|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **בית משפט השלום בתל אביב - יפו** | | |
| **ת"פ 37960-03-21 מדינת ישראל נ' כהן** |  | **13 אוקטובר 2021** |

|  |  |
| --- | --- |
| **מספר פל"א 363470/2019** | |
|  | |
| **לפני כבוד השופט עלאא מסארווה** | |
| **המאשימה** | **מדינת ישראל** | |
| **נגד** | | |
| **הנאשם** | **נדב כהן** **ת"ז xxxxxxxxxx** | |

<#1#>

**נוכחים**:

ב"כ המאשימה עו"ד ענבר סיימונס ועו"ד איתי זרחי

ב"כ הנאשם עו"ד שירה קידר

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)

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

**גזר דין**

**ב"כ המאשימה:**

אני מקבלת את הערות בית המשפט לגבי טעות אשר נפלה בכתב האישום המתוקן. במקום המילה "גידול" שבסעיף 3 צריך להיות שהנאשם החזיק ב"כלים להכנת סמים".

<#3#>

**החלטה**

כתב האישום יתוקן. בהתאם - הכרעת הדין.

<#4#>

**ניתנה והודעה היום ז' חשוון תשפ"ב, 13/10/2021 במעמד הנוכחים.**

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

<#5#>

**גזר דין**

הנאשם הורשע על בסיס הודאתו בעובדות כתב אישום מתוקן ובמסגרת הסכמה דיונית, בעבירה של **החזקת סמים 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 משולב], התשל"ג – 1973. כמו כן, הורשע הנאשם בעבירה של החזקת כלים להכנת סמים שלא לצריכה עצמית.

בהתאם לעובדות כתב האישום, ביום 18.8.19 בשעה 17:45 בדירה ברחוב יצחק ניסים 7 בבת ים, החזיק הנאשם בחדר אחד, בתוך קופסה ב-11 זרעים של סם מסוכן מסוג קנבוס, ובחדר נוסף בדירה ב-5 אדניות סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל 741.14 גרם נטו. כמו כן צוין בכתב האישום כי החזיק בביתו ציוד מגוון המשמש להכנת סמים.

**טענות הצדדים:**

ב"כ המאשימה:

המאשימה טענה כי הנאשם נעדר עבר פלילי. המאשימה טענה גם כי בנוסף לסמים שנתפסו, החזיק הנאשם בציוד מעבדה להכנת סמים, ועל כן מידת הפגיעה בערכים המוגנים היא ברף האמצעי. באשר למתחם המאשימה עתרה למתחם עונש הנע בין 6 חודשי מאסר אשר יכול וירוצו בעבודות שירות, עד 18 חודשי מאסר בפועל. המאשימה עמדה על חומרת המעשים ועל על רכיב התחכום והפנתה ל[ת"פ 57680-10-15](http://www.nevo.co.il/case/20667609). המאשימה עתרה ל-9 חודשי עבודות שירות, לצד ענישה נלווית בדמות מאסר על תנאי, קנס ופסילת רישיון נהיגה. כמו כן, ביקשה לחלט את הטלפון הסלולרי שנתפס ואת ציוד המעבדה אשר שימש לגידול הסמים שנתפסו.

ב"כ הנאשם:

ב"כ הנאשם הציגה פסיקה בעבירות חמורות יותר בה הושתו על הנאשמים שם עונשים קלים, לרבות מאסרים על תנאי. המדובר בפסיקה שעוסקת בעבירות גידול בנסיבות חמורות יותר מהמקרה שבפנינו. אין ספק שהנתונים של הנאשם מציבים אותו ברף הנמוך שבמתחם ולכן עיקר הדיון סב סביב גבולות המתחם.

ההגנה הסבירה כי הנאשם אמנם אזרח ישראלי, אך הוא מעוניין לסיים את ההליך המשפטי בהקדם, על מנת לשוב ולהתגורר בקניה שבאפריקה.

הנאשם בדברו האחרון:

הנאשם הסביר כי מעשיו לא נבעו מתאוות בצע אלא ממצב אישי ותקופה לא פשוטה שעבר בחייו.

**דיון והכרעה**:

מתחם העונש ההולם:

לפי [סעיף 40ב](http://www.nevo.co.il/law/70301/40b) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), העיקרון המנחה בענישה הוא קיומו של יחס הולם בין חומרת מעשה העבירה בנסיבותיו ומידת אשמו של הנאשם ובין סוג ומידת העונש המוטל עליו.

לצורך קביעת מתחם העונש ההולם, על בית המשפט לזהות את הערכים המוגנים בבסיס העבירות המיוחסות לנאשם, מידת הפגיעה באותם הערכים, מדיניות הענישה הנוהגת ונסיבות ביצוע העבירה.

הערכים החברתיים המוגנים אשר נפגעו במקרה דנן הם שמירה על שלומו ובריאותו של הציבור וקידום המלחמה בנגע הסם.

מידת הפגיעה באותם הערכים היא בינונית וזאת לנוכח נסיבות ביצוע העבירה, החזקת הסמים בביתו של הנאשם, כמות הסמים שאינה מהגדולות שידענו, אך אינה מבוטלת, וכן ביחס לסוג הסם שנתפס.

אשר למדיניות הענישה אני קרוב לעמדת ההגנה בתיק זה. הפסיקה בעבירות מסוג זה מגוונות ביותר. אמנם ניתן לאתר פסיקה של ענישה צופה פני עתיד וענישה נלווית לצדה, כאשר מדובר בעבירות של החזקת סמים אלא שהפסיקה בחלק העיקרי שבה הוסיפה במקרים מסוג זה רכיב ענישה ממשי ולו בדמות צו של"צ בהיקף לא מצומצם.

התביעה הגישה לעיוני גזר דין שניתן על ידי כב' השופט קורנהאוזר ב[ת"פ 57680-10-15](http://www.nevo.co.il/case/20667609). מעיון בפסיקה לא מצאתי להשליך על ענייננו, שכן שם יוחסו לנאשם עבירת גידול סמים, החזקה שלא לצריכה עצמית, החזקת כלים להכנת סמים והחזקת סכין. ב"כ הנאשם הפנתה להחלטתי מ[ת"פ 53684-05-17](http://www.nevo.co.il/case/22645661) שם יוחסו לנאשם עבירות של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית והחזקת כלים להכנת סמים מסוג קנבוס במשקל של כ-580 גרם. המתחם שקבעתי שם נע בין מאסר מותנה של"צ ועד מאסר למשך 18 חודשים.

אפנה ל[ת"פ 53788-02-16](http://www.nevo.co.il/case/20991958), שם קבע כבוד השופט ע' דרויאן שמתחם העונש בקשר לעבירה של החזקת סם בדירתו של הנאשם, שלא לצריכתו העצמית, כאשר מדובר שם על סמים מסוג קנאביס וחשיש במשקלים שונים ואף בסמים מסוג קוקאין בכמות קטנה יחסית. באותו מקרה נתפס בדירתו סכום כסף גבוה במזומן. חרף האמור קבע בית המשפט כי מתחם העונש ההולם נע בין מאסר מותנה ושל"צ לבין שלושה חודשי מאסר בתוספת רכיבי ענישה נלווית.

עוד אפנה ל[ת"פ 3781-11-11](http://www.nevo.co.il/case/2887374), שם נקבע בנסיבות דומות ואף ביחס לכמות גדולה יותר של סם מסוג חשיש [675 גרם] כי מתחם העונש ההולם נע בין מאסר מותנה ושל"צ ועד למאסר למשך 18 חודשים.

לאחר שעיינתי בפסיקה ותוך התחשבות בערכים המוגנים ובפגיעה בהם, מידת אשמו של הנאשם והתחשבות בנסיבות ביצוע העבירה לרבות סוג הסם וכמותו ומקום החזקתו, הגעתי למסקנה כי מתחם העונש ההולם נע בין מאסר מותנה וענישה נלווית בדמות של"צ בהיקף לא מצומצם ועד מאסר בפועל למשך מספר חודשים.

לא מצאתי עילה או הצדקה לחריגה לקולא או לחומרה ממתחם העונש ההולם.

בתוך המתחם, יש לשקול שיקולים שאינם קשורים לביצוע העבירות. בכלל זה, לקחתי בחשבון את גילו הצעיר של הנאשם, יליד 1992, היעדר עברו הפלילי. כמו כן, לקחתי בחשבון את הודאתו ואת החיסכון בזמן שיפוטי יקר. עם זאת, יש לשמר רכיב ממשי של הענישה והדבר יבוא לידי ביטוי בהטלת ענישה כלכלית, בנוסף למרכיב השל"צ. אין צורך להרחיב בעניין הקשר בין עבירות הסמים לבין המשמעות הכלכלית.

מצאתי למקם את עונשו של הנאשם ברף הנמוך שבמתחם. עם זאת, איני יכול לקבל את בקשת הנאשם לפטור אותו מעונש צופה פני עתיד בלבד, ללא ענישה נוספת.

אשר על כן, אני גוזר על הנאשם את העונשים הבאים:

א. מאסר למשך 4 חודשים, ואולם הנאשם לא יישא עונש זה אלא אם תוך שנתיים יעבור עבירה מסוג פשע לפי פקודת הסמים.

ב. קנס בסך 2500 ₪ או 7 ימי מאסר תמורתו. הקנס ישולם ב-5 תשלומים שווים, חודשיים ורצופים, החל מיום 01.01.2022 ובהמשך בכל 1 לחודש שלאחריו. אי תשלום שיעור משיעורי הקנס תעמוד יתרת הקנס לפירעון מידי.

ג. אני מטיל על הנאשם התחייבות כספית בסכום של 3,000 ₪ (ההתחייבות ניתנה בעל פה לפי התיקון), להימנע במשך שנתיים מעבירה מסוג פשע על פי פקודת הסמים.

ד. צו של"צ בהיקף של 120 שעות. **שירות המבחן מתבקש להכין בעניינו של הנאשם תוכנית לביצוע של"צ, תוך התחשבות בשאיפתו של הנאשם לסיים בהקדם האפשרי את ריצוי העונש כדי להעתיק את מקום מגוריו.**

ה. אני מורה על חילוט הציוד המפורט בסעיף 3 לכתב האישום.

ו. לאור העובדה שהנאשם לא הורשע בעבירת סחר בסמים או בגידול, לא מצאתי לנכון לחלט את הטלפון הסלולרי ואני מורה להשיבו לנאשם.

ז. אני פוסל את הנאשם מלקבל או להחזיק רשיון נהיגה למשך 3 חודשים, שלא יעבור עבירת סמים מסוג פשע, לתקופה של שנה.

המוצגים יחולטו/יושמדו/יושבו לבעליהם על פי החלטת קצין משטרה.

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

**הנאשם יפנה למזכירות לקבלת שובר לתשלום הקנס.**

**המזכירות תעביר החלטה זו לשירות המבחן אשר יגבש תוכנית של"צ עד ליום 01.01.2022.**

נקבע לתזכורת פנימית – 01.01.2022.

**<#6#>**

**5129371ניתנה והודעה היום ז' חשוון תשפ"ב, 13/10/2021 במעמד הנוכחים.**

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

5129371

54678313הוקלד על ידי טליה אבינועם

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

עלאא מסארווה 54678313-/

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה