|  |  |
| --- | --- |
| **בית משפט השלום בתל אביב - יפו** | |
|  |  |
| **ת"פ 58615-06-16 מדינת ישראל נ' זר** | |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **לפני** | **כבוד השופטת רונית פוזננסקי כץ** | |
| **המאשימה:** | | **מדינת ישראל**  ע"י ב"כ עו"ד **אלכס ישראלוב** |
| **נגד** | | |
| **הנאשם:** | | **רון זר**  ע"י ב"כ עו"ד **רבי** |
|  | | |

|  |
| --- |
| 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)    **גזר דין** |

**חלק כללי**

1. כנגד הנאשם הוגש כתב אישום המייחס לו עבירות של גידול ייצור והכנת סמים מסוכנים, החזקת סם שלא לצריכה עצמית והחזקת כלים להכנת סם.

2. ביום 30.11.16 הגיעו הצדדים להסדר במסגרתו הודה הנאשם **בכתב אישום מתוקן** ובעבירה של **גידול יצור והכנת סמים מסוכנים** – לפי [סעיף 6](http://www.nevo.co.il/law/4216/6) ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) (נוסח חדש), תשל"ג – 1973. מעובדות כתב האישום המתוקן בו הודה הנאשם עולה כי גידל סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל של 800 גרם נטו וכן גידל עוד 8 צמחים באדנית במשקל של 2.74 גרם נטו. לצד האמור לעיל החזיק הנאשם בדירתו ציוד רב המלמד על מעבדת סם ואני מפנה לסעיף 3 לכתב האישום המתוקן.

3. על פי ההסכמה אליה הגיעו הצדדים, נשלח הנאשם לשירות המבחן על מנת שיוכן תסקיר בעניינו וכן לממונה על עבודות השירות, והצדדים סיכמו כי ישובו וינהלו משא ומתן לאחר קבלתו.

**תסקיר שירות המבחן – 4.5.17**

4. מתסקיר שירות המבחן בעניינו של הנאשם עולה כי מדובר בבחור צעיר, בעל יכולת וכישורים, אשר פיתח מגיל צעיר דפוסים התמכרותיים ושוליים העומדים בבסיס ביצוע העבירות הנוכחיות. ניכר כי לאור ההליכים המשפטיים המתנהלים כנגדו החל לערוך שינוי באורח חייו הבא לידי ביטוי בניקיונו משימוש בסמים מזה תקופה ממושכת, והשתלבותו בהליך הטיפולי ביחידה להתמכרויות בפתח תקווה, כשהוא מבטא הכרה בהשלכות של השימוש בסמים על חייו, בכלל זה קיומו של ההליך הפלילי הנוכחי.

5. חרף תחושתו של הנאשם כי מיצה את ההליך הטיפולי, הביע הנאשם נכונות והבנה באשר לצורך להמשיך את הטיפול בו החל, ולהיותו נתון במעקב ופיקוח אחר ניקיונו משימוש בסמים.

6. במצב דברים זה, לאור האחריות שלקח הנאשם על מעשיו, פנייתו לטיפול, ניקיונו מסמים והיות ומדובר בעבירה יחידה העומדת לחובתו, המליץ שירות המבחן על צו מבחן למשך שנה. במהלך תקופת המבחן אמור היה הנאשם להמשיך בטיפול ביחידה, תוך ששירות המבחן עוקב אחר התקדמותו.

7. לצד זאת, כענישה קונקרטית, המליץ שירות המבחן על הטלת של"צ, אשר יש בו כדי לחבר בין מעשיו לבין אחריותו לתוצאותיהם, ללא פגיעה ביכולתו לעבוד ולהתפרנס, כמו גם להמשיך ולהשקיע בהליך הטיפולי. בהתאם לכך, ולאור נכונותו של הנאשם, גיבש שירות המבחן תוכנית של"צ של 250 שעות, לפיה יסייע בעבודות תחזוקה במסגרת מרכז רכיבה טיפולית ברמת גן.

**עמדת המאשימה**

8. בטיעונים לעונש, שנשמעו ביום 9.5.17, עתרה המאשימה למתחם שנע בין מספר חודשים למאסר של 18 חודשים. לשיטת המאשימה, העבירה אותה ביצע הנאשם הינה בעלת השפעות שליליות על המשתמש עצמו ועל החברה כולה ויש בה פגיעה בערך המוגן של בטחון הציבור.

9. באשר לנאשם דנן, משמדובר במי שאין רישום פלילי לחובתו והתסקיר חיובי, ומנגד האינטרס הציבורי בעבירות אלה וכמות הסם, הרי שעתירתה של המאשימה הינה לענישה של 6 חודשי מאסר שאפשר שירוצו בעבודות שירות, זאת לצד מאסר מותנה, קנס ושלילת רישיון נהיגה.

**עמדת ב"כ הנאשם**

10. ב"כ הנאשם הפנה לתסקיר שירות המבחן, להיעדר עבר ולבעיות הרגשיות של הנאשם לאורך השנים, כפי שפורטו בתסקיר.

11. מדובר בנאשם אשר עבר הליך טיפולי של שמונה חודשים ובמהלך תקופה זו בדיקותיו היו נקיות והוא שיתף פעולה באופן מלא.

12. ב"כ הנאשם פירט בהרחבה את עיסוקו הנוכחי של הנאשם ואת מחויבויותיו הכספיות ואת העובדה שהיה ויוטל על הנאשם עונש מאסר, גם בעבודות שירות, מקור פרנסתו יפגע ועשוי להיכנס לסחרור של חובות שיוביל לרגרסיה במצבו.

13. לפיכך עתר ב"כ הנאשם כי בית המשפט יאמץ את המלצת שירות המבחן ויטיל על הנאשם ענישה בדמות של"צ וכן פסילה על תנאי בלבד, שכן הנאשם עושה שימוש ברישיון הנהיגה לצורך עבודתו.

**הנאשם**

14. אחרון לשאת את דבריו היה הנאשם שדיבר על ההליך הטיפולי שעובר, על העסק שפתח ועל הנזק שיגרם לו היה ויוטלו עליו עבודות שירות.

**חוות דעת ממונה על עבודות שירות**

15. הנאשם נמצא מתאים לביצוע עבודות שירות, כאשר מועד תחילת עבודה משוער ביום 8.8.17 במרכז יום לקשיש, רחוב נווה רעים 23 פתח תקווה, בימים א-ה למשך 8.5 שעות בכל יום.

**תסקיר משלים מיום 22.6.17**

16. לאחר שבית המשפט שמע את הצדדים ואת הנאשם, קיבל לידיו את התסקיר ודחה את הדיון לצורך מתן גזר דין, פנה שירות המבחן לבית המשפט על מנת לעדכן את אשר התרחש מאז הדיון האחרון.

17. שירות המבחן מסר כי חל שינוי באשר לשיתוף הפעולה מצדו של הנאשם וחלה ירידה משמעותית במוטיבציה שלו במסגרת ההליך הטיפולי המתקיים ביחידה להתמכרויות עד לכדי החלטת גורמי הטיפול על הפסקת הטיפול החל מיום 15.6.17.

18. הנאשם מסר לשירות המבחן כי מיצה את ההליך הטיפולי, אינו חש נזקקות וצורך משמעותי להמשך הטיפול וביטא אמון בעצמו לשמור בכוחות עצמו על ניקיון משימוש בסמים. לצד זאת הנאשם מסר כי נתרם מההליך הטיפולי אותו עבר.

19. נוכח העדר המוטיבציה שתואר לעיל, שירות המבחן חזר בו מהמלצתו על צו מבחן. לצד זאת, על מנת לחזק את החלקים החיוביים והמתפקדים, שירות המבחן שב והמליץ על הטלת צו של"צ בהיקף של 250 שעות בהתאם לתכנית שגובשה. בנוסף המליץ שירות המבחן כי בית המשפט יורה על בדיקות שתן לצורך המשך מעקב אחר שימוש בסמים.

20. עוד הוסיף שירות המבחן וציין כי היה ובית המשפט לא יקבל המלצת שירות המבחן לשל"צ, הרי שהוא מבקש כי בית המשפט ייקח בחשבון בשיקולי הענישה את שיתוף הפעולה מצדו של הנאשם במסגרת ההליך הטיפולי ובהתאם ליכולותיו אשר כללו מסירת בדיקות שתן ומאמציו לתפקוד תקין והתקדמות במישור התעסוקתי, כפי שהדבר בא לידי ביטוי בהקמת העסק לשילוט באופן עצמאי ובשותפות עם בן דודו.

**התייחסות ב"כ הנאשם לאמור בתסקיר המשלים**

21. ב"כ הנאשם, אשר התבקש לתת התייחסותו לאמור בתסקיר המשלים, ציין במסמך שהועבר לבית המשפט כי חרף העדכון של שירות המבחן באשר לצו המבחן, הרי שהוא שב ועותר בפני בית המשפט כי יאמץ המלצת שירות המבחן ויטיל על הנאשם צו של"צ.

**מדיניות הענישה בעברה של גידול סם**

22. הנאשם הורשע בעבירה של החזקת וגידול מעבדת סם בכמות לא מבוטלת של 800 גרם נטו. 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)) שם ישנה התייחסות להגדרה שנתן המחוקק לגידול סם מסוכן, 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.

23. לצורך קביעת המתחם להלן סקירה של פסיקה מהעת האחרונה בעבירות דומות:

א.[**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.

ב. [**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.

ג. [**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.

ד. [**רע"פ 314/16**](http://www.nevo.co.il/case/20881083) **גיא בן-צבי נ' מדינת ישראל** (22.02.16) 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. הערעור בבית המשפט העליון נדחה.

ה. [**עפג (י-ם) 32398-04-16**](http://www.nevo.co.il/case/21305839) **חביב בן חי נ' מדינת ישראל** (09.04.17) המערער הורשע על פי הודאתו בעבירה של גידול סם, על פי עובדות כתב האישום גידל המערער סם מסוכן מסוג קנביס במשקל כולל של 60.10 גרם נטו. המערער החזיק ביחידת הדיור כלים לגידול והכנת סמים, לרבות "ארון קיר אשר מצופה נייר כסף מבפנים, תאורה מיוחדת, מד טמפרטורה, צינורות השקיה, 2 טיימרים, משאבת אוויר, כבל חשמל, מיכלי דשן, מברג, פלייר, פטיש, אדנית ריקה, חוט דייג וסכין יפני". קבע בית משפט קמא, כי מתחם הענישה ההולם במקרה דנן נע בין מאסר קצר, אשר במקרים מתאימים יכול וירוצה בעבודות שירות, לבין ששה חודשי מאסר בפועל. נדון לחודש עבודות שירות ומאסר על תנאי הערעור נדחה.

ו.[**עפג (י-ם) 56662-05-16**](http://www.nevo.co.il/case/21887974) **ישראל מאיר ששון בוקעי נ' מדינת ישראל**  (09.05.17) על פי עובדות כתב האישום, הנאשם הקים מעבדה מאולתרת לגידול סמים מסוכנים. נתפסו שלושה שתילי סם מסוכן מסוג קנאביס במשקל של כ – 1,430 גרם, וכן ציוד כדלהלן: חומרי דישון וריסוס; מנורת חימום; מאווררים; ונטה; מד טמפרטורה; צינורות; שעוני שבת; דלי להשקיה; כוננית לייבוש עלים; ושקיות לחלוקת סם. באותן נסיבות החזיק הנאשם בביתו סם מסוכן מסוג קנאביס וכן סם מסוכן חשיש בכמות קטנה, זאת לצריכתו העצמית. בית משפט קמא קבע מתחם העונש ההולם, בין שישה לבין 18 חודשי מאסר בפועל. נגזר על המערער מאסר בפועל למשך שישה חודשים; מאסר על תנאי; פסילת רישיון נהיגה בפועל ועל תנאי וקנס בסך 3,000ש"ח, הערעור נדחה.

24. 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, והדוגמאות שהובאו המעידות על מתחמים הרווחים בעבירות דומות - סבורני כי מתחם העונש ההולם בגין האירוע של גידול סם מסוכן ולאור סוג הסם וכמותו, הינו מאסר לתקופה קצרה שיכול ותרוצה בעבודות שירות ועד למאסר למשך 20 חודשים.

25. בקביעת עונשו של הנאשם בתוך המתחם לקחתי בחשבון את נסיבות חייו של הנאשם ומצבו הרפואי-נפשי כפי שפורטו בתסקיר ועל ידי בא כוחו; את היעדר הרישום הפלילי; את התהליך הטיפולי שעבר הנאשם על פני מספר חודשים ולמרות שהסתיים ולמרות ששירות המבחן אינו ממליץ על צו מבחן, הרי שהטיפול היטיב עם הנאשם וניתן לראות בו משום רכיב של שיקום; עוד יש לראות כשיקום את העובדה שהנאשם צועד בדרך חדשה בחייו בכך שלפני מספר חודשים הקים עסק ביחד עם בן משפחה וניכר כי משקיע את מרצו וזמנו להצלחתו; את הנזק שעלול להיגרם לעסק החדש, וכפועל יוצא לנאשם, היה והעונש שיוטל על הנאשם יהא ממושך; ובשים לב לפסיקה שפירטתי שעוסקת במקרים דומים ובענישה שאינה נמוכה ממספר חודשי מאסר בפועל שריצויים נקבע על דרך של עבודות שירות, לא מצאתי בעניינו של הנאשם כי מתקיימים התנאים המצדיקים חריגה מהמתחם. עם זאת, בשים לב למכלול הנתונים אותם פירטתי ועל מנת שלא לפגוע במסלול חייו התקין בו החל הנאשם בניהול העסק שבבעלותו, הרי שבכוונתי להטיל על הנאשם ענישה בטווח המתחם אולם ברף הנמוך, כדלקמן:

**א**. הנאשם ירצה עונש מאסר בפועל של 2 חודשים. עונש המאסר יכול שירוצה בעבודות שירות אשר מועד תחילתם ביום 8.8.17 במרכז יום לקשיש, רחוב נווה רעים 23 פתח תקווה, בימים א-ה למשך 8.5 שעות בכל יום.

**ב.** הנאשם ירצה עונש מאסר של 4 חודשים וזאת על תנאי למשך 3 שנים. המאסר המותנה לא יחול אלא אם הנאשם יעבור כל עבירה בה הורשע.

**ג.** הנאשם ישלם קנס בסך של 1500 ₪ וזאת בתוך 60 יום מהיום. הנאשם ישלם את הסכום האמור עד למועד שנקבע שאם לא כן יאסר לתקופה של 10 ימים.

**ד.** אני פוסלת את הנאשם מלנהוג וזאת על תנאי לתקופה של 6 חודשים למשך 3 שנים. תקופת המאסר המותנית לא תיכנס לתוקפה אלא אם במהלך התקופה הקבועה יבצע הנאשם עבירה על פי פקודת הסמים.

**ה.** הנאשם יוסיף למסור בדיקות שתן לשירות המבחן וזאת על פי לוח זמנים שיימסר לנאשם על ידי שירות המבחן בהתאם להמלצה אשר צויינה בתסקיר האחרון שהועבר לבית המשפט.

ניתן בזאת צו להשמדת כל מוצג שנתפס בתיק זה.

**זכות ערעור בתוך 45 יום לבית המשפט המחוזי.**

5129371

54678313המזכירות תעביר העתק החלטה זו לשירות המבחן למבוגרים.

ניתנה היום, ג' תמוז תשע"ז, 27 יוני 2017, בהעדר הצדדים.

רונית פוזננסקי כץ 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)