|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **בית המשפט המחוזי בבאר שבע** | | | |
| ת"פ 37454-07-23 מדינת ישראל נ' מלול(עציר) | | |  |
| לפני | **כבוד השופט אלון גביזון** | | | |
| בעניין: | **המאשימה** | **מדינת ישראל**  **ע"י ב"כ עוה"ד רפאל אביב** | | |
|  | **נגד** | | | |
|  | **הנאשם** | **רותם מלול  ע"י ב"כ עוה"ד בני זיתונה** | | |

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)

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [244](http://www.nevo.co.il/law/70301/244)

[תקנות התעבורה, תשכ"א-1961 - לא מרובדות](http://www.nevo.co.il/law/74274): סע' [26(2)](http://www.nevo.co.il/law/74274/26.2)

[פקודת התעבורה [נוסח חדש]](http://www.nevo.co.il/law/5227): סע' [36(ג)](http://www.nevo.co.il/law/5227/36.c)

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

**האישום והסדר הטיעון:**

1. הנאשם הורשע על פי הודאתו בכתב האישום בהחזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית - עבירה לפי [סעיף 7(א)+(ג)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.a.;7.c) רישא ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) [נוסח חדש] התשל"ז – 1977 ובשיבוש מהלכי משפט – עבירה לפי [סעיף 244](http://www.nevo.co.il/law/70301/244) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301) התשל"ז – 1977.

2. על פי עובדות כתב האישום, בהן הודה הנאשם, בתאריך 29.6.2023 בשעה 8:30 או בסמוך לכך, נהג הנאשם ברכבו מסוג יונדאי מ"ר 52-033-101 (להלן: **"הרכב"**) על כביש 12 דרומה לכיוון העיר אילת, תוך שהוא מחזיק ברכב שתי שקיות של סם מסוכן מסוג קוקאין, האחת במשקל של 99.78 גרם, והשניה במשקל של 44.74 גרם – סה"כ 144.52 גרם (להלן: **"שקיות הסם"**) – וזאת שלא לצריכתו העצמית ושלא כדין.

במהלך הנסיעה, ניידת משטרה סימנה לנאשם לעצור את רכבו, והאחרון השליך את שקיות הסם מחלון הרכב בכוונה למנוע או להכשיל הליך שיפוטי או להביא לידי עיוות דין בין בהעלמת ראיות ובין בדרך אחרת.

3. באי כוח הצדדים עתרו במשותף ובמסגרת הסדר הטיעון כי בית המשפט יגזור על הנאשם את העונשים הבאים:

א. מאסר בפועל לתקופה של 35 חודשים בניכוי ימי מעצרו מיום 29.06.23.

ב. מאסר על תנאי שמשכו לשיקול דעת בית המשפט.

ג. קנס בסך 10,000 ₪ שישולם ב- 10 תשלומים חודשיים שווים ורצופים החל מחודש דצמבר 2025.

ד. חתימה על התחייבות להימנע מביצוע עבירה שמשכה וסכומה לשיקול דעת בית המשפט.

ה. פסילה בפועל מלשאת או להחזיק רישיון נהיגה שמשכה לשיקול דעת בית המשפט.

ו. פסילה על תנאי שמשכה לשיקול דעת בית המשפט.

בנוסף לאמור לעיל, עתרה המאשימה להפעלת פסילה על תנאי בת שלושה חודשים מתיק [תת"ע (תעבורה אילת) 4712-09-20](http://www.nevo.co.il/case/27004034). בהקשר זה טענה ההגנה כי הפסילה המותנית בתיק המוזכר לעיל אינה ברת הפעלה בענייננו.

**טענות הצדדים:**

4. במסגרת הראיות לעונש הגיש ב"כ המאשימה רישום פלילי (ת/2) ורישום תעבורתי (ת/3) בעניינו של הנאשם. בהמשך לעתירתה להפעלת הפסילה המותנית, הגישה המאשימה את גזר הדין בעניינו של הנאשם בתיק [תת"ע (תעבורה אילת) 4712-09-20](http://www.nevo.co.il/case/27004034) מיום 01.12.20 (ת/4).

ב"כ הנאשם לא הגיש ראיות לעונש.

5. **ב"כ המאשימה** עתר לכבד את הסדר הטיעון למרות שרכיב המאסר בפועל נמצא בתחתית מתחמי הענישה. הנאשם הודה כבר בהזדמנות הראשונה בחקירתו במשטרה ובבית המשפט, חסך זמן שיפוטי יקר ובהתחשב בכך שעבירה דומה בוצעה על ידו לפני זמן ארוך יחסית- בשנת 2015, הרי שההסדר סביר בנסיבות העניין.

לעניין רכיב הפסילה בפועל שבהסדר ,הפנה ב"כ המאשימה לפסיקה רלוונטית (ת/5). נטען כי מתחמי הענישה בגין רכיב הפסילה ובסוג העבירה בה הורשע הנאשם נע בין שנת פסילה בפועל ומעלה. בשל עברו התעבורתי של הנאשם אין למקמו בתחתית המתחם.

באשר לעתירה להפעלת הפסילה על תנאי מתיק [תת"ע (תעבורה אילת) 4712-09-20](http://www.nevo.co.il/case/27004034), ומשלא נכתב מפורשות בגז"ד בגין אלו עבירות תחול הפסילה המותנת, הרי שהתנאי רחב וכולל גם את העבירה בה הורשע הנאשם בענייננו.

6. **ב"כ הנאשם** ביקש לכבד את ההסדר. לדבריו רכיב המאסר בהסדר אינו נמצא בתחתית המתחם כטענת המאשימה והנו סביר כאשר נלקח בחשבון כלל הנסיבות המשפחתיות והאישיות של הנאשם.

הנאשם בעל משפחה ואב לשלושה ילדים קטינים, עובד כנהג משאית, לקח אחריות מלאה על מעשיו ומשתתף בקבוצות טיפוליות במהלך מעצרו.

לעניין רכיבי הפסילה בפועל והפסילה המותנת שבהסדר, נטען כי מאחר והנאשם הנו נהג מקצועי ורישיון הנהיגה נחוץ לצורך פרנסתו, על הענישה בגין רכיבים אלו להיות סמלית (חצי חודש-חודש).

הסניגור הוסיף כי הנאשם לא הורשע בענייננו בעבירה של שימוש בסמים , ומשכך אין מקום להחמיר ברכיבי הפסילה כבקשת המאשימה ,בוודאי כשמדובר בנאשם אשר לקח אחריות מלאה על מעשיו כבר בשלב מעצרו.

לדברי הסניגור המלומד משלא צוינו בגזר דינו של בית המשפט לתעבורה בתיק [תת"ע 4712-09-20](http://www.nevo.co.il/case/27004034) העבירות שבגינן מופעלת הפסילה המותנת, הרי שזו אינה ברת הפעלה בענייננו. הפסילה המותנית ניתנה בגין הרשעתו של הנאשם בעבירה של נהיגה בשכרות, ומשלא נכתב אחרת הרי שהיא ברת הפעלה רק בגין עבירה זו בלבד.

7. הנאשם אמר שהוא מצטער ומתבייש בעבירות שביצע. לשאלת בית המשפט סיפר הנאשם כי הוא בן 36, נשוי ואב לשלושה ילדים קטינים. לדבריו אחד מילדיו חולה, סובל מלחץ תוך גולגולתי מוגבר, עבר ניתוח ומטופל מעת לעת בבית החולים איכילוב.

הנאשם הוסיף כי הוא התחיל לאחרונה הליך טיפולי במסגרת מעצרו ומתכוון להמשיך בטיפול בתקופת ריצוי עונשו. בשל מעצרו המצב הכלכלי של משפחתו התדרדר ורישיון הנהיגה נחוץ לו לפרנסת המשפחה לאחר שחרורו.

**דיון והכרעה:**

8. הנאשם הורשע בעבירות של החזקת סם שלא לצריכה עצמית ובשיבוש מהלכי משפט לאחר שהודה בכתב האישום במסגרת הסדר טיעון.

9. בביצוע עבירת הסמים הנ"ל פגע הנאשם בערכים המוגנים של הגנה על שלום הציבור וביטחונו.

רבות נפסק לעניין חומרת עבירות הסמים, הצורך במאבק בהם ונסיגת השיקולים האישיים של העבריין מפני אלו הקשורים בנזק אשר מביאים הסמים.

כך למשל **ב**[**ע"פ 1932/15**](http://www.nevo.co.il/case/20118363) **פיליפ בן סעדון נ' מ"י** (פורסם בנבו 17.4.16), סקר כב' הש' מלצר את הסכנות הגלומות בשימוש והפצת סמים מסוכנים ואת החומרה המיוחדת המיוחסת לעבירות של החזקת סמים מסוכנים שלא לצריכה עצמית וקבע:

**"בהקשר זה יש להזכיר את הסכנות הגלומות בשימוש והפצת סמים מסוכנים, ואת החומרה המיוחדת שמיוחסת בפסיקת בית משפט זה לאותם מקרים בהם מבוצעות עבירות החזקת סמים מסוכנים שלא לצריכה עצמית. יפים, לעניין זה, הדברים שנאמרו ב**[**ע"פ 211/09**](http://www.nevo.co.il/case/5698919) **אזולאי נ' מדינת ישראל...**

**"על חומרתה המופלגת של עבירת החזקת סמים מסוכנים שלא לצריכה עצמית אין צורך להכביר מילים, ולא כל שכן כך הוא כאשר מדובר בכמות כה גדולה של סמים מסוג זה. הענישה בעבירות מסוג זה נועדה, קודם לכל, לשרת את מטרת הגמול לעבריין על עיסוק בסם העלול לסכן חיי אדם ולפגוע בבריאות המשתמשים בו; שנית, על העונש להעביר מסר חד-משמעי של הרתעה ביחס לעבריינים פוטנציאליים, ולשמש אות אזהרה אפקטיבי לכל מי שמתכוון לקחת חלק במערכת ההעברות והסחר בסמים, תהא אשר תהא הפונקציה אותה הוא ממלא בשרשרת זו של העברת הסם מיד ליד...".**

10. בביצוע עבירת שיבוש מהלכי משפט פגע הנאשם באושיות המשפט ובערך המוגן של טוהר ההליך המשפטי. לעניין זה יפים דבריו של בית המשפט העליון **ב**[**ע"פ 8721/04**](http://www.nevo.co.il/case/6022483) **אוחנה נ' מדינת ישראל** (17.6.07):

**"תכליתן המרכזית של נורמות אלה, והאיסור של שיבוש מהלכי המשפט בכלל זה – הנה להגן על טוהר ההליך השיפוטי ועל תקינותם של הליכים משפטיים, ולהבטיח קיומם של מערכת תקינה של עשיית משפט צדק, הראויה לאמון הציבור".**

**רכיבי המאסר בפועל, הקנס וההתחייבות שבהסדר:**

11. הנאשם יליד 1987, נשוי ואב לשלושה ילדים קטינים, הודה וחסך מזמנו של בית המשפט. מדברי הנאשם ניכר כי הוא מתחרט על מעשיו ואף החל בהליך טיפולי במסגרת שירות בתי הסוהר. בנו של הנאשם סובל מבעיה רפואית מורכבת (לחץ תוך גולגולתי), ולדברי בא כוחו קיים חשש כי יאבד מאור עיניו.

12. לאחר ששקלתי טיעוני הצדדים, לאור מדיניות בתי המשפט הנוגעת לכיבוד הסדרי טיעון, עברו הפלילי והתעבורתי של הנאשם, לקיחת האחריות על מעשיו ומצבו הרפואי של בנו, אכבד את ההסדר.

**רכיב הפסילה בפועל :**

13. הנאשם ביצע את עבירת הסמים (החזקה שלא לצריכה עצמית) כשהוא נוהג ברכבו, תוך שהוא עושה שימוש לרעה ברישיון הנהיגה שלו. משכך צודק ב"כ המאשימה כי קיימת זיקה בין העבירות בהן הורשע הנאשם לבין רכיבי הפסילה המוסכמים שבהסדר.

לצד זאת, צודק בא כוח הנאשם כי מתחם העונש ההולם בעבירות בהן הורשע הנאשם ובנסיבות ביצוען אינו כולל בהכרח פסילה בפועל, לא כל שכן מתחם ענישה שתחתיתו 12 חודשי פסילה בפועל. ראה לדוגמה **ת.פ (מחוזי מרכז-לוד) 57183-02-19** (5.12.19).

14. הנאשם נוהג משנת 2007, עברו התעבורתי אינו מכביד וזאת כמובן מבלי להקל ראש בחומרת עבירת הנהיגה תחת השפעת אלכוהול. הנאשם לקח אחריות על מעשיו ויזדקק לרישיונו לצורך פרנסת המשפחה לאחר שחרורו מהכלא.

במכלול הנסיבות שפורטו לעיל ולאחר ששקלתי את עמדת באי כוח הצדדים, ונוכח רכיבי הענישה הנוספים הכלולים בהסדר, מצאתי שלא למצות את הדין עם הנאשם ברכיב הפסילה בפועל ולהסתפק בפסילה קצרה לצד פסילה מותנית ממושכת.

**הפעלת הפסילה המותנית**:

15. בגזר דינו של בית המשפט לתעבורה באילת מיום 01.12.20 (ת/4) ובהמשך להרשעתו של הנאשם בעבירת נהיגה תחת השפעת משקאות משכרים בניגוד [לתקנה 26(2)](http://www.nevo.co.il/law/74274/26.2) ל[תקנות התעבורה](http://www.nevo.co.il/law/74274), הורה בית המשפט לעניין הרכיב שבמחלוקת כדלקמן:

**"הנני מטילה על הנאשם פסילה מותנית של שלושה חודשים למשך שלוש שנים".**

16. [סעיף 36(ג)](http://www.nevo.co.il/law/5227/36.c) ל[פקודת התעבורה](http://www.nevo.co.il/law/5227) (נוסח חדש) תשכ"א - 1961 מורה כי:

**"מי שנפסל על תנאי ייפסל בפועל אם תוך תקופה שנקבעה בגזר דינו, ושלא תפחת משנה ולא תעלה על שלוש שנים, עבר אותה עבירה שעליה הורשע או אחת מהעבירות המפורטות בתוספת הראשונה או בתוספת השנייה או עבירה אחרת שקבע בית המשפט בגזר הדין, והורשע בשל העבירה הנוספת תוך התקופה האמורה או לאחריה; התקופה האמורה תתחיל מיום גזר הדין, ואם נושא הנאשם אותו זמן עונש מאסר - מיום שחרורו מן המאסר, והכל כשבית המשפט לא הורה אחרת".**

17. משבית המשפט לתעבורה לא פירט את העבירות שבעטיין תופעל הפסילה המותנית, הרי שבענייננו חל סעיף [36 (ג)](http://www.nevo.co.il/law/5227/36.c) ל[פקודת התעבורה](http://www.nevo.co.il/law/5227) לעיל. הנאשם בענייננו לא הורשע בעבירה בה הורשע בבית המשפט לתעבורה כמו גם לא בעבירות המנויות בתוספת הראשונה והשנייה של [פקודת התעבורה](http://www.nevo.co.il/law/5227), משכך צודק ב"כ הנאשם כי הפסילה המותנית אינה ברת הפעלה.

18. לאור האמור לעיל, הנני גוזר על הנאשם את העונשים הבאים:

א. **מאסר** - 35 חודשי מאסר בפועל בניכוי ימי מעצרו (מיום 29.06.23).

ב. **מאסר על תנאי** - 12 חודשי מאסר על תנאי לתקופה של 3 שנים מיום שחרורו ממאסר, שלא יעבור עבירת סם מסוג פשע.

ג. **מאסר על תנאי** - 6 חודשי מאסר על תנאי לתקופה של 12 חודשים מיום שחרורו ממאסר, שלא יעבור עבירה של שיבוש מהלכי משפט – עבירה לפי [סעיף 244](http://www.nevo.co.il/law/70301/244) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301) התשל"ז – 1977.

ד. **קנס** - קנס כספי בסך 10,000 ₪ או 60 ימי מאסר תמורתו.

הקנס ישולם ב- 10 תשלומים חודשיים שווים החל מיום 10.12.2025 ומידי כל 10 לחודש.

**המזכירות תנפיק השוברים לצורך ביצוע תשלום הקנס.**

ה. **התחייבות** - הנאשם יחתום על התחייבות בסכום של 10,000 ₪ שתוקפה למשך שלוש שנים מיום שחרורו לבל יעבור עבירת סם מסוג פשע. הנאשם יחתום על ההתחייבות עוד היום (29.01.24).

ו. **פסילה בפועל** - מורה על פסילתו של הנאשם מלקבל או להחזיק רישיון נהיגה לתקופה של 30 ימים. הפסילה תמנה מיום שחרורו ממאסרו.

ז. **פסילה על תנאי** - מורה על פסילתו של הנאשם על תנאי מלקבל או להחזיק רישיון נהיגה וזאת למשך 6 חודשים. הנאשם יישא בעונש זה אם בתקופה של שלוש שנים מיום שחרורו יעבור עבירת סמים מסוג פשע.

5129371

**54678313זכות ערעור תוך 45 ימים לבית המשפט העליון.**

**ניתן היום, י"ט שבט תשפ"ד, 29 ינואר 2024, במעמד הצדדים.**

אלון גביזון 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)