|  |  |
| --- | --- |
| **בית משפט השלום בתל אביב - יפו** | |
|  |  |
| **ת"פ 63681-01-15 מדינת ישראל נ' יעקב**    תיק חיצוני: 4557682014 | |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **בפני** | **כבוד ה**שופטשמואל מלמד | |
| מאשימה | | מדינת ישראל |
| **נגד** | | |
| נאשם | | שי יעקב |

**נוכחים:**

**המאשימה עו"ד מורן אפרים ועו"ד אבישי דויטש**

**ב"כ הנאשם עו"ד אופיר כתבי ועו"ד דפנה רז**

**הנאשם בעצמ**

חקיקה שאוזכרה:

[פקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג-1973](http://www.nevo.co.il/law/4216): סע' [6](http://www.nevo.co.il/law/4216/6)

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [51 ב(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/51b.b)

**ו**

חקיקה שאוזכרה:

[פקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג-1973](http://www.nevo.co.il/law/4216): סע' [6](http://www.nevo.co.il/law/4216/6)

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [51 ב(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/51b.b)

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

ביום 5.7.15 הצדדים הגיעו להסדר לפיו הנאשם הודה והורשע בעובדות כתב האישום המתוקן ובטרם הטיעונים לעונש נשלח לקבלת חוות דעת ממונה על עבודות השירות. לעונש, תעתור המאשימה ל-6 חודשי מאסר בעבודות שירות ולרכיבים נלווים, וההגנה תעתור לעונש הצופה פני עתיד בלבד.

נוכח הודאתו, הורשע הנאשם במיוחס לו בכתב האישום המתוקן– בעבירה של גידול סם מסוכן, לפי [סעיף 6](http://www.nevo.co.il/law/4216/6) ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) [נוסח חדש] התשל"ג – 1973.

בהתאם לעובדות, ביום 15.10.14 גידל הנאשם בחצר ביתו 2 שתילים של סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל של 6 ק"ג נטו.

**טיעוני הצדדים לעונש**

העידה אשתו של הנאשם לדבריה הם מטפלים בשני ילדים, הנאשם הוא המפרנס בבית. כיום לא עושה שימוש בסם הנאשם במידה ויוטל על הנאשם עבודות שירות המשפחה לא תוכל להתקיים.

ב"כ המאשימה הפנתה לחומרת העבירה. המחוקק קבע לצד עבירה זו 20 שנות מאסר. הנאשם נעדר עבר פלילי, המתחם בין מאסר בדרך של עבודות שירות ובין 24 חודשי מאסר. הערך המוגן מאבק בתופעת הסמים. לעניין הענישה ב"כ המאישמה הפנתה לפסיקת בתי המשפט המחמירים בעבירה זו. המאישמה עתרה לשישה חודשי עבודות שירות, מאסר על תנאי, קנס ופסילה.

ב"כ הנאשם חלקה על עמדת המאשימה וטענה כי הפסיקה שהגישה התביעה היא בנסיבות חמורת בהרבה מהמקרה הנוכחי. והציגה פסיקה תואמת יותר את הנסיבות לטעמה. עוד טענה כי המקרה הנוכחי לא הוקמה מעבדה אלא מדובר בגידול עציץ בחצר. ב"כ הנאשם הפנתה את בית המשפט לפסיקה ב[ע"פ 28110-10-15](http://www.nevo.co.il/case/20632055). שם נאמר שכאשר לא מצוין בכתב האישום שגידול הסמים לצריכה עצמית יש להניח שהגידול היה לצריכה עצמית, כאשר אנו מסתכלים על ביצוע העבירה או לגידול צריכה עצמית. מדובר במקרה הנוכחי בשטות וחוסר הבנה של החומרה בין צריכה עצמית לבין גידול לצריכה עצמית ולא עולה כי היתה כוונה לספק לאחר או רצון להתרחב. ב"כ הנאשם הפנתה לנסיבותיו האישות של הנאשם המשפחתיות והכלכליות. היום הנאשם נקי מסמים שכן נערכו בדיקות, מסר בדיקות שתן ניקיות. ב"כ הנאשם ביקשה להסתפק בענישה הצופה פני עתיד, קנס כספי ולכל היותר שעות של"צ.

הנאשם טען כי ביצע את העבירה לצורך שימושו העצמי הביע חרטה.

**מדיניות הענישה בעברה של גידול סם**

לגבי חומרת העבירה עמד בית המשפט לא אחת. (ראה [עפ"ג 32071-04-15](http://www.nevo.co.il/case/20207948) סבג נ' מדינת ישראל (12.10.15)) גידול סם מסוכן הוגדר על ידי המחוקק כעומד באותה דרגה נורמטיבית כמו עבירות הסמים האחרות, קרי: הפצת סמים וסחר בהם. העונש המקסימלי שקצב המחוקק לצידה של עבירה זו הינו 20 שנות מאסר ולא בכדי. עונש זה נותן ביטוי לנזק הפוטנציאלי הגלום בהפצת הסמים כאשר גידולם של הסמים הוא השלב הראשון בדרך להפצתם.

[**רע"פ 4512/15**](http://www.nevo.co.il/case/20402486) **אברהם הרוש נ' מדינת ישראל** (06.07.15), המבקש הורשע, על יסוד הודאתו במסגרת הסדר טיעון, בביצוע עבירות של גידול, יצור, והכנת סמים מסוכנים והחזקה או שימוש בסמים שלא לצריכה עצמית. מעובדות כתב האישום המתוקן, עולה כי המבקש הקים מעבדה לייצור סם מסוג מריחואנה במרתפו של בית פרטי אותו הוא שכר בחיפוש שנערך בבית על-ידי בלשי משטרה, נמצאו 378 שתילי צמח קנבוס, במשקל כולל של 283.34 גרם נטו. נקבע כי מתחם הענישה למעשיו של המבקש, נע בין של"צ ומאסר מותנה ל- 24 חודשי מאסר בפועל. הטעים בית משפט השלום, כי הגם שכמות זו "אינה גדולה באופן יחסי", הרי שהפשיטה על המעבדה בוצעה זמן לא רב לאחר הקמתה, "כאשר השתילים עוד היו בגדר נבטים". מסיבה זו, כך נקבע, "אין ללמוד ממשקל הסם המצוין בכתב האישום על נסיבות האירוע ועל חומרתו, אלא שיש ללמוד על כך ממכלול הנסיבות האופפות אותו". נדון המבקש ל- 10 חודשי מאסר לריצוי בפועל, מאסר על תנאי, קנס בסך 5,000 ₪. חולט סכום של 2,000 ₪. במסגרת הערעור הפחית בית המשפט המחוזי את עונשו של המבקש ל- 7 חודשי מאסר לריצוי בפועל. יתר רכיבי גזר הדין נותרו בעינם. הערעור בבית המשפט העליון נדחה.

[**רע"פ 1787/15**](http://www.nevo.co.il/case/20111708) **עמר נ' מדינת ישראל** (24.03.15) המערער הורשע על סמך הודייתו בעבירה של גידול וייצור של סמים מסוכנים, החזקה ושימוש בסם שלא לצריכה עצמית והחזקת כלים להכנת סם שלא לצריכה עצמית. כתב האישום מתעד את קיומה של מעבדת סמים משוכללת שאותה החזיק המערער בשני מקומות האחד בדירתו והשני על גג הבית. נתפסו שתלים וסם במשקל של כ- 6.3 ק"ג. המעבדה מצוידת כדבעי המעידה על עיסוק מסחרי ומקצועי בגידול הסם, החזיק המערער משקל אלקטרוני שנועד, לצורך שקילת הדשנים לגידול הסם, דודים, מפוח, כבלים חשמליים, תרמוסטטים. בית המשפט קבע מתחם ענישה של 8 חודשי מאסר ל- 20 חודשי מאסר. המערער נדון ל- 8 חודשי מאסר, מע"ת, קנס וחילוט רכוש וכספים. הערעור נדחה בבית המשפט המחוזי ובבית המשפט העליון. בית המשפט העליון התייחס למתחם וקבע כי הוא הולם.

[**רע"פ 4816/13**](http://www.nevo.co.il/case/7765855) **שלום מרדכי נ' מדינת ישראל** (09.07.13) המבקש הורשע לפי הודאתו בעבירות של גידול סם מסוכן, החזקה ושימוש שלא לצריכה עצמית והחזקת כלים להכנת סם. לפי כתב האישום, בביתו של המבקש נתפסו 210 שתילי חשיש במשקל כולל של 902 גרם, וכן שקיות נוספות עם חשיש וזרעי קנבוס. המבקש נדון ל- 4 חודשי מאסר בפועל, עונשי מאסר מותנה וקנס בסך 1,500 ₪. הערעור בבית המשפט המחוזי ובבית המשפט העליון נדחו.

[**רע"פ 7005/14**](http://www.nevo.co.il/case/18107527) **עידן דגן נ' מדינת ישראל** (30.11.14) על פי כתב אישום גידל המבקש במעבדה בביתו סם מסוג קנבוס, במשקל כולל של 2,721 גרם. בנוסף, החזיק המבקש בביתו 3.3 גרם סם לצריכה עצמית, וכן ציוד וכלי עזר לגידול הסם. השימוש נעשה על רקע רפואי, תסקיר שירות המבחן לא היה חיובי הנאשם לא שיתף פעולה, נקבע מתחם ענישה של 6-12 חודשי מאסר. המבקש נדון ל- 10 חודשי מאסר לריצוי בפועל, מאסר על תנאי, וקנס בסך 3,000 ₪. בית המשפט המחוזי ובית המשפט העליון דחו את הערעור.

[**עפ"ג (ת"א) 31126-05-14**](http://www.nevo.co.il/case/16938303) **מדינת ישראל נ' חריט** (12.01.15) המשיב הורשע בגידול ייצור והכנת סמים מסוכנים, על פי כתב האישום החזיק המשיב בדירתו סם מסוכן בכך שגידל אותו באדניות. מדובר ב- 50 שתילים של קנאביס במשקל כולל של כ- 763 גרם. בנוסף לשתילים נתפסו ברשותו של המערער פרטי ציוד שונים המהווים יחד מעבדה לגידול סם. מדובר במנורת הלוגן, קופסאות ובהם הורמון השרשה ועוד. נקבע מתחם ענישה של מע"ת ושל"צ לצדו ועד 12 חודשי מאסר. הוטל על המשיב שירות לתועלת הציבור, מע"ת וקנס 5,000 ₪. בית המשפט המחוזי קבע כי בעברה זו מדובר במתחם שהינו ראוי וקבע "מתחם הענישה בעבירה של גידול סם מתחיל מעונש מאסר בפועל ולשיטתנו הרף העליון הוא תלוי נסיבות, במקרה הנוכחי הרף העליון צריך לעמוד לפחות על 18 חודשי מאסר ואף זאת תוך התחשבות בכמויות שמדובר בהן." בית המשפט המחוזי הטיל 6 חודשי ע"ש יתר רכיבי הענישה נותרו על כנם.

[**עפ"ג 42358-10-14**](http://www.nevo.co.il/case/18119161) **גיא נ' מדינת ישראל** (18.02.15) המערער הורשע בבית משפט קמא בעבירה של גידול, ייצור והכנת סמים מסוכנים, על פי כתב האישום גידל הנאשם סם מסוכן מסוג קנאביס שלא לצריכה עצמית במשקל כולל של 5,535 ק"ג וחשיש במשקל של 1.40 גרם נטו, מדובר במעבדת סם שהתנהלה בדירתו של המערער. הנאשם החזיק בכלים לגידול הסם, בספר בשם "מריחואנה" הכולל תמונות והסברים לגידול סם וכן מכשור: פילטר אוויר, פילטר מים, שנעי חשמל, לוחות חשמל, כבלים, מפצלים, 6 יחידות של תעלות אוויר, מפוחים, מאוורר. בית המשפט קבע מתחם ענישה בין 7 ל- 20 חודשי מאסר בית משפט הטיל על המערער מאסר בפועל בן 8 חודשים, הופעל מע"ת כך שסה"כ ריצה הנאשם 10 חודשי מאסר ומע"ת. בית המשפט המחוזי התייחס למתחם וקבע כי הוא מתחם ראוי. הערעור נדחה.

[**עפ"ג 4706-10-15**](http://www.nevo.co.il/case/20604405) **מדינת ישראל נ' מסרי** (23.11.15) הקים הנאשם ואחר בצוותא מעבדה לגידול סמים. המעבדה הייתה מצוידת בציוד רב שכלל, בין היתר, ונטות, מד טמפרטורה, אדניות, חול חוף, כבלים חשמליים, חומרי דישון ופריטים נוספים. בפשיטת המשטרה על הדירה, היו בדירה שתילי סם מסוכן מסוג קנאביס במשקל של כ- 687 גרם שאותם גידלו המשיב ואחר. בנוסף, החזיקו השניים בקנאביס במשקל 101.56 גרם, בנוסף לכך החזיקו בחשיש במשקל 72 גרם לצריכה עצמית. נקבע מתחם של 6-12 חודשי מאסר. בסופו של יום, בבית המשפט השלום לא הורשע הנאשם ונדון ל- 120 שעות של"צ וצו מבחן למשך שנה. בבית המשפט המחוזי הנאשם הורשע והעונש נותר על כנו.

[**עפ"ג (ת"א) 12819-11-15**](http://www.nevo.co.il/case/20705570) **מדינת ישראל נ' גיא בן-צבי** (16.12.15) גידל הנאשם 9 שתילים של קנבוס במשקל 2050 גרם נטו כמו כן הוחזק ציוד רב לצורכי המעבדה. נקבע כי מתחם הענישה הראוי וההולם בתיק זה נע בין מאסר שיכול שיינשא בעבודות שירות לבין 18 חודשי מאסר בפועל. נדון ל-6 חודשי מאסר בע"ש. בבית המשפט הוחמר עונשו ל- 10 חודשי מאסר.

[**עפ"ג (מרכז) 8650-04-15**](http://www.nevo.co.il/case/20159091) **שמעון שורץ נ' מדינת ישראל** (22.12.15) המערער גידל 146 שתילים של מריחואנה במשקל 2.69 ק"ג נטו. וכן החזיק ציוד רב לצורך קיום המעבדה. נקבע מתחם העונש נע בין ששה חודשים ל- 24 חודשי מאסר. התביעה הגבילה עצמה ל- 10 חודשי מאסר נדון ל-9 חודשי מאסר ועונשים נוספים.

בהתאם לתיקון 113 ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), יש לקבוע, בטרם גזירת הדין את מתחם העונש ההולם, תוך התחשבות בעיקרון המנחה בענישה, שהוא קיומו של יחס הולם בין חומרת מעשה העבירה בנסיבותיו ומידת אשמו של הנאשם. בין סוג ומידת העונש המוטל עליו, מידת הפגיעה בערך החברתי המוגן, במדיניות הענישה הנהוגה ובנסיבות ביצוע העבירה, לנוכח האמור הדוגמאות שהובאו המעידות על מתחמים הרווחים בעבירות דומות. כאשר בית המשפט קובע מתחם ענישה לא ניתן להתעלם כי לאחרונה פורחת תעשיה של מעבדות לצורך גידול סמים. במקרה הנוכחי למרות שמדובר בכמות גדולה של סם הרי שלא הופעלה מעבדה והגידול נעשה בחצר ביתו של הנאשם. בשל כך יש חומרה נמוכה יותר מאשר גידול במעבדה הדורשת תיכנון והכנת המעבדה וישום התוכנית. סבורני כי מתחם העונש ההולם בגין האירוע של גידול סם מסוכן בהתחשב באמור, ובין היתר בסוג הסם וכמותו, הינו מאסר לתקופה קצרה שיכול ותרוצה בעבודות שירות ועד למאסר למשך 15 חודשים.

בהינתן המתחם האמור, יש לגזור את עונשו של הנאשם תוך שקילת המתחם ותוך התחשבות בנסיבות המשליכות על קביעת העונש המתאים, כאשר בענייננו יש ליתן משקל להלימה בגזירת העונש לביצוע העבירה ע"י הנאשם; נסיבות ביצוע העבירה וחומרתה; מידת הפגיעה בערך המוגן; גילו של הנאשם; הנסיבות עליהן עמדה ההגנה בטיעוניה; הודאתו המצביעה על נטילת אחריות; היותו נעדר עבר פלילי.

גם התביעה וגם הסנגוריה הצטיידו כל אחת בפסיקה התומכת בעמדתה. **אולם כמו שכל נאשם נסיבותיו יחודיות ואנו איננו עוסקים בתעשיה או בקו יצור תעשייתי המייצר פסקי דין בהתאם לשטנץ מסויום, כך גם במקרה הנוכחי. לא מצאתי מכל הפסיקה שהוגשה זהות נסיבות למקרה הנוכחי ובנסיבות אלו אני לא מוצא לערוך ניתוח של הפסיקה שהוגשה. בין אם התקיימו הבדלים בכמויות הסם, בין אם קיימים הבדלים בכמויות השתילים, דרך גידול הסם וכו'.**

**הנאשם נעדר עבר פלילי וזו לו הרשעתו הראשונה, יצויין כי הנאשם טען בפני כי הוא מתפקד כיום, ולכך ניתן חיזוק ע"י בת זוגו. יש לאומר כי הנאשם לא נשלח לשירות המבחן ודברים אלו לא נבחנו. ב"כ הנאשם ביקשה להסתפק בעונש צופה פני עתיד. בית המשפט יאומר כי לנוכח כמות הסם שגודל עתירת ב"כ הנאשם אינה סבירה. מדובר בעונש שאין בו להלום את העובדה כי מדובר הן בגידול והן בכמות של כ- 6 ק"ג. ב"כ הנאשם טענה כי הגידול נעשה לצורך צריכה עצמית ב**[**ת.פ. 30076-09-13**](http://www.nevo.co.il/case/10446995) **מדינת ישראל נ' אשרת דנתי בשאלה זו ולא מצאתי לה ביסוס חוקי. עברת הגידול על פי החוק הישראלי אינה מבחינה בין גידול לצריכה עצמית ושלא לצריכה עצמית. מעבר לכך הכמות שגידל הנאשם כלל אינה יכולה להיכנס לכמות לצריכה עצמית. יחד עם כל האמור, לאור העובדה כי מדובר במי שזו לו הפעם הראשונה בה הוא בא במגע עם מערכת אכיפת החוק. העובדה כי קיים תא משפחתי תומך המעיד על דרך התנהלות נורמטיבית בית המשפט סבור כי ניתן להסתפק בעונש של עבודות שירות הקצר מהתקופה לו עותרת המאשימה.**

**לאחר ששמעתי את הצדדים בהתחשב בטיעוניהם, בנסיבות המקרה והעניין ועל פי כל השיקולים הצריכים לגזר הדין אני קובע כי אלה העונשים שאני משית על הנאשם:**

1. אני דן את הנאשם למאסר בדרך של עבודות שירות, למשך 105 ימים (שלושה וחצי חודשים), אני מטיל על הנאשם ביצוען של העבודות המפורטות בחוות דעתו של הממונה על עבודות השירות, עלֿֿפי הוראות [סעיף 51 ב(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/51b.b) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), התשל"ז-1977.

הנאשם יבצע את עבודות השירות בבית לשובע רווית ריכמן צ'לנוב 18 תל אביב. וזאת במשך חמישה ימים בשבוע, 8.5 שעות עבודה ביום בערבי חג וחוה"מ יועסק כנהוג במקום העבודה, וגם אם לא עבד באותו יום, בין אם מסיבותיו ובין אם משום שהמקום סגור, יחויב ביום עבודה מלא.

תחילתן של ביצוע העבודות ביום 03.05.16,שעה 08:00 והן תהיינה בפיקוח מפקח אחראי רב כלאי מדיון רפאלה טלפון 0506278915.

על הנאשם להתייצב לפני מפקח על עבודות השירות לצורך קליטה והצבה בתאריך תחילת העבודה, בשעה 08:00, במפקדת מחוז מרכז, יחידת עבודות שירות, ת"ד 81, רמלה (טל': 9787060ֿ08).

אני מודיע לנאשם כי עליו להודיע לממונה על כל שינוי, אם יחול, בכתובת מגוריו, וכן עליו לעמוד בתנאי הפיקוח, שכן אי מילוי עבודות השירות על פי הנחיות המפקח, עלול להביא להפסקתן ולכליאה במתקן כליאה.

בית המשפט מזהיר את הנאשם, כי במהלך ריצוי ע"ש יהיה נתון למעקב של בדיקות שתן, סירוב לבדיקה או בדיקה עם ממצאים חיוביים, או ניסיון לזיוף דגימת שתן, יהוו עילה להפסקה מנהלית וריצוי העונש במאסר בפועל.

בית המשפט מזהיר את הנאשם, כי מדובר בתנאי העסקה קפדניים וכל חריגה מכללים אלו יש בה כדי להפסיק את עבודות השירות ורצוי יתרת העונש במאסר בפועל.

**המזכירות תעביר הודעה על גזר הדין לממונה על עבודת השירות.**

1. אני דן את הנאשם למאסר למשך **8** חודשים וזאת על תנאי למשך שלוש שנים. התנאי הוא שלא יעבור עבירת סמים על פי הוראות [פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) מסוג פשע.
2. הנאשם ישלם קנס בסך 1,000 **₪** או 10 ימי מאסר תמורתם.

הקנס ישולם עד ליום 01.05.16.

**המזכירות תשלח פרוטוקול הדיון לשירות המבחן.**

**זכות ערעור לבית המשפט המחוזי בת"א, תוך 45 יום מהיום.**

**במידה וקיימים מוצגים הרי שהם יישמדו, יחולטו, יושבו לבעליהם על פי שיקול הדעת של קצין החקירות.**

**ככל שהופקד פיקדון בתיק על-ידי הנאשם, הקנס יקוזז מהפיקדון ואת היתרה יש להחזירו לידיו או לגורם אחר לפי בקשת הנאשם, בהיעדר מניעה על-פי דין.**

**5129371**

54678313הנאשם יפנה למזכירות ביהמ"ש לקבלת שובר תשלום קנס.

ניתנה היום, כ"ח אדר א' תשע"ו, 08 מרץ 2016, בנוכחות 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)

שמואל מלמד 54678313-/