|  |  |
| --- | --- |
| **בית משפט השלום בירושלים** | |
| **ת"פ 15481-02-22 מדינת ישראל נ' אבו סווי** |  |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **לפני** | **כבוד השופט דוד שאול גבאי ריכטר** | |
| **בעניין:** | **המאשימה** | **מדינת ישראל**  **ע"י ב"כ עוה"ד ואא'ל עתאמנה**  **ועוה"ד קרן מטלוב מתביעות ירושלים** |
|  | **נגד** | |
|  | **הנאשם** | **כמאל אבו סווי**  **ע"י ב"כ עוה"ד פארס עלי מצטפא**  **מטעם הסניגוריה הציבורית** |

חקיקה שאוזכרה:

[פקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג-1973](http://www.nevo.co.il/law/4216): סע' [7(א)(ג)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.a.c)

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

**כתב האישום המתוקן בו הודה הנאשם**

1. הנאשם הורשע על פי הודאתו בעבירה של **החזקת סם שלא לצריכה עצמית**, לפי [סעיפים 7(א)(ג)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.a.c) רישא ל[פקודת הסמים](http://www.nevo.co.il/law/4216) בכך כשביום 25.6.2019 בשעת לילה נתפס ע"י כוח משטרתי כשהוא יושב ברכב. בחיפוש ברכב נמצאה שקית שחורה אותה החזיק הנאשם מתחת למושב הנוסע, ובה סם מסוג חשיש במשקל 83.9 גרם נטו שלא לצריכה עצמית וכן סכום כסף בסך 1,350 ₪.

**מהלך הדיון**

1. הצדדים הגיעו להסדר דיוני שכלל הסכמה על תיקון כתב האישום והסכמה חלקית על הטלת רכיבי ענישה, ושליחת הנאשם לשירות המבחן לקבלת תסקיר. לבקשת המאשימה שלחתי את הנאשם גם לממונה על עבודות השירות.

**תסקיר שירות המבחן**

1. מהתסקיר שהוגש בעניינו של הנאשם עולה, כי הנאשם בשנות הארבעים לחייו, נשוי ואב לארבעה ילדים קטינים, עובד כשכיר בחברת ניקיון. שירות המבחן פירט על אודות נסיבות ילדותו והתבגרותו של הנאשם, שחווה אובדן אמו בגיל צעיר ונטל על עצמו תפקיד הורי לאחיו הקטנים ממנו כבר בשלב מוקדם של נערותו. אז עזב את מסגרת הלימודים ויצא לעבוד לפרנסת המשפחה כאמור. במהלך השנים נפצע בתאונת עבודה והחל לצרוך סמים, תחילה כדי להתמודד עם מכאוביו. בהמשך העמיק השימוש והפך לשימוש תלותי והתמכרותי, ועל רקע זה ביצע הנאשם עבירות שונות, בגינן אף ריצה מאסרים. כיום הנאשם נקי מסמים (נמסרה בדיקה נקיה) והנאשם סיפר כי נגמל מסמים בכוחות עצמו. שירות המבחן התרשם כי הנאשם ממזער מקבלת האחריות למעשים, ואינו מגלה תובנה לגבי צרכים טיפוליים. שירות המבחן התרשם כי מדובר באדם שמתפקד במישורי חייו השונים באופן תקין, אך יחד עם זאת יש בעברו הפלילי ללמד שלא הורתע מן העונשים שקיבל. שירות המבחן עמד על חלוף הזמן ואי פתיחת תיקים חדשים, והמליץ בסופו של יום על הטלת מאסר בעבודות שירות ומאסר מותנה.

**חוות הדעת של הממונה על עבודות השירות**

1. הממונה הגיש חוות דעת על אודות כשירות הנאשם לבצע מאסר בעבודות שירות. מחוות הדעת עולה, כי הנאשם מתאים לבצע עבודות שירות בגן הבוטני האוניברסיטאי החל מיום 20.5.2024.

**ראיות לעונש**

1. לנאשם רישום פלילי הכולל 3 הרשעות קודמות. הרשעתו האחרונה משנת 2017 בעבירות תקיפה חבלנית בצוותא וגניבה משנת 2016, בגינן ריצה מאסר בפועל בן שישה חודשים; הרשעה נוספת משנת 2015, בגין עבירות סחר בסמים משנת 2013, בגינן ריצה מאסר בן 5 חודשים, והרשעה מוקדמת משנת 2011 בגין עבירות נהיגה ללא רישיון והפרעה לשוטר משנת 2008 בגינן הוטל עליו מאסר מותנה.

**טיעונים לעונש**

1. ב"כ המאשימה עתר להטיל על הנאשם 5 חודשי מאסר בעבודות שירות וענישה נלווית על בסיס מתחם שבין ארבעה חודשים לשנת מאסר נוכח מכלול הנסיבות והעבר הפלילי. ב"כ הנאשם עמד על מכלול הנסיבות, על חלוף הזמן ועל אי פתיחת תיקים חדשים וביקש להסתפק בענישה צופה פני עתיד.

**קביעת מתחם הענישה**

1. מתחם הענישה צריך להתייחס לעקרון ההלימה, הנוגע ליחס לערך החברתי המוגן, מידת הפגיעה בו, נסיבות ביצוע העבירה ומידת אשמו של הנאשם, ומדיניות הענישה.
2. **אשר לערך המוגן,** העבירות אותן עבר הנאשם פוגעות בערך המוגן של בריאות הציבור, שלומו וביטחונו וזאת במידה נמוכה עד בינונית.
3. **אשר לנסיבות הקשורות בביצוע העבירה**, בין הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה יש לשקול את אלה, לעניין קביעת המתחם: מדובר בעבירה מתוכננת שבמסגרתה הוחזק סם מסוג חשיש בכמות גדולה יחסית בתוך רכב, וכן נתפסו מזומנים בסכום גבוה. עם זאת, נוכח תיקון כתב האישום והסבריו של הנאשם לשירות המבחן, כי השתמש ברכב, בו לא נהג, כסוג של "מחסן", אין מדובר בנסיבה מחמירה. מדובר בסם "קל" אך עם זאת, ככל סם מסוכן, פגיעתו בבריאות קשה וכך גם פוטנציאל הפגיעה. הנאשם אחראי למעשיו.
4. **אשר למדיניות הענישה הנוהגת,** זו מתונה בנסיבות דומות למקרנו והיא נעה בין של"ץ לחודשי מאסר ספורים לרבות בעבודות שירות.
5. [רע"פ 5243/23](http://www.nevo.co.il/case/29823684) **שמאייב נ' מ"י** (מיום 17.7.2023) – הנאשם החזיק 1,300 גרם קנביס וחלקי תחמושת בדירתו. אושר מתחם שבין 5 ל-10 חודשי מאסר ועונש שהותיר הרשעה על כנה והסתפק במאסר מותנה, מבחן וקנס, במסגרת חריגה מטעמי שיקום.
6. רע"פ 4212/22 **יצחק נ' מ"י** (מיום 7.7.2022) – הנאשם החזיק בשני מקומות ברכבו 150 גרם קנביס מוכנים לחלוקה. אושר מתחם שבין מאסר מותנה ועד 10 חודשי מאסר ועונש של 180 שעות של"ץ.
7. [רע"פ 3262/19](http://www.nevo.co.il/case/25694663) **מסעוד נ' מ"י** (מיום 16.5.2019) – נסיבות חמורות ממקרנו בהן החזיק נאשם 300 גרם חשיש ו-83 גרם קוקאין בביתו עבור אחר, ואף חילק סם לאחרים. אושר מתחם שבין 10 ל-30 חודשי מאסר ועונש של 5 חודשי מאסר בפועל שהופחת מ-8 חודשי מאסר.
8. [רע"פ 1830/16](http://www.nevo.co.il/case/21017469) **רקיבי נ' מ"י** (מיום 11.4.2016) – נסיבות חמורות ממקרנו בהן נתפסו אצל נאשם 2.3 ק"ג חשיש מוכן לחלוקה. אושר מתחם שבין 6 ל-15 חודשי מאסר וכן אושר עונש של 8 חודשי מאסר בפועל.
9. **מתחם הענישה** – לפיכך, מתחם הענישה צריך לעמוד על מאסר על-תנאי ו/או של"ץ או שניהם ועד ל-5 חודשי מאסר בפועל שיכול וירוצו בעבודות שירות.

**נסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה והמיקום במתחם**

1. ניתן לתת משקל לנסיבות הבאות שאינן קשורות בביצוע העבירה, במסגרת גזירת העונש בתוך המתחם: מצד אחד ולקולה, הנאשם הודה במיוחס לו ומבחינה זו קיבל אחריות למעשים, קיים רכיב ניכר של חלוף זמן, ובחלוף הזמן (4 שנים) לא נפתחו לנאשם תיקים נוספים. כמו כן לא קיבלתי הסבר מספק להגשת כתב האישום בעיכוב כה גדול. מצד שני ולחומרה, עברו הפלילי בעבירות רלבנטיות. אני סבור כי יש קושי במסקנות שירות המבחן. הנאשם העיד על עצמו כי נגמל מסמים ואכן מסר בדיקת שתן נקיה. הנאשם הסביר את אורחות חייו, ואף שירות המבחן סבר, כי הנאשם נטל על עצמו תפקיד הורי מגיל צעיר וכיום הוא מנהל אורח חיים נורמטיבי ויצרני ושומר על יציבות תעסוקתית. העובדה שהנאשם לא סבר שהוא זקוק לטיפול, או שמסר הסברים אותם פירש שירות המבחן, שלא בצדק, כאי-קבלת אחריות, אין בהם להוביל למסקנה, כי הוא אינו יכול לבצע עונש של של"ץ. לדעתי שירות המבחן לא נתן משקל לכך שעבירה זו היא עבירה ישנה וסמוכה למדי לרישום הפלילי האחרון של הנאשם, ומאז לא נפתחו לו תיקים חדשים. הדבר מלמד לטעמי, על כך שהעבירה נעברה בתקופה בה טרם עבר הנאשם שינוי והתייצב באורחותיו. מכל האמור סברתי, שמסקנת שירות המבחן אינה מוצדקת, וכי יש להעמיד את הנאשם בחלק הראשון של המתחם ולהטיל עליו עונש מוחשי בדמות של"ץ. לטעמי, הטלת עבודות שירות, אינה בגדר עונש הולם בהתחשב במכלול הנסיבות, טיב הסם, מדיניות הענישה הנוהגת וחלוף הזמן.

**גזירת הדין**

1. לפיכך, אני מחליט לגזור על הנאשם את העונשים הבאים:
2. 6 חודשי מאסר על-תנאי, שלא יעבור הנאשם בתוך 3 שנים מהיום כל עבירת פשע לפי פקודת הסמים;
3. קנס בסך 1,000 ₪, או 4 ימי מאסר תמורתו אם לא ישולם. הקנס ישולם ב-4 תשלומים שווים ורצופים החל מיום 1.5.2024 ובכל 1 בחודש. לא ישולם תשלום במועד או לא ישולם כלל, יעמוד הקנס לפירעון מיידי;
4. 150 שעות שירות לתועלת הציבור (של"ץ). שירות המבחן יכין תוכנית ויגישה לבית המשפט עד ליום 1.4.2024;
5. התחייבות בסך 5,000 ₪ שלא לעבור כל עבירת פשע לפי פקודת הסמים במשך שנתיים מהיום. הובהר לנאשם שמשמעות ההתחייבות היא, כי אם יעבור את העבירה בתוך התקופה שצוינה, בית המשפט שיגזור את הדין יהא חייב לחלט את ההתחייבות כקנס;
6. חודשיים פסילה מלהחזיק או מלקבל רישיון נהיגה, וזאת על-תנאי שלא יעבור הנאשם בתוך שנתיים מהיום כל עבירת פשע לפי פקודת הסמים;
7. מורה על השמדת הסמים ועל חילוט הכספים שנתפסו.

**הנאשם הוזהר כי אי ביצוע צו השל"ץ עלול להוביל להפקעתו ולהטלת כל עונש חלופי לרבות מאסר.**

**קנסות ופיצויים ניתן לשלם כעבור 3 ימים מיום מתן גזר הדין בחשבון המרכז לגביית קנסות בדרכים הבאות:**

* **בכרטיס אשראי באתר** [**www.eca.gov.il**](http://www.eca.gov.il)
* **בטלפון: 35592\* או 073-2055000**
* **במזומן בכל סניף של בנק הדואר בהצגת תעודת זהות בלבד**

**לא יונפקו שוברי תשלום.**

**ניתן לקזז מכל הפקדה שבתיק או בתיק קשור על אף הודעת עיקול. ככל שקיימות יתרות זכות ואין עיקולים ניתן להשיב למפקיד.**

**5129371יש לשלוח לשירות המבחן ולממונה על עבודות שירות.**

**54678313זכות ערעור כחוק לבית המשפט המחוזי בירושלים בתוך 45 יום מהיום.**

**ניתן היום, ה' אדר א' תשפ"ד, 14 פברואר 2024, במעמד הצדדים.**

דוד שאול גבאי ריכטר 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)