|  |  |
| --- | --- |
| **בית משפט השלום בראשון לציון** | |
| ת"פ 37379-02-18 מדינת ישראל נ' ועקנין  ת"פ 1142-05-18 מדינת ישראל נ' ועקנין  ת"פ 27508-06-18 מדינת ישראל נ' ועקנין |  |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| בפני | **כבוד השופט עמית מיכלס** | |
| בעניין: | מדינת ישראל |  |
|  |  | המאשימה |
|  | **נגד** | |
|  | יעקב משה ועקנין |  |
|  |  | הנאשם |

ב"כ המאשימה: עו"ד מור מלכה, שלוחת תביעות ראשל"צ

ב"כ הנאשם: עו"ד ערן ראו, הסנגוריה הציבורית

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), [7(א)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.a), [(ג)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.b), [(ג)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.c)

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

רקע ועובדות כתבי האישום

1. הנאשם הורשע, על יסוד הודאתו ובמסגרת הסדר דיוני במסגרתו תוקן כתב האישום, בעבירות הבאות: **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 (להלן: הפקודה); **החזקת סם לצריכה עצמית**, לפי [סעיף 7(א)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.a) ו-[(ג)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.b) סיפא לפקודה.

נוסף על כך הורשע הנאשם בכתבי האישום המתוקנים הבאים:

ב[ת"פ 1142-05-18](http://www.nevo.co.il/case/24142083) בעבירה של **החזקת סם לצריכה עצמית**, לפי [סעיף 7(א)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.a) ו-[(ג)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.c) סיפא לפקודה. ב[ת"פ 27508-06-18](http://www.nevo.co.il/case/24296610) בעבירה של **החזקת סם שלא לצריכה עצמית**, לפי [סעיף 7(א)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.a) ו-[(ג)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.c) רישא לפקודה.

2. על פי עובדות כתב האישום המתוקן ב[ת"פ 37379-02-18](http://www.nevo.co.il/case/23647901), ביום 11.7.2017 גידל הנאשם בשני עציצים בביתו סם מסוכן מסוג קנאביס במשקל 917.3 גרם נטו. בנוסף החזיק הנאשם סם מסוכן מסוג קנאביס במשקל 89.6 גרם נטו בתוך צנצנת, וסם מסוכן מאותו סוג במשקל 4.3 גרם נטו בתוך שקית פלסטיק.

על פי עובדות כתב האישום ב[ת"פ 1142-05-18](http://www.nevo.co.il/case/24142083), ביום 19.12.2017 החזיק הנאשם בשעה שהיה רכוב על אופניו, בשתי חתיכות של סם מסוכן מסוג חשיש במשקלים של 31.4 ו- 4.5 גרם נטו, זאת לצריכתו העצמית.

על פי עובדות כתב האישום המתוקן ב[ת"פ 27508-06-18](http://www.nevo.co.il/case/24296610), החזיק הנאשם ביום 11.4.2018 בתוך מונית בה ישב כנוסע בצומת הכניסה למושב בית עובד, בסם מסוכן מסוג חשיש במשקל 95.7 גרם נטו, שלא לצריכתו העצמית.

תסקירי שירות המבחן

3. במסגרת ההסדר הדיוני הופנה הנאשם לשירות המבחן, ובפני בית המשפט הונחו שני תסקירים.

בתסקיר מיום 28.2.2019 סקר שירות המבחן את תולדות חייו של הנאשם, ובכלל זה את העובדה שחי במשפחה תומכת. הנאשם החל לצרוך סמים בגיל 14, חבר לחברה שולית והחל להיות מעורב בפלילים. הנאשם פוטר מהצבא כחודשיים לאחר גיוסו עקב אי התאמה, כאשר בתקופה זו העמיקה התמכרותו לסמים. הנאשם הסתבך עם החוק וריצה מספר תקופות מאסר, כאשר לאורך השנים לא השתלב במעגל העבודה, למעט בעבודות מזדמנות לתקופות קצרות.

מאבחון שנערך לנאשם בשנת 2007 עלה שהוא סובל מהפרעה התנהגותית הנובעת כתוצאה משימוש באלכוהול וסמים, וכן מהפרעת אישיות, בעלת קווים דיסוציאליים ואימפולסיבית.

לאורך השנים ערך הנאשם מספר ניסיונות גמילה, בין אם במסגרת שב"ס ובין אם בקהילה טיפולית, אותה עזב לאחר כשלושה חודשים בלבד. לשירות המבחן הסביר הנאשם שהוא צורך כיום סמים על רקע כאבים פיזיים שונים. עם זאת, לא נמצאה אבחנה רפואית לסיבה לכאביו. לאחרונה התמכר הנאשם גם למורפיום, אותו הוא צורך על פי מרשם רפואי.

הנאשם ציין בפני שירות המבחן שהוא אינו מעוניין בטיפול ייעודי לצורך גמילה, ונמצא שהוא מאופיין בעמדות נוקשות. עוד מצא שירות המבחן שהנאשם מטשטש מחומרת מעשיו ומצבו ההתמכרותי, אשר מוביל אותו לחזרתיות בביצוע עבירות על החוק.

נוכח כל האמור, לא בא שירות המבחן בהמלצה טיפולית לנאשם.

4. בדיון שנערך בפני ביום 4.3.2019 ביקשו הנאשם ובא כוחו להפנותו פעם נוספת לשירות המבחן, לצורך בחינת אפשרות למצוא לו טיפול מתאים. הנאשם הסביר שהוא מאוד רוצה "להפסיק עם כל זה", אולם ציין כי הדבר קשה לו, בפרט עתה לאור גילו המתקדם. יחד עם זאת אמר הנאשם: "ננסה, אני מוכן לעשות הכול". על אף התנגדות המאשימה, מצאתי להפנות את הנאשם פעם נוספת לשירות המבחן על מנת שתיבחן רצינות כוונותיו.

ואולם, ויש להוסיף - למרבה הצער, תסקיר שירות המבחן שהוגש ביום 2.5.2019 לא נשא עמו בשורות. לאחר שהנאשם מסר שעל מנת להימנע מעונש מאסר הוא מוכן לעבור הליך גמילה פיזית במסגרת אשפוזית, ולאחריה לערוך ניסיון טיפולי במסגרת גמילה סגורה, הוא ניתק קשר עם שירות המבחן. משחודש הקשר, התרשם שירות המבחן כי הנאשם נעדר כוחות לקידום שינוי משמעותי באורח חייו, וכי הסכמתו להשתלב בטיפול גמילה מונעת ממוטיבציה חיצונית בלבד.

טיעוני הצדדים לעונש ודבר הנאשם

5. בטיעוניה לעונש ציינה ב"כ המאשימה את נסיבות ביצוע העבירות, ואת הערכים החברתיים שנפגעו כתוצאה ממעשיו. על חומרת מעשיו של הנאשם ביקשה המאשימה ללמוד מהצטברות התיקים בהם הורשע, תדירותם, העובדה שהנאשם החזיק שני סוגי סמים, ובהם חשיש אותו החזיק במונית, כאשר בכל אלו יש כדי ללמד על פוטנציאל ההפצה של הסם. המאשימה הפנתה לפסיקה המלמדת על מדיניות הענישה הנוהגת, וביקשה לקבוע מתחמי ענישה כדלקמן: לעבירת הגידול והחזקת הסם בביתו של הנאשם, מתחם הנע בין מספר חודשי מאסר ועד 15 חודשים; לעבירת החזקת סם לצריכה עצמית, מתחם הנע בין מאסר על תנאי ועד 8 חודשי מאסר; לעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, מתחם הנע בין מספר חודשי מאסר ועד 14 חודשים.

המאשימה הפנתה לעברו הפלילי המכביד של הנאשם, לעונשי המאסר אותם ריצה בגין הרשעותיו בעבירות מגוונות, ולתסקירי שירות המבחן שלא נשאו אופי חיובי. בתוך כך ציינה שעל אף טיעוניו של הנאשם על כך שהסמים מקלים על כאביו, נתפס אצל הנאשם גם סם מסוכן מסוג חשיש, שבינו לבין הקלה על כאבים אין, לדבריה, כל קשר.

נוכח כל האמור עתרה המאשימה למקם את הנאשם בחלק האמצעי-עליון של המתחמים, ולהשית עליו עונש כולל של 14 חודשי מאסר.

6. בפתח דבריו טען ב"כ הנאשם שסוגי הסמים אותם החזיק הנאשם, קנאביס וחשיש, הם בעצם אותו סוג, וכי ההשפעה על המשתמש בהם זהה. עוד טען שטיעוני המאשימה אינם רלוונטיים לתקופתנו, בשים לב למגמת השינוי בכל הקשור ליחס המחוקק והחברה לשימוש בקנאבוס.

אשר לעבירת הגידול, טען שיש לתת את הדעת לכמות השתילים ופחות למשקל הסם שנתפס, כמו גם לאופי הגידול, כאשר במקרה זה מדובר בשני שתילים בלבד שגודלו בעציצים, להבדיל ממעבדה מצוידת.

ב"כ הנאשם הפנה לנסיבותיו האישיות של הנאשם, לגילו, להתמכרותו ארוכת השנים לסמים ולכך שהוא חולה. ב"כ הנאשם לא התכחש לעברו הפלילי המכביד של הנאשם, אולם ביקש לציין שמאז שנת 2013, לא ביצע הנאשם כל עבירה שאיננה עבירת סמים, זאת בניגוד לשנים קודמות בהן ביצע עבירות רבות ומגוונות. בתוך כך הפנה ב"כ הנאשם לנסיבות חייו של הנאשם שהביאו להידרדרותו לסמים. עוד הוסיף שהנאשם הודה בהזדמנות הראשונה, ובכך הוכיח שקיבל אחריות על מעשיו.

לדבריו, עם השנים פיתח הנאשם התמכרות למורפיום, אותו הוא מקבל באופן חוקי, המקשה עליו אף יותר להשתלב בהליך גמילה פיזית מסמים.

נוכח העובדה שמעשיו של הנאשם קשורים לצריכת הסמים שלו, והפגיעה הנמוכה בערך המוגן, ביקש למקם את עונשו של הנאשם בתחתית מתחם עונשי המתחיל במאסר על תנאי, ולהסתפק בעונש צופה פני עתיד. גם מטעם ב"כ הנאשם הוגשה פסיקה התומכת, להבנתו, במתחם העונשי ובעונש המבוקשים.

7. הנאשם ניצל את זכות המילה האחרונה, ציין שהוא לא מזיק לחברה, וכי הוא צורך סמים באופן יומיומי עקב כאביו. לדבריו, הוא אוכל את החשיש בשבת מאחר שהוא אינו מעשן בשבת.

קביעת מתחם העונש ההולם

8. הערכים החברתיים בהם פגע הנאשם הם שמירה על שלום הציבור, בריאותו וביטחונו, במובן זה שהסמים שהוחזקו שלא לצריכתו העצמית יכול והיו מופצים לציבור הרחב.

אשר לעבירת הגידול, מדובר בנאשם המכור לסמים מזה עשרות שנים, ומכאן שהגידול של שני השתילים בביתו, על אף שמדובר בעבירה פלילית, אינו נמצא ברף חומרה גבוה. בעניין זה מקובלים עלי דברי ב"כ הנאשם שכאשר מדובר בעבירה של גידול סם מסוכן, יש לתת את הדעת בעיקר למספר השתילים, ופחות למשקלם, שכן משקל השתיל הינו פועל יוצא של מועד ביצוע החיפוש ותפיסת הסם. במלים אחרות, לא דומה החזקת שני שתילים במשקל של 917.3 גרם, אותם החזיק הנאשם, להחזקת 100 שתילים באותו משקל, והדברים ברורים. נוסף על כך לא נטען שהנאשם גידל סמים במעבדה או שהשתמש בציוד יקר או מתוחכם.

9. הנאשם ציין בפני שירות המבחן שהוא גידל את הסמים לצריכתו העצמית בלבד, והסביר את השימוש בסמים על רקע כאבים פיזיים מהם סובל. יחד עם זאת לא נמצאה כל אסמכתא רפואית לכך. מנגד, יש לתת את הדעת לכך שהנאשם מכור לסמים מזה עשרות שנים, כך שטענתו בדבר גידול הסמים לצריכתו העצמית, כאשר מדובר בגידול של שני שתילים בלבד, אינה מופרכת כלל ועיקר. ואולם, דברי הנאשם לפיהם כל הסמים שבהחזקתם הורשע נועדו לצורך הקלה על כאביו, אינם עולים בקנה אחד עם הרשעתו בהחזקת החשיש בכמות לא מבוטלת, מחוץ לביתו, ועם העובדה שהורשע בגינה בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית.

במאמר מוסגר אציין שטענת ב"כ הנאשם על השפעתם הזהה של החשיש ושל הקנאביס על גופו של אדם הסובל מכאבים, כמו גם טענת הנאשם לפיה הוא אוכל חתיכת חשיש בשבת לצורך הקלה על כאביו, במקום לעשנו בגלל קדושת השבת, אינן עובדות המצויות בידיעתו השיפוטית של בית המשפט, ועל כן הן דורשות הוכחה.

10. אשר למתחמי הענישה הנוהגת בעבירות מסוג העבירות בהן הורשע הנאשם, הרי שאלו נלמדים מנסיבותיו הפרטניות של כל מקרה ומקרה, בהתאם לכמות הסם, סוג הסם, נסיבות ההחזקה או הגידול וכיו"ב. בשל משתנים רבים אלו, קיים מנעד רחב יחסית של עונשים אשר הושתו על נאשמים בנסיבות שונות.

ככל שהדבר נוגע להחזקת סם לצריכה עצמית, נע מתחם הענישה בין מאסר מותנה ושל"צ או קנס ועד למספר חודשי מאסר לריצוי בפועל, כאשר עונש של מאסר בפועל ניתן במקרים נדירים, על פי רוב כאשר היה קיים מאסר מותנה בר הפעלה או כאשר הנאשם סירב להשתלב בהליך גמילה [ראו והשוו: [רע"פ 6138/09](http://www.nevo.co.il/case/6051623) איליה פרדזב נ' מדינת ישראל (2.8.2009)].

בכל הנוגע לעבירת גידול הסם, בנסיבות של גידול 2 שתילים שלא באופן מתוחכם וללא ציוד ייעודי, כאשר עולה בסבירות גבוהה שהסם נועד לצריכתו העצמית של המגדל, נע מתחם העונש בין מאסר מותנה ושל"צ או קנס ועד מספר קטן של חודשי מאסר [ראו והשוו: [רע"פ 8146/17](http://www.nevo.co.il/case/23226226) אביגל אבישלום נ' מדינת ישראל (14.11.2017)] .

לגבי עבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, בנסיבות של החזקת כמעט פלטת חשיש שלמה, אני קובע מתחם עונשי הנע בין מספר חודשי מאסר שיכול וירוצו בדרך של עבודות שירות ועד 10 חודשי מאסר [ראו והשוו מתחמי ענישה שנקבעו במקרים חמורים מהמקרה שלפנינו: [רע"פ 322/15](http://www.nevo.co.il/case/19999565) חן ג'אנח נ' מדינת ישראל (22.1.2015); [רע"פ 1830/16](http://www.nevo.co.il/case/21017469) סאלם רקיבי נ' מדינת ישראל (11.4.2016), שהוגשו מטעם המאשימה; [רע"פ 189/15](http://www.nevo.co.il/case/19994719) כהן נ' מדינת ישראל (21.1.2015), בו נקבע על ידי הערכאה הדיונית מתחם עונשי הנע בין 6 ל-12 חודשי מאסר על עבירה של החזקת חשיש במשקל המתקרב למשקל אותו החזיק הנאשם].

11. אציין שביתר פסקי הדין שהוגשו מטעם הצדדים נדונו מקרים השונים באופן מהותי מענייננו, הן בנוגע לנסיבות המעשה והן בנוגע לנסיבות העושה, באופן שאינו מאפשר ללמוד מהם גזירה שווה לענייננו, או גזרי דין שהעונשים שנקבעו בהם הינם חריגים ואינם מלמדים על הכלל.

נסיבות שאינן קשורות לביצוע העבירה

12. הנאשם כבן 63, גרוש ואב לחמישה ילדים שנמסרו למסגרות אימוץ בהיותם תינוקות. מכאן שעונש מאסר לא יפגע במשפחתו של הנאשם. לדברי הנאשם הוא אינו בקו הבריאות, אולם, כאמור, לא הוצגו מסמכים רפואיים בעניין זה.

הנתונים הבולטים לחובתו של הנאשם הם עברו הפלילי וסירובו להירתם להליך שיקומי.

בכל הנוגע לעברו הפלילי של הנאשם, הרי שלחובתו לא פחות מ-26 הרשעות קודמות, בין היתר בעבירות סמים לצריכה עצמית ושלא לצריכה עצמית, אלימות, עבירות נגד שוטרים, הפרת הוראה חוקית, ובעברו הרחוק גם עבירות רכוש חמורות. הנאשם ריצה מספר תקופות מאסר, הארוך שבהם למשך 20 חודשים. הרשעתו האחרונה של הנאשם היא משנת 2013, אז נדון לעונש מאסר של 6 חודשים.

הנאשם הביע את רצונו להשתלב בהליך טיפולי. ואולם, על אף הזדמנות שמצאתי לתת לו להוכיח את רצינות כוונותיו, התרשם שירות המבחן מכך שמדובר בהצהרת כוונות בלבד, שנעשתה מתוך ניסיון להיחלץ מריצוי עונש מאסר. משכך, כל שנותר הוא להביע תקווה שהנאשם ישכיל להשתלב בהליך שיקומי מיד לאחר שחרורו ממאסרו, וכי יעמדו לו הכוחות הדרושים לכך.

לזכות הנאשם זקפתי את הודאתו במיוחס לו, את לקיחת האחריות ואת החיסכון בזמן השיפוטי.

13. בהתחשב בנתונים לחומרא ולקולא, מצאתי לגזור על הנאשם עונש כולל, ולמקם את עניינו בחלקם המרכזי של המתחמים.

סוף דבר

14. נוכח כל האמור, אני גוזר על הנאשם את העונשים הבאים:

א. מאסר בפועל למשך 8 חודשים. מתקופה זו ינוכו הימים בהם ישב הנאשם במעצר בין התאריכים 11-12.7.2017 ובין התאריכים 19-21.12.2017.

הנאשם יתייצב לריצוי עונשו ביום 3.11.2019 עד השעה 09:00 בכלא ניצן או על-פי החלטת שירות בתי הסוהר, כשברשותו תעודת זהות או דרכון ועותק מגזר הדין. על הנאשם לתאם את הכניסה למאסר עם ענף אבחון ומיון של שירות בתי הסוהר בטלפונים 08-9787377 או 08-9787336.

ב. מאסר למשך 6 חודשים, אותו לא יישא אלא אם יעבור בתוך תקופה של 3 שנים מיום שחרורו על עבירה מסוג פשע לפי [פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216).

ג. מאסר למשך 3 חודשים, אותו לא יישא אלא אם יעבור בתוך תקופה של 3 שנים מיום שחרורו ממאסר על עבירה מסוג עוון לפי [פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216).

ד. קנס כספי בסך 1,000 ש"ח ₪ או 10 ימי מאסר תמורתו. הקנס ישולם עד ליום 1.12.2019. לחלופין ולבקשת הנאשם, יקוזז הקנס מהפקדה שהופקדה באחד מתיקי המעצר הקשורים לתיק זה ([מ"י 25802-07-17](http://www.nevo.co.il/case/22825009)), כפוף לכל מניעה חוקית.

15. הסמים שנתפסו יושמדו. ניתן צו כללי ליתר המוצגים. טלפון שתפוס במשטרה בפל"א 163879/18 יושב לנאשם.

16. כסף שהופקד במסגרת אחד התיקים הפליליים או אחד מתיקי המעצר הקשורים להם, יושב לנאשם מיד לאחר כניסתו למאסר, כפוף לכל מניעה חוקית אחרת. עד אז ישמשו ההפקדות והערבויות להבטחת התייצבותו של הנאשם לריצוי עונש המאסר.

17. המזכירות תעביר העתק ההחלטה לשירות המבחן.

5129371

54678313ניתן היום, ט' אלול תשע"ט, 09 ספטמבר 2019, בהעדר הצדדים.

[בעניין עריכה ושינויים במסמכי פסיקה, חקיקה ועוד באתר נבו – הקש כאן](http://www.nevo.co.il/advertisements/nevo-100.doc)

עמית מיכלס 54678313-/

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה