|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **בית משפט השלום בתל אביב -יפו** | | | |
| ת"פ 21280-11-18 מדינת ישראל נ' לוי | | |  |
| בפני | **כבוד השופטת ענת יהב** | | | |
| בעניין: | **מאשימה:** | **מדינת ישראל**  ע"י ב"כ עוה"ד לילך גולן | | |
|  | **נגד** | | | |
|  | **הנאשם:** | **אליאב לוי**  ע"י ב"כ עוה"ד רוי גבריאל | | |

חקיקה שאוזכרה:

[פקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג-1973](http://www.nevo.co.il/law/4216): סע' [1](http://www.nevo.co.il/law/4216/1), [7.א.](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.a.), [7.ג](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.c), [31(6)](http://www.nevo.co.il/law/4216/31.6), [36א](http://www.nevo.co.il/law/4216/36a), [37א](http://www.nevo.co.il/law/4216/37a)

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [40ג(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/40c.a)

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

**כללי**:

הנאשם הורשע לאחר שמיעת ראיות, בכתב אישום אשר מייחס לו עבירה של **החזקה/שימוש בסמים שלא לצריכה עצמית** לפי [סעיף 7(א)+7(ג)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.a.;7.c) רישא ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216)[נוסח חדש], תשל"ג-1973 (להלן: **"פקודת הסמים המסוכנים"**). בהתאם לעובדות כתב האישום, שהוכחו, הרי שביום 11.8.2016 בשעה 17:00 לערך, ברחוב אלי הכהן 2/4 באזור, החזיק הנאשם בחדר ביתו, במגירה בשידה, בסם מסוג **קוקאין במשקל 23.56 גרם נטו** ללא היתר וללא רישיון להחזיקם.

ביום 26.9.23 ניתנה הכרעת דין מרשיעה כנגד הנאשם וביום 27.12.23 טענו הצדדים לעונש. בתום טיעוני הצדדים, נוכח עתירת המאשימה ועל מנת שתהיה בפניי תמונה מלאה, נשלח הנאשם לבחינת התאמתו לביצוע עונש מאסר בדרך של עבודות שירות, כאשר מחוות דעת ממונה שהוגשה ביום 5.2.24 עולה כי הנאשם מתאים לריצוי עונש בדרך של עבודות שירות, במגבלות.

**טיעוני הצדדים**

**ב"כ המאשימה,** **לראיות** **לעונש** הגיש רישום תעבורתי של הנאשם וציין כי מדובר בנאשם נעדר עבר פלילי, אשר שהה במעצר במסגרת תיק זה 4 ימים. בראשית **טיעוניו לעונש**, ביקש להכריז על הנאשם כ'סוחר סמים' ולהורות על חילוט הכסף שנתפס- כמבוקש בכתב האישום, הפנה להכרעת הדין וסמך ידו לעניין דחיית כלל טענות ההגנה שהועלו. עוד ביקש להדגיש לגבי נסיבות המקרה שבו הורשע הנאשם בהחזקת סם מסוג קוקאין במשקל של 23.56 גרם, סוג סם שהוגדר בפסיקה כ'סם קשה' ובמשקל של פי- 78 מהכמות המוחזקת ככמות לצריכה עצמית, בשווי מוערך של כ-10,000 ₪.

לעניין הערכים שנפגעו כתוצאה ממעשיו של הנאשם שהם: מיגור תופעת נגע הסמים, הצורך בשמירה על הציבור מפני השימוש והנזקים של הסם, הפנה לפסיקה המצביעה על מדיניות הענישה הנוהגת וביקש לקבוע מתחם המתחיל מ-18 חודשים ועד ל- 36 חודשי מאסר. עוד הוסיף שהחזקת סם בכמות כה גדולה, מלמדת על כך שהנאשם מעורב בעולם הסמים ולא נקלע איליו במקרה. לבסוף, לאור מכלול הנסיבות והטיעונים: שהנאשם ניהל משפטו עד תום, נמנע מלהעיד וחלוף הזמן שרובץ לפתחו של הנאשם, ביקש לגזור על הנאשם 21 חודשי מאסר לצד רכיבי ענישה נוספים: מאסר מותנה, קנס, פסילת רישיון בפועל ועל תנאי וזאת לאור עברו התעבורתי, כפי שהוצג.

**ב"כ הנאשם,** התייחסה לטיעוני המאשימה והדגישה, שעל אף דחיית טענות ההגנה והמחדלים עליהם הצביעה בהכרעת הדין שלא הביאו לכדי פסילת הראיה, עדיין ניתן להתחשב בשיקולים אלו במסגרת מתן גזר הדין. ביקשה לדחות את בקשת המאשימה להכרזת הנאשם כ'סוחר סמים', על אף שמדובר בכמות לא זניחה של סם מסוכן, שכן אין כל אינדיקציה כלשהי לפעולת הסחר. בהמשך עתרה למתחם ענישה שמתחיל ממספר חודשי מאסר ועד ל-15 חודשי מאסר, תוך שביקשה להתחשב בנסיבותיו האישיות של הנאשם לעניין מיקומו בתוך המתחם. במסגרת כך הפנתה לעובדות האירוע, שהסם נתפס בביתו ללא אינדיקציה להפצה, ללא שהיה מחולק, לחלוף הזמן מאז ביצוע העבירה (מאז שנת 2016), לכך שכבר בחקירתו הודה שהסם שייך לו והוא עושה בו שימוש להקטנת כאבי ראש שנגרמו כתוצאה מתאונה שעבר. הדגישה שניהול התיק נסוב סביב טענות משפטיות.

עוד טענה לשיקומו של הנאשם, בכך שהחל בדרך חדשה, מאז אירוע זה לא נפתחו תיקים נוספים כנגדו, בתקופה זו אף התחתן ומטופל בילד עם מוגבלויות. עובד לפרנסתו בהובלות ומשכך אף ביקשה להימנע מפסילת רישיונו בפועל. בעניין זה ציינה, כי הרשעתו בתחום התעבורה היא בשל נהיגה בשכרות ולא תחת השפעת סמים. לטענת ההגנה לאור כל הנסיבות, ובפרט הפגיעה במשפחתו, יש להטיל על הנאשם ענישה צופה פני עתיד. לחילופין ביקשה להפנות את הנאשם לממונה על עבודות השירות וככל ויוטל עונש מאסר בדרך של עבודות שירות להגבילו ל- 5 חודשים ולהימנע מהטלת קנס.

**הנאשם,** טען לטובתו שכיום נמצא במקום אחר בחייו, התחתן ואב ל- 3 ילדים ביולוגיים וילד מאומץ שכיום בן 7, ואובחן לאחרונה על הרצף ומלווה אותו לבדיקות רפואיות. עוד הוסיף כי אשתו חולה במחלת FMF ואינה עובדת כ-4 שנים, משכך הוא המטפל והמפרנס העיקרי בבית.

**דיון והכרעה**:

בבוא בית המשפט לגזור את דינו של הנאשם, בשלב הראשון, עליו לקבוע את מתחם העונש ההולם, זאת בהתאם [לסעיף 40ג(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/40c.a) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), שם נקבע כי מתחם העונש ההולם את הנאשם יקבע בהתאם לעקרון ההלימה, תוך התחשבות בערך החברתי שנפגע, במידת הפגיעה בו, בנסיבות הקשורות בביצוע העבירה ובמדיניות הענישה הנהוגה. לאחר מכן ובשלב השני, על בית המשפט לשקול שיקולים ונסיבות אשר אינן חלק מביצוע העבירה בה הורשע הנאשם.

**הערכים המוגנים,**

עבירת **החזקת סמים**, פוגעת בערכים החברתיים הנוגעים לשלומו ובריאותו של הציבור. כבר נקבע לא אחת, שפגיעתם של הסמים בחברה הינו רחב היקף וכוללת הן את המשתמש הבודד אך גם את משפחתו והמעגל הקרוב, זאת לצד ההשפעה על החברה כולה. שכן, מתקיימת פעילות פלילית על מנת לספק לצרכן את הדחף לצרוך סם, לעיתים תוך כדי ביצוע עבירות נוספות ונלוות למטרה זו. לנושא נגע הסמים והחשיבות שבעקירתו מהשורש ראו [ע"פ 3172/13](http://www.nevo.co.il/case/6987521) **סואעד נגד מדינת ישראל** (פורסם בנבו, 07.01.2014)] .

לעניין סם הקוקאין והשפעותיו ההרסניות, יש להפנות לדבריו של כב' השופט נ' הנדל ב[ע"פ 972/11](http://www.nevo.co.il/case/5738608) **מדינת ישראל נ' יונה** [פורסם בנבו] (4.7.2012):

**"הקוקאין נחשב, ולא בכדי, לסם קשה. זאת הן בשל השפעותיו על גוף האדם, והן בשל פוטנציאל ההתמכרות הגבוה שטמון בו. על פי רוב, לאחר נטילת הסם חווה המשתמש תחושה חזקה של אופוריה. לאחר האופוריה מגיעה ההתרסקות, שמתאפיינת בתשישות, שינה, דיכאון ממושך – וצורך עז להשיג מנת סם נוספת. נמצא גם שהמוח מסתגל במהירות לאפקט האופוריה, וכתוצאה מכך המשתמש צורך כמויות הולכות וגדלות מהסם. הגדלת מנת הסם מעצימה את הפגיעה שנגרמת למשתמש ובכלל זאת פרנויה, פאניקה ושיבוש בפעילות החשמלית של הלב עד כדי פוטנציאל להתקף או לדום לב... הפגיעה ביחיד חוזרת חלילה לפגיעה בחברה. השימוש בסם מסוג קוקאין יוצר צורך להמשיך ולהשתמש. כתוצאה מכך עליו לחפש מקורות כספיים למימון רכישת הסם, לאו דווקא בדרכים חוקיות, תוך שהוא חווה הידרדרות מתמדת בתפקוד הפיזי והקוגניטיבי שלו".**

**נסיבות ביצוע העבירה**,

הנאשם החזיק **ב-23.56 גרם נטו של קוקאין,** ההחזקה בוצעה בביתו ובחדרו. **הקוקאין נמנה על קטגוריית הסמים הקשים. צריכתו משפיעה על מערכת העצבים המרכזית וההתמכרות לו היא מהחזקות ביותר (ראה** [**ע"פ 6029/03**](http://www.nevo.co.il/case/5786821)מדינת ישראל נ' גולן שמאי**, פ"ד נח(2), 734 בעמ' 739)).** פקודת הסמים קובעת חזקה שמי שמחזיק בסם הקוקאין במשקל העולה על 0.3 גרם עושה זאת שלא לצורך צריכתו העצמית. **אמנם אין בנסיבות כפי שהוכחו בפניי כל אינדיקציה לסחר והסם שנמצא ונתפס לא היה מחולק למנות, אך כמות הסם שהחזיק הנאשם הספיקה פוטנציאלית, להכנת כמות גדולה של מנות סם.** לאור כל האמור לעיל, אני קובעת כי הפגיעה בערכים המוגנים בנסיבות שהוכחו הן ברף בינוני- תחתון.

**מדיניות הענישה ומתחם העונש ההולם**,

הענישה בעבירות אלו נובעת מן הצורך להילחם בנגע הסמים עמד בית המשפט העליון בפסיקה ברורה ונוקבת. ראו [ע"פ 3172/13](http://www.nevo.co.il/case/6987521) **עלא סואעד נגד מדינת ישראל** (07.01.2014):

**"על פגיעתן הרבה של עבירות הסמים ועל תפקידו של בית המשפט במאבק בנגע הסמים לצד גורמים וגופים נוספים, עמד בית משפט זה פעמים רבות... אין ספור מילים נאמרו בדבר הצורך להכות בכל אחת ואחת מחוליות הפצת הסם... המאבק בנגע הסמים הוא סיזיפי ואל לנו להשלות את עצמנו כי ענישה מכבידה תביא לחיסול הנגע. כל עוד יהיה ביקוש לסמים יהיה גם היצע, כך גם בישראל וכך במדינות הים. אך המאבק אינו חסר תוחלת. גם אם לא ניתן לחסל את נגע הסמים לחלוטין, ניתן גם ניתן להקטין את היקפו ולצמצם את נזקיו."**

עיון בפסיקת בתי המשפט מעלה כי מתחם העונש ההולם בעבירת **החזקת סם שלא לצריכה עצמית** הוא רחב ותלוי בסוג הסם, בכמות, חלוקתו למנות ומכלול נסיבות ההחזקה. ניתן ללמוד על מתחם העונש ההולם בין היתר מפסקי הדין הבאים:

1. [רע"פ 894/16](http://www.nevo.co.il/case/20956295) **שלום פרץ נ' מדינת ישראל** (10.2.2016) [אליו הפנתה אף המאשימה]- הנאשם הודה והורשע בעבירה של החזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית. הנאשם החזיק בדירתו שבקריית אונו, **31.05 גרם** נטו של סם מסוכן מסוג קוקאין שלא לצריכה עצמית. **בית המשפט השלום קבע כי מתחם הענישה עבור המעשים נע בין 15 ל-36 חודשי מאסר בפועל.** בית המשפט השלום זקף לקולת העונש את עברו הפלילי הנקי של הנאשם, הפגיעה הקשה הצפויה לו ולמשפחתו, מעצם מאסרו, את נטילת האחריות על-ידו, את מאמצי השיקום שהפגין ואת חלוף הזמן, והשית על הנאשם עונש של 15 חודשי מאסר בפועל, בניכוי ימי מעצרו, לצד מע"ת, התחייבות כספית, בסך 2,000 ו-12 חודשי פסילת רישיון נהיגה על תנאי, למשך שנתיים. הערעורים שהוגשו לבתי המשפט העליון והמחוזי נדחו.
2. [רע"פ 1425/15](http://www.nevo.co.il/case/20052568) **פרוספר טבול נ' מדינת ישראל** (5.3.2015) - הנאשם הורשע על פי הודאתו, בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית. על פי כתב האישום המתוקן, במסגרת חיפוש ברכבו של הנאשם עת הסיעו אחר, נתפס הנאשם כשבהחזקתו סם מסוכן מסוג קוקאין במשקל כולל של לא פחות מ**-38.375 גרם נטו**. **בית המשפט** **השלום קבע כי מתחם העונש ההולם נע בנסיבות בין מספר חודשי עבודות שירות לבין עשרות חודשי מאסר בפועל.** בית המשפט השלום גזר על הנאשם תוך התחשבות בתסקיר החיובי משירות המבחן, חדילתו של הנאשם מסמים והעדר עברו הפלילי, עונש של 6 חודשי מאסר, שירוצו בדרך של עבודות שירות לצד מע"ת, צו מבחן, פסילה על תנאי וקנס בסך 10,000 ₪. **בערעור שהוגש לבית המשפט המחוזי, קבע בית המשפט המחוזי כי שגה בית המשפט השלום בקביעת הרף התחתון של מתחם הענישה לנוכח חומרת העבירה.** לפיכך, גזר על הנאשם עונש של 12 חודשי מאסר בפועל חלף עונש המאסר לריצוי בדרך של עבודות שירות. הערעור שהוגש לבית המשפט העליון נדחה.
3. [עפ"ג (ירושלים) 7474-09-17](http://www.nevo.co.il/case/22956321) **מדינת ישראל נ' שגב** (26.2.2017) - הנאשם הודה והורשע בעבירות החזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית. במהלך חיפוש שנערך בקצביה שבבעלותו של הנאשם, נמצאה שקית ובה סם מסוג קוקאין במשקל כולל של **31.37 גרם**, אשר היה בין שני מזרנים שהיו במשרדו של הנאשם בסמוך לשולחנו האישי. **בית המשפט קמא קבע כי** **מתחם הענישה ההולם במקרה זה נע בין עונש מאסר בן 8 חודשים ועד מאסר לריצוי בפועל למשך 18 חודשים.** בית המשפט קמא גזר על הנאשם, בן 45, נשוי ואב ל-4 ילדים, נעדר עבר פלילי, שהודה במיוחס לו, נטל אחריות על מעשיו, תוך התייחסות לכך ששיתף פעולה באופן מלא עם שירות המבחן, שהפסיק שימושו בסמים ונסיבות חייו , עונש של 4 חודשי מאסר שיכול וירוצו בדרך של עבודות שירות, צו מבחן למשך שנה, מע"ת וקנס בסך 8,000 ₪. בית המשפט המחוזי בערעור שהוגש החליט להאריך את מאסרו של הנאשם למלוא התקופה לריצוי בעבודות שירות, קרי ל-6 חודשי מאסר בדרך של עבודות שירות, יתר רכיבי הענישה נותרו על כנם.
4. [עפ"ג (מרכז) 41795-11-18](http://www.nevo.co.il/case/25156420) **חזן נ' מדינת ישראל** (15.7.2019)- הנאשם הורשע לאחר ניהול הוכחות בעבירה של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית. הנאשם החזיק בביתו במקומות שונים ובהסלקה בסם מסוג קוקאין במשקל כולל של **37.8942 גרם** ומשקל אלקטרוני. **בית המשפט קבע כי מתחם העונש ההולם נע בין 20 ל-40 חודשי מאסר ועונשים נלווים.** בית המשפט גזר על הנאשם, שלא נטל אחריות על מעשיו, שלחובתו 15 הרשעות קודמות ושסיכויי השיקום שלו לא הוכחו, לאחר שהפעיל עונש מאסר על תנאי בחופף ברובו עונש של מאסר לתקופה של 32 חודשים, לצד מע"ת, קנס בסך 10,000 ₪ וחילוט. בית המשפט המחוזי דחה את הערעור.
5. [ת"פ (תל-אביב) 50520-12-17](http://www.nevo.co.il/case/23433613) **מדינת ישראל נ' סעדה** (3.5.2020) - הנאשם הודה והורשע בעבירה של החזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית. מעובדות כתב האישום המתוקן, עולה כי החזיק הנאשם בדירתו, בשקית בארון הבגדים, 172 מנות סמים מסוכנים מסוג קוקאין, במשקל כולל של **25.0824 גרם נטו. בית המשפט קבע כי מתחם העונש ההולם, במקרה זה, נע בין 9 חודשי מאסר בפועל לבין 24 חודשי מאסר בפועל.** בית המשפט גזר על הנאשם, בן 29, בעל עבר פלילי בן 5 הרשעות קודמות, שהודה וחסך בזמן שיפוטי, תוך התייחסות לנסיבות חייו, עונש של 9 חודשי מאסר בפועל שהנאשם יישא בדרך של עבודות שירות, מע"ת, קנס בסך 5,000 ₪ וחילוט.
6. [ת"פ (ירושלים) 65985-03-17](http://www.nevo.co.il/case/22369038) **מדינת ישראל נ' טבול** (11.9.2019)- הנאשם הודה והורשע בעבירות של החזקת סם שלא לצריכה עצמית ובתיק הצירוף ב-7 עבירות של אי תשלום מס במועד בגין חשבונית שהוצאה. מעובדות כתב האישום בתיק הסמים עולה כי הנאשם החזיק בביתו בירושלים סם מסוג קוקאין במשקל **19.96 גרם נטו**, שלא לצריכתו העצמית. **בית המשפט קבע כי מתחם העונש ההולם בתיק הסמים נע בין 8 ל-18 חודשי מאסר**. בית המשפט גזר על הנאשם, בשנות החמישים לחייו, בעל עבר פלילי, שלא נטל אחריות אמיתית למעשיו, לא שיתף פעולה עם שירות המבחן וסירב להליך טיפולי משמעותי, עונש של באשר לתיק המיסים של 5 חודשי מאסר לריצוי בפועל ובאשר לתיק הסמים 7 חודשי מאסר לריצוי מאחורי סורג ובריח כאשר מתוך תקופה זו 3 חודשים יהיו בחופף לעונש בתיק המיסים ו-4 חודשים במצטבר כך שירצה בסה"כ 9 חודשים בניכוי ימי מעצרו, לצד מע"ת וקנס בסך 20,000 ₪.

**עיינתי בפסיקה אליה הפנתה המאשימה**, ב[ע"פ 11946-01-23](http://www.nevo.co.il/case/29276847) **אדוארד זיתון נ' מדינת ישראל**, שם החזיק הנאשם ברכבו 24.47 גרם נטו של סם מסוכן מסוג קוקאין; 64 טבליות של סם מסוכן מסוג MDMA ; 25.83 גרם נטו של סם מסוכן מסוג MDMA ; 10.039 גרם נטו של סם מסוכן מסוג MDMA ; 1.27 גרם נטו של סם מסוכן מסוג קוקאין; ו- 70 בולים של סם מסוכן מסוג LSD, מחולקים ומסודרים בעטיפות נפרדות והוטלו על הנאשם 42 חודשי מאסר וערעורו נדחה. מדובר במגוון סמים בכמויות לא קטנות שלא כמו בענייננו ובנאשם בעל עבר פלילי רלוונטי בתחום הסמים. כמו כן ב[עפ"ג 37749-10-22](http://www.nevo.co.il/case/29072600) **באסם אסמאעיל נ' מדינת ישראל**, שם הנאשם הורשע בביצוע עבירות של החזקת סם קוקאין בשקית שהכילה סם במשקל 23.6202 גרם, 5 גרם מתוכם לשימושו העצמי והיתר שלא לצריכה עצמית, החזקת כלים אסורים ושידול להשמדת ראייה. בית המשפט קבע מתחם שנע בין 18 עד 33 חודשי מאסר בפועל. בית המשפט חרג ממתחם הענישה וגזר על הנאשם 15 חודשי מאסר בפועל לצד ענישה נלווית. ערעור שהוגש נדחה. ב[עפ"ג 22857-04-17](http://www.nevo.co.il/case/22533809), בהחזקת קוקאין במשקל של 15 גרם ו- MDMA במשקל של 35 גרם שלא לצריכה עצמית. נגזרו על הנאשם 24 חודשי מאסר בפועל לצד ענישה נלווית. ערעור נדחה. גם מקרה זה כולל החזקה של סוגי סמים נוספים ובמשקלים גבוהים וכן עבירות נוספות משמעותיות, אשר יש בכל אלו כדי להשפיע על מתחם הענישה.

עוד הפנתה המאשימה ל[רע"פ 534/12](http://www.nevo.co.il/case/25381450) אך פסק דין זה לא הוגש ולא אותר בנבו.

בשים לב לנסיבות ביצוע העבירה במקרה זה, הכמות, ההחזקה בביתו של הנאשם, וכי לא נמצא ציוד נוסף או כל אינדיקציה ברורה להפצה, אני קובעת **שמתחם העונש ההולם נע מ-8 חודשי מאסר שיכול וירוצו בעבודות שירות ועד 18 חודשי מאסר בפועל, לצד ענישה נלווית.**

**הכרזת הנאשם כ'סוחר סמים' וחילוט רכוש שנתפס, פסילת רישיון נהיגה:**

המאשימה עתרה להכריז על הנאשם כ'סוחר סמים' ולהורות על חילוט: כספים שנתפסו; 1,740 ₪, שיק על סך 3,287 ₪ וטלפון נייד מסוג LG. וכן לפסול את רישיונו פסילה בפועל ועל תנאי.

[סעיף 36א](http://www.nevo.co.il/law/4216/36a) ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) קובע כי " (ב) **בית המשפט שהרשיע אדם בעבירה של עסקת סמים והוכח לו כי הנידון הפיק רווח מעבירה של עסקת סמים או שהיה אמור להפיק רווח מעבירה כאמור, יקבע בהכרעת הדין, על פי בקשת תובע, שהנידון הוא סוחר סמים ומשעשה כן – יצווה בגזר הדין, כי בנוסף לכל עונש יחולט לאוצר המדינה כל רכוש של הנידון שהושג בעבירה של עסקת סמים, אלא אם כן סבר שלא לעשות כן מנימוקים מיוחדים שיפרט**".

מכאן, שעל מנת שבית משפט יקבע שנאשם הינו "סוחר סמים" על התביעה להוכיח שני תנאים מצטברים: האחד, שהעבירה בה הורשע הנאשם מהווה עבירה של "עסקת סמים" שמוגדרת [בסעיף 1](http://www.nevo.co.il/law/4216/1) ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) "כעבירה לפי פקודה זו שעונשה מאסר עשרים שנה ויותר". והשני, על המאשימה להוכיח שהנאשם הפיק רווח מהעבירה או היה אמור להפיק רווח, ולא די בהעלאת השערה הגיונית או אפשרות סבירה שכך היה (ראו [ע"פ (מח' ת"א) 70441/04](http://www.nevo.co.il/case/2237307) **מ"י נ' מסלואווי** (9.2.2006)). אמנם, בענייננו, מדובר בכמות גדולה של סם, שחלוקתה הפוטנציאלי למנות סם, מגעת עד כדי כמות גדולה ומכאן לעסקאות רבות של סחר, אך בפועל לא הוכחה כל אינדיקציה נוספת להפצת הסם, לא נתפסו כלים, הסם לא חולק לשקיות ולא נתפס סכום כסף משמעותי. בחקירתו במשטרה, מסר הנאשם כי הוא משתמש בסם בעקבות תאונה שעבר (**ת/4**).

למעלה מן הצורך, בהתאם להוראת [**סעיף 31(6)**](http://www.nevo.co.il/law/4216/31.6) **ל**[**פקודת הסמים המסוכנים**](http://www.nevo.co.il/law/4216), מי שהוכרז סוחר סמים, רכושו יחולט אלא אם כן הצביע על מקור חוקי לרכוש. אלא, שהמאשימה אף לא הוכיחה, כי מדובר ברכוש ששימש את הנאשם לביצוע העבירות, כך מחקירותיו עולה כשנשאל מאיפה הכסף שנתפס השיב שעל גבי השיק שנתפס רשום שם של פיצרייה שבה עבד וקיבל תשלום עבור עבודתו. לגבי המזומן שנתפס ציין כי מדובר בכסף שקיבל מחברו כסיוע לתשלום חובותיו (**ת/4**), כאשר גרסה זו של הנאשם שנמסרה במשטרה לא הופרכה על ידי המאשימה.

**בנסיבות האמורות, המאשימה לא ביססה את טיעוניה ולא עלה בידיה להוכיח כי בוצעה עסקת סם וכי הנאשם אמור היה להפיק רווח כתוצאה מגידול הסם, ולפיכך בקשתה נדחית.**

**עוד ביקשה המאשימה לפסול את רישיון הנהיגה של הנאשם פסילה בפועל ואף על תנאי וזאת לאור עברו התעבורתי.** ואכן, [**סעיף 37א**](http://www.nevo.co.il/law/4216/37a) **ל**[**פקודת הסמים המסוכנים**](http://www.nevo.co.il/law/4216) **מסמיך את בית המשפט להטיל על מי שהורשע בעבירה לפי פקודת הסמים או שנקבע לגביו שביצע עבירה כזו, בנוסף על כל עונש אחר, פסילה מלהחזיק או לקבל רישיון נהיגה לתקופה של 5 שנים, ובנסיבות מסוימות אף לתקופה ארוכה יותר. מטרת פסילת רישיון הנהיגה כרכיב ממרכיבי הענישה היא להציב תג מחיר כואב לביצוע עבירות הסמים, שיהיה בו ביחד עם רכיבי הענישה האחרים כדי להלום את חומרת המעשה בנסיבותיו ואת מידת אשמו של הנאשם, וכדי להרתיע את הנאשם ואת הציבור מביצוע עבירות כאלה. עיון בעברו התעבורתי של הנאשם מעלה, כי מרבית הרשעותיו אינן מהעת האחרונה והאחרונה שביניהן משנת 2014, מתייחסת לנהיגה בשכרות. בהינתן כי הנאשם לא השתמש ברכבו והסמים נתפסו בביתו, וכן אין כל אינדיקציה להפצת הסם, ונוכח נסיבותיו האישיות של הנאשם שפורטו בפניי אני נמנעת מפסילת רישיון הנהיגה של הנאשם בפועל.**

**העונש המתאים לנאשם,**

שקלתי העדר עברו הפלילי של הנאשם למעט הרשעות מתחום התעבורה. שקלתי חלוף הזמן מביצוע העבירות שבוצעו בשנת 2016, כאשר שמתי דגש לכך שבתקופה לאחר מכן הנאשם לא הורשע או היה מעורב הפלילים בכלל ובעבירות סמים בפרט (לעניין חלוף הזמן אפנה להכרעת הדין בעמוד 12, משם התמשכות ההליך ברובה רובצת לפתחו של הנאשם או ההגנה). נטלתי את שיקולי ההגנה והנאשם שמאז נישא נולדו לו ילדים והוא מפרנס את משפחתו בדוחק (לא הוצגו לי כל ראיות לעניין זה). בסופו של יום ועל אף שמדובר בסם קשה בכמות גדולה מצאתי לאחר ששקלתי את כלל השיקולים, כי הנאשם מצוי בשליש התחתון של המתחם.

**אשר על כן, אני גוזרת על הנאשם את העונשים הבאים**:

1. **9** **חודשי מאסר בפועל שירוצו בעבודות שירות**. הנאשם יבצע את עבודות שירות במרכז לקשיש לוסטיגר, ברחוב הרצל 74, 5 ימים בשבוע, על פי טווח השעות המתאפשר בחוק. תחילתן של ביצוע העבודות **ביום 25.3.2024** והן תהיינה בפיקוח מפקח אחראי יובל בוקובזה, מס' נייד 050-4062869.

**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**.

אני מודיעה 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.

1. **6 חודשי מאסר על תנאי**,ואולם הנאשם לא יישא עונש זה אלא אם יעבור במהלך תקופה של 3 שנים מהיום עבירה על פקודת הסמים, מסוג פשע.
2. **קנס בסך 3,000 ₪**. הקנס ישולם ב-10 תשלומים חודשיים, שווים ורצופים החל מיום 01.06.2024 ובכל 1 לחודש שלאחריו. ככל שקיימת הפקדה כלשהי בתיק זה (צווי הבאה וכו'), לבקשת הנאשם הסכום יקוזז מסך הקנס והיתרה תחולק ל-10 תשלומים חודשיים.
3. **4 חודשי פסילת רישיון וזאת על תנאי לשנתיים** שלא יעבור עבירה בה הורשע היום או עבירה של נהיגה בשכרות או נהיגה תחת השפעת אלכוהול או סמים.

ניתן צו לגבי הסמים כך שהסמים יושמדו ומוצגים אחרים שנתפסו מאת הנאשם יושבו לידיו. עניין זה יוסדר עם היחידה החוקרת.

ככל שהופקד פיקדון בתיק או בתיק המעצרים הקשור לתיק זה ובהעדר מניעה על-פי דין, יקוזז מהקנס שנקבע בגזר דין זה והיתרה, ככל שיש, תוחזר לנאשם או לידי מי מטעמו על-פי ייפוי כוח.

ניתן יהיה לשלם את הקנס כעבור שלושה ימים מיום מתן גזר הדין לחשבון המרכז לגביית קנסות, אגרות והוצאות ברשות האכיפה והגבייה באחת מהדרכים הבאות:

* **בכרטיס אשראי** – באתר המקוון של רשות האכיפה והגבייה, [www.eca.gov.il](http://www.eca.gov.il)
* **מוקד שירות טלפוני בשרות עצמי (מרכז גבייה) – בטלפון 35592\* או בטלפון 073-2055000**
* **במזומן בכל סניף של בנק הדואר** – בהצגת תעודת זהות בלבד (אין צורך בשוברי תשלום).

**זכות ערעור לבית המשפט המחוזי בתוך 45 ימים מהיום.**

**5129371המזכירות** תעביר העתק לממונה על עבודות שירות.

**54678313**

**ניתן היום, כ"ז שבט תשפ"ד, 06 פברואר 2024, במעמד הצדדים.**

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

ענת יהב 54678313-/

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה