|  |  |
| --- | --- |
| **בית משפט השלום בפתח תקווה** | |
| ת"פ 51123-01-12 מדינת ישראל נ' חוטוריאנסקי |  |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **בפני** | **כב' השופט ד"ר עמי קובו** | |
|  | **מדינת ישראל** |  |
|  |  | **המאשימה** |
|  | **נגד** | |
|  | **ברוך חוטוריאנסקי** |  |
|  |  | **הנאשם** |

ב"כ המאשימה: עו"ד תמיר גינדין ונגה מזור שגב

ב"כ הנאשם: עו"ד אופיר כתבי

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' [40 ט'](http://www.nevo.co.il/law/70301/40i), [40 יא'](http://www.nevo.co.il/law/70301/40ja), [40 יג'](http://www.nevo.co.il/law/70301/40jc)

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

רקע

1. הנאשם הורשע בהתאם להודאתו בעובדות כתב האישום בעבירה של **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) ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216), (נוסח חדש), תשל"ג- 1971 (להלן: "**הפקודה**").
2. על-פי המתואר בעובדות כתב האישום, בתאריך 22.6.11, בשעה 18:30, בפתח תקווה (להלן: "**המקום**"), ביצעו בלשים פעילות רגלית. בנסיבות אלה, הבחינו הבלשים בנאשם כשהוא רוכב על אופניים, משוחח בטלפון הנייד ומביט לכל עבר. בנסיבות אלה, נכנס הנאשם לחנייה במקום, הוציא מתוך מכנסיו פלטה של סם מסוכן מסוג חשיש במשקל 97.25 גרם נטו וקוביה של סם מסוכן מסוג חשיש במשקל 2.3303 גרם נטו, והניח על חומת אבן.

**תסקיר שירות המבחן**

1. על-פי תסקיר שירות המבחן מיום 13.1.14, הנאשם רווק כבן 27, חי בזוגיות עם בת זוגו, אשר נמצאת בהיריון מתקדם. עובד כטבח בחברת קייטרינג מזה כשישה חודשים. התחנך בתנאי עזובה רגשית כשהוא נושא חוויית דחייה. נשלח ללמוד במסגרת חוץ ביתית. בהיותו קטין, היה מעורב בפלילים. הנאשם קשר את מעורבותו בפלילים בהיותו קטין על רקע התחברות לחברה שולית, בה מצא מסגרת השתייכות תומכת באותה תקופה. הנאשם לא גויס לצבא. בסוף תקופת לימודיו בפנימייה הכיר אדם, אשר הציע לו לנהל עסק משותף. השותף לווה כספים בשוק האפור, ומאחר שנפטר, הנאשם נאלץ להתמודד כיום עם החובות שנצברו. כחלק מההתמודדות עם מצבי לחץ ומשבר, תיאר הנאשם שימוש בסמים. הנאשם מנהל מערכת יחסים זוגית מזה כשנתיים, ולדבריו, חברתו מציבה גבול ברור לשימוש בסמים, כאשר הוא נענה לגבול זה ולא משתמש בסמים בשנתיים האחרונות. מגיליון רישומו הפלילי של הנאשם עולה כי לחובתו הרשעה מחודש אוקטובר 2010 בגין ביצוע עבירת החזקת סמים לצריכה עצמית, בגינה תלוי ועומד נגדו מאסר על תנאי של 3 חודשים. הנאשם נטל אחריות למיוחס לו בכתב האישום והסביר את ביצוע העבירה על רקע שימוש אינטנסיבי בסמים באותה תקופה בשל קיומם של חובות כספיים כבדים. הנאשם שלל שימוש בסמים כיום ותיאר את עצמו כמי שמתמודד באופן בונה עם חובותיו הכספיים והגיע להסדר תשלומי חובות דרך הוצאה לפועל. הנאשם אף שלל קיומן של בעיות אצלו, כאשר תיאר עצמו כאדם מתפקד במישור האישי והתעסוקתי. לאור האמור, שירות המבחן המליץ על הטלת עבודות שירות על הנאשם, אשר יהוו עבורו גבול ברור להישנות ביצוע עבירות בעתיד.

טיעוני הצדדים

1. לטענת ב"כ המאשימה, עו"ד תמיר גינדין, הנאשם יליד 1987. לנאשם הרשעה קודמת בעבירות סמים. בשנת 2010 הוא נדון למאסר על תנאי של 3 חודשים ולקנס. באותו גזר דין, בית המשפט התייחס, בין היתר, לעובדה שהנאשם לא היה פנוי להליך טיפולי. המאשימה טענה כי הנאשם לא הפנים את המסר שבית המשפט ביקש להעביר לו, והוא שב וביצע עבירת סמים נוספת של החזקת סם בכמות גדולה, וזאת בתוך תקופת התנאי. בנסיבות אלה, יש למצות את הדין עם הנאשם. מתחם הענישה נע בין עבודות שירות לשנת מאסר בפועל. יש לקבל את המלצת שירות המבחן ולהטיל על הנאשם עבודות שירות לתקופה המרבית כולל הפעלת המאסר המותנה, מאסר על תנאי, קנס, פסילה בפועל ופסילה על תנאי.
2. לטענת ב"כ הנאשם, עו"ד אופיר כתבי, יש להאריך את המאסר המותנה שתלוי ועומד נגד הנאשם. מדובר בנאשם שלחובתו הרשעה יחידה בעבירה של החזקת סם מסוג חשיש לצריכה עצמית במשקל של 1.2 גרם. על-פי תסקיר שירות המבחן, לנאשם הייתה ילדות לא פשוטה, הוא גדל במשפחה חד הורית, האם דאגה לפרנסה, דבר אשר גרם להזנחה נפשית של הנאשם. הנאשם סטה מדרך הישר כאשר נקלע לחובות כספיים כבדים, ולכן הדרדר לשימוש בסמים. הנאשם כיום עובד בעבודה מסודרת, נמצא בזוגיות ועומד להינשא, בת זוגו בשלבי היריון מתקדמים, והנאשם משלם את חובותיו להוצאה לפועל באופן מסודר. יש מקום לשמר את מאמצי השיקום של הנאשם. הוצאת הנאשם ממעגל העבודה תפגע בנאשם. ההגנה עתרה להטלת שירות לתועלת הציבור על הנאשם.
3. הנאשם הביע חרטה על מעשיו. טען כי מצבו הכלכלי אינו טוב.

דיון

1. לאחר ששמעתי את טיעוני הצדדים, סבורני כי יש לגזור על הנאשם עונש של עבודות שירות, וזאת לצד הפעלת המאסר על תנאי בחופף.

קביעת מתחם העונש ההולם

1. קביעת מתחם העונש ההולם למעשה העבירה שביצע הנאשם נעשית בהתאם לעקרון המנחה בענישה, שהינו קיומו של יחס הולם בין חומרת מעשה העבירה בנסיבותיו ומידת אשמו של הנאשם, לבין סוג ומידת העונש המוטל עליו. לשם קביעת מתחם העונש ההולם, בהתאם לעקרון ההלימה, יש להתחשב בערך החברתי שנפגע, במידת הפגיעה בו, במדיניות הענישה הנוהגת ובנסיבות הקשורות בביצוע העבירה.
2. במקרה דנן, **הערך החברתי** אשר נפגע הינו הגנה על שלום הציבור מפני פגיעתם הקשה של סמים מסוכנים.
3. בחינת **מידת הפגיעה בערך המוגן** מובילה למסקנה כי נגרמה פגיעה בינונית בערך המוגן. הנאשם החזיק סם מסוכן מסוג חשיש במשקל כולל של 99.5 גרם נטו. קיימת חומרה הנובעת מנסיבות ביצוע העבירה, כאשר הנאשם העביר את הסם ממקום למקום, והניחו על חומת אבן.
4. בחינת **מדיניות הענישה הנוהגת** מעלה כי במקרים דומים הוטלו על נאשמים עונשים במנעד רחב, כמפורט להלן:
   1. ב[ת"פ (ראשל"צ) 20127-06-11](http://www.nevo.co.il/case/3720891) **מדינת ישראל נ' אברמוב** (2.10.11), הורשע הנאשם בעבירה של החזקת סמים מסוג חשיש שלא לצריכה עצמית במשקל של 77.68 גרם, וכן בהפרת הוראה חוקית, ונדון למאסר בפועל למשך 5 חודשים.
   2. ב[ת"פ (ראשל"צ) 19158-06-11](http://www.nevo.co.il/case/3606459) **מדינת ישראל נ' ברנס** (17.9.11), הורשע הנאשם 2 בביצוע עבירה של החזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית, כאשר החזיק סם מסוכן מסוג חשיש במשקל של 2,357 גרם. על הנאשם הוטלו 5 חודשי מאסר בפועל.
   3. ב[ת"פ (רמ') 24068-12-11](http://www.nevo.co.il/case/2743114) **מדינת ישראל נ' שמייב** (11.12.13), הורשע הנאשם בשני תיקים בביצוע עבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, וכן בעבירה של החזקת סמים לצריכה עצמית. בביתו של הנאשם נמצא סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל כולל של 127.2 גרם. המאסר המותנה של 5 חודשים שהיה תלוי ועומד נגד הנאשם הופעל, וזאת לריצוי בדרך של עבודות שירות, כל שסה"כ הוטלו על הנאשם 5 חודשי עבודות שירות.
   4. ב[ת"פ (ב"ש) 50987-05-13](http://www.nevo.co.il/case/7018336) **מדינת ישראל נ' בראונשטיין** (11.7.13), הורשע הנאשם בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, כאשר מדובר ב- 83.5 גרם של סם מסוכן מסוג חשיש. על הנאשם הוטלו 4 חודשי עבודות שירות.
   5. ב[ת"פ (ק"ג) 33690-02-12](http://www.nevo.co.il/case/4242855) **מדינת ישראל נ' אפלמן** (11.12.13), הורשע הנאשם בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, כאשר מדובר בסם מסוכן מסוג חשיש במשקל כולל של 47.4 גרם, ונדון ל-220 שעות של שירות לתועלת הציבור.
   6. ב[ת"פ (ב"ש) 13169-03-11](http://www.nevo.co.il/case/3344773) **מדינת ישראל נ' קדוש** (26.12.12), הורשע הנאשם 2 בביצוע עבירות של החזקת סם שלא לצריכה עצמית ובהפרעה לשוטר במילוי תפקידו. הנאשם החזיק 97.83 גרם של סם מסוכן מסוג חשיש, ונדון לשירות לתועלת הציבור בהיקף של 200 שעות.
   7. ב[ת"פ (פ"ת) 37340-06-12](http://www.nevo.co.il/case/3505224) **מדינת ישראל נ' בוחניק** (4.2.14), הורשע הנאשם בשלושה תיקים בביצוע עבירות של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, החזקת כלים שלא לצריכה עצמית, החזקת סם לצריכה עצמית, כאשר מדובר בסם מסוכן מסוג חשיש במשקל כולל של 357 גרם. הנאשם נדון ל-120 שעות של שירות לתועלת הציבור.
   8. ב[ת"פ (ראשל"צ) 16046-05-13](http://www.nevo.co.il/case/7001941) **מדינת ישראל נ' פלוני** (29.10.13), הורשע הנאשם בביצוע עבירת החזקת סם שלא לצריכה עצמית. הנאשם החזיק סם מסוכן מסוג חשיש במשקל של 96.89 גרם. על הנאשם הוטל עונש מאסר על תנאי.
   9. ב[ת"פ (עכו) 25938-01-12](http://www.nevo.co.il/case/4671385) **מדינת ישראל נ' סעד** (30.5.13), הורשע הנאשם בביצוע עבירה של החזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית ובהפרעה לשוטר בעת מילוי תפקידו, כאשר מדובר על סם מסוכן מסוג חשיש במשקל כולל של 71.96 גרם. המאסר המותנה שהיה תלוי נגד הנאשם הוארך, וכן הוטל עליו צו מבחן למשך שנה.
   10. ב[ת"פ (אי') 1109-09](http://www.nevo.co.il/links/psika/?NEWPROC=תפ&NEWPARTA=1109&NEWPARTC=09) **מדינת ישראל נ' טדגי** (19.3.10), הורשע הנאשם בשני תיקים בביצוע עבירות של החזקת סם מסוג חשיש שלא לצריכה עצמית במשקל של 100.56 גרם, ובעבירות נלוות, והמאסר המותנה שהיה תלוי נגדו הוארך.
5. במסגרת **הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה** ([סעיף 40 ט'](http://www.nevo.co.il/law/70301/40i) לחוק), יש ליתן את הדעת לשיקולים הבאים:
   1. **הסיבות שהביאו את הנאשם לבצע את העבירה**; בתקופה הרלוונטית לכתב האישום הנאשם השתמש באופן אינטנסיבי בסמים על רקע חובות כספיים כבדים שבהם היה מצוי.
6. בהתאם לתיקון 113 ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301) ([סעיף 40 יג'](http://www.nevo.co.il/law/70301/40jc)), סבורני כי **מתחם העונש ההולם** הינו החל ממאסר על תנאי וכלה ב-8 חודשי מאסר בפועל.
7. במקרה דנן, לא קיימים שיקולים אשר מצדיקים סטייה מהמתחם, לחומרה או לקולא.

גזירת העונש המתאים לנאשם

1. בגזירת העונש המתאים לנאשם, בגדרי מתחם העונש ההולם, יש להתחשב **בנסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה** ([סעיף 40 יא'](http://www.nevo.co.il/law/70301/40ja)). במסגרת זו מן הראוי ליתן את הדעת לנסיבות הבאות:
   1. **הפגיעה של העונש בנאשם, לרבות בשל גילו**; הנאשם הינו צעיר לימים, כבן 27, ומובן כי עונש מאסר, ולו בדרך של עבודות שירות, יפגע בו.
   2. **הפגיעה של העונש במשפחתו של הנאשם**; מובן כי הטלת ענישה קונקרטית תפגע אף בבת זוגו של הנאשם, שהינה הרה.
   3. **נטילת האחריות של הנאשם על מעשיו, וחזרתו למוטב או מאמציו לחזור למוטב**; הנאשם נטל אחריות למעשיו הן בבית המשפט והן בפני שירות המבחן. הנאשם עובד מזה כשישה חודשים כטבח, מנהל מערכת יחסים זוגית מזה כשנתיים, עומד להינשא לבת זוגו ועומדים להפוך לאבא, וכן משלם את חובותיו להוצאה לפועל. לפיכך, נראה כי הנאשם עשה מאמץ לחזור למוטב.
   4. **נסיבות חיים קשות של הנאשם שהייתה להן השפעה על ביצוע מעשה העבירה**; על-פי תסקיר שירות המבחן, הנאשם גדל ללא אב, כאשר אמו הייתה המפרנסת היחידה. כתוצאה מכך, נשלח בגיל צעיר מאוד למסגרת חוץ ביתית, ובהמשך חבר לחברה שולית.
   5. **עברו הפלילי של הנאשם או העדרו**. לחובתו של הנאשם הרשעה משנת 2010 בגין ביצוע עבירה של החזקת סם לצריכה עצמית (1.23 גרם), בגינה תלוי ועומד נגדו מאסר על תנאי של 3 חודשים.
2. עוד יש ליתן את הדעת לשיקול **הרתעת היחיד** בגדרו של המתחם, וזאת בשים לב לכך שנגד הנאשם תלוי ועומד מאסר על תנאי של 3 חודשים, אשר אף הוא הוטל עליו בגין ביצוע עבירת סמים. כן יש ליתן את הדעת לשיקול **הרתעת הרבים** בגדרו של המתחם.
3. בחנתי אם ראוי להורות על הארכת התנאי כעתירת ההגנה, ואולם סבורני כי אין מקום לעשות כן. מדובר בהחזקת סם שלא לצריכה עצמית בכמות בלתי מבוטלת (כ- 100 גרם) ובנסיבות שאינן פשוטות של העברת הסם ממקום למקום והנחתו על חומת אבן, כאשר ברור מהנסיבות, ולא רק מהכמות, שאין המדובר בצריכה עצמית. אף שירות המבחן אינו ממליץ על הארכת התנאי.
4. עוד יצוין, כי לפי חוות דעת הממונה על עבודות השירות מיום 20.2.14 נמצאו בבדיקת שתן שנערכה לנאשם ממצאים אשר מצביעים על שימוש בקוקאין.
5. באיזון בין השיקולים השונים, סבורני כי יש לגזור על הנאשם עונש של עבודות שירות, וזאת לצד הפעלת המאסר המותנה במצטבר ולצד הטלת קנס כספי משמעותי, אשר יהווה עבור הנאשם מסר מרתיע נוסף לבל ישוב ויבצע עבירות סמים.

**סוף דבר**

1. **אשר על-כן, הנני גוזר על הנאשם את העונשים הבאים**:
   1. 3 חודשי מאסר בפועל לריצוי בדרך של עבודות שירות.
   2. אני מורה על הפעלת המאסר על תנאי שהוטל על הנאשם ב[ת"פ (ב"ש) 5666-05](http://www.nevo.co.il/case/2267783) **מדינת ישראל נ' חוטוריאנסקי** (27.10.10). המאסר על תנאי של 3 חודשים יופעל במצטבר לעונש שמוטל בגין תיק זה, כך ש**סה"כ ירצה הנאשם 6 חודשי עבודות שירות**. עבודות השירות תבוצענה בהתאם להמלצת הממונה על עבודות השירות במרכז יום לקשיש בפתח תקווה, תחילת עבודות השירות ביום 13.5.14.
   3. 7 חודשי מאסר על תנאי, לבל יעבור הנאשם במשך 3 מהיום כל עבירה מסוג פשע לפי הפקודה.
   4. 3 חודשי מאסר על תנאי, לבל יעבור הנאשם במשך 3 מהיום כל עבירה מסוג עוון לפי הפקודה.
   5. קנס כספי בסך של 5,000 ₪ או 50 ימי מאסר תמורתו. הקנס ישולם ב-5 תשלומים חודשיים שווים ורצופים, שהראשון שבהם ביום 1.8.14 לא ישולם תשלום כלשהו במועדו, תעמוד היתרה לפירעון מיידי.
   6. 3 חודשי פסילה בפועל מלקבל או מלהחזיק ברישיון נהיגה, החל מהיום.
   7. 6 חודשי פסילה על תנאי, לבל יעבור הנאשם במשך 3 שנים מהיום כל עבירה לפי הפקודה.

זכות ערעור לבית-המשפט המחוזי תוך 45 ימים.

5129371

54678313ניתן היום, כ"א אדר ב תשע"ד, 23 מרץ 2014, במעמד הצדדים.

5129371

54678313

עמי קובו 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)