|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **בית משפט השלום בתל אביב -יפו** | | |
| **ת"פ 58562-06-21 מדינת ישראל נ' דונל** |  | **14 יולי 2024** |

|  |  |
| --- | --- |
|  | **26715-06-19 27349-06-19** |
|  | **מספר פל"א 250424/2019** |

|  |  |
| --- | --- |
| **לפני כבוד השופטת ענת יהב** | |
| **המאשימה** | **מדינת ישראל** | |
| **נגד** | | |
| **הנאשם** | **אליעד דונל**  **ת"ז xxxxxxxxx** | |

<#1#>

נוכחים:

ב"כ המאשימה: עו"ד לינור מיימון

ב"כ הנאשם: עו"ד נרמין אבו ליל ממשרד עו"ד אמיר נאטור

הנאשם בעצמו

<#4#>

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**

1. **כללי**:

הנאשם הורשע על בסיס הודאתו בעובדות כתב אישום מתוקן ובמסגרת הסכמה דיונית, בעבירה 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 ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) (נוסח חדש) תשל"ג-1973. בהתאם לעובדות כתב האישום המתוקן, ביום 10.06.19 החזיק הנאשם בחדרו סם מסוכן מסוג קוקאין במשקל כולל של 9.7449 גרם נטו.

1. **הסכמות הצדדים**

בהתאם להסכמת הצדדים, עניינו של הנאשם הופנה לשירות המבחן לצורך קבלת תסקיר, כאשר עמדת המאשימה למאסר בפועל וענישה נלווית.

1. **תסקירי שירות המבחן**

מתסקיר שירות המבחן מיום 1.1.23, עולה כי הנאשם בן 24 בעל עבר פלילי בעבירת סחיטה באיומים במסגרתה נידון לעונש מאסר בפועל שירוצה בעבודות שירות. בעבר, הנאשם השתלב בקבוצה טיפולית באופן עקבי, ולאחר מכן חלה התרופפות במידת המוטיבציה שלו. הנאשם אינו תופס עצמו כמכור לסמים, ושולל כל טיפול בתחום זה. עוד עולה כי הנאשם מסר 3 בדיקות שתן שנמצאו עם שרידי סם מסוג קנאביס, ואחת מהן אף עם סם מסוג קוקאין, ומתקשה לשתף פעולה עם שירות המבחן. על כן, שירות המבחן לא בא בהמלצה טיפולית בעניינו.

מתסקיר שירות המבחן מיום 03.04.23, עולה כי חל שינוי בעמדתו של הנאשם. 3 בדיקות שתן שמסר לשירות המבחן נמצאו עם שרידי סם קנאביס, זאת לאור רישיון לשימוש, שהציג הנאשם בפני שירות המבחן. בנוסף, הנאשם ביטא רצון ומוטיבציה להשתלב בטיפול בתחום הגמילה מסמים. לאור גילו הצעיר והרצון שמבטא, שירות המבחן ראה חשיבות לבחון ענישה שיקומית, ובהתאם לכך המליץ על דחיית הדיון ב-3 חודשים לצורך שילובו בהליך טיפולי ביחידה לטיפול בהתמכרויות.

מתסקיר שירות המבחן מיום 3.7.23, עולה כי בתקופת הדחייה הנאשם שולב ביחידה לטיפול בהתמכרויות, לאחר שתהליך קליטתו התעכב משום שמחזיק ברישיון רפואי לשימוש בקנאביס. שירות המבחן מסר כי הנאשם השקיע מאמצים רבים והביע רצון ומוטיבציה לניהול אורח חיים נורמטיבי, ביטא חרטה ונמנע משימוש בסמים פרט לקנאביס הרפואי. לאור זאת, שירות המבחן חזר והדגיש את החשיבות בענישה שיקומית בעניינו והמליץ על צו מבחן למשך שנה וצו של"צ בהיקף נרחב של 250 שעות.

מתסקיר שירות המבחן מיום 2.11.23, עולה כי בתקופת הדחייה הנאשם נכח באופן מלא במפגשים במסגרת היחידה לנפגעי סמים, ביטא מוטיבציה לעבוד על דרכי התמודדותו בסיטואציות שונות, לנהל אורח חיים נורמטיבי ללא מעורבות פלילית וכן חרטה על מעשיו. כמו כן, הנאשם נמנע כיום משימוש בסמים נוספים פרט לסם הקנאביס אותו צורך באישור רפואי. בדיקות השתן שמסר הנאשם נמצאו נקיות משרידי סמים, פרט לסם הקנאביס כאמור. כמו כן, לאור מצבו כיום הופסק הטיפול בו השתלב, ולמרות זאת הנאשם ממשיך ומשתף פעולה עם שירות המבחן וגורמי הטיפול ביחידה וכן מבטא הבנה לצורכו בהשתלבות בטיפול. על כן, חזר והדגיש את החשיבות בענישה שיקומית בעניינו והמליץ על צו מבחן למשך שנה וצו של"צ בהיקף של 250 שעות.

מתסקיר מיום 17.4.24, עולה כי בתקופת הדחיה הנאשם חזר לקשר עם היחידה לטיפול בנפגעי סמים וסוכם עמו כי עליו להשתלב תחילה במעקב של בדיקות שתן ובהמשך עליו להיות משולב בשיחות פרטניות. הנאשם התקשה להתמיד בהגעה לבדיקות שתן, אולם לאחר שיחה עמו התברר כי אמו אובחנה כחולת סרטן והוא ליווה אותה לטיפולים. הנאשם הביע רצון ונכונות להשתלב בטיפול ולשתף פעולה ופנה לגורמי הטיפול ביחידה. כמו כן, לא נפתחו תיקים חדשים נגדו. ושירות המבחן המליץ על דחיה נוספת של חודשיים.

מתסקיר אחרון שהוגש ביום 10.7.24, עולה כי לאחר שהובהרה לנאשם החשיבות בהתמדה וקשר עם היחידה לטיפול בהתמכרויות, החל לקיים מפגשים פרטניים עם עו"ס היחידה ומסר בדיקות שנמצאו נקיות משרידי סמים, למעט סם הקנאביס, אשר בו הוא מורשה להשתמש. עדיין מדובר בקשר ראשוני, מאופיין בקושי במתן אמון וקושי בהתמדה להגעה למפגשים ולבדיקות. שירות המבחן ציין שבשיחה עם הנאשם תלה את הקושי בבריאותה של אמו וחוסר הפניות שלו בשל כך. בסופו של תסקיר המליץ שירות המבחן על ענישה שיקומית לאור רצונו של הנאשם לשנות את דפוסיו הבעייתיים והרצון לשתף פעולה.

1. **טיעוני הצדדים לעונש:**

**ב"כ המאשימה,** עמדה על נסיבות כתב האישום שהינן חמורות- החזקת סם מסוג קוקאין במשקל של למעלה מ- 9.7 גרם, על מאפייניו של הסם. ציינה את הערכים המוגנים שנפגעו ממעשה זה של הנאשם. בנוסף עמדה על תוכן התסקירים וציינה כי גם לאחר תקופה כה ארוכה הנאשם לא ביצע הליך שיקומי משמעותי והפנתה לפסיקה לצורך קביעת מתחם העונש ההולם כפי שעתרה; 8- 18 חודשים וביקשה למקם את הנאשם בשליש התחתון של המתחם לו עתרה.

**ב"כ הנאשם,** עמדה על תקופת הזמן הארוכה שחלפה, שבה לא נפתחו תיקים נגד הנאשם, על ההליך הטיפולי שעובר מזה זמן רב ועל אף שלעיתים יש נסיגה בגין נסיבות משפחתיות, בסך הכול עובר תהליך זה מתוך רצון והבנה שהוא זקוק לו. בנוסף ציינה שהוא טרוד כל כולו בחייו האישיים ויקשה עליו עד מאוד לבצע עונש אחר, כגון בדמות עבודות שירות. משכך ביקשה לאמץ את המלצות שירות המבחן ולהטיל עליו ענישה הכוללת צווי מבחן ושל"צ.

**הנאשם**, חזר על בקשת ההגנה. הרחיב לגבי נסיבותיו האישיות ומחלת האם אשר דורשת ממנו זמן רב וטיפול אינטנסיבי בה. לטעמו מבצע את כל אשר נדרש ומשתף פעולה מלאה עם שירות המבחן. עוד קודם מתן גזר הדין ביקש הנאשם להוסיף כי על אף שיש לו שני אחים נוספים (כך ענה לשאלת בית המשפט), הרי ששני אחיו אינם מעורבים בטיפול באם והם "נטלו צד" של האב. עוד ציין כי היום הודיעה לו האם שהיא צריכה לקבל טיפול כימותרפי פעם בשבוע.

1. **דיון והכרעה**:

קביעת עונשו של הנאשם, יהיה **עקרון ההלימה**, תוך מתן יחס הולם בין חומרת העבירה המיוחסת לנאשם בנסיבותיה, מידת אשמו של הנאשם ובין סוג ומידת העונש אשר יוטל עליו. לצורך קביעה זו יש לבחון מספר אספקטים; **הערכים החברתיים** שנפגעו ממעשה זה ומידת הפגיעה בהם, **מדיניות הענישה הנהוגה** בבתי המשפט ומהן **הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה** (תיקון 113 לחוק).

**הערכים המוגנים ונסיבות ביצוע העבירה,**

עבירת **החזקת סמים**, בעיקר בנסיבות תיק זה שבהן הנאשם החזיק בחדרו סם מסוג קוקאין במשקל כולל של 9.7449 גרם נטו, פוגעת בערכים החברתיים הנוגעים לשלומו ובריאותו של הציבור וכבר נקבע לא אחת, שפגיעתם של הסמים בחברה הינה רחבת היקף וכוללת הן את המשתמש הבודד, אך גם את משפחתו והמעגל הקרוב, זאת לצד ההשפעה על החברה כולה. שכן, מתקיימת פעילות פלילית על מנת לספק לצרכן את הדחף לצרוך סם, לעיתים תוך כדי ביצוע עבירות נוספות ונלוות למטרה זו. לנושא נגע הסמים והחשיבות שבעקירתו מהשורש ראו [ע"פ 3172/13](http://www.nevo.co.il/case/6987521) **סואעד נגד מדינת ישראל** (פורסם בנבו, 07.01.2014)] .

לעניין סם הקוקאין והשפעותיו ההרסניות, יש להפנות לדבריו של כב' השופט ניב הנדל ב[ע"פ 972/11](http://www.nevo.co.il/case/5738608) **מדינת ישראל נ' יונה** [פורסם בנבו] (4.7.2012):

**"הקוקאין נחשב, ולא בכדי, לסם קשה. זאת הן בשל השפעותיו על גוף האדם, והן בשל פוטנציאל ההתמכרות הגבוה שטמון בו. על פי רוב, לאחר נטילת הסם חווה המשתמש תחושה חזקה של אופוריה. לאחר האופוריה מגיעה ההתרסקות, שמתאפיינת בתשישות, שינה, דיכאון ממושך – וצורך עז להשיג מנת סם נוספת. נמצא גם שהמוח מסתגל במהירות לאפקט האופוריה, וכתוצאה מכך המשתמש צורך כמויות הולכות וגדלות מהסם. הגדלת מנת הסם מעצימה את הפגיעה שנגרמת למשתמש ובכלל זאת פרנויה, פאניקה ושיבוש בפעילות החשמלית של הלב עד כדי פוטנציאל להתקף או לדום לב... הפגיעה ביחיד חוזרת חלילה לפגיעה בחברה. השימוש בסם מסוג קוקאין יוצר צורך להמשיך ולהשתמש. כתוצאה מכך עליו לחפש מקורות כספיים למימון רכישת הסם, לאו דווקא בדרכים חוקיות, תוך שהוא חווה הידרדרות מתמדת בתפקוד הפיזי והקוגניטיבי שלו".**

במקרה זה הנאשם החזיק בסם 'קשה', בעל מאפיינים התמכרותיים ופוגעניים כפי שמתואר לעיל, במשקל גבוה ובתוך חדר ביתו, כך שהפגיעה בערך המוגן הינה ברף הבינוני-גבוה.

**מדיניות הענישה הנוהגת,**

הענישה בעבירות אלו נובעת מן הצורך להילחם בנגע הסמים עמד בית המשפט העליון בפסיקה ברורה ונוקבת. ראו [ע"פ 3172/13](http://www.nevo.co.il/case/6987521) **עלא סואעד נגד מדינת ישראל** (07.01.2014):

**"על פגיעתן הרבה של עבירות הסמים ועל תפקידו של בית המשפט במאבק בנגע הסמים לצד גורמים וגופים נוספים, עמד בית משפט זה פעמים רבות... אין ספור מילים נאמרו בדבר הצורך להכות בכל אחת ואחת מחוליות הפצת הסם... המאבק בנגע הסמים הוא סיזיפי ואל לנו להשלות את עצמנו כי ענישה מכבידה תביא לחיסול הנגע. כל עוד יהיה ביקוש לסמים יהיה גם היצע, כך גם בישראל וכך במדינות הים. אך המאבק אינו חסר תוחלת. גם אם לא ניתן לחסל את נגע הסמים לחלוטין, ניתן גם ניתן להקטין את היקפו ולצמצם את נזקיו."**

עיון בפסיקת בתי המשפט מעלה כי מתחם העונש ההולם בעבירת **החזקת סם שלא לצריכה עצמית** הוא רחב ותלוי בסוג הסם, בכמות, חלוקתו למנות ומכלול נסיבות ההחזקה. ניתן ללמוד על מתחם העונש ההולם בין היתר מפסקי הדין הבאים:

1. [עפ"ג (ב"ש) 34270-03-18](http://www.nevo.co.il/case/23792839) **זיתון נ' מדינת ישראל** (2018) - הנאשם הורשע בעבירה של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית. החזיק הנאשם בידו בסם מסוכן מסוג קוקאין במשקל של 8.46 גרם נטו. בית המשפט קמא קבע כי **מתחם העונש ההולם לעבירה בנסיבות שלפני נע בין 7-18 חודשי מאסר בפועל וענישה נלווית**, וגזר על הנאשם עונש של 8 חודשי מאסר בפועל, הפעלת המאסר המותנה בן 9 חודשים כך ש7 חודשים ירוצו בחופף למאסר וחודשיים במצטבר (סה"כ ירצה הנאשם 10 חודשי מאסר בניכוי ימי מעצרו), לצד ענישה נלווית. בית המשפט המחוזי שינה את העונש כך שעונש המאסר המותנה בן 9 חודשים שהופעל ירוצה בחופף לעונש המאסר בן 8 חודשים כך שסה"כ ירצה הנאשם 9 חודשי מאסר לריצוי בפועל במקום 10 חודשים. יתר רכיבי הענישה נותרו בעינם.
2. [ת"פ (ירושלים) 44914-01-17](http://www.nevo.co.il/case/22183615) **מדינת ישראל נ' פרץ** (2019) - הנאשם הורשע בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית. הנאשם החזיק סם מסוג קוקאין במשקל 12.4 גרם. בית המשפט קבע כי **המתחם נע בין מספר חודשי מאסר שיכול וירוצו בעבודות שירות ועד ל-12 חודשי מאסר בפועל**. בית המשפט סטה ממתחם הענישה וגזר על הנאשם, בעל עבר פלילי הכולל הרשעה אחת, תוך התייחסות לכך שמצבו הבריאותי והנפשי לא טוב, הפסקת שימושו בסמים, ההליך הטיפולי שעבר ושיקומו עונש של 200 שעות של"צ, צו מבחן, מע"ת וקנס בסך 2,000 ₪.
3. [ת"פ (תל-אביב) 78881-01-19](http://www.nevo.co.il/case/25413641) **מדינת ישראל נ' לוגשי ואח'** (2020)- הנאשמים הורשעו בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית בצוותא חדא ובעבירה של סחר בסמים בצוותא חדא. עוד צירף הנאשם 2 כתב אישום מתוקן בו הודה והורשע בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית. הנאשמים החזיקו במונית סם קנאביס במשקל כולל של 170 גרם המחולק לשקיות במקומות שונים, ועוד החזיקו בסם הקוקאין במשקל 1.3 גרם המחולק ל-4 שקיות. באשר לתיק הצירוף של נאשם 2, עניין לנו באירוע נפרד של החזקת סם קשה מסוג קוקאין במשקל 7.98 גרם. לגבי התיק המוביל, קבע בית המתחם מתחם עונש כולל כנע בין 6 חודשי מאסר שיכול וירוצו בעבודות שירות ועד ל-12 חודשי מאסר לריצוי בפועל לצד ענישה נלוות. **ולגבי תיק הצירוף, החזקת סם מסוג קוקאין של כ-8 גרם, מתחם עונשי הולם שבין 7 ל-18 חודשי מאסר לריצוי בפועל לצד ענישה נלווית**. בית המשפט גזר על נאשם 1 עונש של 6 חודשי מאסר שירוצו בעבודות שירות, לצד ענישה נלוות. בית המשפט גזר על נאשם 2 עונש של 9 חודשי מאסר שירוצו בדרך של עבודות שירות בניכוי ימי מעצרו, לצד ענישה נלווית.
4. עיינתי בפסיקה שהגישה המאשימה ([עפ"ג 49027-02-19](http://www.nevo.co.il/case/25469114) ו-[רע"פ 4862/10](http://www.nevo.co.il/case/5980328)), שם דובר בהחזקה של סם מסוג קוקאין במשקלים של 8.4 גרם ו-11 גרם, כאשר נקבע מתחם של בין 8 עד 18 חודשי מאסר בעבודות שירות מקום שניתן לרצות זאת כך, ונגזרו על הנאשמים מאסרים של 10 חודשים. אלא שבחנתי את תוך ההחלטות ולא ראיתי שהנאשמים ביצעו הליך כלשהו של שיקום וקבלת תסקיר.

**נוכח כל האמור לעיל, סוג הסם וכמות הסם, אני קובעת כי מתחם הענישה מתחיל מ- 8 חודשי מאסר שניתן לרצות בעבודות שירות ועד 18 חודשי מאסר, לצד ענישה נלווית.**

**העונש המתאים לנאשם**

הנאשם יליד 1997, צעיר, שזו לו הרשעתו הראשונה בעבירה מסוג זה, אולם הורשע בעבירה חמורה לא פחות מתחום האלימות- סחיטה באיומים, בגינה ריצה 8 חודשי מאסר בעבודות שירות. במקרה דנן, אמנם הנאשם הלך לשירות המבחן במשך זמן לא מבוטל ואף שולב בטיפול כלשהו ביחידה להתמכרויות, אך אינני יכולה להתעלם מתוכן הטיפול והעובדה שהנאשם, כך על פי תוכן התסקירים, אינו פנוי לטיפול באופן מלא ולאחר תקופה של כ- 3 שנים, עדיין מתקשה בשיתוף פעולה ובמתן בדיקות לגילוי סם. מאידך מצאתי ליטול בחשבון את הודאתו והעובדה שלא נפתחו לו תיקים מתחום הסמים. לעניין נסיבותיו האישיות של הנאשם שמעתי כי הוא סועד את אמו החולה ומתעתד לחיות חיים נורמטיביים ואף לשאת לאישה את חברתו, אולם כעת מצוי בקשיים כלכליים. עוד שמעתי כי הנאשם מטפל באמו בגפו, כך כפי שפירט בפניי בטיעוניו.

לאור ההליך הטיפולי שביצע, אם כי לטעמי לא מדובר בהליך שיקומי מלא וכפי שציינתי מדובר בהליך שאיננו חד משמעי ולאחר ששקלתי את כלל השיקולים, לא מצאתי שיש לאמץ את המלצות שירות המבחן במלואן, אם כי יש להתחשב בעיצומו של ההליך בו נמצא הנאשם תוך התחשבות במתחם הענישה וסטייה כלשהי ממנו בצירוף רכיבי ענישה שיקומיים.

**אשר על כן, אני גוזרת על הנאשם את העונשים הבאים**:

1. **5 חודשי מאסר בפועל שירוצו בעבודות שירות**. על-פי חוות דעת הממונה שהוגשה ביום 18.01.2024 נמצא הנאשם מתאים לביצוע עבודות שירות במגבלות, אלא שתאריך לתחילת ריצוי עבודות שירות נקבע ליום 25.03.2024 ומכיוון שתאריך זה חלף, על הממונה להגיש חוות דעת מעודכנת בה התאריך המעודכן לתחילת ריצוי עבודות השירות, וזאת בתוך 3 שבועות מהיום (עד ליום 04.08.2024).

הנאשם יבצע את עבודות שירות 5 ימים בשבוע, על פי טווח השעות המתאפשר בחוק, כאשר המפקח האחראי הינו יובל בוקובזה, טל' 0504062869.

**על הנאשם לאחר קבלת התאריך העדכני, לעמוד בתנאים של עבודות השירות, תנאים שהינם קשיחים ודקדקניים שכן אי מילוי עבודות השירות על-פי הנחיות המפקח עלול להביא להפסקתן ולהמשך ריצוי העונש במאסר ממש.**

1. 6 חודשי מאסר על תנאי לתקופה של 3 שנים, והתנאי הוא שהנאשם לא יעבור עבירה בה הורשע.
2. צו מבחן למשך שנה, שבו הנאשם יהיה תחת עינו הפקוחה של שירות המבחן. גם כאן אני מודיעה לנאשם כי אי עמידה בתנאים אלו יכול ויביאו להפקעת הצו והטלת ענישה נוספת על זו שכבר ניתנה.
3. התחייבות בסך 4,000 ₪ למשך 3 שנים מהיום, שהנאשם לא יבצע עבירה בה הורשע. **רשמתי לפניי כי הנאשם הבין את מהות רכיב זה וכי התחייב בפניי חלף חתימה**.

ניתן צו כללי למוצגים לפי שיקול דעת קצין המשטרה. הסמים יושמדו. יתר המוצגים יחולטו/יושמדו/יושבו לבעליהם עפ"י החלטת קצין משטרה.

**זכות ערעור לביהמ"ש המחוזי בתוך 45 ימים מהיום.**

**המזכירות** תעביר העתק לשירות המבחן ולממונה על עבודות שירות.

תז"פ ליום 04.08.2024.

5129371

54678313<#5#>

|  |
| --- |
| **ניתנה והודעה היום ח' תמוז תשפ"ד, 14/07/2024 במעמד הנוכחים.** |
| **ענת יהב, שופטת** |

ענת יהב 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)