|  |  |
| --- | --- |
| **בית משפט השלום בתל אביב -יפו** | |
| ת"פ 61720-01-23 מדינת ישראל נ' ברוך ואח' |  |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| בני | **כבוד השופטת ענת יהב** | |
| בעניין: | **מאשימה:** | **מדינת ישראל**  ע"י ב"כ עוה"ד דפנה חייקין |
|  | **נגד** | |
|  | **הנאשם:** | **אלון ברוך**  ע"י ב"כ עוה"ד שי גבאי |
|  |  |  |

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' [40ד'(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/40d.a)

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

1. **כללי**

הנאשם, יליד 1977, הודה והורשע על בסיס הודאתו ובמסגרת הסכמה דיונית, בעבירה של **החזקת סמים שלא לשימוש עצמי** 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 20.5.2021, בשעה 19:46 לערך, בתל אביב, החזיק הנאשם ברכב שבחזקתו ובשימושו בשקית שמכילה סם מסוג קוקאין במשקל נטו של 2.9374 גרם ובשקית נוספת שמכילה סם מסוג קוקאין במשקל נטו של 1.9883 גרם.

ההסכמה בין הצדדים לא כללה הסכמה לעניין העונש שראוי שיוטל עליו בסופו של יום, למעט הסכמה כי הנאשם יופנה לעריכת תסקיר שירות מבחן עבורו. לשם שלמות התמונה יצוין כי כתב האישום המקורי הוגש כנגד שני נאשמים, כאשר במסגרת ההסכמה, נמחק נאשם 2 מכתב האישום.

1. **תסקיר שירות המבחן וחוות דעת ממונה**

מתסקיר שירות מבחן מיום 16.4.24, עולה כי הנאשם, בן 47, נשוי ואב לארבעה ילדים. החל לעבוד בגיל 15 ובעשרים השנים האחרונות עובד כמנהל סניף חנות רהיטים. הנאשם הציג לשירות המבחן מסמכים רפואיים מהם עולה מצבו הרפואי וכאבים כרוניים מהם סובל, על רקע כך צורך קנאביס רפואי. תיאר שלא שיתף את משפחתו ובת זוגו בנוגע להליך הפלילי המתנהל נגדו, עד לרגע מעצרו.

שיתף שתחילה כעסה והתרחקה, אולם כיום תומכת ומלווה. הביע חרטה על הצער שגרם לה ועל העבירה שביצע. תיאר כי ברקע לביצוע העבירה שרר בארץ משבר הקורונה ובעקבותיו היה שרוי בבעיות כלכליות, תחושות שעמום ואבטלה וחבר לחברה שולית ובהמשך העמיק שימושו בסם הקנאביס והקוקאין. תיאר כי ביום ביצוע העבירה רכש כמות גדולה יותר של סם לצורך מפגש חברתי שתוכנן. תיאר את המעצר כחוויה מטלטלת עבורו, אשר במהלכו הפסיק את השימוש בסם מרצונו. הנאשם הבין את חומרת התנהלותו והמחירים ששילם בעקבותיה. כיום הנאשם נוטל קנאביס ברישיון בכדי להקל על כאביו, דבר שאושש בבדיקה שבוצעה לו, משם עלה כי משתמש בקנאביס בכמות המותרת ברישיון. שירות המבחן התרשם מאדם בעל אורח חיים נורמטיבי, כוחות ויכולות ומסגרת משפחתית תומכת. עוד התרשם מנטילת אחריות ומכך שההליך המשפטי היווה גורם מרתיע שהביא לשינוי אורחות חייו. יחד עם זאת, התרשם שירות המבחן מקשיים להעמיק בנסיבות שימוש הסם ובדפוסי התנהגותו שהובילו אותו לשימוש. שירות המבחן העריך נזקקות טיפולית בתחום השימוש בסמים שיוכל להוות גורם מפחית סיכון להישנות עבירות. הנאשם מצדו, הביע הכרה בדפוסים ונכונות לשתף פעולה עם גורמי הטיפול. לבסוף, המליץ שירות המבחן על דחייה למשך כשלושה חודשים במהלכה תיבחן אפשרות הטיפול.

מתסקיר שירות מבחן מיום 14.7.24, עולה כי בתקופת הדחייה, הנאשם שיתף פעולה באופן מלא עם שירות המבחן, הגיע לכלל הפגישות ומסר בדיקות שתן באופן רציף. עוד העמיק היכרות סביב דפוסי השימוש בחומרים פסיכו אקטיביים ושירות המבחן התרשם, שהנאשם לא סובל מבעייתיות בתחום ההתמכרות, שהשימוש סביב ביצוע העבירה היה נסיבתי וכיום אינו זקוק לטיפול בתחום זה. שירות המבחן חזר על התרשמותו לפיה הנאשם בעל יכולות לתפקוד תקין, מנהל אורח חיים נורמטיבי ויציב וכיום מצליח להתבונן באופן ביקורתי על התנהגותו ומקבל אחריות על בחירותיו. שירות המבחן ציין כי כיום פחת הסיכון להישנות ביצוע עבירות דומות בעתיד והמליץ על הטלת צו של"צ למשך שנה על מנת לאפשר לנאשם תפקוד תעסוקתי תקין ויכול להוות לטעמם, חלופת ענישה חינוכית ושיקומית שתבוצע למען אוכלוסייה נזקקת. שירות המבחן אף גיבש תכנית של"צ בהיקף של 300 שעות במסגרת בית תמחוי "בית אליהו" בתפקיד חלוקת מזון וסיוע לצוות.

מחוות דעת ממונה מיום 10.9.24, עולה כי הנאשם כשיר לביצוע עונש בדרך של עבודות שירות במגבלות.

1. **טיעוני הצדדים**

**ב"כ המאשימה,** הפנתה לעובדות כתב האישום, לסוג הסם ומשקלו. לערכים המוגנים שנפגעו: שלום הציבור; בריאות הציבור וביטחונו. התייחסה לפוטנציאל הנזק שבעבירות הסמים, הפצתם, היכולת להרוויח כסף ולצורך במיגורם. המאשימה עתרה למתחם ענישה שמתחיל מ-6 חודשי מאסר שניתן לרצות בעבודות שירות ועד 18 חודשי מאסר ולביסוס עתירתה הפנתה לפסיקה. לאור נסיבותיו האישיות והעדר עבר פלילי, ביקשה המאשימה למקם את הנאשם בתחתית מתחם הענישה ולהטיל על הנאשם 6 חודשי מאסר שניתן לרצות בעבודות שירות, מאסר מותנה, קנס ופסילה על תנאי.

**ב"כ הנאשם**, הפנה לנסיבות החזקת הסם כפי שעולה מתסקיר שירות המבחן. הדגיש שמדובר באדם נורמטיבי, בעל משפחה ועסק, שהודה ושיתף בכנות אודות המשבר שעבר בתקופת משבר הקורונה. הפנה להעדר דפוס התמכרות וסיכוי נמוך להישנות העבירה בעתיד. הפנה למצבו הרפואי המורכב של הנאשם (הגיש מסמכים רפואיים). הסנגור, כמו המאשימה הסכים כי מתחם הענישה מתחיל ממספר חודשי מאסר שניתן לרצות בעבודות שירות, אולם מסתיים ב- 12 חודשים. עוד ביקש לאמץ את המלצת שירות המבחן ולהטיל על הנאשם ענישה שיקומית של 300 שעות לתועלת הציבור והפנה לפסיקה לביסוס בקשתו זו. בנוסף, הדגיש את הנזק שיגרם לנאשם באם יוטל עליו מאסר בדרך של עבודות שירות, שכן הנאשם בעלים של חנות רהיטים שמעסיקה 3 עובדים ומפרנסת את משפחתם ומשפחתו.

**הנאשם,** ציין את ההשפעה של ההליך הפלילי על חייו ובעיותיו הבריאותיות שלטעמו נגרמו כתוצאה ממצבו המשפטי. הדגיש כי מדובר באירוע חד פעמי בחייו שאף גרם לו כמעט לאובדן העסק והמשפחה.

1. **דיון והכרעה**

קביעת עונשו של הנאשם, יהיה לאור עקרון הבכורה- **עקרון ההלימה**, זאת 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 את **הערכים החברתיים** שנפגעו ממעשה זה ומידת הפגיעה בהם, **מדיניות הענישה הנהוגה** בבתי המשפט, **הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה**, כמו גם **נסיבות אישיות של הנאשם** (תיקון 113 לחוק).

**הערכים המוגנים ונסיבות ביצוע העבירה**

עבירת **החזקת סמים**, בעיקר בנסיבות תיק זה, שבהן הנאשם החזיק ברכבו סם מסוג קוקאין במשקל כולל של 4.9257 גרם נטו, פוגעת בערכים החברתיים הנוגעים לשלומו ובריאותו של הציבור וכבר נקבע לא אחת, שפגיעתם של הסמים בחברה הינם רחבי היקף וכוללים הן את המשתמש הבודד אך גם את משפחתו והמעגל הקרוב, זאת לצד ההשפעה על החברה כולה. היקף רחב זה נעוץ בכך שמתקיימת פעילות פלילית לצורך סיפוק הדחף לצרוך סם, לעיתים זה נעשה 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, אותו החזיק הנאשם, והשפעותיו ההרסניות, יש להפנות לדבריו של כב' השופט ניל 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, במשקל של כמעט 5 גרם, ב-2 שקיות ברכבו, **כך שהפגיעה בערך המוגן הינה ברף הבינוני.**

**מדיניות הענישה ומתחם העונש ההולם**

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. [רע"פ 747/14](http://www.nevo.co.il/case/11279208) **לוי נ' מדינת ישראל** (11.2.2014) (אליו הפנתה אף המאשימה) - הנאשם הורשע בביצוע עבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, מסוג הרואין **במשקל 4.92 נטו,** מחולק ל- 6 אריזות, ואריזה נוספת ובה **0.095 גרם נטו של קוקאין**, עוד הורשע הנאשם היום בביצוע עבירה של החזקת כחצי גרם הירואין לצריכה עצמית. **בית המשפט קמא קבע מתחם ענישה הולם, שבין 8 חודשי מאסר לבין 18 חודשי מאסר**. בית המשפט קמא גזר על הנאשם, בן 50, תוך התייחסות לנסיבות חייו, שמשתף פעולה בטיפול ונמצא נקי מסם, עונש של 8 חודשי מאסר בפועל, בניכוי ימי מעצרו, לצד מע"ת. הערעורים שהוגשו לבית המשפט המחוזי והעליון נדחו.
2. [עפ"ג (תל-אביב) 6761-02-15](http://www.nevo.co.il/case/20106875) **כהן נ' מדינת ישראל** (29.4.2015) - הנאשם הודה והורשע בעבירות של החזקת סם שלא לצריכה עצמית והכנת כלים שלא לצריכה עצמית, כאשר בדירתו נמצא סם מסוג קוקאין במשקל של **4.9820 גרם נטו ו**משקל אלקטרוני. **בית המשפט קמא קבע כי מתחם העונש ההולם יקבע בין 8 ל- 18 חודשי מאסר בפועל כעונש עיקרי**. בית המשפט קמא גזר על הנאשם, בן 41, תוך התייחסות לנסיבותיו המשפחתית והאישיות, הודייתו, עברו הפלילי המכביד ומצבו הכלכלי החמור, עונש של 14 חודשי מאסר בניכוי ימי מעצרו, לצד מע"ת, התחייבות בסך 3,000 ש"ח ופסילה מלנהוג למשך 3 שנים. בערעור שהוגש לבית המשפט המחוזי, הותיר בית המשפט המחוזי את כל רכיבי הענישה על כנם למעט תקופת הפסילה אותה הפחית לשנה.
3. [עפ"ג (תל-אביב) 26655-04-14](http://www.nevo.co.il/case/16879489) **חמדאן נ' מדינת ישראל** (10.9.2014) - הנאשם הודה והורשע בעבירה של החזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית, זאת כאשר נתפס נוהג ברכב לא-לו, בו הסתיר מעל מגן השמש, 12 שקיות קוקאין במשקל כולל של **5.2464 גרם נטו. בית המשפט קמא קבע מתחם עונשי שבין 8- 18 חודשי מאסר בפועל, כעונש עיקרי**. בית המשפט קמא גזר על הנאשם, בן 23, ללא עבר פלילי, שהודה במיוחס לו, תוך התייחסות לנסיבות חייו ומצוי בתחילת ההליך הטיפולי והשיקומי עונש של 8 חודשי מאסר בפועל בניכוי ימי מעצרו, 6 חודשי מאסר על תנאי למשך שנתיים, 3 חודשי מאסר על תנאי למשך שנתיים וחילוט מכשירו הנייד. הערעור שהוגש לבית המשפט המחוזי נדחה.
4. [ת"פ (תל-אביב) 17610-09-15](http://www.nevo.co.il/case/20563667) **מדינת ישראל נ' אבו עביד** (3.4.2019) - הנאשם הודה והורשע בעבירה של החזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית, זאת כאשר החזיק הנאשם **4.0168 גרם נטו קוקאין,** שלא לצריכה עצמית. **בית המשפט ציין שניתן לזהות קו עיקרי ולפיו המתחם הנוהג נקבע בין 8 לבין 18 חודשי מאסר בפועל, כעונש עיקרי, בהתאמה למדיניות הענישה המותאמת לסוג הסם ולכמותו. יחד עם זאת, קבע כי בנסיבות מקרה דנן ונסיבותיו של הנאשם, בפרט קרבתו של הנאשם לגיל 18, מתחם העונש ההולם קל יותר ונע בין שישה חודשי מאסר, שניתן לרצותם בעבודות שירות, לבין 14 חודשי מאסר בפועל**. בית המשפט גזר על הנאשם, צעיר לימים, שהודה ונטל אחריות על מעשיו, נעדר עבר פלילי, ללא תיקים פתוחים, עונש של שישה חודשי מאסר, שירוצו בעבודות שירות, לצד מע"ת, קנס, התחייבות ופסילה על תנאי מלנהוג.
5. [ת"פ (ב"ש) 25474-11-15](http://www.nevo.co.il/case/20721424) **מדינת ישראל נ' פלוני** (4.5.2016) - הנאשם הודה והורשע בעבירה של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית, עת החזיק ברכבו סם מסוכן מסוג קוקאין במשקל של **4 גר' נטו** אשר הוטמנו במיכל הדלק. במעמד זה נמצא ברכב סכום כסף בסך של 3036.2 ₪ וכן משקל אלקטרוני. **בית המשפט קבע כי מתחם העונש ההולם בגין העבירה אותה ביצע הנאשם נע בין 8 חודשים ל-20 חודשים מאסר בפועל**. בית המשפט גזר על הנאשם, שהודה והביע חרטה על מעשיו, חסך בזמן שיפוטי, צעיר לימים בן 20, תוך התייחסות לנסיבות חייו הקשות, עונש של 10 חודשי מאסר בפועל, לצד מע"ת, קנס בסך 1,000 ₪, חילוט הכסף, התחייבות בסך 8,000 ₪ ופסילה על תנאי.

עיינתי בפסיקה אליה הפנתה המאשימה:

1. [רע"פ 1473/18](http://www.nevo.co.il/case/23750765) **שמואל אוחיון נ' מדינת ישראל** (22.4.2018) - הנאשם הורשע בעבירה של החזקת סם מסוג קוקאין במשקל של 4 יחידות סם מסוכן מסוג קוקאין, במשקל נטו של 1.6888 גרם וכן יחידת סם מסוכן מסוג קוקאין במשקל נטו של 0.4185. בית משפט השלום קבע מתחם עונש הולם אשר נע בין עונש מאסר על תנאי לבין 12 חודשי מאסר וגזר על הנאשם שישה חודשי מאסר על תנאי למשך שלוש שנים; קנס בסך 2,000 ₪, או 20 ימי מאסר תחתיו; ופסילת רישיון הנהיגה של המבקש לתקופה של 3 חודשים על תנאי למשך 3 שנים. ערעור שהוגש ע"י המדינה התקבל. **בית משפט המחוזי קבע מתחם ענישה במנעד שבין 12-6 חודשי מאסר לריצוי בפועל** וגזר על עונש מאסר בפועל של חודשיים ימים, אשר ירוצה בדרך של עבודות שירות. יתר רכיבי גזר הדין, נותרו בעינם. בקשת רשות ערעור שהוגשה נדחתה.
2. [ת"פ 51953-01-23](http://www.nevo.co.il/case/29328498) **מדינת ישראל נ' אברהם יפרח** (18.7.2023) - הנאשם הורשע בעבירות של החזקת סם שלא לצריכה עצמית והסתייעות ברכב כדי לעבור עבירה. הנאשם החזיק סם מסוג קוקאין במשקל כולל של 9.8999 גרם. בית משפט קבע מתחם עונש הולם שמתחיל מ -12 ועד 24 חודשי מאסר בפועל וגזר על הנאשם 12 חודשי מאסר בפועל בניכוי ימי מעצרו, מאסרים מותנים וקנס.
3. [15725-02-14](http://www.nevo.co.il/case/11304198) **מדינת ישראל נ' יאיר כהן** (6.1.2015) - הנאשם הורשע בעבירות של החזקת סם שלא לצריכה עצמית והכנת כלים שלא לצריכה עצמית. הנאשם החזיק סם מסוג קוקאין במשקל נטו של 4.9820 גרם, יחד עם משקל אלקטרוני אשר הינו כלי המשמש להכנת הסם. בית המשפט קבע מתחם עונש הולם שנע בין 8 ל- 18 חודשי מאסר בפועל. נגזרו על הנאשם 14 חודשי מאסר בפועל בניכוי ימי מעצרו, מאסרים מותנים, פסילת רישיון נהיגה והתחייבות.

עיינתי אף בפסיקה שהוגשה ע"י ההגנה:

1. [ת"פ 53042-06-19](http://www.nevo.co.il/case/25807833) **מדינת ישראל נ' פלוני** (14.9.2022) - הנאשם הורשע בעבירה של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית. הנאשם החזיק סמים מגוונים וחלקם סמים קשים. בית המשפט קבע מתחם עונש הולם שמתחיל ממאסר בפועל של מספר חודשים ועד 15 חודשים לצד ענישה נלווית. בית המשפט סטה לקולה ממתחם הענישה לאור שיקולי שיקום וגזר על הנאשם 6 חודשי מאסר מותנה, 300 שעות לתועלת הציבור, קנס ופסילת רישיון על תנאי.
2. [ת"פ 13939-07-18](http://www.nevo.co.il/case/24361908) **מדינת ישראל נ' פורת** (27.10.2019) - הנאשם הורשע בשתי עבירות של החזקת סמים מגוונים שלא לצריכה עצמית, בין היתר קוקאין במשקל של 10.4 ועבירות נוספות שאינן רלוונטיות לענייננו. בית המשפט קבע מתחם ענישה בנוגע לעבירות אלו שמתחיל מ-3 חודשי מאסר ועד 12 חודשי מאסר. נגזרו על הנאשם מאסרים מותנים, 600 של"צ, קנס, פסילה וצו מבחן.

בפסיקה אליה הפנתה ההגנה דובר באנשים שביצעו הליך ארוך מאוד של טיפול ושיקום ולראייה שירות המבחן אף סבר שיש להטיל עליהם רכיב של צו מבחן לצורך המשך והשלמת הטיפול.

**נוכח כל האמור לעיל, כמות הסם, סוגו ונסיבות ההחזקה, אני קובעת כי מתחם העונש ההולם מתחיל מ- 8 חודשי מאסר שניתן לרצות בעבודות שירות ועד 18 חודשי מאסר בפועל, לצד ענישה נלווית.**

**שיקולי שיקום – סטייה לקולא**

[סעיף 40ד'(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/40d.a) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), מאפשר לבית המשפט לשקול חריגה לקולא מן המתחם ההולם שנקבע לעבירה המיוחסת. נקבע כי השימוש בסעיף זה יהא במשורה ורק אם מצא, כי הנאשם השתקם או שסיכוייו להשתקם הינו ממשי ([ע"פ 7757/21](http://www.nevo.co.il/case/28092391) **מרזוקי נ' מדינת ישראל** (24.05.2022). ועוד נאמר בעניין זה, כי החריגה תעשה רק מקום ש"**ניכרים בפועל**" אותו שיקום או סיכוי (ראה [ע"פ 671/22](http://www.nevo.co.il/case/28280788) **אחמד אבו תנהא נ' מדינת ישראל** (20.10.2022), כאשר, גם אם שוכנע שהשיקום או הפוטנציאל מתקיימים בנאשם, עדיין (לפי סעיף קטן ב' לסעיף זה). בין כלל השיקולים, יש אף לשקול את חומרת העבירות ונסיבות ביצוען על מנת לקבוע שאירוע זה והנאשם יהיו זכאים לאותה הקלה, שכו, "**שיקולי השיקום, על אף חשיבותם, אינם חזות הכל ולצדם יש להתחשב בשיקולים נוספים, כדוגמת גמול והרתעה"** (שם ובפסיקה המאוזכרת).

עתירת ההגנה לעונש של מאסר מותנה ושל"צ מהווה סטייה משמעותית לקולא מהמתחם אותו קבעתי וחריגה מטעמי שיקום נעשית על פי רוב בעקבות תסקיר של שירות המבחן המצביע על סיכוי ממשי לשיקום (ראו [ע"פ 6637/17](http://www.nevo.co.il/case/22938500) **קרנדל נ' מדינת ישראל** (18.4.2018).

בעניינו של הנאשם, כפי שפורט, אכן הוגש תסקיר שירות מבחן אשר מלמד על כך שהנאשם החל בצריכת סמים באופן ספורדי בתקופת נערותו ולאחר מכן בתקופת משבר הקורונה, השימוש התגבר, והעמיק אף לשימוש אינטנסיבי בסם מסוג קוקאין. הנאשם הפסיק את השימוש בסמים בעת מעצרו, בכוחות עצמו ומאז צורך רק קנאביס בהתאם לרישיון שברשותו ולמטרת שיכוך כאבים. עוד, בתסקיר הראשון צוין שיש לבחון נזקקות טיפולית לצורך הפחתת סיכון להישנות העבירות ובתסקיר השני התרשם שירות המבחן שהנאשם אינו סובל מבעייתיות בתחום ההתמכרות, ונראה כי השימוש בסם היה נסיבתי בעיקרו ועל כן הומלץ על ענישה בדמות של"צ שתאפשר לנאשם להמשיך בעבודתו ולתרום לחברה ולפצות על הפגיעה שהסב כשתוצאה מביצוע העבירה.

**נסיבות שאינן קשורות לביצוע העבירה**:

הנאשם, בן 47, הודה בהזדמנות הראשונה ולקח אחריות מלאה על מעשיו. עוד עולה מתסקיר שירות המבחן שהמעצר וההליך הפלילי היווה גבול ברור עבורו. מדובר בעבירה ראשונה בחייו של הנאשם, העבירה בוצעה לפני כשלוש שנים, כאשר ברקע לביצועה שרר משבר קורונה שגרם לנאשם לסגור את עסקו, אז החל בצריכת סמים מוגברת. כיום, אינו צורך סמים למעט לצרכים רפואיים ברישיון (כפי שהוצג). עוד עיינתי במסמכים הרפואיים שהוגשו, מהם עולה שהנאשם אובחן כחולה במחלה הצריכה טיפול ומעקב, כמו כן עבר צינתור בחודש דצמבר 2021.

בסופו של יום, יש לקבוע האם יש בתסקירים אשר הוגשו כדי לשקף תהליך שיקום משמעותי וניכר אותו עבר הנאשם, כמו כן יש לקבוע האם יש בכך נימוק מהותי לשינוי מתחם הענישה, אך גם אם ייקבע שאכן כך, יש לקבוע האם הסטייה לקולא אמורה להיות בדמות של"צ או סטייה שונה מידתית יותר. לטעמי, האיזון בין חומרת העבירה מחד, משקל הסם שנתפס ברכבו של הנאשם וסוגו, אל מול אותו תהליך שעבר הנאשם, אינו מצדיק את הסטייה המשמעותית אותה ביקשה ההגנה, שכן בחינה של האמור בתסקיר שירות המבחן מעלה, כי הטעם שעמד בבסיס המלצת שירות המבחן, לא היה משום שהטלת עונש בדמות עבודות שירות יהיה בו כדי לפגוע בתהליך, אלא 'רק' לצורך המשך פרנסתו של הנאשם, כאשר שיקול זה אינו שיקול שיש בו די לצורך קבלת עתירת ההגנה להסתפק בעונש של"צ בלבד. כך אף עולה ומתחדד מן הפסיקה אליה הפנתה, שם דובר במי אשר עברו תהליך ארוך של שיקום וגמילה ואף היו תחת עינו הפקוחה של שירות המבחן באמצעות צווי מבחן.

במקרה זה, איני מתעלמת מן העובדה שהנאשם הפסיק את השימוש בסמים קשים מעצמו ובסופו של יום אינו נזקק להתערבות טיפולית, אולם, כפי שציינתי כלל נסיבות התיק אל מול תהליך זה יש בהן מחד על מנת לקבוע שיש כדי לסטות במעט מן המתחם , אולם לא עד כדי קבלת עתירת ההגנה ושינוי רכיב הענישה העיקרי, אלא סטייה מאורכו בלבד.

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

1. **3** **חודשי מאסר בפועל שירוצו בעבודות שירות**. הנאשם יבצע את עבודות שירות ב"המשקם חולון" ברחוב המלאכה 26, חולון, 5 ימים בשבוע, על פי טווח השעות המתאפשר בחוק. תחילתן של ביצוע העבודות **ביום 05.01.2025** והן תהיינה בפיקוח מפקח אחראי אורן גל, מס' נייד 0506278475.

**על הנאשם להתייצב לפני מפקח על עבודות השירות לצורך קליטה והצבה בתאריך תחילת העבודה, בשעה 08:00, במפקדת מחוז מרכז, יחידת עבודות שירות, ת"ד 81, רמלה**.

אני מודיעה לנאשם כי עליו להודיע לממונה על כל שינוי, אם יחול, בכתובת מגוריו, וכן עליו לעמוד בתנאי הפיקוח, שכן אי מילוי עבודות השירות על פי הנחיות המפקח, עלול להביא להפסקתן ולכליאה במתקן כליאה.

1. **5 חודשי מאסר על תנאי לתקופה של 3 שנים** והתנאי הוא שהנאשם לא יעבור עבירות שהינן פשע, בניגוד לפקודת הסמים.
2. **קנס בסך 3,000 ₪. הקנס ישולם תוך 90 יום מהיום ולא יאוחר מיום 16.12.2024.**
3. **3 חודשי פסילת רישיון וזאת על תנאי לשנתיים** שלא יעבור עבירה בה הורשע היום או עבירה של נהיגה בשכרות או נהיגה תחת השפעת אלכוהול או סמים.
4. מורה על חילוט סך של 800 ₪ אשר נתפס מהנאשם.

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

הטלפון הנייד שנתפס מאת הנאשם יושב לידיו או לידי מיופה כוחו.

ניתן יהיה לשלם את הקנס כעבור שלושה ימים מיום מתן 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).

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

**5129371המזכירות** תעביר העתק לממונה על עבודות שירות.

54678313

**ניתן היום, י"ג אלול תשפ"ד, 16 ספטמבר 2024, במעמד הצדדים.**

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)