|  |  |
| --- | --- |
| **בית משפט השלום בירושלים** | |
| ת"פ 1197-06-19 מדינת ישראל נ' קלמן(עציר) |  |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| לפני | כבוד סגן הנשיא ירון מינטקביץ | |
| בעניין: | מדינת ישראל ע"י עו"ד תמר טופז שם טוב |  |
|  |  | המאשימה |
|  | **נגד** | |
|  | שלום קלמן ע"י עוה"ד יוסי בוקר ועדי בוקר |  |
|  |  | הנאשם |

חקיקה שאוזכרה:

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

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

**רקע**

הנאשם הורשע, לאחר שמיעת עדויות, ב- 16 עבירות של סחר בסמים ועבירה אחת של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית.

על פי עובדות הכרעת הדין, בחודשים אפריל-מאי 2016 ביצע הנאשם 16 עסקאות סמים, בהן מכר ל- 12 אנשים שונים כמויות של 2-10 גרם מריחואנה בעבור מאות שקלים בכל פעם (למעט הארוע מושא האישום הרביעי, בו מכר 20 גרם מריחואנה בעבור 1,350 ש"ח). כמו כן ביום 22.5.19 החזיק הנאשם במכוניתו מעל 250 גרם מריחואנה ומשקל אלקטרוני.

להשלמת התמונה אוסיף, כי עיקר המחלוקת בין הצדדים לא היתה בשאלה העובדתית, והגנת הנאשם התמקדה בטענות כי הראיות שנאספו בעניינו אינן קבילות, בשל אופן פעולתם של השוטרים.

**עמדות הצדדים**

ב"כ המאשימה הפנתה לחומרתן של עבירות הסמים והנזק החברתי הכרוך בהן ובקשה לקבוע כי מתחם העונש ההולם את מכלול מעשיו של הנאשם הוא מאסר לתקופה שבין שלוש שנים לחמש שנים. לאור נסיבותיו האישיות של הנאשם בקשה להשית עליו עונש של שלוש שנות מאסר, מאסר מותנה, קנס ושלילת רשיון נהיגה. לצד אלה בקשה להכריז על הנאשם סוחר סמים ולחלט סכום של 19,350 ש"ח שנתפס בביתו.

ב"כ הנאשם הפנה לנסיבותיו האישיות של הנאשם, ובהן העובדה שקיבל אחריות למעשיו מיד עם מעצרו והודה בכל מה שיוחס לו. עוד הפנה לכך שהנאשם שירת שירות צבאי מלא בחיל האויר, ולכך שהסתבכותו בעולם הסמים הביאה להדרדרותו, וקודם למעצרו לא היה מעורב בשום עבירה. עוד טען, כי כפירתו של הנאשם במיוחס לו היתה מהבחינה המשפטית בלבד, אך הנאשם לא חלק גם בפני בית המשפט על מעורבותו בעבירות בהן הואשם. לאור אלה ביקש להסתפק בימי מעצרו ובעונש מותנה.

ב"כ הנאשם ביקש לדחות את בקשת החילוט וטען כי הכסף שנתפס הוא כשר, ולחלופין ביקש, כי ככל שיוטל קנס הוא ייגבה מהסכום שנתפס אצל הנאשם.

ב"כ שני הצדדים הגישו פסיקה שונה לתמיכה בטיעוניהם.

אביו של הנאשם העיד וסיפר כי הנאשם נקלע לעולם הסמים כאשר עבר להתגורר בתל אביב.

הנאשם ביקש לומר את המילה האחרונה. בדבריו אמר כי מדובר בהסתבכות חד פעמית, שקרתה בתקופת משבר בחייו, והביע צער וחרטה. עוד אמר כי הוא מתקשה להתמודד עם התנאים במעצר, אינו אוכל ואינו ישן. לדבריו מבוקשו הוא להשתחרר, לעבור טיפול, להשלים את לימודיו להיות אזרח שומר חוק.

**מתחם העונש**

הנאשם הורשע בביצוע 16 עסקאות, בהן מכר סמים ל- 12 רוכשים שונים. אמנם מרבית העסקאות היו מכירות של גרמים בודדים בעבור מאות שקלים, אך עסקה אחת היתה של 20 גרם, בעבור 1,350 ש"ח. כמו כן הנאשם החזיק במכוניתו מעל 250 גרם מריחואנה בכוונה לבצע עסקאות נוספות. מן הראיות עולה, כי הנאשם פרסם את עצמו ברשת הטלגראס, מכר את הסמים ללקוחות מזדמנים והפיק מכך רווחים. הנאשם הסביר את מעשיו בפני חוקרי המשטרה בכך שלא מצא עבודה אחרת ועל כן פנה לסחור בסמים בעבור בצע כסף, ואף פירט את היקף הכנסותיו מן העסקאות. מכאן עולה, כי הנאשם היה סוחר סמים פעיל.

פסיקה עקבית דנה בחומרתן של עבירות הסמים ובצורך להשית בצדן עונשים מכבידים ומרתיעים, על מנת לצמצם את נגע הסמים ואת פגיעתו הקשה בחברה ובפרטים.

ר' למשל [ע"פ 966/94](http://www.nevo.co.il/case/17932979) אמזלג נ' מדינת ישראל:

**"נגע הסמים הפוגע קשות בחברתנו מחייב מלחמת חורמה והעונשים שיגזרו על ידי בתי המשפט בשל עבירות סמים צריכים להשתלב במאבק הכולל להדברת הנגע. על כן, יש ליתן משקל ממשי לשיקול ההרתעתי אל מול השיקולים האישיים, אשר משקלם יהיה נמוך יותר במקרים כגון אלה. 'עונש הולם למחזיקי סמים שלא לשימוש עצמי – קרי: למשולבים במערך ההפצה – מכוון לקבוע בהכרת הכל את החומרה היתירה שאנו מייחסים להפצת הסמים, ולהרתיע עבריינים בכוח מלשלוח ידם בפעילות ההפצה. שתי תכליות מרכזיות אלו ניתן להשיג רק על ידי הטלת עונשים חמורים".**

ר' גם [ע"פ 211/09](http://www.nevo.co.il/case/5698919) אזולאי נ' מדינת ישראל:

**"הענישה בעבירות מסוג זה נועדה, קודם לכל, לשרת את מטרת הגמול לעבריין על עיסוק בסם העלול לסכן חיי אדם ולפגוע בבריאות המשתמשים בו; שנית, על העונש להעביר מסר חד-משמעי של הרתעה ביחס לעבריינים פוטנציאליים, ולשמש אות אזהרה אפקטיבי לכל מי שמתכוון לקחת חלק במערכת ההעברות והסחר בסמים, תהא אשר תהא הפונקציה אותה הוא ממלא בשרשרת זו של העברת הסם מיד ליד".**

בקביעת מתחם העונש ההולם יש להביא בחשבון את ריבוי הרוכשים והעסקאות ואת העובדה שהעסקאות נעשו מול לקוחות מזדמנים, תוך שהנאשם פרסם את עצמו ברשת הטלגראס. לעניין רמת הענישה הנוהגת, ר' [רע"פ 5698/17](http://www.nevo.co.il/case/22830934), ליפצר, שם נדון עניינו של נאשם שהורשע בעשרות עסקאות של מכירת גרמים בודדים של מריחואנה לשמונה אנשים שונים. אותו נאשם נדון ל- 30 חודשי מאסר וערעוריו נדחו, תוך שנקבע:

**"העונש שהושת על המבקש הינו ראוי ומאוזן, והוא מבטא התחשבות בכלל השיקולים הרלוונטיים לענייננו. לא נעלמו מעיני מאמציו של המבקש לשקם את עצמו ולתקן את דרכיו, כפי שעולה מהבקשה ומהעובדה כי המבקש נטל אחריות על מעשיו. יחד עם זאת, לא ניתן להקל ראש בחומרת העבירות שביצע המבקש, שעה שסחר בסמים במספר הזדמנויות, עם ציבור לקוחות לא קטן, גם אם אין מדובר בנסיבות העומדות ברף חומרה גבוה במיוחד."**

ר' גם [רע"פ 6401/18](http://www.nevo.co.il/case/24975541), ספיר, שם אושר מתחם עונש הולם של מאסר לתקופה של 16-36 חודשים בעניינו של נאשם שהורשע בחמש עסקאות בהיקף של כ- 10 ג' קנבוס לעסקה וכן החזיק בביתו כ-6 ג' קנבוס, [רע"פ 4687/15](http://www.nevo.co.il/case/20420496), פלג, שם אושרה קביעה כי מתחם העונש ההולם מקרה בודד של סחר בכמות של גרמים בודדים של קנבוס הוא מאסר לתקופה שבין מספר חודשים ועד 15 חודש (ובאותו מקרה היה מדובר בנאשם שהורשע בעשרות מקרים) ו[רע"פ 8695/19](http://www.nevo.co.il/case/26318040), פסו, שם אושרה קביעה כי מתחם עונש של 12-36 חודשים לעשרות מקרי סחר בכמויות קטנות של קנבוס הוא "**מקל באופן קיצוני**", ואושר עונש של 28 חודשי מאסר (באותו מקרה החמיר בית המשפט המחוזי בענשו של נאשם, ובקשת רשות ערעור על כך נדחתה).

לאור אלה, מתחם העונש ההולם את מכלול מעשיו של הנאשם הוא מאסר, לתקופה שבין 18 חודשים ועד 42 חודשים.

**נסיבות שאינן קשורות למעשים**

הנאשם יליד 1987, רווק ואין לחובתו הרשעות קודמות.

ב"כ הנאשם ביקש שלא להזמין תסקיר. מטיעוניו עולה כי הנאשם שירת שירות צבאי מלא בחיל האויר ולמד הנדסאות, והוצגו אישורים לכך.

מדו"ח פסיכודיאגנוסטי שהוגש במסגרת שמיעת הראיות (נ/12) עולה, כי הנאשם סובל מבעיות רגשיות לגביהן לא ארחיב, על מנת שלא לפגוע בפרטיותו.

**דיון והכרעה**

מרבית שיקולי הענישה פועלים לזכותו של הנאשם:

מדובר באדם שאין לחובתו הרשעות קודמות, ואשר שירת שירות צבאי מלא, וניהל אורח חיים נורמטיבי עד זמן לא רב לפני הסתבכותו בעולם הסמים ומעצרו. הראיות מלמדות על כך שבתקופת משבר בחייו הנאשם נקלע לעולם הסמים, וכך הדרדר לביצוע העבירות בהן הורשע. כמו כן, גם הדו"ח הפסיכודיאגנוסטי נ/12 מלמד על קשיים עמם מתמודד הנאשם בחייו.

הנאשם קיבל אחריות למעשיו כאשר נעצר ונחקר. עם זאת, התקשיתי לקבל את טענת ב"כ הנאשם, כי הוא קיבל אחריות למעשיו גם לפני: הנאשם כפר במיוחס לו ועמד על שמיעת עדים רבים, מבלי שהיה בכך טעם של ממש. לא אחמיר עם הנאשם בשל שמיעת העדויות, מה גם שהמאשימה עצמה טענה שיש להשית עליו עונש בצידו הנמוך של המתחם, אך לא ניתן לראות בנאשם כמי שזכאי להקלה בשל קבלת אחריות או חיסכון בזמן שיפוטי.

לאור העובדה שהנאשם החזיק סמים במכוניתו, ומן הראיות עולה כי עשה בה שימוש לצורך ביצוע העסקאות, יש להורות על פסילת רשיון הנהיגה שלו.

**בקשת חילוט**

המאשימה בקשה להכריז על הנאשם סוחר סמים ולחלט סכום של 19,350 ש"ח שנתפס בביתו. ב"כ הנאשם התנגד לבקשה. שני הצדדים הסכימו כי ההכרעה בעניין תתקבל במסגרת גזר הדין.

מהכרעת הדין עולה, כי הנאשם ביצע 16 עסקאות סמים בהן סיפק סמים ל- 12 אנשים בעבור אלפי שקלים. מכאן עולה כי הנאשם הוא סוחר סמים ויש להכריז עליו ככזה, לאור הוראת [סע' 36א(ב)](http://www.nevo.co.il/law/4216/36a.b) ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216). משכך, חלה בעניינו של הנאשם החזקה שבסע' [31(6)](http://www.nevo.co.il/law/4216/31.6) לפקודה, כי כל רכוש שבחזקתו מקורו בעבירות סמים ועל כן על פי הוראת [סע' 36א(ב)](http://www.nevo.co.il/law/4216/36a.b) יש לחלטו, אלא אם יוכיח אחרת. כפי שאפרט, הנאשם לא סתר את החזקה כי מקור הכסף בעסקאות סמים:

אין מחלוקת, כי בחדרו של הנאשם בבית הוריו נתפס סכום של 19,350 ש"ח במזומן. הנאשם אמר בהודעתו ת/2 ע' 3, כי מקור מחצית הסכום ברווחים מעסקאות סמים והמחצית השניה מקורה בעבודה כשרה. בהמשך (ת/4, ע' 5-6) נחקר הנאשם והתבקש להסביר מה מקור הכסף הכשר, ומדבריו עלה כי אינו עובד מזה כשנתיים ואין לו כל הכנסות, מלבד מעסקי הסמים. גם דבריה של אמו של הנאשם בעדותה לפני (פרוטוקול דיון מיום 24.10.19 עמ' 50 החל מש' 10), כי מדובר בכסף שאת חלקו נתנה לנאשם משום שהוא לא עובד, אינם משכנעים, ואף עומדים בסתירה לדבריו של הנאשם עצמו.

לאור אלה, הנאשם לא סתר את החזקה כי מקור הכסף הוא בעסקאות סמים ועל כן מורה על חילוט מלוא הסכום שנתפס.

**גוזר על הנאשם את העונשים הבאים:**

1. עשרים חודשי מאסר בפועל. העונש ימנה מיום מעצרו של הנאשם, 22.5.19.
2. שבעה חודשי מאסר, בו לא יישא אלא אם יעבור עבירת סמים שהיא פשע תוך שלוש שנים מיום שחרורו מהמאסר.
3. שנה וחצי פסילה מלנהוג, החל מיום שחרורו של הנאשם ממאסר.
4. חילוט סכום של 19,350 ש"ח.

הסמים יושמדו. מוצגים אחרים יועברו להחלטה פרטנית של ראש לשכת תביעות ירושלים. ככל שתהיה מחלוקת בין הצדדים תוגש בקשה מתאימה.

**זכות ערעור לבית המשפט המחוזי בירושלים תוך 45 יום.**

5129371

54678313ניתן היום, י"ז טבת תש"פ, 14 ינואר 2020, במעמד הצדדים.

5129371

54678313

ירון מינטקביץ 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)

=