|  |  |
| --- | --- |
| **בית משפט השלום ברמלה** | |
| תפ"ק 67021-05-20 מדינת ישראל נ' שוורץ תפ"ק 33714-01-21 מדינת ישראל נ' שוורץ |  |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| בפני | **כבוד השופט, נשיא אביטל חן** | |
| בעניין: | **המאשימה** | **מדינת ישראל** |
|  | **נגד** | |
|  | **הנאשם** | **אורן שוורץ** |
|  |  |  |

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), [10](http://www.nevo.co.il/law/4216/10), [13](http://www.nevo.co.il/law/4216/13), [19א](http://www.nevo.co.il/law/4216/19a), [36א(א)](http://www.nevo.co.il/law/4216/36a.a), [36א(ב)](http://www.nevo.co.il/law/4216/36a.b)

[פקודת התעבורה [נוסח חדש]](http://www.nevo.co.il/law/5227): סע' [67](http://www.nevo.co.il/law/5227/67)

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [244](http://www.nevo.co.il/law/70301/244)

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

הנאשם יליד 1981 הורשע על פי הודאתו בשני כתבי אישום כדלקמן:

ב[תפ"ק 67021-05-20](http://www.nevo.co.il/case/26715046) ביצוע עבירה של החזקה ושימוש בסמים שלא 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) ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) (נוסח חדש), תשל"ג- 1973 (להלן: "**פקודת הסמים המסוכנים**"), עבירה של החזקת כלים להכנת סם שלא לצריכה עצמית, לפי [סעיף 10](http://www.nevo.co.il/law/4216/10) רישא לפקודת הסמים המסוכנים, ועבירה של החזקה ושימוש בסמים 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 לפקודת הסמים המסוכנים.

על פי כתב האישום המתוקן העבירות בוצעו בימים 10.5.20 ו-20.5.20, אז החזיק הנאשם בביתו בקנאביס במשקל 2.4 גרם נטו ללא רישיון, וכן החזיק ברכבו בקנביס במשקל כולל של כ 359 גרם, מחולקים ל 12 שקיות, ו- 3 פלטות. בנוסף החזיק הנאשם ברכבו סכום מזומן בסך 8,320 ₪, 12 שקיות חלוקה קטנות ומשקל דיגיטלי המשמש כלי להכנת או צריכת מסוכן שלא לצריכה עצמית.

ב[תפ"ק 33714-01-21](http://www.nevo.co.il/case/27333423) ביצוע שמונה עבירות 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), עבירה של נהיגה בזמן פסילה (פסילת קצין משטרה), לפי [סעיף 67](http://www.nevo.co.il/law/5227/67) ל[פקודת התעבורה](http://www.nevo.co.il/law/5227) (נוסח חדש), תשכ"א- 1961, עבירה של החזקת סמים שלא 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) רישא לפקודת הסמים המסוכנים, ועבירה של שיבוש מהלכי משפט, לפי [סעיף 244](http://www.nevo.co.il/law/70301/244) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), תשל"ז- 1977.

על פי כתב האישום המתוקן, במאי 2020 שוחרר הנאשם למעצר בית מלא במסגרת התיק דלעיל, וביום 17.11.20 הוקלו תנאיו והותרה לו יציאה יומית להתאווררות. עובר ליום 11.1.21 ולאורך תקופה שאינה ידועה, נהג הנאשם למכור סמים מסוכנים מסוג קנבוס באמצעות יישומון "טלגרם", תחת הכינוי "אדון סטלות המקורי". העסקאות היו יוצאות לפועל באמצעות פנייה לנאשם ביישומון, לתיאום הכמות הרצויה ומקום המפגש.

בתאריכים 30.12.20, 2.1.21, 3.1.21 ו-5.1.21 נפגש הנאשם עם רוכשים שונים סמוך לביתו ומכר להם קנבוס בסכום כולל של 200 ₪, וביום 10.1.21 ובשלושה מועדים עובר לו, מכר הנאשם לרוכש סם מסוכן מסוג קנבוס בסכום כולל של 400 ₪.

בנוסף, ביום 11.1.21 בשעת בוקר, נהג הנאשם ברכב, בהיותו פסול מנהיגה, וכאשר שוטרים הבחינו בו וכרזו לעברו לעצור, הוא השליך מרכבו ציפת כרית ובה חמש אריזות פלסטיק, ובהן אריזות נוספות המכילות סם מסוכן מסוג קנבוס, במשקל כולל של כ 831 גרם. אותו מועד החזיק הנאשם בכיסו כסף מזומן בסך 9,260 ₪, וכן החזיק בביתו מעטפה עם כסף מזומן בסך של 30,000 ₪.

**ההליך הקהילתי**

הנאשם נקלט בבית המשפט הקהילתי ביוני 2022, ובחלוף כשנה השלים בהצלחה את חמשת שלבי התוכנית.

על פי תסקיר העומק, הנאשם היה חשוף מילדות לצריכת סמים, בגין התמכרות אמו לקנביס. מאז גיל 13 ולאורך מרבית שנות חייו, צרך הנאשם סמים מסוגים שונים, כאשר לעתים בשנות בגרותו צרך קנביס יחד עם אמו. הנאשם שירת שירות צבאי מלא, במהלכו נמנע מצריכת סמים, ולאחר שחרורו, העמיק את דפוסי התמכרותו לסמים והימורים. בשנת 2009 השתלב הנאשם בטיפול בהתמכרות, בעקבותיו שימר הימנעות למשך ארבע שנים, עד לפטירת אמו. אז חווה משבר רגשי, וחזר לצריכה מוגברת של קנביס. באוגוסט 2020 ערך הנאשם ניסיון גמילה נוסף שכשל, ובסמוך אליו ביצע את העבירות עסקינן. בתכוף לאחר מעצרו, הביע הנאשם נכונות להשתלב בטיפול ייעודי, ובמרץ 2020 נקלט בקהילה טיפולית "אילנות". מאז ועד היום משולב הנאשם בטיפול בהתמכרויות.

לחובתו שלוש הרשעות קודמות בעבירות אלימות וסמים, בגינן ריצה מספר מאסרים, האחרון בהם ממרץ 2020.

עם קליטתו בבית המשפט הקהילתי הוכנה תכנית שיקום המתייחסת להיבטי חייו השונים. תכנית זו כללה מעקב אחר הטיפול בהתמכרויות, הסדרת חובות, טיפול למניעת עבריינות, חיבור לקהילה, וסיוע באיתור מסגרת מגורים המשכית עם סיום הטיפול בקהילה.

הנאשם שיתף פעולה באופן מלא לכל אורך ההליך, הוא שימר קשר יציב עם שירות מבחן, והפגין מוטיבציה מתמשכת לשיקומו. אף שבתחילת השתלבותו בקהילה הוא התמודד עם קשיים שונים, ככל שעבר הזמן השתפר תפקודו, הוא השתלב בטיפול DBT, שיפר מיומנויות, קיבל כלים להתמודדות, ומילא תפקידים שונים בקהילת אילנות.

במאי 2022, עם סיום השהות בקהילה עבר הנאשם לתכנית טיפול המשכית, בתחילה ולמשך שבעה חודשים בהוסטל של הקהילה, ולאחר מכן בדירת מעבר, המאפשרת עצמאות לצד זמינות לגורמי תמיכה וטיפול. במקביל עם מעברו לדירה, השתלב הנאשם ביחידה לטיפול בהתמכרויות בכפר סבא, ומאז מרץ 2023 הוא מתמיד בטיפול ומוסר בדיקות נקיות. על פי הצעת הצוות הטיפולי בקהילה, עם סיום ההליך המשפטי, צפוי הנאשם להשתלב כמדריך שיקום בקהילת אילנות.

גם ביחס ליתר היבטי השיקום חל שינוי משמעותי לטובה. הנאשם פעל להסדרת חובותיו, הוא עומד בצו תשלומים, הרחיב את רשתות התמיכה שלו, והשתתף במפגשי קבוצות לעזרה עצמית. הנאשם אף מצליח לשמר יציבות תעסוקתית, וזאת לאחר קשיי יציבות ניכרים עמם התמודד לאורך שנים.

עם סיכום ההליך הקהילתי, התרשם שירות מבחן מהפחתת סיכון במצב הנאשם, והמליץ לראותו כמי שסיים את ההליך הקהילתי בהצלחה. באשר לענישה הומלץ על ענישה שיקומית, הכוללת צו מבחן למשך שישה חודשים, צו של"צ בהיקף 180 שעות, וקנס לפי שיקול דעת בית המשפט.

**טיעונים לעונש**

לאור הצלחת הנאשם בהליך, הצטרפו הצדדים להמלצת שירות מבחן, ועתרו לאמץ את הסדר הטיעון שהוצג ביום 21.12.22 לפיו: "ככל שהנאשם יסיים בהצלחה את ההליך בבית המשפט הקהילתי יושת צו של"צ בהיקף שיקבע על ידי שירות המבחן, מאסר על תנאי על פקודת הסמים, קנס, צו מבחן ופסילה על תנאי". בנוסף, הסכימו הצדדים על הארכת המאסרים המותנים מ[ת"פ 14249-06-19](http://www.nevo.co.il/case/25761411).

יחד עם האמור עתרה המאשימה בנוסף להכריז על הנאשם כסוחר סמים, ומכח הכרזה זו להורות על חילוט רכוש כדלקמן: ב[תפ"ק 67021-05-20](http://www.nevo.co.il/case/26715046) - פלאפון סמסונג גלקסי ופלאפון גלקסי A30, ולמעט 8,350 ₪ מזומנים משהוצג לגביהם טופס זכייה בהימורים חוקיים, וב[תפ"ק 33714-01-21](http://www.nevo.co.il/case/27333423)- שני טלפונים ניידים, 39,260 ₪ מזומנים, ו-8,000 ₪ שהופקדו תחת רכב היונדאי שנתפס ושוחרר.

הסנגור בטיעוניו עמד על ההליך השיקומי המשמעותי שעבר הנאשם, וחשיבות שימור הישגיו מבלי להטיל ענישה כלכלית שעלולה להסיג מצבו אחור. בהתייחס לחילוט טען ב"כ הנאשם כי לא הוצגה כל ראייה לכך שהתפוסים התקבלו כתוצאה מביצוע העבירות, וביחס למזומנים אף טען כי גרסת הנאשם נמסרה עם מעצרו, ולפיה מקור הכספים במענקי קורונה.

הנאשם בדבריו התייחס לשיקום המשמעותי שעבר, וטען כי אתגריו הכלכליים מהווים מוקד הקושי האחרון שעלול להסיטו מהמסלול השיקומי. לדבריו, הוא מכיר בחובו להיקנס בגין מעשיו, אך מבהיר שהתפוסים לא הושגו מעסקאות הסם, ומבקש בכל לשון שהענישה הכלכלית תהיה בשיעור מידתי, שלא ימוטט אותו כלכלית, ויאפשר לו המשך חיים עצמאיים. לדבריו, הוא עמל על הסדרת כל חובותיו, ואת סכומי הכסף התפוסים הוא מייעד לסגירת כל חובותיו על מנת לאפשר לו התחלה חדשה.

ביום 20.8.23 הוגש לתיק בית המשפט תדפיס בנק לפיו בימים 10.8.20 ו- 23.9.20 הופקדו בחשבון הנאשם מענקי קורונה בסך כולל של כ-35,000 ₪, וכי הנאשם משכם בתכוף לאחר הפקדתם (התדפיס הוגש לתיק בית המשפט ביום 20.8.23). ביחס לחלוף הזמן מקבלת המענקים ועד לתפיסתם, הסביר הסנגור כי בתקופה הרלוונטית היה הנאשם נתון במעצר בית אצל אביו, ועל כן לא נעשה שימוש בכסף.

**דיון**

העבירות אותן ביצע הנאשם הינן חמורות, ולא ניתן להפריז בפוטנציאל הנזק הגלום בהן.

בתי המשפט עמדו לא אחת על חומרתן היתירה של עבירות הסמים, ועל מדיניות הענישה המתחייבת למיגורן.

ב[ע"פ 9482/09](http://www.nevo.co.il/case/5726579) **ביטון נ' מדינת ישראל** (נבו 24.7.2011) נקבע:

"אכן, 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".

נוכח האמור, ברי כי הסכמות הצדדים ביחס לענישה שיקומית אינן מובנות מאליהן, ויש בהן כדי להעיד על עומק השינוי שעבר הנאשם.

בהינתן הסכמות אלה, יתמקד הדיון להלן בסוגיית הכרזת סוחר סמים וחילוט התפוסים, שנותרו במחלוקת.

כפי שנקבע רבות החילוט הוא כלי רב עוצמה, חשוב ויעיל, במלחמה בנגע הסמים, משהוא פוגע ביכולתם הכלכלית של עברייני הסמים, מונע מהם מלהנות מפירות מעשיהם האסורים, נוטל מידיהם יכולת מימון של עסקאות עתידיות, ומשרת תכליות עונשיות נוספות כמו הרתעה וגמול. יחד עם האמור ולאור אופי החילוט ומידת פגיעתו בזכות הקניין, קבעו המחוקק בגדר סמכות שיפוטית שניתן שלא לנקטה מטעמים מיוחדים שיירשמו.

השאלה הצריכה הכרעה בענייננו הינה האם שיקום עולה בגדר נסיבות מיוחדות המצדיקות הימנעות מהכרזה על נאשם כסוחר סמים והימנעות מחילוט מכח [סעיפים 36א(א)](http://www.nevo.co.il/law/4216/36a.a) ו – [36א(ב)](http://www.nevo.co.il/law/4216/36a.b) ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216), אם לאו.

לשיטתי התשובה לשאלה זו, לכל הפחות בגדרו של ההליך עסקינן, בשים לב לשיקום המשמעותי שעבר הנאשם, כמו גם טיב האישומים, סוג הסמים שנסחרו, והיקף העסקאות - חיובית היא.

קביעת המחוקק לפיה שיקום כולל במסגרת בית המשפט הקהילתי יוביל להימנעות מהטלת מאסר על מי שאלמלא שיקומו היה צפוי למאסר מאחורי סורג ובריח, מלמדת על המשקל הרב הניתן לאינטרס השיקומי ולשיעור הסטייה העונשית המתאפשר בגינו. קביעה זו משליכה ממילא גם על יתר ההיבטים העונשיים, ובפרט אלו שעלולים לחבל במאמצי השיקום.

ואמנם, עיון בפסיקה מגלה כי לא אחת נמנעו בתי המשפט מהכרזה על נאשם כסוחר סמים וחילוט רכושו משיקולים אישיים, בהם גם שיקולי שיקום.

כך ב[רע"פ 5293/18](http://www.nevo.co.il/case/24492983) **חכים נ' מדינת ישראל** (נבו 12.7.18) נדון עניינו של נאשם שהורשע בעבירה של גידול, ייצור והכנת סמים מסוכנים. באותו מקרה נמנע בית משפט השלום מהכרזה על הנאשם כסוחר סמים ומהוראה על חילוט רכושו, לאור השיקום הממשי שעבר, והחשש כי הכרזה כאמור תפגע בשיקומו. בית המשפט המחוזי דחה את הערעורים ההדדיים שהגישו הצדדים, וכן נדחתה בקשת רשות ערעור.

ב[ע"פ 6339/18](http://www.nevo.co.il/case/24966863) **ירון בלווא נ' מדינת ישראל** (נבו 15.1.20)) נקבע שנסיבות אישיות יכולות במקרים מיוחדים להוות טעם שיצדיק הימנעות מחילוט, ובכלל זה גם שיקולים פרטניים הנוגעים לנאשם עצמו ולהליך שננקט בעניינו.

בע"פ [170/07‏](http://www.nevo.co.il/case/5681787)  ‏ **ליאור מטיס נ' מדינת ישראל** (פסקה 12, נבו 19.11.07) נקבע כי קשיים כלכליים או מצב רפואי קשה ומורכב יכולים גם הם להיחשב בגדר נסיבות מיוחדות לעניין חילוט.

בת"פ (מחוזי חי') 51899-07-21 **מדינת ישראל נ' סרגיי בנאר (נבו 09.03.2023)** נדון עניינו של נאשם שהורשע בעבירות של ייצור, הכנה והפקה של סמים מסוכנים, החזקה ושימוש, החזקת כלים וגרימת שריפה ברשלנות גם באותו מקרה נמנע בית המשפט מלהכריז על נאשם כסוחר סמים ממספר טעמים, בהם גם ההליך השיקומי המשמעותי שעבר הנאשם.

ב[ת"פ (שלום כ"ס) 5502-10-15](http://www.nevo.co.il/case/20605702) **מדינת ישראל נ' ניסים אלעזר** (נבו 7.12.17) נדון עניינו של נאשם שהורשע בעבירות החזקת סם שלא לצריכה עצמית, סיוע להחזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית ועוד, ונמנעה הכרזתו כסוחר סמים משיקולי שיקום.

פסיקה זו, בהצטרפה לנסיבות העניין שבפני, מובילה לשיטתי למסקנה לפיה **יש להמנע מהכרזה על הנאשם כסוחר סמים.**

מעבר לאמור אזכיר את הכלל לפיו ככלל הכרזת סוחר סמים צריכה להיעשות עם הכרעת הדין, והרציונל העומד בבסיסו, כפי שהוסבר על ידי בית המשפט העליון:

**"מועד ההכרזה כסוחר סמים: חרף הדרישה כי הקביעה תעשה בהכרעת הדין ('...יקבע בהכרעת הדין על פי בקשת תובע שהנדון סוחר סמים'), הקביעה עצמה איננה חלק אינטגרלי מהכרעת הדין המרשיעה. משכך, הניתוק הכרונולוגי בין הכרעת הדין להכרזה אין בו משום עיוות דין למערער כמו לכל נאשם אחר המצוי באותה סיטואציה ובלבד שהנאשם יהיה מודע לכוונתה של המדינה לדרוש את ההכרזה, ותישמר זכותו להביא את טיעוניו וראיותיו ...."**

([ע"פ 170/07](http://www.nevo.co.il/case/5681787) **מטיס נ' מדינת ישראל** (נבו 19.11.2007)).

בהתייחס להליך שבפני, חלף זמן רב מאז הודאת הנאשם במיוחס לו. בראשית ההליך המשפטי הצהירה המאשימה על כוונה לעתור להכרזת הנאשם כסוחר סמים (בכתב האישום) ולחילוט רכושו (בכתב האישום ובמסגרת [צ"א 45997-01-21](http://www.nevo.co.il/case/27348538)), אך בהצגת הסדר הטיעון לא היתה התייחסות לבקשת ההכרזה, וגם לא לבקשת החילוט.

בנסיבות העניין ולאור הדרך השיקומית שאותה עשה הנאשם לא ראיתי צורך להכריזו כסוחר סמים.

לצד האמור, ועל מנת שלא לחטוא לתכליות החילוט וההכרח במניעת הנאה מפירות המעשה האסור, מצאתי להורות על חילוט התפוסים ששימשו באופן ישיר לביצוע העבירות או שיש יסוד להניח שהושגו כתוצאה מהן. באשר להיקף המזומנים שיחולטו, ולאור תדפיס הבנק שהוצג, מצאתי להמנע מחילוט סך של 35,000 ₪, משניתן להסיק כי מקורו במענקי קורונה.

קביעה זו מביאה לידי ביטוי בעיני באופן מאוזן את חומרת המעשים והאינטרס הציבורי, מבלי להתעלם מהשיקום המרשים שעבר הנאשם וחשיבות סיועו בשימור הישגיו. נוכח הוראת החילוט לא מצאתי להטיל על הנאשם קנס כספי נוסף, שיהווה הכבדה כלכלית נוספת על מצבו.

טרם סיום, אבקש להזכיר לנאשם את תובנותיו שלו ממכתב עלייתו לשלב חמש, לפיהם **השינוי הגדול עובר דרך הצבת יעדים קטנים, בהתקדמות הדרגתית, בסבלנות, בגורמי תמיכה, והכי חשוב- באמון בכוחותיו ובכלים שרכש**.

הצדדים כולם להליך תקווה שהנאשם יתמיד במסלולו השיקומי, יהיה ער להזדמנות הגדולה שניתנה לו בבית המשפט הקהילתי ובמסגרת גזר דין זה, ויראה ברכה בעמלו.

סוף דבר, אני דן את הנאשם לעונשים הבאים:

1. צו של"צ בהיקף 180 שעות בהתאם לתכנית שתוגש על ידי שירות מבחן.
2. צו מבחן למשך חצי שנה.
3. מאסר למשך 6 חודשים שירוצה אם יבצע הנאשם משך שנתיים מהיום עבירה מסוג פשע לפי [פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216).
4. הארכת המאסרים המותנים מ[ת"פ 14249-06-19](http://www.nevo.co.il/case/25761411) למשך שנה מהיום.
5. מורה על חילוט התפוסים כדלקמן: 12,260 ₪, פלאפון סמסונג גלקסי, פלאפון גלקסי A30, ושני הניידים שנתפסו במסגרת [תפ"ק 33714-01-21](http://www.nevo.co.il/case/27333423). המאשימה תשיב לנאשם את יתרת התפוסים בתוך 10 ימים.
6. ניתן צו להשמדת סמים.

הוסבר לנאשם כי במידה ולא יעמוד בצו השל"צ או צו המבחן במלואם ניתן יהיה לשוב ולדון בעניינו, ובכלל זה לשוב ולגזור דינו מחדש.

קובע לדיון מעקב שגרתי ליום 31.1.23 בשעה 10:30.

זכות ערעור בתוך 45 יום.

**5129371**

**54678313**

**ניתן היום, כ"ה אלול תשפ"ג, 11 ספטמבר 2023, במעמד הצדדים.**

אביטל חן 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)