|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **בית משפט השלום בתל אביב - יפו** | | |
| **ת"פ 18912-11-19 מדינת ישראל נ' HUSEN HAWIL** |  | **07 מאי 2023** |

|  |  |
| --- | --- |
| **מספר פל"א 576827/2018** | |
|  | |
| **לפני כבוד השופט עלאא מסארווה** | |
| **המאשימה** | **מדינת ישראל** | |
| **נגד** | | |
| **הנאשם** | **ABDALA HUSEN HAWIL** **דרכון xxxxxxxx** | |

<#1#>

**נוכחים**:

ב"כ המאשימה: עו"ד איתי זרחי ועו"ד אדר לוי עידן

ב"כ הנאשם: עו"ד מירב חורי

הנאשם - בעצמו

<#2#>

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), [13](http://www.nevo.co.il/law/4216/13), [19א](http://www.nevo.co.il/law/4216/19a)

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301)

**גזר דין**

הנאשם הורשע על פי הודאתו בעובדות כתב האישום, בתיק שבכותרת ובתיק אותו ראה לצרף ובמסגרת הסכמה דיונית, כדלקמן:

**תיק עיקרי** – בהתאם לעובדות, ביום 30.12.18 בסמוך שעה 18:19 סחר הנאשם בסם מסוכן מסוג "5F-ADB" בתמורה ל-200 ₪. בנוסף ובאותן נסיבות, החזיק הנאשם 2 שקיות של סם מסוכן מסוג "FUB-AMB" וב-270 ₪.

על יסוד האמור, הורשע הנאשם בעבירות של **סחר בסמים מסוכנים** לפי [סעיף 13](http://www.nevo.co.il/law/4216/13) + [19א](http://www.nevo.co.il/law/4216/19a) ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) תשל"ג-1973 (להלן: "הפקודה"), **החזקת סמים לצריכה עצמית** לפי [סעיף 7(א)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.a) + [7(ג)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.c) סיפא לפקודה.

[**ת.פ 32051-04-17**](http://www.nevo.co.il/case/22545536)– בהתאם לעובדות, ביום 16.4.17 בסמוך לשעה 23:20 סחר הנאשם בסם מסוכן מסוק קנבוס במשל כולל של 2.07 גרם נטו בתמורה ל-150 ₪.

על יסוד האמור, הורשע הנאשם בעבירה של **סחר בסמים מסוכנים** לפי [סעיף 13](http://www.nevo.co.il/law/4216/13) + [19א](http://www.nevo.co.il/law/4216/19a) לפקודה.

**הסכמות הצדדים**

בהתאם להסכמת הצדדים, הנאשם יודה בכתב האישום, ויצרף תיק נוסף. עמדת התביעה למאסר בפועל ממש, בעוד עמדת ההגנה להזמנת חוות דעת ממונה עבודות שירות בעניינו של הנאשם.

**חוות דעת ממונה**

הנאשם נשלח לממונה על עבודות שירות אולם הוא לא התייצב לראיון אצל הממונה, כך שבסופו של דבר אני נאלץ לסיים את התיק ללא יכולת להמתין שוב ושוב לממונה ולנאשם שיואיל בטובו להתייצב בפניו.

**דיון והכרעה**:

אירוע אחד או מספר אירועים:

לפי תיקון 113 ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), על בית המשפט לקבוע תחילה האם ניתן להתייחס לנסיבות האישום כאירוע אחד או שמא מדובר במסר אירועים נפרדים המחייבים קביעת מתחמי ענישה שונים.

פסיקת בית המשפט העליון בעניין בני ג'אבר התמודדה עם השאלה העקרונית מתי ייחשבו עובדות המקרה כמקימים אירועים שונים.

ב[ע"פ 4910/13](http://www.nevo.co.il/case/13093721) **אחמד בני ג'אבר נגד מדינת ישראל** (29.10.14) (פורסם באתר נבו), בדעת הרוב, בחוות דעתו של כבוד השופט ע' פוגלמן נפסק:

**"להשקפתי התיבה "אירוע אחד" רחבה דיה כדי לכלול גם פעולות עברייניות שבוצעו על פני רצף זמן; כללו מעשים שונים; ביחס לקורבנות שונים; ובמקומות שונים. הכל – כל עוד הם מהווים מסכת עבריינית אחת. נמצאנו למדים כי הבחינה אם העבירות השונות שביצע הנאשם מהוות "אירוע אחד" היא תכליתית-פונקציונאלית"**.

המקרה שבפניי מדובר במקרה של שני אירועים שונים במועדים שונים. האחד בשנת 2017 והשני בשנת 2018. מדובר בנסיבות שונות, סוגי סם שונים ואף הצדדים יחדו בטיעוניהן לעונש דברים שונים באשר למתחמי העונש בגין כל אחד ואחד מהאישומים השונים.

אשר על כן, אני קובע כי מדובר בשני אירועים נפרדים המצדיקים קביעת מתחמים שונים.

מתחם העונש ההולם:

בהתאם לתיקון 113 ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), יש לקבוע, בטרם קביעת העונש המתאים, (בגין כל אחד מהאירועים), מתחם עונש הולם למעשה העבירה בהתאם לעקרון ההלימה ותוך התחשבות במידת הפגיעה בערך החברתי, במדיניות הענישה הנהוגה ובנסיבות הקשורות בביצוע העבירה.

הערכים החברתיים המוגנים אשר נפגעו במקרה דנן הם שמירה על בריאות הציבור ושלומו ומאבקו של בית המשפט בנגע הסם ובתופעת הסחר בסמים על הנזקים שהיא מסבה לחברה.

בחינת מדיניות הענישה הנוהגת מעלה כי במקרים דומים של סחר בסם מסוג נייסגאי והחזקת סמים מסוג זה ומכירתם לשוטר סמוי, כשמדובר בכמויות קטנות יחסית, המתחם מתחיל ממספר חודשי מאסר שיכול שירוצו בעבודות שירות ועד 12 חודשי מאסר.

אשר לסחר במקרה בודד של סמים מסוג קנביס בכמות קטנה ובתמורה זעומה נקבע מתחם שמתחיל אף הוא ממספר חודשים שיכול וירוצו בעובדות שירות ועד שנה. עם זאת, כפי שקבעתי ב[ת"פ 8858-10-19](http://www.nevo.co.il/case/26087678) מ"י נ' פראג' כי ניתן לאתר גם פסיקה במקרים לא מועטים שבהם אירועים בודדים של סחר בסמים מסוג קנביס במשקל קטן ובתמורה לא גבוהה יכולים להסתיים גם בשל"צ ובמאסר מותנה לצד רכיבי ענישה נלווים. רוצה לומר כי בגין שני האירועים בתיק זה הזרם המרכזי בפסיקה מציב את הרף התחתון שבמתחם במספר חודשי מאסר שיכול וירוצו בעבודות שירות. על מנת לבסס קביעה זו אפנה לפסיקה הבאה:

לעניין סחר בסמים בכמויות קטנות של סם מסוג נייסגאי, אפנה ל[ת"פ 50862-10-18](http://www.nevo.co.il/case/25073618) מ"י נ' דהן ו[ת"פ 37371-02-19](http://www.nevo.co.il/case/25455223) מ"י נ' פסאהה. בשני גזרי דין אלו נקבע מתחם שמתחיל מ-6 חודשים ועד 15 חודשים כשמדובר בסחר והחזקה של סם מסוג זה ומכירתם לשוטר.

כמו כן, אפנה ל[ת"פ 17175-02-20](http://www.nevo.co.il/case/26433094) שם התייחסתי בהרחבה למדיניות הענישה בעבירות סחר בסמים מסוג נייסגאי בנסיבות דומות למקרה שלנו וקבעתי **"המקרה של מכירת סמוי לשוטר סמוי, 4 שקיות מסוג נייסגאי, הוא מקרה שכיח לצער הכל ופסיקה רבה נדרשה לשאלת המתחם. על פי הענישה הנוהגת בעבירות מסוג זה נעה בין מספר חודשים ועד לשנת מאסר...".**

באשר לעבירת הסחר בסמים מסוג קנביס, אפנה לעניינו של [ת"פ 8858-10-19](http://www.nevo.co.il/case/26087678) שם התייחסתי למדיניות הענישה בעבירות מסוג סחר בסמים מסוג קנביס בכמות קטנה כמפורט לעיל. גם ההגנה הגישה פסיקה לגבי עבירות של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית וסחר בסמים.

כאן המקום להתעכב על נסיבות ביצוע העבירה כאשר הנאשם בתיק זה פנה אל השוטר הסמוי ושאל אותו מה הוא מחפש והשוטר שאל בחזרה את הנאשם מה יש לו להציע וכך התקדמה העסקה. רוצה לומר שמדובר באירוע יזום, במהלכו נמכרו 4 שקיות לשוטר תמורת 200 ₪. כמו כן, נתפסו על הנאשם שתי שקיות נוספות.

סופו של דבר, אני קובע מתחם עונש לגבי עבירת הסחר בסמים מסוג נייסגאי כמתחיל ממספר חודשים שיכול שירוצה בעבודות שירות ועד שנת מאסר.

לגבי עבירת הסחר לסמים מסוג קנביס כמתחם שמתחיל ממספר חודשים שיכול שירוצה בעבודות שירות על אף שניתן לאתר פסיקה לא מועטה בה בית המשפט הסתפק בעונש של של"צ בהיקף נרחב חרף המאסר בעבודות שירות.

משום שהתביעה או מן הסתם ההגנה מסכימים שיש למקם את העונש של הנאשם בתחתית המתחם, הרי שהסוגיה המרכזית היא עתירת ההגנה לסטות מהמתחם משיקולי שיקום.

ההגנה טוענת כי השנים הרבות שחלפו מאז הגשת כתב האישום ללא הסתבכויות נוספות מלמדות על שיקום בפועל. אינני יכול לקבל וטענה זו ואנמק בהמשך אך כבר אומר כי אתחשב בטענת העדר ההסתבכויות לצורך חפיפת העונשים.

הפסיקה התייחסה לשאלה מהו שיקום בפועל או פוטנציאלי שיצדיק סטייה מהמתחם ונקבע כי יש לשמור מהלך זה של סטייה מהמתחם למקרים חריגים בהם הנאשם עבר שינוי משמעותי במובן המהותי מעין מטאמורפוזה שעבר הנאשם עד שנאמר שמדובר באדם אחר ששינה את דרכיו, יחסו הרגשי אל העבירות שונה בתכלית, כך שהסיכוי לחזרה והישנות העבירות הוא נמוך במיוחד.

במקרה שלפנינו מדובר בנאשם שתרם במו ידיו את המשכות ההליכים בעניינו, לאחר שההליכים הותלו פעמיים וחודשו ולאחר מכן ניתנו מספר רב של דחיות כדי לאפשר לו לגשת לממונה על עבודות שירות. כתבי האישום שהוגשו בשנת 2017 ו-2019 באים לסיום היום והנאשם לא עבר במהלך התקופה תהליך שיקום משמעותי. צודקת ההגנה שלא ניתן להתעלם מהנתון האובייקטיבי לפיו הנאשם לא הסתבך בעבירות נוספות במהלך תקופה ארוכה ואולם מדובר בנתון שייזקף לזכותו אך איננו שיקול שיכול להקים בעניינו טענה שמתנשאת לשיקום של ממש שעבר הנאשם שיצדיק סטיה מהמתחם בעניינו.

מחדליו של הנאשם, אי התייצבותו, המנעותו מהתייצבות אצל הממונה על עבודות שירות והמשכות ההליכים בעניינו, לא יכולים ללמד על אדם ששינה את דרכיו ופניו לחיים חדשים. אך כאמור, יש להתחשב בחלוף הזמן ללא ביצוע עבירות נוספות בשלב שקילת החפיפה וההצטברות של העונשים לפי שלב הבחינה האחרון לפני גזירת הדין.

משהצדדים לא הסכימו למקם את עונשו של הנאשם ברף התחתון, בכל מתחם שייקבע, אוסיף רק שמדובר בנאשם נטול עבר פלילי שנסיבותיו האישיות קשות ואשר הודה וחסך מזמנו של בית המשפט.

הודאת הנאשם שניתנה לפי כתבי האישום המקוריים ולא במסגרת הסדר טיעון, יש לה משמעות מיוחדת, שכן כפי שקבעתי בעניין אחר, יש לעודד הודאה שיש בה גילוי מופתי של קבלת אחריות כשהודאה זו ניתנת מבלי ציפייה מיידית להקלה בעונש או בתיקון של כתב האישום.

סופו של דבר שיש לגזור על הנאשם עונש קרוב בתחתית שני המתחמים ולאור חלוף הזמן המשמעותי מצאתי לחפוף בין העונשים במידה ניכרת.

במצב דברים מסוג זה היה נכון לגזור על הנאשם עונש מאסר בן 5 חודשים ואולם כאמור עונש זה, בתחתית המתחם אפשרי לריצוי בעבודות שירות ולפי הפסיקה העולה בקנה אחד עם ההגיון והשכל הישר, יחידת ענישה של מאסר בפועל לעומת מאסר שיכול וירוצה בעבודות שירות, מחייבת התאמה.

אשר על כן, ולאחר שנתתי דעתי לתיקון 113 ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301) ולטיעוני הצדדים, החלטתי לגזור על הנאשם את העונשים הבאים:

* 1. **מאסר בפועל** למשך 3 וחצי חודשים, בניכוי ימי מעצרו לפי רישומי שב"ס כולל ימים בהם שהה הנאשם במעצר במסגרת צווי הבאה, בשני התיקים. **על הנאשם להתייצב לריצוי עונשו ביום 07.06.2023 עד השעה 12:00 וזאת בבית המעצר המחוזי בתל אביב [אבו כביר].**
  2. 4 חודשי **מאסר על תנאי** למשך שנתיים, שלא יעבור עבירה בה הורשע.
  3. **קנס** בסך 1000 ש"ח או 5 ימי מאסר תמורתו. הקנס ישולם עד ליום 01.10.2023.
  4. **פסילת רישיון נהיגה לתקופה של 3 חודשים על תנאי למשך שנתיים**, שלא יעבור עבירה לפי [פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216).
  5. מורה על חילוט הכספים שנתפסו על הנאשם כפי שעולה מהודעת החילוט בכתב האישום.

את הקנס/ פיצוי/ ההוצאות כעבור שלושה ימים מיום מתן ההחלטה/ 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).

המזכירות וההגנה ישלחו העתק מפסק הדין לשירות המבחן / לממונה על עבודות השירות.

ניתן צו כללי למוצגים. המוצגים יחולטו/יושמדו/יושבו לבעליהם על פי החלטת קצין משטרה.

הכספים שהופקדו עבור הנאשם בתיק מ"י/מ"ת יועברו לצורך תשלום הקנס ו/או הפיצוי שנפסקו בגזר דין זה, וככל שתיוותר יתרה היא תושב לידי המפקיד, בכפוף לכל עיקול או למגבלה אחרת על פי דין.

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

<#3#>

**ניתנה והודעה היום ט"ז אייר תשפ"ג, 07/05/2023 במעמד הנוכחים.**

5129371

|  |
| --- |
| 54678313 |
| **עלאא מסארווה, שופט** |

הוקלד על ידי סימה גמזו

עלאא מסארווה 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)