|  |  |
| --- | --- |
| **בית משפט השלום בירושלים** | |
| **ת"פ 6434-08-19 מדינת ישראל נ' גאווי ת"פ 60182-01-20 ת"פ 32919-08-20** |  |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **לפני** | **כבוד השופט דוד שאול גבאי ריכטר** | |
| **בעניין:** | **המאשימה** | **מדינת ישראל**  **ע"י ב"כ מר פנחס סרי לוי, מתמחה**  **מתביעות ירושלים** |
|  | **נגד** | |
|  | **הנאשם** | **ג'מאל גאווי**  **ע"י ב"כ עוה"ד עאטף פרחאת**  **מטעם הסניגוריה הציבורית** |

חקיקה שאוזכרה:

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

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

**כתבי האישום המתוקנים בהם הודה הנאשם**

1. הנאשם הורשע על-פי הודאתו בביצוע 3 עבירות של **החזקת סם לצריכה עצמית** לפי [סעיפים 7(א)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.a) ו-[7(ג)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.c) סיפא ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216), וזאת במסגרת צירוף של שלושה כתבי אישום, כפי שיפורט להלן על-פי מועד ביצוע העבירה:
   1. [**ת"פ 6434-08-19**](http://www.nevo.co.il/case/25925268) **(התיק הראשון)** - בתאריך 10.04.2019 בשעה 12:00 או בסמוך לכך החזיק הנאשם במבנה נטוש בירושלים, סם מסוכן מסוג הרואין במשקל 9.0167 גרם נטו מחולק ל-11 אריזות שונות.
   2. [**ת"פ 60182-01-20**](http://www.nevo.co.il/case/26395409) **(התיק השני)** – בתאריך 21.05.2019 בשעה 19:35 או בסמוך לכך בירושלים, החזיק הנאשם סם מסוכן מסוג הרואין במשקל של 13.5532 גרם נטו כשהוא מחולק ל-12 אריזות שונות.
   3. [**ת"פ 32919-08-20**](http://www.nevo.co.il/case/26926677) **(התיק השלישי)** – בתאריך 02.08.2019 בשעה 02:30 או בסמוך לכך, בירושלים, החזיק הנאשם סם מסוכן מסוג הרואין במשקל 4.1666 גרם נטו, וזאת כשהסם מחולק ל-5 אריזות שונות. כמו כן נשא הנאשם על גופו סם מסוכן מסוג הרואין במשקל מחושב של 8.5120 גרם נטו וזאת כשהסם מחולק ל-10 אריזות שונות.

**מהלך הדיון**

1. הנאשם נעצר בעת ביצוע כל אחת מהעבירות וכפי שניתן להבין, שוחרר מיד מבלי להביאו לבית המשפט. יצוין, כי שלושת כתבי האישום הוגשו במהלך השנים 2019 – 2020, והדיונים התארכו מפאת אי התייצבות הנאשם למשפטו. בעת הודאת הנאשם במיוחס לו, לא הוצגה הסכמה עונשית אלא הסכמה לשלוח את הנאשם לשירות המבחן. במקביל, שלחתי את הנאשם לממונה על עבודות השירות, כאשר המאשימה ציינה כי עמדתה באותו שלב, היא למאסר בפועל.

**תסקיר שירות המבחן**

1. מתסקיר שירות המבחן עולה, כי הנאשם כבן 67, תושב ירושלים, רווק עובד במאפיה. הנאשם בן למשפחה בת 11 ילדים. הורי הנאשם נפטרו זה מכבר. הנאשם תיאר קשר קרוב עם אֵחיו. גם הקשר עם הוריו היה משמעותי והשפיע עליו לטובה. הנאשם סיים שבע שנות לימוד. הוא נשר מלימודיו על מנת לסייע לאביו בעסק המשפחתי. בהמשך הוא גם עבד כקבלן שיפוצים ולאחרונה עבר לעבוד במאפיה.
2. החל משנות העשרים לחייו התחיל להשתמש בסמים מסוגים שונים לרבות חשיש, הרואין וקוקאין. בנוסף הוא הסתבך בפלילים. מאז הוא הורשע פעמים רבות וריצה תקופות מאסר רבות (על כך בהמשך). לאורך השנים הנאשם עבר ניסיונות גמילה, אך הטיפולים לא הצליחו לגמול אותו מהנגע והוא חזר להתמכרות. במסגרת הליך המעצר בשנת 2020, הופנה הנאשם על ידי שירות המבחן לקהילה טיפולית "מלכישוע". הנאשם השלים את הטיפול במלואו וסיים אותו ביום 01.06.2021.
3. שירות המבחן התרשם, כי על פניו, נראה כי הטיפול ב"מלכישוע" היה מוצלח, ושיקף, בין היתר את תובנותיו של הנאשם, שמאס בחיי השוליים וביקש להעלות את חייו על פסים של התנהלות נורמטיבית.כתוצאה מכך, מאז סיום הטיפול, שומר הנאשם על ניקיון מסמים, כפי שעלה מבדיקות השתן הנקיות שמסר לשירות המבחן. למרות הצלחת התהליך הטיפולי, ובשל תיק תלוי ועומד, נדון הנאשם למאסר קצר בן 4 חודשים בתיק האחרון שלו, ולאחר שחרורו המשיך לשמור על ניקיון מסמים ולעבוד. יצוין כי בתיק האחרון ([ת"פ (ת"א) 15248-06-20](http://www.nevo.co.il/case/26734394)) העבירה בוצעה בחודש מאי 2020. אין מחלוקת, שמאז לא נפתחו תיקים חדשים.
4. בשורה התחתונה, נוכח המהלך הטיפולי שעבר הנאשם, שמירה על ניקיון מסמים ואי פתיחה של תיקים חדשים (המעשים שבהם הודה הנאשם לפניי קדמו למתואר לעיל), וכן נוכח נכונות הנאשם להמשיך ולהיות במעקב ובטיפול ביחידת ההתמכרויות העירונית, המליץ שירות המבחן להימנע מהטלת מאסר ולוּ בעבודות שירות, נוכח עבודתו של הנאשם ונוכח המהפך החיובי שעבר בחייו. שירות המבחן התרשם משינוי מהותי וחיובי בדרך חשיבתו והתנהלות של הנאשם בשנים האחרונות. כמו כן הומלץ על הטלת של"ץ בהיקף 100 שעות וכן הטלת צו מבחן ומאסר מותנה.

**חוות דעת של הממונה על עבודות השירות**

1. מחוות דעת הממונה מיום 8.8.2023 נמצא כי הנאשם כשיר לביצוע עבודות שירות במגבלות מסוימות, זאת בבית אבות "בית באייר" בכתובת ים-סוף 33, סנהדריה, החל מיום 7.11.2023.

**רישום פלילי**

1. לנאשם 22 הרשעות קודמות בעיקר בעבירות רכוש וסמים. הראשונה משנת 1978, האחרונה משנת 2022 (עבירה אחרונה משנת 2020). הוא ריצה במצטבר למעלה מ-16 שנות מאסר בגין הרשעותיו. כאמור, הנאשם לא עבר עבירות נוספות בשלוש השנים האחרונות.

**טיעונים לעונש**

1. הצדדים לא הגיעו להסכמה. ב"כ המאשימה עתר להטיל על הנאשם עונש מאסר בפועל וענישה נלווית בהינתן מכלול הנסיבות. הסניגור מנגד ביקש להיעתר להמלצה העונשית והטיפולית של שירות המבחן נוכח התהליך השיקומי שעבר הנאשם בשנים האחרונות.

**קביעת מתחם העונש ההולם**

1. בבוא בית המשפט לגזור את הדין, עליו לקבוע תחילה את מתחם העונש וזאת בהתבסס על עקרון ההלימה, אשר נוגע ליחס לערך החברתי המוגן, מידת הפגיעה בו, מדיניות הענישה הנוהגת ונסיבות ביצוע העבירה לרבות מידת אשמו של הנאשם.
2. **הערך המוגן –** העבירות אותן עבר הנאשם פוגעות בערך המוגן של בריאות הציבור, שלומו וביטחונו. הפגיעה בערכים מוגנים אלו גדולה כאשר מדובר בסמים כה קשים כבמקרנו.
3. **נסיבות הקשורות בביצוע העבירות –** מדובר בעבירות מתוכננות מראש שחזרו על עצמן. הנאשם החזיק בסם מסוכן מסוג הרואין, כאשר למרות שהוא נתפס, הוא חזר על העבירה 3 פעמים בהפרשי זמן קצרים, ולא הורתע מעצם תפיסתו בעבר. מדובר כאמור ב"סם קשה" בכמויות גדולות. בשל תפיסת הנאשם בכף, נגרם נזק מצומצם, אך פוטנציאל הנזק מכמות כזו של סמים המופצת לאחרים עלול להיות חמור. הנאשם כאדם בוגר ידע את הפסול שבמעשיו ולכן הוא אחראי להם באופן בלעדי. לצד זאת, ברור שעומק התמכרותו לסמים לאורך עשרות שנים היא המחולל של העבירה, ולכן היה לנאשם קושי אמתי להימנע מביצוע העבירות.
4. **מדיניות הענישה הנוהגת -** הכלל בעבירות החזקת "סמים קשים" מסוג הרואין הוא מאסר בפועל.
5. [רע"פ 2986/21](http://www.nevo.co.il/case/27589322) **עיסאוי נ' מ"י** (מיום 10.05.2021). בתיק זה נגזרו על הנאשם 9 חודשי מאסר בפועל במקום חודש עבודות שירות, למרות שבית המשפט המחוזי סביר שראוי היה להטיל עליו 10 חודשי מאסר בפועל על בסיס מתחם של מספר חודשים עד 18 חודשי מאסר בפועל. באותן נסיבות החזיק הנאשם 11 גרם הירואין [כמות קטנה מכמות הסם הכוללת שבתיק הנוכחי (כ-35 גרם)].
6. [רע"פ 7681/13](http://www.nevo.co.il/case/10459115) **דקה נ' מ"י** (מיום 21.01.2014). בתיק זה, החמור ממקרנו, נגזרו על הנאשם 10 חודשי מאסר בפועל על בסיס מתחם שבין 6 ל-12 חודשי מאסר בפועל, בגין 2 מקרי מכירת הרואין במשקל 1.5 גרם כל אחד.
7. [עפ"ג (חיפה) 61867-11-19](http://www.nevo.co.il/case/26220458) **מ"י נ' עבו עיסא** (מיום 04.12.2019). בתיק זה נגזר עונש של 9 חדשי מאסר בפועל על בסיס מתחם שבין 9 ל-18 חודשי מאסר בפועל על נאשם שהחזיק כ-20 גרם הרואין ו-3 גרם קוקאין. אמנם מדובר בהחזקה שלא לצריכה עצמית אולם כמות הסם בתיק הנוכחי קרובה אם כי קטנה יתר מהכמות בתיק הנוכחי.
8. [עפ"ג (חיפה) 37357-11-19](http://www.nevo.co.il/case/26191532) **מ"י נ' עראבי** (מיום 2.01.2020). במקרה זה נגזרו על הנאשם 16 חודשי מאסר בפועל על בסיס מתחם שבין 9 ל-18 חודשי מאסר בפועל, בגין 5 מקרי סחר בהרואין במשקל של כ-1 גרם (במצטבר מדובר בכ-5 גרם).
9. **מתחם הענישה –** נוכח מכלול הנסיבות הנוגעות לקביעת מתחם העונש היה מקום לקבוע מתחם המתחיל ממאסר בפועל. אלא שהמאשימה הגבילה עצמה למתחם שבין מאסר על-תנאי ועד לשישה חודשים בכל אחד מהתיקים ואני מאמץ מתחם זה.

**נסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה**

1. מצד אחד ולחומרה, מדובר בנאשם אשר לו 22 הרשעות קודמות בין השנים 1979 ל-2020 (עבירה אחרונה משנת 2020), והוא ריצה מאסרים ממושכים חלק ניכר מחייו הבוגרים. כל אלו לא מנעו ממנו לשוב ולבצע עבירות, לרבות אלו שלפניי. מצד שני ולקולה, מדובר במי שבשנים האחרונות עבר תהליך שיקומי משמעותי, שלאחריו לא פתח תיקים חדשים והוכיח שמירה על ניקיון מסמים. בנוסף, הנאשם שומר על יציבות תעסוקתית וקשר עם הגורמים הטיפוליים. אין ספק כי בשנים האחרונות מקור התעסוקה הוא עוגן משמועתי ביציבות חייו במתכונתם הנוכחית. לזכותו גילו המבוגר יחסית (כבן 67) וכן הודאתו לפניי בשלושה כתבי אישום.

**המיקום במתחם והחריגה ממנו מטעמי שיקום**

1. אלמלא השיקולים לזכות הנאשם, עליהם אעמוד להלן, היה מקום, נוכח חומרת העבירות והישנותן בתכיפות גבוהה, להעמיד את הנאשם בחלק העליון של המתחם לו עתרה המאשימה ולהטיל עליו מאסר בפועל.
2. סברתי, שהמלצת שירות המבחן בדין יסודה, ואכן הנאשם הוכיח במידה הנדרשת, כי הוא עלה על פסי שיקום, ויש יסוד סביר לכך, שיהיו לו הכוחות להמשיך במסלול חיובי זה. הדבר נלמד מהעובדה שהוא נקי מסמים מאז שנת 2020, ולא ביצע עבירות מאז אותה שנה, ושמר על יציבות תעסוקתית ועל קשר עם גורמי הטיפול. זאת ועוד, על אף שנדון למאסר קצר בפועל לאחר סיום התהליך הטיפולי, הדבר לא גרם לנאשם לחזור לפשוע, אך מעצם מאסרו החוזר, והדבר מלמד כאלף עדים, על החוסן אותו הצליח להשיג. מעבר לכך, להישגים אלו משנה משמעות בהינתן עברו הפלילי המכביד ביותר של הנאשם. ניגוד זה בולט במיוחד נוכח הנסיבות האמורות, וכמובן שיש לזקוף זאת לזכותו של הנאשם.
3. שירות המבחן ציין, כי אין מקום להטיל מאסר ולוּ בעבודות שירות, בשל החשש מפגיעה בתעסוקתו היציבה של הנאשם. המלצה זו מעוררת התלבטות בין הטלת מאסר בעבודות שירות, לבין הטלת של"ץ, וזאת בשל חשיבות התעסוקה הקבועה, כעוגן ממשי להמשך התהליך השיקומי.
4. נוכח זאת, ובהינתן מכלול השיקולים, סברתי כי יש ללכת כברת דרך נוספת עם הנאשם, ולאפשר לו להמשיך ולעבוד, ובכך לעודדו להמשיך לשמור על הישגי השיקום היפים אליהם הגיע ולהנציחם לשארית חייו. לכן, סברתי שהעונש הראוי בנסיבות המקרה, יהיה של"ץ, אם כי בהיקף נרחב מזה עליו הומלץ. בנוסף לכך אטיל על הנאשם קנס, מאסר מותנה וצו מבחן. אציין, כי לצו המבחן חשיבות הרתעתית וטיפולית, שכן כל עוד לא יעמוד הנאשם בצו המבחן, ניתן יהיה לגזור עליו מחדש כל עונש, לרבות מאסר.

**גזירת הדין**

1. נוכח כל האמור לעיל, גוזר על הנאשם את העונשים הבאים:
2. מאסר על תנאי של 6 חודשים, שלא יעבור הנאשם כל עבירת פשע לפי פקודת הסמים בתוך 3 שנים מהיום;
3. מאסר על תנאי של חודשיים, שלא יעבור הנאשם כל עבירת עוון לפי פקודת הסמים בתוך שנים מהיום;
4. של"ץ בהיקף 250 שעות שיבוצע בפיקוח שירות המבחן על-פי תוכנית שתוכן על-ידו ותוגש לבית המשפט עד ליום 1.3.2024;
5. קנס בסך 2,500 ₪ או 10 ימי מאסר תמורתו אם לא ישולם. הקנס ישולם ב-10 תשלומים שווים ורצופים החל מיום 1.3.2024 ובכל ראשון לחודש רציף ועוקב. לא ישולם מי מהתשלומים במועד, יועמד הקנס לפירעון מיידי;
6. התחייבות בסך 10,000 ₪ שלא לעבור כל עבירת פשע לפי פקודת הסמים בתוך שנתיים מהיום;
7. צו מבחן לתקופה של 18 חודשים מהיום, בפיקוח שירות המבחן.

**מורה על השמדת הסמים.**

**תשומת לב לכך שאי ביצוע צו המבחן או צו השל"ץ עלול להוביל להפקעתם ולגזירת העונש מחדש, לרבות הטלת מאסר בפועל.**

**קנסות ופיצויים ניתן לשלם כעבור 3 ימים מיום מתן גזר הדין בחשבון המרכז לגביית קנסות בדרכים הבאות:**

* **בכרטיס אשראי באתר** [**www.eca.gov.il**](http://www.eca.gov.il)
* **בטלפון: 35592\* או 073-2055000**
* **במזומן בכל סניף של בנק הדואר בהצגת תעודת זהות בלבד**

**לא יונפקו שוברי תשלום.**

**תשלומים ניתן לקזז מכל הפקדה שבתיק או בתיק קשור על אף הודעת עיקול, וככל שקיימת יתרת זכות ולא קיים עיקול, ניתן להשיב ההפקדה למפקידים.**

**יש לשלוח לשירות המבחן ולממונה על עבודות השירות.**

**5129371זכות ערעור כחוק.**

54678313

**ניתן היום, כ"ב טבת תשפ"ד, 03 ינואר 2024, במעמד הצדדים.**

**חתימה**

דוד שאול גבאי ריכטר 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)