|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **בית משפט השלום בתל אביב - יפו** | | |
| **ת"פ 38169-03-21 מדינת ישראל נ' והבה** |  | **01 ינואר 2023** |

|  |  |
| --- | --- |
| **מספר פל"א 745840/2020** | |
|  | |
| **לפני כבוד השופט עלאא מסארווה** | |
| **המאשימה** | **מדינת ישראל** | |
| **נגד** | | |
| **הנאשם** | **פליקס והבה** **ת"ז xxxxxxxxxx** | |

<#1#>

**נוכחים**:

ב"כ המאשימה – עו"ד איתי זרחי ומתמחה גב' ליטל שירי

ב"כ הנאשם – עו"ד ארי שמאי

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): סע' [25](http://www.nevo.co.il/law/70301/25)

**גזר דין**

הנאשם הורשע על בסיס הודאתו בעובדות כתב אישום מתוקן ובמסגרת הסכמה דיונית, בעבירות של **ניסיון לסחר בסמים** לפי [סעיף 13+ 19א](http://www.nevo.co.il/law/4216/13;19a) ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) (נוסח חדש) תשל"ג- 1977 (להלן: "**הפקודה**") + [סעיף 25](http://www.nevo.co.il/law/70301/25) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), התשל"ז – 1977, **החזקת סמים שלא לצריכה עצמית** לפי [סעיף 7(א) + 7(ג)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.a.;7.c) לפקודה.

בהתאם לעובדות, ביום 14.04.20 בסמוך לשעה 17:10 ניסה הנאשם לסחור בסם מסוכן מסוג קנבוס במשקל לא ידוע, בתמורה ל-600 ₪. בנסיבות אלו, החזיק הנאשם בתיקו סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל כולל של 47.52 גרם נטו ובכסף מזומן על סך 1,450 ₪.

בהתאם להסכמת הצדדים, עניינו של הנאשם הופנה לשירות המבחן.

**תסקירי שירות המבחן**

מתסקיר שירות המבחן מיום 28.12.22, עולה כי הנאשם השתלב בטיפול ושירות המבחן רואה חשיבות בעידוד מאמציו לשיקום ובהתאם הומלץ על צו מבחן וכן צו של"צ ואף הומלץ להימנע מהרשעתו של הנאשם על מנת לעודד אותו בדרכו החדשה.

**דיון והכרעה**:

שאלת ביטול ההרשעה:

כידוע, הכלל הוא כי מבצע העבירה יורשע במיוחס לו, ורק במקרים חריגים במיוחד, בהם אין יחס סביר בין חומרת העבירה ונסיבותיה לבין הנזק הצפוי לנאשם מן ההרשעה, יעשה בית המשפט שימוש בסמכותו להימנע מהרשעת הנאשם. המבחן המקובל, כפי שנקבע ב[ע"פ 2083/96](http://www.nevo.co.il/case/5810781) **תמר כתב נגד מדינת ישראל** פד"י נב(3) 337 (להלן – **הלכת** **כתב**), הוא כי הימנעות מהרשעה אפשרית בהצטבר שני פרמטרים: האחד – סוג העבירה מאפשר לוותר בנסיבות המקרה על הרשעה מבלי לפגוע בשיקולי ענישה אחרים; השני – על ההרשעה לפגוע פגיעה חמורה בעתידו של הנאשם או בשיקומו.

במקרה שלנו מדובר בעבירה של ניסיון לסחר בסמים והחזקת סם שלא לצריכה עצמית שבוצעו על ידי הנאשם, כאשר הפסיקה לעניין ביטול הרשעה בעבירות סחר בסמים או ניסיון לסחר בסמים מתארת מהלך חריג ונדיר שיצדיק זאת. למשל, אני מפנה ל[רע"פ 5478/19](http://www.nevo.co.il/case/25975844) **נטע לוין נ' מדינת ישראל**. אמנם במספר מקרים בית המשפט אישר מהלך של ביטול הרשעה בעבירות סחר בסמים, אולם הדבר נעשה במקרים חריגים במיוחד. אמנם התסקיר בענייננו חיובי ואמנם מדובר באדם נורמטיבי, אך לא סברתי שמדובר במקרה חריג שיצדיק אי הרשעה. לאור זאת שיקפתי זאת בפני הסניגור וההגנה ברוב הגינות הסכימה שניתן לסיים את ההליך בענישה צופה פני עתיד.

לשיטתי, הליך של ביטול הרשעה מתאים למקרים חריגים ונדירים כפי שציינתי ב[ת"פ 42378-11-19](http://www.nevo.co.il/case/26197029) **מדינת ישראל נ' שטרית**, שם נסיבות ביצוע העבירה היו ייחודיות. אשר למקרה שלפנינו, מדובר באירוע רגיל של ניסיון לסחר בסמים בכמות מסוימת ובתמורה תוך שהנאשם החזיק 12 שקיות של סמים מסוג קנאבוס. לכן ועל אף האמור בתסקיר שירות המבחן, לא מצאתי הצדקה להימנעות מהרשעה.

מתחם העונש ההולם:

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

הערכים המוגנים בבסיס העבירות הם: שמירה על בריאות הציבור ושלומו וכן תרומתו של בית המשפט למאבק בנגע הסם.

בחינת מדיניות הענישה הנוהגת מעלה כי במקרים דומים הוטלו על נאשמים עונשים, החל ממאסר קצר שיכול וירוצה בעבודות שירות וכלה ב- 12 חודשי מאסר. למשל, [ת"פ (תל-אביב) 56856-05-18](http://www.nevo.co.il/case/24209561) **מדינת ישראל נ' NADGMADIN** (6.8.20)- הנאשם הורשע על פי הודאתו בעבירה של סחר בסם. למקרא כתב האישום המתוקן עולה כי הנאשם סחר בסם מסוג חשיש במשקל 3.9 גרם אותו מכר לשוטר סמוי תמורת 200 ₪ בשדרות הר ציון בתל אביב. **בית המשפט קבע מתחם עונשי הולם** **שנע בין מאסר ולו קצר שיכול וירוצה בעבודות שירות ועד ל-12 חודשי מאסר בפועל לצד ענישה נלוות.** בית המשפט גזר על הנאשם, בן 37, רווק, נתין זר אזרח סודן, שהודה בפתח משפטו וחסך בזמן שיפוטי ניכר, תוך התייחסות לחלוף הזמן והעדר פתיחת תיקים חדשים כנגדו ועברו הפלילי הכולל הרשעה קודמת אחת ישנה, עונש של 60 ימי מאסר שירוצו בדרך של עבודות שירות, בניכוי ימי מעצרו, לצד מע"ת וקנס בסך 1,000 ₪.

ב[ת"פ 55806-10-18](http://www.nevo.co.il/case/25079127) **מדינת ישראל נ' סואיסה ואח'** (28.12.20) (נאשמת 2)- הנאשמת הורשעה על פי הודאתה בעבירה של סחר בסמים ובעבירה נוספת של החזקת סם שלא לצריכה עצמית. אליבא דכתב האישום המתוקן ביום 14.10.18 בשעת ערב נסעו הנאשמות ברכבה של נאשמת 1, כאשר נאשמת 1 נהגה ברכב מתל אביב לרעננה. בפינת הרחובות ויצמן – גובר ברעננה סחרו הנאשמות בצוותא עם אחר בכך שמכרו לו 3 גרם קנביס, וזאת כהשלמת עסקה עליה כבר שילם ביום 8.10.18.הנאשמות החזיקו בצוותא ברכב סם מסוכן מסוג קנביס במשקל כולל של 186 גרם המחולק ל 42 שקיות, וזאת שלא לצריכה עצמית. **בית המשפט קבע מתחם עונשי שנע בין מאסר ולו קצר בדרך של עבודות שירות ועד 12 חודשי מאסר לריצוי בפועל לצד ענישה נלווית**. בית המשפט גזר על הנאשמת, בת 30, נעדרת עבר פלילי, ללא תיקי מב"ד, שהביעה חרטה על מעשיו, תוך התחשבות בנסיבות חייה האישיות, הטיפול שעברה, ניקיונה מסמים והתקופה בה שהתה במעצר ולאחר מכן בתנאים מגבילים, עונש של 55 ימי מאסר שירוצו בדרך של עבודות שירות בניכוי ימי מעצרה, לצד מע"ת, קנס כספי בסך 1,000 ₪, פסילה על תנאי וחילוט.

[ת"פ (תל-אביב) 44884-05-20](http://www.nevo.co.il/case/26686698) **מדינת ישראל נ' אוחיון** (15.3.21)- הנאשם הורשע על יסוד הודאתו בעבירה של סחר בסם והחזקת סם שלא לצריכה עצמית. ביום 17.05.2020 בשעת ערב הזמין אחר מאת הנאשם סם מסוכן מסוג קנאביס באמצעות אפליקציית הטלגרם, ובהמשך הנאשם הגיע לרחוב הזוהר בתל אביב, כשהוא רכוב על קטנועו ומסר לקונה קנאביס במשקל 10 גרם וקיבל תמורתם 440 ₪. באותן נסיבות החזיק הנאשם בסם מסוכן מסוג קנאביס המחולק ל- 7 שקיות במשקל כולל של 48.5 גרם, וזאת שלא לצריכה עצמית. **בית המשפט קבע מתחם הנע בין מאסר ולו קצר של מספר חודשים שיכול וירוצה בעבודות שירות ועד ל- 12 חודשי מאסר לריצוי בפועל לצד ענישה נלוות.** בית המשפט גזר על הנאשם, בן 45, נעדר עבר פלילי, ללא תיקי מב"ד, שנטל אחריות על מעשיו בפתח משפטו, שחסך בזמן שיפוטי, תוך התחשבות בנסיבות חייו האישיות ומצבו הרפואי, עונש של 60 ימי מאסר שירוצו בדרך של עבודות שירות, לצד מע"ת, קנס בסך 2,000 ₪ חילוט ופסילה על תנאי.

[ת"פ (תל-אביב) 55485-11-20](http://www.nevo.co.il/case/27180396) **מדינת ישראל נ' עזוז** (10.1.22)- הנאשמת הורשעה על יסוד הודאתה בעבירה של סחר בסם והחזקת סם שלא לצריכה עצמית. למקרא עובדות כתב האישום המתוקן עולה כי ביום 15.11.2020 סחרה הנאשמת אל מול אחר בסם מסוכן מסוג קנאביס במשקל של כ- 5 גרם ובתמורה ל- 400 ₪, זאת ברחוב בלפור בתל אביב. באותן נסיבות החזיקה הנאשמת ב- 12 יחידות של סם מסוג דלתא וכן 12 יחידות של סם מסוג קנאביס, במשקל כולל של 272 גרם והכל שלא לצריכה עצמית. **בית המשפט קבע מתחם עונשי כולל למעשי הנאשמת, הנע בין מאסר ולו קצר שניתן לרצותו בעבודות שירות ועד ל- 12 חודשי מאסר לריצוי בפועל.** בית המשפט סטה ממתחם הענישה משיקולי שיקום וגזר על הנאשמת, צעירה לימים, בת 26, נעדרת עבר פלילי, ששהתה במעצר ממש משך 4 ימים ולאחר מכך מעל חצי שנה בתנאים מגבילים, שנטלה אחריות מלאה על מעשיו, שהודתה בפתח משפטו עוד בשלב החקירה המשטרתית, תוך התחשבות בנסיבות חייה האישיות והטיפול המשמעותי שעברה, עונש של צו של"צ בהיקף של 300 שעות, לצד צו מבחן, מע"ת, פסילה על תנאי וקנס.

[ת"פ (תל-אביב) 69468-07-19](http://www.nevo.co.il/case/25907967) **מדינת ישראל נ' ABDULAKIF** (10.9.20)- הנאשם הורשע על פי הודאתו בעבירה של ניסיון לסחר בסם. למקרא עובדות כתב האישום המתוקן עולה, כי ביום 9/1/15, ברח' נווה שאנן בתל אביב, ניגש הנאשם לשוטרים אשר היו לבושים בביגוד אזרחי במקום ושאל אותם אם מעוניינים לרכוש חשיש. השוטרת שאלה את הנאשם, אם יש לו סם בסכום של 400 ₪, והנאשם השיב, כי ילך להביא כבקשתה. מיד לאחר מכן, מסר הנאשם לשוטרים שתי אצבעות של חשיש במשקל כולל של 2.08 גרם, והעסקה לא התממשה, שכן, השוטר הודיע לנאשם על אודות מעצרו. **בית המשפט קבע כי מתחם העונש הולם, לעבירת הניסיון, נע בין מאסר קצר ולו בעבודות שירות ועד ל- 9 חודשי מאסר בדרך של עבודות שירות לצד ענישה נלווית.** בית המשפט גזר על הנאשם, בן 35, יליד סודן שאינו אזרח ישראל, נעדר עבר פלילי, שהודה וחסך בזמן שיפוטי ניכר, תוך התייחסות לחלוף הזמן, שלא ניתן להשמה בעבודות שירות בשל מעמדו בארץ ונסיבות חייו, עונש של מאסר לתקופה של 14 ימים בניכוי ימי מעצרו כך שסיים לרצות את מאסרו, לצד מע"ת וקנס בסך 1,500 ₪.

[ת"פ (תל-אביב) 17868-05-20](http://www.nevo.co.il/case/26655122) **מדינת ישראל נ' כהן** (1.3.21)- הנאשם הורשע על פי הודאתו בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית וניסיון לסחר בסם. אליבא דכתב האישום המתוקן עולה כי הנאשם החזיק ברשותו, ברחוב יהודה המכבי בתל אביב, זאת ביום 06.05.2020 בשעת ערב, סם מסוכן מסוג קאנביס בכמות של 145 גרם כשהוא מחולק ל-28 שקיות. בהמשך, ניסה הנאשם למכור לאחר סם מסוג קאנביס במשקל של 4 גרם ובתמורה ל-300 ₪, עם זאת, שוטרים הבחינו במתרחש ומנעו את ביצוע העסקה. **בית המשפט קבע מתחם עונשי שנע בין מאסר ולו קצר שיכול וירוצה בעבודות שירות ועד ל-12 חודשי מאסר לריצוי בפועל לצד ענישה נלווית.** בית המשפט מצא מקום לסטות ממתחם הענישה משיקולי שיקום וגזר על הנאשם, בן 39, אב ל-2 בנות קטינות, נעדר עבר פלילי וללא תיקי מב"ד, שהודה בפתח משפטו, שחסך בזמן שיפוטי ניכר, תוך התחשבות בנסיבות חייו האישיות, שהייתו במעצר ובתנאים מגבילים, הטיפול שעבר ובדיקות השתן שנמצאו נקיות משרידי סם, עונש של מע"ת בן 4 חודשים למשך שנתיים, לצד צו של"צ בהיקף של 300 שעות, צו מבחן וקנס בסך 1,500 ₪.

במקרה שלנו מדובר בעבירה של ניסיון לסחר בסמים, לכן מתחם העונש ההולם מתחיל במספר בודד של חודשים שיכול וירוצה בעבודות שירות.

אלא שבמקרה דנן מצאתי נסיבות מיוחדות המצדיקות סטייה ממתחם העונש ההולם, לחומרה או לקולה.

כאמור, המדובר בשני תסקירים שהוגשו בעניינו של הנאשם, כאשר התסקיר האחרון מתאר תהליך חיובי של שיפור מתמיד, התגייסות של הנאשם להליך טיפולי, מוטיבציה מילולית שהפכה למוטיבציה אמיתית. שירות המבחן התרשם מאדם שנטול מדפוסי חשיבה עברייניים, איש משפחה אשר מגלה יציבות תעסוקתית לאורך חייו. לא נפתחו כנגדו תיקים פליליים והוא לוקח אחריות על המעשים וכאמור שיתף פעולה עם שירות המבחן. הנאשם השתלב בטיפול קבוצתי בשירות המבחן ולכן הומלץ, כאמור, על צו מבחן, צו של"צ, תוך הימנעות מהרשעה.

התסקירים חיוביים ואולם אינני סבור שניתן להשלים עם מהלך חריג ונדיר של ביטול הרשעות בעבירות של ניסיון לסחר בסמים ולכן אני דוחה את המלצת שירות המבחן. עם זאת, לא ניתן להתעלם מהתהליך החיובי שעבר הנאשם וההתרשמות החיובית של שירות המבחן ובטוחני שגורם מוסמך ידון בעניינו של הנאשם בכל הנוגע להמשך העסקתו ישים לנגד עיניו נתונים חיוביים אלו. ניכר שמדובר באירוע משברי וחריג בחייו של הנאשם ולכן ותוך שאני מאמץ המלצת שירות המבחן אותם חלקים שמתייחסים לחשש לפגיעה ביציבותו התעסוקתי של הנאשם, אני סבור שנכון להימנע מעונש מאסר בפועל, גם לא מאסר שיכול וירוצה בעבודות שירות והכל תוך איזון רכיבי הענישה האחרים. אין צורך לומר שיש למקם את עונשו של הנאשם ברף התחתון של המתחם. כאמור, סברתי שיש לחרוג קמעה מהמתחם ולהסתפק בעונש צופה פני עתיד לצד ענישה נלווית וצו מבחן.

בנסיבות הכוללות ולאחר שדחיתי את המלצת שירות המבחן לבטל את הרשעתו של הנאשם, אינני סבור שנדרש רכיב של של"צ ויש להסתפק במאסר על תנאי וצו מבחן לצד קנס.

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. 4 חודשי **מאסר על תנאי** למשך שנתיים, שלא יעבור עבירת סמים מסוג פשע.
  2. **קנס** בסך 3,000 ₪ או 20 ימי מאסר תמורתו. הקנס ישולם עד ליום 01/04/2023.
  3. **צו מבחן** שתוקפו למשך שנה מהיום.

מובהר לנאשם כי הפרת צו המבחן עלולה להביא להפקעתו ולגזירת עונש חילופי.

* 1. **התחייבות כספית** על סך 2,000 ₪ להימנע במשך שנתיים מביצוע עבירה בה הורשע. ההתחייבות ניתנה בעל-פה במעמד הדיון כנדרש בתקנות העונשין (התחייבות להימנע מעבירה).
  2. **פסילת רישיון נהיגה לתקופה של שלושה חודשים על תנאי למשך שנתיים**, שלא יעבור עבירה לפי [פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216).

ניתן יהיה לשלם 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.

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#>

5129371

|  |
| --- |
| **54678313ניתן והודע היום ח' טבת תשפ"ג, 01/01/2023 במעמד הנוכחים.** |
| **עלאא מסארווה, שופט** |

הוקלד על ידי טליה אבינועם

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)