטייתו המינית, שהייתה גורמת לו נזק רב אילו נשלח לבית הסוהר – החליט בית המשפט, כאמור, להסתפק בעונש מאסר לריצוי בעבודות שירות, כלשונו, "**לאחר התלבטות ובדוחק, החלטנו שהצטברות הנסיבות לקולא שנמנו בגזר הדין, ועוד אחדות, מטה את הכף לגישה שלפנים משורת הדין... בהצטבר כל השיקולים הללו, החלטנו לדחות את הערעור, ולא להשית על המשיב עונש של מאסר לריצוי בפועל**".

ב[ת"פ 8141-01-11](http://www.nevo.co.il/links/psika/?NEWPROC=תפ&NEWPARTA=8141&NEWPARTB=01&NEWPARTC=11) **מדינת ישראל** נ' **יצחק עמית** תק-מח 2012 (1)3301, הורשע מי שקשר קשר עם יעקב דלין לייבא סם מסוג GBL, והסם הוזמן לביתו.

במסגרת הסדר טיעון הגבילה עצמה התביעה לעונש של 9 חודשי מאסר, מאסר על-תנאי וקנס.

הנאשם שהיה ללא עבר פלילי, השתמש בסם על רקע משבר אישי, והיה מטופל אצל פסיכיאטר. בינתיים סיים לימודי ספרות ואינו משתמש עוד בסם.

שירות המבחן התרשם מבלבול סביב זהותו המינית, והמליץ שלא להטיל עליו עונש מאסר לריצוי בפועל.

ביהמ"ש התייחס בפסק-דינו לעונש שהוטל על חברו יעקב דלין ע"י מותב זה כפי שיפורט להלן, וקבע כי נאשם זה ירצה 5 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות.

ב[ת"פ 8254-01-11](http://www.nevo.co.il/links/psika/?NEWPROC=תפ&NEWPARTA=8254&NEWPARTB=01&NEWPARTC=11) **מדינת ישראל** נ' **יעקב דלין** [פורסם בנבו] ישנן עובדות הדומות לענייננו.

שם הורשע הנאשם – צעיר מחונן, בן למשפחה נורמטיבית – עפ"י הודאתו ביבוא סם מסוג GBL בשתי הזדמנויות, וכן בהחזקתו שלא לצריכה עצמית ובהספקתו לחברים.

שירות המבחן התרשם כי לנאשם שם אין תפיסת עולם עבריינית, והוא לא סיפק את הסם לחבריו למטרות רווח, ועל כן המליץ להטיל עליו ענישה של מבחן ושל"צ.

הנאשם דלין קיבל על עצמו אחריות למעשיו והביע חרטה, וניכר היה כי הפנים את חומרת המעשה.

על אף הדמיון, בכל זאת קיימים הבדלים מסוימים בין הנאשם שבפני לבין דלין:

א. דלין התגורר בלונדון ונהג לצרוך את סם ה-GBL בנסיבות חברתיות. הסם לא היה אסור באנגליה אותה עת (האיסור נכנס לתוקף בישראל בתאריך 18.04.2007, ואילו באנגליה נכנס לתוקף רק בשנת 2009). עם עלייתו לישראל המשיך הנאשם דלין בהרגליו, וכך המשיך להשתמש בסם האסור.

ב. דלין סובל, עפ"י תיעוד רפואי, ממחלת מעיים, והוא נדרש למזון מיוחד שיקשה עליו לקבלו בבית הסוהר.

ג. דלין הוא בעל נטייה מינית הומוסקסואלית, וגם בכך יש כדי להקשות את חייו בין כותלי בית הסוהר.

ד. נסיבות ביצוע העבירה של יבוא הסם ע"י הנאשם שבפני לא היו אצל דלין, והן כוללות שימוש בכרטיס אשראי של מעבידו של הנאשם ללא הסכמתו ורשותו, וחיובו בסכום של כ-1,420 ₪.

ה. דלין לא הואשם בעבירה הנוספת בה הורשע הנאשם: החזקת נשק ותחמושת שלא כדין.

ו. עפ"י הסדר הטיעון בין המאשימה ודלין, התביעה הגבילה עצמה לעתירה לעונש של 10 חודשי מאסר, וכן מאסר על-תנאי וקנס, ולהגנה נשמרה הזכות לטעון חופשי.

בתיק דנן לא הגיעו באי-כוח הצדדים להסדר לעניין העונש.

23. בשל נסיבותיו המיוחדות של דלין, החליט מותב זה להטיל על הנאשם שם עונש של מאסר בפועל לתקופה קצרה בצד של"צ בהיקף נרחב. בהיותו מורה לשפה האנגלית, סברתי, כי במסגרת של"צ יוכל ללמד סוהרים ו/או אסירים את השפה האנגלית, ובכך יתרום לציבור.

דא עקא, כי שגגה יצאה מלפני, שהרי עפ"י סעיף 71 ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law_html/law01/073_002.htm), ניתן להטיל של"צ רק אם לא הוטל עונש מאסר בפועל בצדו, ומאסר בעבודות שירות הוא מאסר לכל דבר ועניין.

אשר על כן, בהחלטתי מתאריך 17.11.2011 הבהרתי כי אלמלא רצוני שהנאשם יבצע של"צ כמורה לאנגלית למען הציבור בהיקף נכבד מאוד, הייתי מטילה עליו 6 חודשים לריצוי בעבודות שירות (ולא חודשיים בלבד) בצד קנס גבוה.

ב[ע"פ 7026/11](http://www.nevo.co.il/links/psika/?link=עפ%207026/11) שאוזכר לעיל התייחס ביהמ"ש העליון (כב' השופטים א. רובינשטיין, י. עמית ונ. סולברג) ליבוא סם ה-GBL:

"**כעיקרון מצאנו טעם רב בנימוקי הערעור. נפיצותו של הסם הנדון וסכנותיו מחייבים ענישה מחמירה מאחורי סורג ובריח לתקופה ארוכה. זהו העונש ההולם, וכך מתחייב על מנת להשיג הרתעה אפקטיבית**".

על אף האמור לעיל, החליט ביהמ"ש העליון, כאמור, "**לאחר התלבטות ובדוחק**", שלפנים משורת הדין לא יקבל את הערעור, וזאת מאחר שהנאשם שם עבר הליך שיקומי והוא נקי משימוש בסם, הוא כבר סיים לבצע את עבודות השירות, ולפי אישיותו ונטייתו המינית – מאסר יהיה הרסני עבורו.

24. נסיבותיו של הנאשם שבפני שונות מאלו של הנאשם ב[ע"פ 7026/11](http://www.nevo.co.il/links/psika/?link=עפ%207026/11).

הנסיבות שהביאו את ביהמ"ש העליון, "**לאחר התלבטות ובדוחק**", להותיר על כנה ענישה של מאסר לריצוי בעבודות שירות ולא מאחורי סורג ובריח – אינן קיימות בענייננו.

זאת ועוד, בתיק דנן ישנן נסיבות מחמירות: הסם נרכש תוך שימוש בכרטיס אשראי של המעביד, ללא ידיעתו, והנאשם הורשע גם בעבירה של החזקת נשק ותחמושת שלא כדין.

25. עם זאת, יש לציין לקולא, כי קצינת המבחן גרסה שמעצרו של הנאשם גרם לו לטלטלה ממשית, והוא הפנים את הפסול שבמעשיו. מאחר שלמד את ליקחו היא המליצה על אי-הרשעתו בדין, ובתסקיר המעצר המליצה עוד קודם לכן להסיר את התנאים שהגבילו תנועותיו.

הנאשם הודה בחקירתו בכל המיוחס לו בכתב האישום, כמו-כן פירט את שמות חבריו להם מסר את סם ה-GBL, וכן מסר את מספרי הטלפונים שלהם.

התנהגותו זו של הנאשם שונה מהתנהגות מי ששימש כמחנך ומורה – חן שרירא, ששיקר והכחיש ידיעה על מהות סם ה-GBL ומעורבות בהשגתו.

הנאשם אף אמר לשרירא במהלך העימות כי הוא כבר נטל אחריות וסיפר את כל האמת, והציע לו לעשות כמוהו (ראו: **נ/9**).

הנאשם הודה בחקירתו כי החבילה הראשונה נשלחה למענו של חברו אורן, אותו, לדבריו, הוא "**ניצל**", ומסר לו מידע בלתי נכון, לפיו מדובר בחבילה המכילה חומר לניקוי יאכטות. החבילה השנייה נשלחה לחן שרירא.

עדויות האופי והמכתבים שהוגשו במסגרת הראיות לעונש גומרים את ההלל על הנאשם, ובכל אלה יש כדי להביא להקלה בעונשו.

26. לאור כל האמור לעיל, ולאחר ששקלתי טיעוני באי-כוח הצדדים, אני מטילה על הנאשם כדלקמן:

א) 8 חודשי מאסר בפועל, בניכוי 31 ימי מעצרו (הנאשם היה עצור מתאריך 6.2.2011 ועד 8.3.2011).

ב) 12 חודשי מאסר על-תנאי, והתנאי הוא שלא יעבור תוך 3 שנים מיום שחרורו ממאסר עבירה מהעבירות בהן הורשע.

ג) קנס בסך 2,500 ₪ או 25 ימי מאסר תמורתו.

הקנס ישולם עד לתאריך 01.05.2012.

**5129371**

**5129371**

יהודית אמסטרדם 54678313-/

**5467831354678313הודע לנאשם על זכותו לערער על גזר-הדין לבית המשפט העליון תוך 45 ימים מהיום.**

|  |
| --- |
| **ניתן היום, 20 במרס 2011, בנוכחות ב"כ המאשימה, הנאשם ובא-כוחו.** |
| **יהודית אמסטרדם, שופטת** |

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה

[בעניין עריכה ושינויים במסמכי פסיקה, חקיקה ועוד באתר נבו – הקש כאן](http://www.nevo.co.il/advertisements/nevo-100.doc)