|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **בתי המשפט** | | |
| **בית משפט השלום קריית גת** |  | **ת"פ 12111-12-12**  **02 ספטמבר 2013** |
| **בפני: כב' השופטת בכירה רובין לביא** |

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **בעניין:** | **מדינת ישראל** | | | |
|  |  | **המאשימה** | |
| **נ ג ד** | | | |
|  | אמיר נאסרת.ז.xxxxxxxxx | |  |
|  |  | | **הנאשם** |

**נוכחים:**

ב"כ המאשימה עו"ד – עדי בר

הנאשם - בעצמו ובא כוחו עו"ד – שטיינברגר

<#1#>

**במסמך זה הושמטו פרוטוקולי**

חקיקה שאוזכרה:

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

[פקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג-1973](http://www.nevo.co.il/law/4216)

**ם**

**גזר דין**

הנאשם הודה והורשע בכך שב- 2.12.12 שעת בוקר, החזיק בביתו סם מסוכן מסוג חשיש במשקל העולה על 254 גרם נטו שלא לצריכתו העצמית. כמו כן, שיבש הליכי חקירה, בכך שבמהלך החיפוש השליך חלק מן הסם לחצר ובכך הכשיל השוטרים במילוי תפקידם.

הוגשה בקשת מעצר ושוחרר בתנאי מעצר בית ובית משפט בהמלצת שירות המבחן הטיל צו פיקוח מעצרים, במסגרתו שולב הנאשם בהליך טיפולי.

מתסקירי שירות המבחן עולה כי שולב בשיחות פרטניות והנאשם הביע רצון לערוך שינוי באופן התנהלותו ואורח חייו ולרכוש כלים להתמודדות תקינה. הוא הופנה ליחידה העירונית להתמכרויות ושולב במערך הטיפולי, תוך שהוא נמצא במעקב של בדיקות שתן. למרבית הצער, רק ביוני שנה זו חזר מערך בדיקות השתן לפעול, כפי הנראה על רקע העדר תקציב.

עניין זה עיכב את קליטתו ביחידה. כאמור, מהעת שהמערך שב לפעול הוא מקיים קשר רציף עם היחידה ונתקבל מידע ממנו עולה שהקשר בשלבים ראשונים והתרשמות הינה שמגלה נכונות לשתף פעולה, מגיע באופן רציף וסדיר לפגישות, משתף פעולה בבדיקות השתן שהן נקיות מסמים ואמור להשתלב בימים אלה בקבוצה טיפולית למכורים נקיים שתעסוק בשינוי דפוסי התנהגותו, בניית מערכות יחסים בינאישיות, הצבת גבולות לעצמו ולאחר ועוד.

הנאשם ביטא שביעות רצון מהקשר הטיפולי וגילה נכונות להמשיך בתהליך בו החל.

שירות המבחן סבורים כי במקרה ספציפי זה מן הראוי שלא לשולחו לריצוי מאסר בכלא כדי שלא לפגוע באפיק השיקומי ולהסתפק במאסר שירוצה בעבודות שירות, תוך הטלת צו מבחן לצורך מעקב וכן מאסר מותנה ארוך ומשמעותי לצורך הצבת גבול חיצוני נוסף.

התביעה עומדת על עתירתה למאסר לריצוי בכלא וטוענת כי המתחם העונשי הראוי נע בין 6 – 12 חודשי מאסר בגין כל עבירה של החזקת סם בכמות מסחרית, בעוד הסניגור מבקש בנסיבות אלה, להאריך המאסר המותנה וגם לא להטיל מאסר לריצוי בעבודות שירות.

כל צד תמך טענותיו בפסיקה.

ביולי 2012 נכנס לתקפו תיקון 113 ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), התשל"ז – 1977 , בדבר הבניית שיקול הדעת השיפוטי בענישה.

העיקרון המנחה הינו עקרון ההלימה, כלומר קיום יחס הולם בין חומרת המעשה, נסיבותיו, ומידת האשם, לבין סוג ומידת העונש המוטל על הנאשם.

המחוקק קבע כי על ביהמ"ש לקבוע מתחם העונש ההולם המעשה, תוך התחשבות בערך החברתי שנפגע, במידת הפגיעה, במדיניות הענישה הנהוגה, בנסיבות הקשורות בביצוע העבירה, ואלו שאינן קשורות לביצוע העבירה.

למרות האמור, רשאי ביהמ"ש לחרוג מן העונש ההולם בשל שיקולי שיקום או הגנה על שלום הציבור, אולם אם מדובר בעבירות בעלות חומרה יתרה, ניתן לעשות כן אך ורק בנסיבות מיוחדות ויוצאות דופן, שתפורטנה בגזר הדין, ואם יש מקום להחמיר מעבר למתחם הסבירות, יעשה כן על פי חוו"ד מקצועית או אם לנאשם עבר פלילי משמעותי.

נקבע כי שיקול של הרתעת הנאשם או הרבים, לא יצדיק חריגה ממתחם העונש ההולם.

תיקון 113 לחוק לטעמי הציב אמות מידה, שאמורות לעמוד כנר למול עיני השופט, בעת גזירת הדין, אשר יש בהן לקבוע סדרי חשיבות ועדיפות, ומשקל ראוי, לצורך גיבוש מגמה עונשית ברורה ושקופה באשר למה שחשוב בעיני המחוקק. מדובר בתיקון חשוב שנועד בין היתר למנוע הפערים הגדולים שהיו קיימים בעבר בין העונשים שהוטלו על ידי בתיהמ"ש השונים , וחוסר הוודאות והיציבות שנבעו מכך. תיקון אשר יש בו להעביר מסר עונשי חד, אחיד וברור מזה שהיה קיים בעבר כשהדגש מושם תחילה על עיקרון ההלימה , עיקרון הדורש מבתיהמ"ש להתייחס תחילה למתחם העונשי ההולם, ורק לאחר מכן ליתר השיקולים, בין אלו התלויים בנסיבות העבירה בין אלו שלא.

הערך החברתי המוגן, הינו החובה להגן על בריאותו ושלומו הפיסי והנפשי של הציבור, והצורך למנוע הפגיעה והנזק לחברה, שנגרמים מהתופעה הקשה של ההתמכרות לחומרים פסיכואקטיביים, משני תודעה. הנזק לציבור אינו רק בריאותי אלא גם רכושי בגין מעשי העבירה הנלווים והנובעים מהצורך להשביע הרעב הבלתי נדלה לסמים והצורך לממן התמכרות יקרה זו. הסכנה הנשקפת לכן ממי שמהווה חוליה בשרשרת הפצת הסמים , ידועה, ולא בכדי קבע המחוקק בצד העבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית וסחר בו, וכן כל עסקה אחרת בסמים, מאסר לריצוי בפועל.

המחוקק לא הבחין בעונש, בין סוגי הסם או כמויות הסם ,ובתי המשפט נוהגים להחמיר ככל שהכמות גדולה יותר ומעשי הסחר רבים יותר, כשגם לעבר הפלילי ניתן שיקול של ממש.

כאמור, התיקון מאפשר לביהמ"ש לחרוג מן העונש ההולם בשל שיקולי שיקום אולם אם מדובר בעבירה בעלת חומרה יתרה, יעשה כן אך ורק בנסיבות מיוחדות ויוצאות דופן.

מדיניות ביהמ"ש העליון, באשר לעונש הראוי בגין עבירות אלה, הינה כפי שזו באה לידי ביטוי ב[ע"פ 966/94](http://www.nevo.co.il/case/17932979), **אלי אמזלג נ' מד"י**, (ת"ק על' 95 (4) עמ' 176, 184), שם צויין כי:

"**ככלל, ראוי ליתן לאדם צעיר, המבקש לשנות את אורח חייו, את ההזדמנות לזנוח את העיסוק בסמים ולשקם את חייו.**

**ברם, כנגד השיקול האישי, עומד במקרה דנן שיקול ההרתעתיות כשלצידו הגורם החינוכי. נגע הסמים אוכל באוכלוסיה שלנו בכל פה; והחברה הכריזה מלחמת חורמה, ומצפה שהעונשים שייגזרו ע"י בתי המשפט בשל עבירות סמים, ישתלבו במאבק הכולל להדברת הנגע.**

**עונש הולם למחזיקי סמים, שלא לשימוש עצמי – קרי: למשולבים במערך ההפצה – מכוון לפגוע בהכרת הכל את החומרה היתרה שאנו מייחסים להפצת הסמים ולהרתיע עבריינים בכח מלשלוח ידם בפעילות ההפצה. שתי תכליות מרכזיות אלו, ניתן להשיג רק ע"י הטלת עונשים חמורים; ולעניות דעתי – השיקולים האישיים של שיקום העבריין חייבים לסגת מפני השיקולים של טובת הכלל**".

בב[רע"פ 5214/08](http://www.nevo.co.il/case/6000036), **טל בן אהרון נ' מדינת ישראל**, המבקש נדון בגין עבירת סיוע להחזקת סם שלא לצריכה עצמית, קנבוס במשקל העולה על 52 ק"ג בתוך 5 שקים, וכן עבירת הפרעה לשוטר במילוי תפקידו. שרות המבחן המליצו לבטל את ההרשעה ולהסתפק בשל"צ . ביהמ"ש דחה ההמלצה וגזר דינו ל-12 חודשי מאסר, תוך העדפת האינטרס הציבורי על פני השיקום. ביהמ"ש המחוזי נעתר חלקית לערעור וצמצם התקופה ל-8 חודשים. כבוד השופט ג'ובראן דחה הבקשה ואזכר את ב[רע"פ 11609/04](http://www.nevo.co.il/case/6181399), **מותנה נגד מדינת ישראל,** שם נקבע כי:

**"דבר אחרון נזכיר ונזכור כי המבקש הורשע בסיוע להספקת סם וסיוע להחזקת סם. גם אם היה לא יותר מאשר זנב לאריות, הרי שבסיוע אותו הגיש לסוחרי הסמים שימש המבקש- ביודעין- חוליה חיונית בשרשרת ההפצה של הסם. מספקי הסמים, מפיציהם וכל המסייעים להם אנשים מסוכנים הם לסביבה ולקהילה, וכבר ב**[**ע"פ 284/79 מדינת ישראל נגד רוימי ואח' ( פ"ד ל"ד**](http://www.nevo.co.il/case/17940554) **(3) 527,529) ציין ביהמ"ש כי "אלמלא המפיצים את הסם לקהל הצרכנים- לא היו סיטונאי הסם יכולים לעסוק במלאכתם הבזויה". כך הוחמרה הענישה לא רק של מפיצי הסם, אלא גם של הסייענים והבלדרים המאפשרים את ביצוע העברות."**

מצאתי כי המתחם העונשי ההולם מי שסוחר בסם מסוכן או מחזיק בו למטרת סחר הינו עונש מאסר בפועל לתקופה שבין 6 חודשים ל-18 חודשים , כל מקרה על פי נסיבותיו של המעשה ושל העושה.

הנאשם בן 22, רווק, לחובתו שני רישומים פלילים, האחת, מיוני 2009, עבירה של ניסיון לגנוב רכב, בגינה נדון בבית משפט לנוער והשניה, בית משפט שלום, הרשעה מ- 2.5.12, החזקת סם לצריכה עצמית ושיבוש הליכי חקירה. בגין עבירות אלה נדון לקנס, פסילה ל- 4 חודשים, פסילה מותנית של 12 חודשים שהיא ברת הפעלה, ומאסר מותנה של 3 חודשים בר הפעלה. מתברר כי בעונש המרתיע מ- 2.5.12 לא היה כדי למנוע ממנו זמן קצר לאחר מכן להמשיך ולעבור עבירה של החזקת סם בכמות לא קטנה.

ממכתב העובדת הסוציאלית מהאגף הרווחה (נ/ 1) עולה כי הוא שכר דירה באשקלון ועובד באופן מסודר במסעדה, הוא משתף איתם פעולה, מגיע פעם בשבוע לשיחות, מוסר בדיקות לגילוי שרידי סם שנמצאות נקיות ולהתרשמותם מדובר בצעיר , הלוקח אחריות על חייו, קשור למשפחתו, עובד, עבר חוויות טראומתיות בחייו הקצרים, פגיע, נוטה לרצות, מעונין להצליח ולהקים משפחה ומביע נכונות ללמוד ולהתמודד עם משברים וקשיים. לכן, בנו עבורו תוכנית טיפולית הכוללת וועדת אבחון ועבודה בתכנים העולים בשיחות פרטניות.

לאור העובדה שעבר העבירה עת תלוי נגדו מאסר מותנה של 3 חודשים, ראוי היה אכן במקרה זה להטיל עליו מאסר מעבר ל 6 חודשים שירוצה מאחורי סורג ובריח. אולם, כפי שציינתי בהחלטתי המפורטת מיום 17.6.13, התביעה הסכימה בעבר כי ישוחרר בתנאי מעצר בית חלקי בלבד וכי יומצא תסקיר . מכאן שניתנה הסכמה, אף שבשתיקה, כי ישולב בהליך טיפולי. עתה משהשתלב בהליך וקיימת המלצה להסתפק במאסר לריצוי בעבודות שירות, עומדים על כך שהמאסר ירוצה בכלא. אין ספק, כי אם ירצה היום מאסר בכלא, יהיה פגיעה של ממש בהליך השיקומי בו החל.

הסניגור מצידו מופתע מכך ששירות מבחן ממליצים על מאסר לריצוי בעבודות שירות ואינם ממליצים על הארכת המאסר המותנה. לטענת הסניגור, אם יוטל עליו צו מבחן, אם יפר תנאי המבחן, ניתן ממילא לשוב ולגזור דינו, גם למאסר לריצוי בכלא.

כפי שציינתי לעיל, המתחם העונשי הראוי נע בין 6 – 18 חודשים, דהיינו, ברף התחתון יכול מחזיק הסם, לרצות המאסר בעבודות שירות ולא יהיה בכך חריגה מהמתחם העונשי. אם נוסיף לכך את האפשרות כי ניתן לחרוג מהעונש ההולם לצורכי שיקום, נראה כי זה אכן המקרה שבו ניתן להימנע ממשלוח הנאשם לריצוי מאסר בכלא, תוך החפפה של המאסר המותנה של 3 חודשים.

בהתחשב במהות העבירה ונסיבותיה ולאחר שקילת האינטרס הציבורי מול נסיבותיו/ה האישיות של הנאשמ/ת ועברו/ה, אני דנה את הנאשמ/ת לעונשים הבאים:

1. מאסר בפועל לתקופה של 3 חודשים.

2. הנני מורה על הפעלת עונש של מאסר מותנה למשך 3 חודשים כפי שנפסק על

תנאי בבית משפט אשקלון ביום 2.5.12 בתיק מס' 53559-12-10 לריצוי באופן חופף.

6 חודשי המאסר ירוצו בעבודות שירות במועצה הדתית באשקלון, וזאת 5 ימים בשבוע, 8.5 שעות יומיות, בעבודות אחזקה וסיוע, מנהלה ושירותים בפיקוח ישראלי שרון. תחילת ריצוי המאסר מיום 10.9.13 ועליו להתייצב בשעה 08:00 במועד זה בפני מפקח על עבודות השירות לצורך קליטה והצבה במפקדת גוש דרום ב"ש, ליד כלא ב"ש, (אוטובוס אגד מתחנה מרכזית בב"ש קו 46).

על הנאשמ/ת לדווח לממונה על עבודות השירות בשב"ס אודות כל שינוי בכתובתו/ה ובפרטיו/ה.

כמו כן, מוסבר לו/ה כי עליו/ה לעמוד בתנאי הפיקוח וביקורות הפתע וכי כל הפרה תביא להפסקה מנהלית של ריצוי העבודות ולריצוי העונש בין כותלי הכלא.

על פי בקשת הממונה בית המשפט מסב תשומת ליבו לכך כי מספר המקומות המוכנים להעסיק בעל רקע התמכרותי מצומצם ולכן אני מתרה בפניו כי אם לא יתמיד במקום בו מוצב, ולא יעמוד בתנאים, יהיה בכך לגרור נקיטת אמצעים מינהלים ומשפטים עד כדי הפסקה מינהלית והעברתו לכלא. כמו כן, בית המשפט מאפשר לממונה ליטול דגימות שתן מעת לעת במהלך ביצוע עבודות השירות כדי להבטיח שהוא נקי מסמים ואם ימצא כי ימצא סם, יהיה בכך עילה להפסיק את העבודות וריצוי המאסר בכלא.

3. אני מטילה על הנאשמ/ת 12 חודשי מאסר על תנאי למשך 3 שנה/ים והתנאי הוא שלא ת/יעבור עבירה מסוג פשע על [פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216).

4. אני מטילה על הנאשמ/ת 6 חודשי מאסר על תנאי למשך 3 שנה/ים והתנאי הוא שלא ת/יעבור עבירה מסוג עוון על [פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) ונהיגה בפסילה.

5. אני מורה על הפעלת פסילה מותנית של 12 חודשים כפי שהוטל על תנאי בבית משפט אשקלון ביום 2.5.12 בתיק מס' 53559-12-10.

6. פסילה בפועל מלקבל או להחזיק רישיון נהיגה למשך 6 חודשים במצטבר. מוסברת לנאשם חומרת העבירה של נהיגה בפסילה.

7. הנאשמ/ת ת/יחתום על התחייבות בסך 7500 ₪ להימנע מביצוע כל עבירה ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) במשך 3 שנה/ים מהיום.

אם לא ת/יחתום על ההתחייבות, ת/יאסר למשך 90 ימים.

8. הנאשמ/ת ת/ימצא בפיקוח שירות המבחן למשך שנה מהיום.

לצורך זאת עליו/ה לחתום על צו מבחן.

מוסבר לנאשמ/ת כי אם לא י/תעמוד בתנאי הצו, ניתן יהיה להפקיעו ולגזור דינו לרכיבי ענישה נוספים.

**זכות ערעור תוך 45 יום מהיום.** <#3#>

**5129371ניתנה והודעה היום כ"ז אלול תשע"ג, 02/09/2013 במעמד הנוכחים.**

|  |
| --- |
| 54678313 |
| רוביןלביא**,** שופטת בכירה |

בכירה רובין לביא 54678313

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה

בעניין עריכה ושינויים במסמכי פסיקה, חקיקה ועוד באתר נבו – הקש כאן