|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **בית משפט השלום בירושלים** | | | |
| ת"פ 32895-05-22 מדינת ישראל נ' זרו(אחר/נוסף) | | |  |
| לפני | **כבוד השופט ארנון איתן** | | | |
| בעניין: | **המאשימה** | **מדינת ישראל**  ע"י תביעות מחוז ירושלים | | |
|  | **נגד** | | | |
|  | **הנאשם** | **מחמד זרו**  ע"י ב"כ עוה"ד עופר חן | | |

חקיקה שאוזכרה:

[פקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג-1973](http://www.nevo.co.il/law/4216): סע' [6](http://www.nevo.co.il/law/4216/6)

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

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

**מבוא:**

1. ביום 7.8.2022 הורשע הנאשם על פי הודאתו, ובמסגרת הסדר טיעון, בעובדות כתב אישום מתוקן בעבירה של גידול ייצור והכנת סמים מסוכנים, לפי [סעיף 6](http://www.nevo.co.il/law/4216/6) ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) (נוסח חדש) תשל"ג-1973 (להלן: **"פקודת הסמים"**).
2. על פי הנטען בחלק הכללי, במהלך תקופה של כחודש וחצי עובר לתאריך 11.5.2022, בגג דירה שברחוב השמיר 69 בירושלים, גידל הנאשם שתילים של סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל כולל של 6.2 ק"ג נטו, ללא היתר מהמנהל ושלא כדין.
3. במסגרת הסדר הטיעון סוכם בין הצדדים כי הנאשם יופנה לקבלת תסקיר מבחן כאשר הטיעון לעונש יהיה חופשי.

**רישום פלילי:**

1. לנאשם רישום פלילי כמתואר להלן:
   1. בשנת 2008, הורשע בגין ביצוע עבירות התפרצות לבניין מגורים ושתי עבירות גניבה, נדון למאסר בעבודות שירות.
   2. בשנת 2014 הורשע בגין ביצוע עבירות גניבה והחזקת נשק שלא כדין, נדון למאסר בעבודות שירות לצד צו מבחן לשנה.

**תסקירי שירות המבחן:**

1. בתסקיר מיום 8.1.2023 תואר הנאשם כבן 37, רווק, טרם מעצרו בהליך משפטי זה עבד כספר, בעל מספרה מזה כעשר שנים. מתגורר עם משפחתו בירושלים. תואר כי הנאשם סובל ממחלת האפילפסיה, בגינה הוא מטופל בתרופות באופן קבוע. לדבריו ניסה בעבר להוציא אישור רפואי לקנאביס, אך התקשה לעקוב אחרי המסמכים הנדרשים.
2. הנאשם הביע בפני שירות המבחן את שאיפתו לניהול אורח חיים תקין ויצרני ולהקמת משפחה, ואת שאיפתו להקים חווה חקלאית טיפולית לזכר אחיו הבכור. התרשמות שרות המבחן היא, כי הנאשם מתמודד עם קשיים רגשיים רבים. כמו כן תואר דפוס התנהגות חוזר בו הנאשם מתאר את התנהגותו כרצון לסייע למישהו בסביבתו, אך בפועל קיים פער מהותי בין התנהגותו לתוצאות מעשיו. לנאשם הוצע להשתלב בהליך טיפולי בשרות המבחן, אשר יסייע לו לבחון את התנהגותו ולקבל תמיכה והעצמה אישית. הנאשם אכן הביע רצון ומוטיבציה לכך.
3. באשר לביצוע העבירה הנדונה, הנאשם לקח אחריות מלאה על ביצועה, ושיתף כי החל להשתמש לראשונה בקנביס לאחר שאחיו חלה במחלת הסרטן, כאשר לאחיו היה אישור רפואי לשימוש בקנאביס.
4. להערכת שרות המבחן, גורמי הסיכוי לשיקום בעניינו של הנאשם הם העובדה, כי הוא מתגורר עם משפחתו, ועובד לפרנסתו ולפרנסת הוריו באופן רציף ואחראי, לצד שאיפתו לקיום אורח חיים תקין והימנעות מביצוע עבירות פליליות. מנגד, הנאשם מתקשה להתנהל באופן אחראי, ופועל לעיתים קרובות באופן בלתי מחושב, הפוגע בו בדיעבד. כמו כן הנאשם מתקשה להעמיק בסיבות לקשייו ולאופן התנהלותו, אשר אלו מהווים גורמי סיכון.
5. לאור האמור, הוצע לנאשם להשתלב בטיפול בשירות המבחן, והוא הביע הסכמה לכך. לפיכך המלצתם הייתה להטלת צו מבחן למשך שנה במהלכה ישולב הנאשם בקבוצה טיפולית. כמו כן הומלץ על צו שירות לטובת הציבור בהיקף נרחב של 300 שעות, וכן על הטלת עונש מותנה כגורם מרתיע צופה פני עתיד.
6. בתסקיר משלים מיום 4.4.2023 צוין, כי הנאשם החל בהליך טיפולי בשירות המבחן, ומבטא נכונות לבחינה עצמית, תוך שצוין כי להערכתם הקשר עם השירות לצד השהות בתנאים מגבילים מהווים גורמים מפחיתי סיכון. הומלץ על דחיה נוספת בת חמישה חודשים להמשך התהליך הטיפולי, ולהמשך שימוש בהליך המשפטי כגורם מדרבן להמשך שיתוף פעולה והעמקת ההליך הטיפולי.
7. בתסקיר מסכם מיום 5.9.2023 צוין, כי הנאשם קידם את הליך קבלת האישור לקנביס רפואי ואף הציג בפניהם את האישור. נכתב, כי מדיווח שהתקבל ממנחות הקבוצה בה טופל, עולה כי הנאשם הגיע בעקביות לכל המפגשים, ונראה שהוא מחובר וכי הקבוצה משמעותית עבורו. לצד זאת תואר קושי. להערכת השירות המשך השתתפות הנאשם בקבוצה הטיפולית תתרום לו בטווח הארוך בפיתוח מודעות לדפוסיו, ולהתנהלות מודעת ומחושבת יותר. שירות המבחן ראה לנכון להמליץ על סיום ההליכים המשפטיים בעניינו של הנאשם, ולהטיל עליו צו מבחן למשך שנה במהלכו ימשיך בטיפול הקבוצתי במסגרתם. בנוסף, ונוכח מצבו הכלכלי ואחריותו בפרנסת אמו, שב שרות המבחן על המלצתו להטיל על הנאשם צו שירות לתועלת הציבור בהיקף של 300 שעות, על מנת שיוכל להמשיך בעבודתו לצד ריצוי עונשו. בנוסף הומלץ על עונש מותנה כגורם מרתיע לעתיד.
8. בחוות דעת מאת הממונה על עבודות השירות מיום 10.1.2024 נמסר, כי הנאשם מתאים לביצוע עבודות שירות במגבלות, בבית אבות "בית באייר" בירושלים.

**תמצית טיעוני הצדדים:**

1. המאשימה ציינה כי מגדלי סמים מסוכנים נמצאים בראש השרשרת של הפצת סמים, וכי מעשיו של הנאשם מהווים פגיעה בכלל הציבור ולא רק במשתמשים עצמם, שכן לעבירות סמים מתלוות עבירות רכוש ואלימות. המאשימה אף הפנתה לשתי הרשעותיו הקודמות של הנאשם, בהחזקת נשק שלא כדין והתפרצות לבית מגורים.
2. צוין ביחס לתסקיר, כי הנאשם אמנם משתתף בקבוצה טיפולית אך עדיין מבלי שקיימות תוצאות באשר לטיפול, והמלצתם להטלת צו שירות לתועלת הציבור אינה מנומקת די, ואינה עולה בקנה אחד עם עיקרון ההלימה.
3. המאשימה הפנתה לפסיקה לפיה מתחם העונש ההולם הינו החל מ- 10 חודשים ל-24 חודשי מאסר. נוכח רישומו הפלילי של הנאשם, והטיפול שלא הבשיל עדיין, ביקשה המאשימה לגזור את עונשו של הנאשם באמצעו של מתחם העונש ל- 15 חודשי מאסר לצד ענישה נלווית של מאסר על תנאי, קנס גבוה, חילוט הסמים והתחייבות.
4. בא כוח הנאשם הדגיש בטיעוניו את העובדה שהנאשם השתלב בקבוצה טיפולית מיד כשהתפנה מקום בשירות המבחן, משתף פעולה ומקבל אחריות באופן מלא על ביצוע העבירה. הנאשם שיתף פעולה בחקירה, הודה, הביע חרטה וחסך זמן שיפוטי. הוסף כי כלל התסקירים מצביעים על שינוי חיובי שחל בנאשם. לדעת הסנגור, הרקע לביצועה של העבירה נעוץ במחלת האפילפסיה ממנה סובל הנאשם, והעובדה שלא קיבל אישור רפואי לקנאביס, לצד אובדנם של אחיו ואביו. עוד ציין כי מדובר בגידול סמים לשימוש עצמי בלבד. כמו כן צוין כי הנאשם שהה במעצר משך כחודש ימים, ובמעצר בתנאי פיקוח אלקטרוני למשך 9 חודשים נוספים, זאת למרות בקשותיו החוזרות ונשנות של בית המשפט להגשת תסקיר מעצר שלא הוגש. הסנגור הפנה לפסיקה לפיה יש לתת משקל משמעותי לשיקולי שיקום, וביקש לאמץ את המלצות שירות המבחן, שכאמור המליצו על הטלת 300 שעות לשירות הציבור.
5. הנאשם ביקש את התחשבות בית המשפט, הביע את צערו וציין כי גידול הסמים נועד לשימושו העצמי בלבד.

**מתחם העונש ההולם:**

1. בסעיף [40 ב](http://www.nevo.co.il/law/70301/40b) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301) נקבע שהעיקרון המנחה בענישה הוא עקרון ההלימה, קרי: יחס הולם בין חומרת מעשה העבירה ונסיבותיו ומידת אשמו של הנאשם, לבין סוג ומידת העונש המוטל עליו. בקביעת מתחם העונש ההולם, על בית המשפט להתחשב בערך החברתי שנפגע, במידת הפגיעה בו, במדיניות הענישה הנהוגה ובנסיבות הקשורות לביצוע העבירה.
2. הערכים המוגנים בעבירות הסמים למיניהן הינם שלום הציבור ובטחונו מפני נזקי השימוש בסמים. ב[ע"פ 6029/03](http://www.nevo.co.il/case/5786821) **מדינת ישראל נ' גולן שמאי** (9.2.04) קבע בית המשפט העליון כי: "נגע הסמים אוכל באוכלוסייה שלנו בכל פה והחברה הכריזה עליו מלחמת חורמה ומצפה שהעונשים שיגזרו על ידי בתי המשפט בשל עבירות סמים ישתלבו במאבק הכולל להדברת הנגע. עונש הולם למחזיקי סמים שלא לשימוש-עצמי, קרי: למשולבים במערך ההפצה -מכוון לקבוע בהכרת הכל את החומרה היתרה שאנו מייחסים להפצת הסמים, ולהרתיע עבריינים בכוח מלשלוח ידם בפעילות ההפצה. שתי תכליות מרכזיות אלו ניתן להשיג רק על ידי הטלת עונשים חמורים".
3. המעשים בהם הורשע הנאשם, הינם חמורים. הנאשם גידל בדירתו שתילים של סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל כולל של 6.2 ק"ג, מדובר בכמות גדולה של סם אשר אינה להחזקה עצמית בלבד.
4. בסקירת פסיקת בתי המשפט הרלוונטית לעניינינו, ממנה יש לגזור את עונשו של הנאשם, אציין פסקי דין אלו:
5. [ת"פ 28811-02-18](http://www.nevo.co.il/case/23639293) מדינת ישראל נ' שרון הלוי (4.12.2019), נקבע מתחם עונש הולם שבין 9 חודשים ועד 30 חודשים ביחס להקמת מעבדה לגידול 188 שתילי סם מסוכן מסוג קנבוס, במשקל 13,2851 ק"ג. על הנאשם הוטלו 9 חודשי מאסר בדרך של עבודות שירות, וזאת משום שיקולי שיקום.
6. [רע"פ 8146/17](http://www.nevo.co.il/case/23226226) אביגל אבישלום נ' מדינת ישראל (14.11.17) אשר דן בעניינו של נאשם אשר גידל 17 שתילי קנאביס במשקל כ-300 גרם. בהתחשב בכך שניכר שגידול הסם אכן היה מיועד לשימושו של הנאשם, ובהתחשב בכך שהנאשם נמצא בלתי מתאים לריצוי מאסר בדרך עבודות שירות, נגזרו על הנאשם בבית משפט השלום 2 חודשי מאסר לריצוי בפועל לצד ענישה נלווית. ערעור לבית המשפט המחוזי התקבל באופן חלקי ונקבע כי מקרהו של הנאשם נופל בגדר חריג המצדיק סטייה ממתחם העונש ההולם, שכן לאחר מעשה אושר לנאשם שימוש בקנאביס רפואי. נוכח זאת, הקל ביהמ"ש המחוזי בעונשו של הנאשם וקיצר את מאסרו ל-50 ימים את העונש, בניכוי ימי מעצרו. בר"ע שהגיש הנאשם על חומרת העונש נדחתה.
7. [רע"פ 5018/18](http://www.nevo.co.il/case/24345651) עומר בוזגלו נ' מדינת ישראל (21.10.18) אישר בית המשפט העליון עונש של 3 חודשי עבודות שירות אשר נגזרו על נאשם אשר גידל, יחד עם שותפו לדירה, שתילי קנביס במשקל 544.8 גרם.
8. [עפ"ג 50966-05-15](http://www.nevo.co.il/case/20313996) מדינת ישראל נ' משה נתנוב (08.10.15) אישר בית המשפט המחוזי עונש של 300 שעות של"צ שנגזר על נאשם אשר הורשע בגידול והחזקת סמים בביתו. הנאשם גידל 49 צמחי קנביס במשקל 5,650 גרם. הנאשם טען כי הגידול נועד לשימושו האישי ולא למטרות סחר. השיקולים אותם שקל בית המשפט הם עברו הפלילי הזניח של הנאשם, הודאתו בהזדמנות הראשונה, וכן התרשמותו החיובית של שירות המבחן מהנאשם.
9. [עפ"ג 43046-12-15](http://www.nevo.co.il/case/20811885) יוסף ליב גולדברג נ' מדינת ישראל (24.01.16) המיר בית המשפט המחוזי את עונשו של נאשם אשר גידל בחצר ביתו 36 שתילים של סם מסוג קנבוס במשקל 525 גרם נטו מ-5 חודשי מאסר בפועל ל-5 חודשי עבודות שירות.
10. [ת"פ 7325-10-16](http://www.nevo.co.il/case/21658221) משטרת ישראל תביעות- שלוחת רמלה נ' שמואל סמי שמע (11.05.17) גזר בית המשפט 5 חודשי עבודות שירות על נאשם אשר גידל בביתו 31 שתילים של סם במשקל 3.25 ק"ג. בעת שנתפס החזיק הנאשם במגוון אביזרים לצורך הקמת מעבדה לייצור סמים בביתו. בית המשפט גזר את עונשו של הנאשם בהתאם להמלצת שירות המבחן.
11. [ת"פ 17157-08-20](http://www.nevo.co.il/case/26908354) מדינת ישראל נ' טלאל אבו ארסיס (לא פורסם, 1.3.2021) בו נקבע בעניינו של נאשם בהחזקת 9 ק"ג חשיש מחלוק ל-118 מנות מתחם עונש הנע בין 11 ל-22 חודשי מאסר והוטלו על הנאשם 11 חודשי מאסר בפועל לצד ענישה נלווית. הסנגור
12. [ת"פ 24183-12-20](http://www.nevo.co.il/case/27228731) מדינת ישראל נ' אל טנני (לא פורסם, 7.6.2021), במקרה של נאשם שהורשע בהחזקת 166 גרם קנאביס מחולק ל-21 שקיות וכן 7 ק"ג קנאביס הוטלו בהתאם להסכמת הצדדים, עונש מאסר למשך 15 חודשים והופעל מאסר מותנה, חלקו בחופף וחלקו במצטבר, כך שסה"כ הוטלו עליו 21 חודשי מאסר לריצוי בפועל.

וראו גם: ([רע"פ 6987/13](http://www.nevo.co.il/case/8291661) אברמוב נגד מדינת ישראל (21.10.13), [רע"פ 7675/13](http://www.nevo.co.il/case/10459111) סעפין נ' מדינת ישראל (26.1.14), [17155-07-10](http://www.nevo.co.il/case/4773189)  מדינת ישראל נגד ניסים (1.11.10), עפ"ג 2456-07-10 (8.5.11), [עפ"ג (מח' חיפה) 49266-02-17](http://www.nevo.co.il/case/22267098) מדינת ישראל נ' אוחיון (16.3.17), [ת"פ (ק"ג) 62268-10-13](http://www.nevo.co.il/case/8477253) מדינת ישראל נ' אליהו [פורסם בנבו] (30.11.14).)).

1. במרבית המקרים גוזר בית המשפט את עונשם של נאשמים בעבירות גידול והכנת סם מסוכן, החל ממספר חודשי מאסר, שניתן לבצעם בדרך עבודות שירות ועד עונשי מאסר ממושכים, לצד ענישה נלווית. עם זאת, ישנם מקרים בהם קיבל בית המשפט את המלצת שירות המבחן, כפי שצוין לעיל, וגזר את עונשם של נאשמים לעונש שיקומי, תוך התחשבות בהליך הטיפולי אותו עברו.
2. סבורני, כי בנסיבות המקרה דנן, יש לקבוע את מתחם העונש ההולם החל משישה חודשי מאסר ועד 18 חודשים, לצד ענישה נלווית.
3. במקרה דנן, קיימת הצדקה לקבוע את עונשו של הנאשם בתחתית המתחם וזאת משיקולי שיקום. הנאשם כבן 37, רווק, מתגורר עם אמו ודואג לכלכלתה. הנאשם נטל אחריות על המעשים והביע חרטה על ביצוען של העבירות בפניי ובפני שרות המבחן. הבאתי בחשבון את מצבו הרפואי כפי שתואר בתסקיר, משך תקופת המעצר בה שהה, וכן התנאים המגבילים בהם היה נתון לאחר מכן.
4. הנאשם החל את הקשר עם שרות המבחן בסוף שנת 2022. הנאשם התמיד בהגעה למפגשים ושיתף פעולה בקבוצה בה נטל חלק. גם הדיווח ממנחות הקבוצה הטיפולית בה שולב היה חיובי. להתרשמותם הנאשם בעל כוחות ויכולות להירתם להמשך טיפול, ועל כן הומלץ על המשך הטיפול הקבוצתי לשם העמקת ההליך הפנימי בנאשם. מאז אותם אירועים לא נפתחו כנגד הנאשם תיקים חדשים, ולדעת שרות המבחן הנאשם משתף פעולה באופן מלא, וכי המשך טיפול קבוצתי יתרום לו בטווח הארוך לפיתוח מודעות למעשיו ולהתנהלות מחושבת ומודעת בעתיד.
5. הבאתי במסגרת שיקוליי, את הרקע המורכב בו צמח הנאשם. המדובר בנאשם ששנות ילדותו עברו עליו במעברים, בקשיים בבית הספר, זאת לצד חוויה קשה של אובדן אביו ואחיו הבכור. בנוסף, הנאשם סובל ממחלת האפילפסיה מגיל 19, והתקשה לקבל אישור לקנאביס רפואי. משפחתו מצויה במצב כלכלי קשה והאחריות על פרנסתם מוטלת עליו.
6. במניין שיקוליי הבאתי בחשבון גם את תקופת המעצר בה שהה הנאשם למשך כחודש ימים, וכן את המשך הטיפול בו הוא משולב במסגרת טיפול פרטני וקבוצתי במסגרת שרות המבחן.
7. שרות המבחן שב על המלצתו, להטלת צו של"צ בהיקף 300 שעות, והעמדתו של הנאשם בצו מבחן למשך שנה, לצד ענישה מותנית. אעיר בעניין זה, כי נוכח חומרת העבירה וכמות הסם בה החזיק הנאשם, לא סברתי כי יש לסטות ממתחם העונש ההולם עד כדי הטלת צו של"צ. לטעמי נכון לאזן בין עמדת שרות המבחן, והעובדה שהנאשם עודנו מצוי בתהליך טיפולי, אל מול חומרת המעשה בקביעת העונש בחלקו התחתון של המתחם, חלף חלקו הבינוני. בהיבט זה יש לקחת בחשבון גם את העובדה שלנאשם רישום פלילי קודם הכולל שתי הרשעות בעבירות של התפרצות ונשק, (משנת 2008 ו-2017), בגינן ריצה הנאשם שתי תקופות מאסר בדרך של עבודות שירות.
8. במכלול הדברים, ראיתי להטיל על הנאשם את העונשים הבאים:
9. 6 חודשי מאסר אשר ירוצו בדרך של עבודות שירות. הממונה יעדכן בתוך 45 יום מועד חדש לתחילת עבודות השירות.
10. מאסר למשך 6 חודשים אשר אותם לא ירצה הנאשם, אלא אם יעבור תוך שלוש שנים על כל עבירת פשע לפי פקודת הסמים.
11. מאסר למשך 3 חודשים אשר אותם לא ירצה הנאשם, אלא אם יעבור תוך שלוש שנים על כל עבירת עוון לפי פקודת הסמים.
12. התחייבות על סך 10,000 ₪ להימנע מביצוע העבירות משך שלוש שנים מהיום.
13. קנס בסך 5000 ₪ אשר ישולם ב-5 תשלומים החל מיום 4.8.2024. ניתן לקזז הקנס מפיקדון המצוי בתיק בית המשפט ואת היתרה להשיב לנאשם.

החוב מועבר למרכז לגביית קנסות, אגרות והוצאות ברשות האכיפה והגבייה, בהתאם למועדים והתשלומים שקבע בית המשפט.

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).

1. צו מבחן למשך שנה.
2. הסמים יושמדו.

**המזכירות תשלח העתק גזר הדין לשרות המבחן וכן לממונה על עבודות השירות.**

5129371

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

ניתן היום, ח' שבט תשפ"ד, 18 ינואר 2024, במעמד הנוכחים.

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

ארנון איתן 54678313-/

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה