|  |  |
| --- | --- |
| **בית משפט השלום ברמלה** | |
| ת"פ 34656-04-13 פרקליטות מחוז מרכז נ' דזנשוילי(עציר) ואח' |  |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **בפני** | **כבוד השופט הישאם אבו שחאדה** | |
| **בעניין:** | **המאשימה – מדינת ישראל  באמצעות פרקליטות מחוז מרכז ע"י עוה"ד ינאי גורני** |  |
|  |  | |
|  | **נגד** | |
|  | **הנאשם - אמזר דזנשוילי  ע"י עוה"ד ארז מלמד** |  |
|  |  | |
| חקיקה שאוזכרה:  [פקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג-1973](http://www.nevo.co.il/law/4216): סע' [7(א)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.a), [7(ג)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.c), [10](http://www.nevo.co.il/law/4216/10), [36ח](http://www.nevo.co.il/law/4216/36h)  [חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [40ד](http://www.nevo.co.il/law/70301/40d)  **ג ז ר – ד י ן** | | |

**כתב האישום**

1. הנאשם הורשע על פי הודאתו בעובדות כתב האישום המתוקן בביצוען של העבירות הבאות: החזקת סם שלא לצריכה עצמית לפי [סעיפים 7(א)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.a) ו-[7(ג)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.c) רישא ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) [נוסח חדש] התשל"ג – 1973 (להלן: **פקודת הסמים המסוכנים**), וכן עבירה של החזקת כלים המשמשים להכנת סם מסוכן לפי [סעיף 10](http://www.nevo.co.il/law/4216/10) רישא לפקודת הסמים המסוכנים.

2. על פי עובדות כתב האישום ביום 10.4.13 בשעה 10:30 או בסמוך לכך, החזיק הנאשם בדירתו שבתחומי העיר לוד, סמים מסוכנים שלא לצריכתו העצמית על פי הפירוט שלהלן:

א. סם מסוג חשיש במשקל 5.43 גרם נטו כשהוא עטוף בשקית. הסם הוחזק בקופסא במגירה בשידה בחדר השינה.

ב. סם מסוג הרואין במשקל 30.95 גרם עטוף בשקית שקופה. הסם הוחזק בקופסא שחורה על השולחן בסמוך לכניסה למטבח (להלן: **הקופסא**).

ג. סם מסוג הרואין עטוף בשקית שקופה, וזאת במשקל 65.91 גרם. את הסם החזיק בקופסא.

ד. סם מסוג חשיש, במשקל 405.97 גרם מחולק לאריזות ואשר הוחזקו ע"י הנאשם בקופסא.

ה. סם מסוג קוקאין במשקל כולל של 6.4199 גרם, מחולק לשתי אריזות ואשר הוחזקו ע"י הנאשם בקופסא.

3. בקופסא נמצאו גם שני סרגלים מברזל, סכין יפנית וקרש חיתוך ועליהם שרידי סם מסוג חשיש. כמו כן, נמצאו כלים נוספים ביניהם משקל אלקטרוני וכפית מברזל עליה נמצאו שרידי הרואין המשמשים כלים להכנת סם מסוכן. כמו כן, באותו מועד, הנאשם החזיק בעסק שנקרא "אינטרנט קפה" שבתחומי העיר לוד, בכיס מעיל שהיה מונח על כיסא ליד הקופה מאחורי דלפק, סם מסוכן מסוג חשיש במשקל 4.62 גרם נטו.

**עברו הפלילי של הנאשם**

4. לחובתו של הנאשם חמש הרשעות קודמות וזאת בין השנים 2000 ועד 2011. שתי הרשעותיו האחרונות הינן בתחום הסמים ואשר בגינן תלויים ועומדים כנגדו שני מאסרים מותנים שהינם ברי הפעלה במקרה שבפני:

א. תשעה חודשים מ-ת"פ 3224/08 של בית משפט השלום ברמלה, מיום 4.2.10.

ב. חמשיה חודשים מ-[ת"פ 19137-11-10](http://www.nevo.co.il/case/5888684) של בית משפט השלום בראשון לציון מיום 10.10.11.

**תסקירי שירות המבחן**

5. התקבלו שלושה תסקירים משירות המבחן בעניינו של הנאשם. נביא את עיקרי הדברים בתמצית:

א. הנאשם בן 42 שנים ואב לשני ילדים מנישואים קודמים שהינם כיום בגיל ההתבגרות. בנוסף, מנישואיו הנוכחיים, הוא אב לילד ואשתו בהריון בילדם השני.

ב. הנאשם לאורך מספר רב של שנים ניהל אורח חיים המאופיין בהתמכרות לסמים ולהימורים וצבר חוב משמעותי לגורמים שונים ב-"שוק האפור" עקב התמכרותו להימורים.

ג. במסגרת ההליך הנוכחי הנאשם שוחרר ממעצרו ושולב במרכז לגמילה מסמים. הנאשם עבר את הליך הגמילה בהצלחה ושומר כיום על ניקיונו מסמים.

ד. הנאשם שולב בעמותת "אפשר" לצורך גמילה מהימורים ואף הציג אישור שהינו ממשיך בהליך הטיפולי ולא היו לו מעידות של הימורים לא חוקיים.

ה. בסופו של יום, שירות המבחן המליץ על הארכת המאסר המותנה של תשעה חודשים, הפעלת המאסר המותנה של חמישה חודשים וריצויו בדרך של עבודות שירות וכן הטלת צו מבחן למשך שנה וחצי.

**טענות הצדדים לעונש**

6. המאשימה עמדה על החומרה הרבה שבביצוע עבירות סמים וזאת במיוחד לאור סוגי הסמים שהוחזקו והכמות הנכבדה שנתפסה של סמים מסוג הרואין, קוקאין וחשיש. כמו כן, הדגישה את עברו הפלילי של הנאשם והמאסרים המותנים שתלויים ועומדים כנגדו. לגבי ההליך השיקומי שאותו עבר הנאשם, באת כח המאשימה טענה שאין בהליך זה בכדי להצדיק סטייה ממתחם העונש ההולם שלטענתה נע בין 30 ל- 60 חודשי מאסר בפועל. לפיכך, המאשימה סבורה שדינו של הנאשם למאסר מאחורי סורג ובריח.

7. ב"כ הנאשם לא חלק על כך שמדיניות הענישה הנוהגת בעבירות שבוצעו ע"י הנאשם עניינה מאסר בפועל מאחורי סורג ובריח ולתקופה לא קצרה. עם זאת, טען כי בנסיבותיו של הנאשם, מן הראוי שבית משפט יסטה ממתחם העונש ההולם מטעמים של שיקום. הנאשם עבר הליך שיקומי בשני מסלולים מקבילים, הן מסלול ההתמכרות לסמים והן מסלול ההתמכרות להימורים. כמו כן, הדגיש שלמרות שהנאשם ניסה להיגמל מסמים בעבר, מעולם לא עבר הליך שיקומי אינטנסיבי ומשמעותי כמו זה שעבר במסגרת ההליך הנוכחי. לפיכך, עתר שלא להשית על הנאשם עונש מאסר מאחורי סורג ובריח וזאת על מנת שלא לגדוע את ההליכים הטיפוליים שעבר.

**מתחם העונש ההולם**

8. על מנת ללמוד על מתחם העונש ההולם לעבירות נשוא כתב האישום, יש לתת את הדעת למדיניות הענישה הנוהגת בעבירות של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, וזאת תוך שימת דגש על **סוגי** הסמים שהוחזקו וכן **הכמות** שהוחזקה לגבי כל סוג סם. סמים מסוג הרואין וקוקאין הוגדרו בפסיקה כסמים "קשים" ובעוד שסם מסוג חשיש הוגדר כסם "קל". אולם, לא ניתן להתעלם מהכמות הלא מבוטלת של סם מסוג חשיש שהוחזקה. את הסמים מסוג קוקאין והרואין יש לראות תחת קטגוריה אחת וסך הכל הכמות שהוחזקה על ידי הנאשם שבפניי בקטגוריה זו היא כ- **102 גרם**. לכמות זו מתווספת כמות של **כ-415 גרם** חשיש. בעיני, מתחם העונש ההולם שלו עתרה המאשימה, קרי, בין 30 ל-60 חודשי מאסר בפועל, וזאת לאירוע הכולל נשוא כתב האישום, הוא מתחם נכון ומתאים. להלן הפסיקה שהובילה אותי למסקנה שהמתחם האמור הוא המתחם הנכון, וזאת בדגש על סוג הסם (הירואין וקוקאין) והכמות (עשרות גרמים):

א. [ע"פ 3117/12](http://www.nevo.co.il/case/5583030) **אביב נ' מדינת ישראל** [פורסם בנבו] (6.9.12). המערער מכר לסוכן משטרתי סם מסוכן מסוג קוקאין במשקל של 100 גרם ונדון לשלוש שנות מאסר בפועל, מאסר על תנאי וכן חולט רכב לטובת המדינה וכן סכום כסף של 20,000 ₪. ערעורו לבית המשפט העליון נדחה.

ב. [ע"פ 1905/12](http://www.nevo.co.il/case/5578372) **דהן נ' מדינת ישראל** [פורסם בנבו] (8.11.12). המערער מכר לסוכן משטרתי סם במשקל של 100 גרם קוקאין. במועד אחר סייע לאחר למכור לסוכן 90 גרם קוקאין. המערער נדון ל-44 חודשי מאסר בפועל. ערעורו לבית המשפט העליון נדחה.

ג. [ע"פ 354/14](http://www.nevo.co.il/case/17023618) **אלולידי נ' מדינת ישראל** [פורסם בנבו] (1.7.14). המערער מכר לסוכן משטרתי 120 גרם הרואין. בית המשפט המחוזי בבאר שבע קבע שמתחם העונש ההולם נע בין 3 ל-5 שנות מאסר והשית עליו 3 שנות מאסר בפועל. ערעורו לבית המשפט העליון נדחה.

ד. [ע"פ 810/11](http://www.nevo.co.il/case/5727295) **בורגרקר נ' מדינת ישראל** [פורסם בנבו] (30.5.11). המערער החזיק 59.1 גרם הרואין והוטלו עליו 3 שנות מאסר בפועל. ערעורו לבית המשפט העליון נדחה.

ה. [ע"פ 2410/07](http://www.nevo.co.il/case/5831254) **תורכ נ' מדינת ישראל** [פורסם בנבו] (18.10.07). כאן היה מדובר במערער שהחזיק 68.6 גרם קוקאין וכן הורשע בעבירה נוספת של החזקת כלים לפי [סעיף 10](http://www.nevo.co.il/law/4216/10) ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216). המערער נדון ל-3 שנות מאסר בפועל וערעורו לבית המשפט העליון נדחה.

ו. [ע"פ 6658/04](http://www.nevo.co.il/case/6076925) **סאטל נ' מדינת ישראל** [פורסם בנבו] (20.9.04). המערער החזיק 80 גרם הרואין. בית המשפט המחוזי גזר עליו שנת מאסר אחת בפועל. ערעורו לבית המשפט העליון נדחה ובעוד שערעור המדינה התקבל ומאסרו נקבע לשנתיים, כאשר בית המשפט העליון קובע כי אין זו מדרכה של ערכאת הערעור למצות את הדין עם מערערים ואילו אותו הרכב היה יושב בערכאה הראשונה, היה מושת עליו עונש חמור יותר מזה שנקבע.

ז. ע"פ 1282/07 **בן אבו נ' מדינת ישראל** [פורסם בנבו] (25.7.07). המערער היה נהג מונית ללא עבר פלילי שנתבקש לבצע העברה של סמים באמצעות המונית שעליה עבד מאדם אחד שלא הכיר לאדם אחר שלא הכיר תמורת סך של 500 ₪. הוא הורשע בביצוע עבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית. הסם היה מסוג הירואין במשקל 97.74 גרם. המערער נדון ל- 28 חודשי מאסר בפועל. ערעורו לבית המשפט העליון נתקבל כך שהעונש הופחת ל- 24 חודשים.

ח. [עפ"ג 5694-02-14](http://www.nevo.co.il/case/11292203) **מדינת ישראל נ' אבו דחל** [פורסם בנבו] (27.4.14) (בפני כבוד מותב השופטים, הנשיא טל, השופט מקובר השופט ד"ר בורנשטיין). כאן היה מדובר במי שהחזיק 68.19 גרם קוקאין, 2.95 גרם קוקאין ו- 27 גרם הירואין. סך הכל כ- 98 גרם סמים מאותה קטגוריה (הירואין וקוקאין) ונקבע שמתחם עונש שנע בין 30 ל- 60 חודשי מאסר בפועל הוא מתחם ראוי.

**שאלת החריגה ממתחם העונש ההולם מטעמים של שיקום**

9. משקבענו שמתחם העונש ההולם, לעניין רכיב המאסר נע בין 30 ועד 60 חודשי מאסר בפועל, אדון כעת בטענתו של הנאשם שיש לסטות ממתחם העונש ההולם עד כדי אי הטלת מאסר בפועל.

10. [סעיף 40ד](http://www.nevo.co.il/law/70301/40d) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301) מתיר חריגה לקולא ממתחם העונש ההולם במקרים שבהם בית משפט השתכנע כי יש סיכוי של ממש כי הנאשם ישתקם. יחד עם זאת, שאלת הסטיה ממתחם העונש ההולם כפופה תמיד לחומרת העבירה. חומרת העבירה יש בה בכדי להשפיע על שיקול דעתו של בית המשפט בשני מישורים:

א. שלא לסטות כלל ממתחם העונש ההולם, על אף השיקום : כך למשל, ב- [רע"פ 747/14](http://www.nevo.co.il/case/11279208) **לוי נ' מדינת ישראל** [פורסם בנבו] (11.2.14) המערער החזיק 5 גרם הירואין ן- 0.095 גרם קוקאין. המערער השתלב במרכז לגמילה מסמים, עבר את הטיפול בהצלחה ושרות המבחן המליץ על העמדתו בפיקוחם. למרות זאת, הוא נדון למאסר בפועל מאחורי סורג ובריח ועתירתו לסטייה ממתחם העונש ההולם, שבגבול התחתון שלו כלל רכיב של מאסר בפועל, נדחתה.

ב. מידת הסטייה: ככל שמדובר בעבירה בדרגת חומרה נמוכה, ניתן לחשוב על מקרים שבהם בית המשפט יסטה ממדיניות הענישה הנוהגת, כאשר נסיבות ביצועה מחייבות ענישה מאחורי סורג ובריח, ע"י הימנעות מהטלת מאסר בפועל. לעומת זאת, ככל שמדובר בעבירה חמורה יותר, מידת הסטיה תהיה קטנה יותר. בפסיקה ניתן לראות דוגמאות שבהן עבירה בדרגת חומרה גבוהה הובילה את בית המשפט למסקנה שניתן לסטות מהמתחם עקב קיומו של סיכוי ממשי לשיקומו, וזאת על ידי הפחתת תקופת המאסר בפועל שהוטלה על הנאשם, אך לא עד כדי הימנעות מהטלת מאסר ממש:

ב.1. [ע"פ 1903/13](http://www.nevo.co.il/case/6824952) **עיאשה נ' מדינת ישראל** [פורסם בנבו] (14.7.13). במקרה זה המערער הורשע בביצוע עבירות של קשירת קשר לפשע, בידוי ראיות, מסירת ידיעה כוזבת והחזקת נשק. המערער סיכם עם אחר שהחזיק נשק כדין במסגרת עבודתו כשומר, שאותו אחר ימסור לו את נשקו תמורת כסף, ובעוד שאותו אחר ימסור הודעה שקרית למשטרה שהותקף ע"י אלמונים ואלה גנבו את נשקו. המערער נדון ל-15 חודשי מאסר בפועל. בית המשפט המחוזי קבע שמתחם העונש ההולם לכלל האירוע נע בין 12 ועד 30 חודשי מאסר. בית המשפט העליון קבע שהמתחם הוא מתחם ראוי אך לאור העדר עבר פלילי והליך טיפולי שאותו עבר המערער בכלא וסיכוי נמוך להישנות ביצוע עבירות בעתיד, ניתן לסטות מהמתחם שנקבע מטעמים של שיקום. עונש המאסר בפועל הופחת ל- 10 חודשים (היינו חודשיים פחות מהגבול התחתון של המתחם).

ב.2 [רע"פ 5354/12](http://www.nevo.co.il/case/5590169) **קובר נ' מדינת ישראל** [פורסם בנבו] (12.7.12). המבקש הורשע בעבירה של החזקת סם מסוג קוקאין במשקל 37.96 גרם שלא לצריכתו עצמית. כמו כן, נגמל מסמים לאחר שבמשך שנים היה מכור לסמים. בית המשפט השלום קבע שהמתחם בעניינו נע בין 18 ל- 36 חודשים ודן אותו ל- 14 חודשי מאסר. ערעורו לבית המשפט המחוזי נדחה וכן נדחתה בקשת רשות ערעור שהגיש לבית המשפט העליון. כבוד השופט שוהם קבע בפסקה 11 להחלטתו שאין בתהליך השיקום, מוצלח ככל שיהיה, כדי לאיין את חומרת המעשים ואת הצורך להעניש את המבקש במאסר מאחורי סורג ובריח.

ב.3 [ע"פ 526/14](http://www.nevo.co.il/case/11269745) **פלוני נ' מדינת ישראל** [פורסם בנבו] (12.3.14). המערער הורשע בביצוע עבירות של החזקת נשק וסחר בנשק. המערער מכר לסוכן משטרתי אקדח תמורת סך של 14,000 ₪. מתסקיר שירות המבחן עלה שהמערער נהג להשתמש ולסחור בסמים בעבר וכי היה בעת מתן גזר הדין בטיפול בשירות המבחן, אשר המליץ להסתפק בעבודות שירות וזאת נוכח ההליך הטיפולי החיובי בו החל. בית המשפט המחוזי גזר עליו 22 חודשי מאסר בפועל. בית המשפט העליון הפחית את תקופת המאסר ל-16 חודשים וזאת מאחר והמערער מגלה פוטנציאל שיקומי ממשי, לרבות ע"י הבנת היתרונות בניהול אורח חיים נורמטיבי מבלי לעשות שימוש בסמים. במילים אחרות, רכיב המאסר ממש בכל זאת נותר בעינו, על אף השיקום.

11. במקרה שבפני, סוג הסמים וכמותם, כפי שהוחזקו ע"י הנאשם, מחייבים ענישה ממשית מאחורי סורג ובריח. יוזכר שמתחם העונש ההולם הרלוונטי לעבירות שבוצעו ע"י הנאשם, הוא מתחם שחלקו התחתון מתחיל מ-30 חודשי מאסר ובעוד שחלקו העליון מסתיים ב-60 חודשי מאסר. מדובר במתחם שהגבול התחתון שלו עומד על תקופת מאסר משמעותית. לא מקובלת עליי טענת ההגנה ששיקולי השיקום מצדיקים סטיה ממתחם העונש ההולם, עד כדי אי הטלת מאסר מאחורי סורג ובריח, וזאת לא כל שכן, לאור קיומם של שני מאסרים על תנאי משני תיקים שונים.

12. יובהר שמקובלת עלי טענתו של הנאשם שיש לסטות ממתחם העונש ההולם לאור ההליך השיקומי שעבר, אך טענתו שאין להשית עליו עונש מאסר ממש דינה להידחות. הנני קובע כי שיקולי השיקום במקרה שבפני מצדיקים סטיה ממתחם העונש ההולם, כך שהעונש שייגזר על הנאשם יהיה של 22 חודשים (היינו סטייה לקולא של 8 חודשים מהגבול התחתון של

המתחם). בנוסף, יש להפעיל את שני המאסרים המותנים, שהינם עונשים נפרדים וחיצוניים

למתחם שנקבע, כך שהמאסר על תנאי של 9 חודשים יופעל במצטבר ובעוד שהמאסר על תנאי של 5 חודשים יופעל בחופף. סה"כ ירצה הנאשם 31 חודשי מאסר בפועל.

13. דומני שהסטיה האמורה מהמתחם ואופן הפעלת המאסרים המותנים, אחד במצטבר ואחד בחופף, יש בה בכדי לאזן את מכלול השיקולים שעומדים על הפרק: האינטרס הציבורי, נסיבותיו האישיות של הנאשם, עובדת היותו נשוי ואב לילדים, ההליך השיקומי שעבר וההודיה וחסכון בזמן שיפוטי. עונש המאסר בפועל שיושת על הנאשם יש להוסיף עליו מאסר על תנאי, קנס ופסילת רישיון נהיגה.

14. אשר על כן, הנני משית על הנאשם את העונשים הבאים:

א. 22 חודשי מאסר בפועל.

ב. הנני מורה על הפעלת המאסר המותנה של 9 חודשים שהושת על הנאשם ב-ת"פ 3224/08 בבית משפט השלום ברמלה ביום 4.2.10, וזאת במצטבר לעונש המאסר שהוטל לעיל.

ג. הנני מורה על הפעלת המאסר המותנה של 5 חודשים שהושת על הנאשם ב-[ת"פ 19137-11-10](http://www.nevo.co.il/case/5888684), בבית משפט השלום בראשון לציון ביום 10.10.11, וזאת בחופף לתקופת המאסר שהוטלה לעיל.

**סה"כ ירצה הנאשם 31 חודשי מאסר בפועל בניכוי ימי מעצרו מיום 10.4.13 ועד יום 11.9.13.**

ד. 10 חודשי מאסר על תנאי והתנאי הוא שבמשך 3 שנים ממועד שחרורו, הנאשם לא יבצע עבירה לפי [פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) מסוג פשע.

ה. 4 חודשי מאסר על תנאי והתנאי הוא שבמשך 3 שנים ממועד שחרורו, הנאשם לא יבצע עבירה לפי [פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) מסוג עוון.

ו. הנאשם ישלם קנס בסך 5000 ₪ , או 60 ימי מאסר תמורתו. הקנס ישולם ב- 10 תשלומים חודשים שווים ורצופים כאשר הראשון שבהם עד ליום 1.2.15 והיתרה ב- 1 לכל חודש שלאחריו. היה ואחד התשלומים לא ישולם במועד, אזי יעמוד מלוא סכום הקנס לפירעון מידי. הקנס יועבר לטובת הקרן שפועלת מכוח [סעיף 36ח](http://www.nevo.co.il/law/4216/36h) ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216).

ז. הנני פוסל את הנאשם מלקבל או להחזיק רישיון נהיגה וזאת למשך 10 חודשים ממועד שחרורו ממאסרו. מניין ימי הפסילה יחל מיום הפקדת רישיון הנהיגה במזכירות בית המשפט ובכל מקרה לא לפני מועד שחרורו ממאסרו.

ח. ניתן צו להשמדת הסמים.

5129371זכות ערעור תוך 45 יום.

54678313

ניתן היום, ג' טבת תשע"ה, 25 דצמבר 2014, במעמד הצדדים.

5129371

54678313

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)

הישאם אבו שחאדה 54678313-/