|  |  |
| --- | --- |
| **בית משפט השלום בבאר שבע** | |
| **ת"פ 12194-06-23 מדינת ישראל נ' מלסה(עציר)** |  |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  | **כבוד השופטת שוש שטרית** | |
|  | **המאשימה** | **מדינת ישראל – פמ"ד** |
|  | **נגד** | |
|  | **הנאשם** | **אליעזר מלסה (עציר)**  **ע"י ב"כ עוה"ד יוסי הכהן** |

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), [10](http://www.nevo.co.il/law/4216/10)

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [40ד'(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/40d.a), [275](http://www.nevo.co.il/law/70301/275)

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

על יסוד הודאתו בעובדות כתב האישום המתוקן הורשע הנאשם בהחזקת סמים מסוכנים שלא לצריכה עצמית, עבירה 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) (נ"ח), תשל"ג- 1973 (להלן: **פקודת הסמים** **המסוכנים**); החזקת כלים, עבירה לפי [סעיף 10](http://www.nevo.co.il/law/4216/10) רישא בפקודת הסמים המסוכנים; הפרעת שוטר בעת מילוי תפקידו, עבירה לפי [סעיף 275](http://www.nevo.co.il/law/70301/275) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), התשל"ז – 1977.

**כתב האישום המתוקן**

1. מהחלק הכללי עולה כי במועד ברלוונטי לכתב האישום, שכר הנאשם יחד עם רענן שפורקר דירה באילת. הנאשם התגורר בחדר הימני בדירה ורענן התגורר בחדר השמאלי. עוד עולה כי הנאשם הוא חברו של בן חי אשר ביום 14.05.2023 הגיע לאילת ולבקשתו הזמין הנאשם 2 חדרים במלון באילת, כשעבורו הזמין חדר שמספרו 423.

על פי העובדות, ביום 14.05.2023 בשעת בוקר הגיעה המשטרה לערוך חיפוש בדירתו של הנאשם, במעמד זה התבקש הנאשם על ידי השוטר עומרי סבג לא לזוז ממקומו, אולם הנאשם החל בבריחה מהשוטר תוך שזרק את מכשיר הנייד שלו, חלץ את נעליו והמשיך בבריחתו חרף קריאות השוטר שרדף אחריו והורה לו לעצור. בהמשך, נתפס הנאשם מסתתר בבניין באזור, נעצר ובתוך כך הובל לדירה, שם, בחדרו של הנאשם בוצע חיפוש במסגרתו נתפסו סמים מסוכנים וכלים כמפורט להלן:

24.5609 גרם של סם מסוכן מסוג M-METHYLMETHCATHINONE; 24 יחידות של סם מסוכן מסוג MDMA; 5.8710 גרם נטו של סם מסוכן מסוג MDMA+KETAMINE; 9.6515 גרם נטו של סם מסוכן מסוג KETAMINE; 73 כלי אידוי ובהם סם מסוכן מסוג DELTA9- ו- 1.8511 גרם נטו של סם מסוכן מסוג קוקאין.

עוד במהלך החיפוש נתפסו בכיסו של הנאשם כרטיסי החדרים במלון ובחיפוש שביצעו השוטרים בחדר 423, הוא חדרו של הנאשם, נתפס סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל של 1.8 ק"ג שלא לצריכתו העצמית.

במעשיו המתוארים לעיל, החזיק הנאשם סמים מסוכנים ללא רישיון ושלא לצריכתו העצמית, החזיק כלים המשמשים להכנת סם מסוכן או לצריכתו שלא בהיתר ושלא לצריכתו העצמית, ועשה מעשה בכוונה להפריע לשוטרים כשהם ממלאים תפקידם.

**הערכת שירות המבחן**

2. התסקיר מיום 01.02.2024 מבוסס על פגישה שקיים השירות עם הנאשם ממקום מעצרו בכלא "אוהלי קידר" בוויעוד חזותי.

מהתסקיר עולה כי הנאשם כבן 25, רווק. מקורותיו עולה כי עד כיתה ז' למד בבית ספר ממלכתי דתי ובכיתה ח', לאור העובדה כי חזר בתשובה השתלב בישיבה בירושלים בה למד שנה ולאחר מכן המשיך לימודיו בישיבה בהרצליה.

הנאשם נעדר עבר פלילי קודם, שירת שירות צבאי מלא כמאבטח בבסיס גלילות. לאחר שחרורו הצבאי, כ 8 חודשים טרם מעצרו עבר להתגורר בדירה שכורה יחד עם אחר בעיר אילת ועבד כמלצר עד כשבועיים עובר למעצרו. משפחת מוצאו מונה זוג הורים ו-4 ילדים בגילאי 25 – 34 שנים כאשר הנאשם הינו הרביעי בסדר הלידה.

הנאשם שיתף את שירות המבחן כי החל לצרוך סמים מסוג קנבוס לאחר שחרורו מהצבא, עת התמודד עם קושי בשובו לאזרחות ועסק בחיפוש עצמי. באילת חבר לאנשים עמם בילה במועדונים ונחשף לסמים מסוגים שונים אותם החל לצרוך בתדירות של כ- 3 פעמים בשבוע, ידע והכיר בהתמכרותו אך לא הצליח להפסיק את השימוש בכוחות עצמו. מיום מעצרו לא צרך סמים וכיום אינו חש צורך בהם.

השירות ציין כי הנאשם הודה בביצועה ולקח אחריות מלאה על מעשיו. לדבריו, הוא נתפס עם כמות סם אשר הייתה עתידה להתחלק בין כלל החברים שביצעו רכישה מרוכזת על מנת להוזיל את העלויות. הנאשם הביע צער על מעשיו וביטא מודעות לחומרתם.

הנאשם שלל נזקקות טיפולית בתחום הסמים על דרך של השתלבות בקהילה סגורה, בהינתן שאינו צורך ואינו מרגיש צורך לשימוש בסם מאז מעצרו. עם זאת, עולה כי במהלך חודש פברואר עבר השתלב בקבוצת N.A, מקיים שיחות עם עו"ס ונמצא בקבוצת הכנה לטיפול.

שירות המבחן פנה לגורמי הטיפול בשב"ס ומדיווחם עלה כי הנאשם משולב בתכנית הכנה לגמילה ומנהל סדר יום תקין, משתדל להביע עצמו במפגשי הקבוצות, מתאר את נזקי התמכרותו ומחירם ומביע הבנה להשלכות מעשיו. עוד עולה מהדיווח כי הנאשם בעל מוטיבציה כנה לטיפול בתחום ההתמכרויות אשר במהלך מעצרו פנה ביוזמתו מספר פעמים בכדי להשתלב בתכנית טיפולית ומשתף מעולמו הפנימי. לצד זאת, התרשמותם כי הנאשם זקוק להמשך טיפול ייעודי בתחום ההתמכרויות וכי הוא מביע מוטיבציה לכך.

בשיחה אחרונה של השירות עם הנאשם ניכר השינוי המדובר אצל הנאשם אשר נחווה כפתוח וורבלי יותר, אשר בין היתר שיתף ברצונו לשוב להתגורר בבית הוריו, להשתלב בתעסוקה, לשנות לטובה את דפוסיו והתנהלותו ולקיים שגרת חיים שומרת חוק. **בהערכתו את גורמי הסיכון והסיכוי לשיקום** ציין שירות המבחן בהתרשמותו מהנאשם כבעל יכולות מילוליות וקוגניטיביות תקינות אשר מבטא עצמו בפתיחות ובכנות בכל הנוגע לחייו לרבות קשריו עם אביו אשר נראה כי השפיעו על בחירותיו בחיים. שירות המבחן התרשם ממי שהינו צעיר אשר ניכר כי טרם גיבש לעצמו זהות אישית, חבר לאוכלוסייה שאינה מיטיבה עמו ולאור נסיבותיו האישיות התקשה לערוך התבוננות פנימית מעמיקה ולאמץ דרכי התמודדות נכונות, נגרר אחרי סביבתו, פנה לשימוש בסמים והתנהלות שולית. מצד שני, ציין השירות כי התרשם מהנאשם שכבר בהיותו נער למד להסתדר בכוחות עצמו ולא ביקש עזרה מהוריו ועד כדי שתחילה לא ידעו על מעצרו ואף לא הציעם בהמשך כחלופת מעצר. עוד עולה כי הנאשם עבר כברת דרך חיובית בעת שהותו במעצר, השתלב בקבוצה טיפולית בין כותלי הכלא ומבטא כיום פתיחות ומודעות לצורך הקיים בדבר שיח ושיתוף אחרים אשר יש בהם כדי לסייע לו.

בסופם של דברים, ולאחר שכלול קורותיו ונתוניו האישיים של הנאשם שהינו צעיר, נעדר עבר פלילי אשר סיים בהצלחה את לימודיו ואת שירותו הצבאי, לרבות התרשמותו מהשינוי החיובי שחל בדפוסיו ושאיפותיו לחיים נורמטיביים, המליץ השירות להשית עליו ענישה מוחשית בדמות מאסר קצר במקביל להמשך השתלבותו בתכנית הטיפולית בין כותלי הכלא

**ראיות וטיעוני הצדדים**

**3. ההגנה העידה קרינה נודלמן, מי שהייתה המפקדת של הנאשם בעת שירותו הצבאי, את שרון מלקוב מי שלמד משך 5 שנים בישיבה בהרצליה עם הנאשם, ואת יונתן עקיבא חבר ילדות של הנאשם.**

**קרינה המפקדת** סיפרה עליו:

"אני הגעתי לנסות להציל את אליעזר כמו שהוא היה מציל אותי. הנאשם היה חייל שלי כמעט שנה ו-8 חודשים, הוא שירת בחיל המודיעין ואני הייתי המפקדת שלו, הוא שירת שירות מלא. הוא היה חייל מדהים, הוא קיבל 2 תעודות הצטיינות בסדיר, רציתי להביא איתי את התעודות ולהראות שהוא אכן קיבל הצטיינות אבל אני לא בקבע ואני הגעתי היום במסגרת מילואים. הוא אדם מדהים אני לא יודעת מה קרה שהוא הגיע למצב הזה ואני מאוד מאוכזבת אבל הוא לא כזה. **באתי היום במיוחד מהר דוב כדי לומר שהוא מדהים, נאמן, חבר טוב**. ...אני הייתי מפקדת מאבטחי מתקנים, אוכלוסייה מורכבת, לא פשוטה, חלקם לא רוצים להיות שם או לשרת בכלל, לא הייתה פעם אחת שהתקשרתי אליו במוצ"ש או בשבוע שהוא היה בבית ואמרתי לו "נתקעתי" והוא היה עונה לי "המפקדת אני בדרך", הוא תמיד היה מציל אותי. כל שנה בשנה עד היום הוא אומר לי מזל טוב, תכננו להיפגש אבל לא יצא. הכי צרם לי כי גילתי את כל האירוע מחייל אחר כי אליעזר לא היה מספיק אמיץ כדי להגיד לי את זה הוא לא רצה לאכזב אותי"

**שרון מלקוב**, חבר קרוב של הנאשם סיפר על לימודיהם משך 5 שנים בישיבה, על טוב לב ועזרה לזולת המאפיינים את הנאשם אשר תמיד השקיע מזמנו ומרצו בלימודיו ובאנשים.

**יונתן עקיבא**, חבר ילדות סיפר כי גדלו יחד מגיל קטן סיפר כי "הוא אדם טוב מעולם לא היה לו עבר פלילי הוא אף פעם לא נעצר על ידי המשטרה" יונתן הוסיף בהמשך דבריו כי הוא מוכן להפקיד כספים ולערוב לשחרור של הנאשם ממעצר.

4. התביעה הגישה טיעוניה בכתב והוסיפה על פה. בטיעוניה עתרה לקבוע את מתחם העונש ההולם למעשי הנאשם כך שינוע 4 ל-6 שנות מאסר בפועל ואת עונשו של הנאשם למקם ברף התחתון של המתחם, לרבות ענישה נלווית.

המאשימה טענה כי סוגי הסמים השונים, הכלים המשמים להכנת סם, כמות הסם הכוללת הגדולה והעובדה שהסמים נתפסו בשני מוקדים שונים מלמדים על התארגנות מוקדמת ותכנון בהחזקת הסמים, כמו גם מצביעים על מעורבות עמוקה ומשמעותית של הנאשם בהספקת סמים מסוכנים.

עוד בהקשר זה טענה המאשימה כי הגם שהכמות של כל אחד מסוגי הסם שנתפסו בדירה אינה גדולה בפני עצמה, הרי שמגוון הסמים ונסיבות החזקתם מצביעים על חומרה יתרה ועל כך שהנאשם עמוק בעסקי הסמים, ועל כי נועדו להפצה וסחר ולהשגת רווח כלכלי מהיר על חשבונם של מכורים ומתמכרים עתידיים.

לאחר שהתקבל תסקיר על הנאשם, ציינה המאשימה כי תוכנו מתכתב עם עתירתה לקבוע את עונשו ברף התחתון של מתחם העונש שיקבע. עוד נטען כי הגם שנמצא נתונים חיוביים על הנאשם אשר לקח אחריות מלאה על מעשיו, הודה במעשיו וכיום מגלה הבנה ומודעות לחומרת מעשיו, לא נמצא נסיבות חריגות להצדיק חריגה לקולא ממתחם העונש ועל כן חזרה על עמדתה למקם עונשו בתחתית המתחם לו עתרה.

**5. ב"כ הנאשם, עוה"ד יוסי הכהן,** טען כי מתחם העונש ההולם את העבירות אותן ביצע הנאשם בנסיבות ביצוען צריך וינוע בין 12 ל – 18 חודשים לכל היותר והפנה באריכות למקרים בפסיקת בתי המשפט. אשר לעונשו של הנאשם טען כי יש למקמו בחלק התחתון ולכל היותר ברף העליון. בהקשר זה הפנה ב"כ הנאשם להתרשמות החיובית של שירות המבחן מהנאשם ונתוניו האישיים, והדגיש הנאשם לקח אחריות מלאה בעובדות כתב אישום מתוקן, התחיל בהליך טיפולי בין כותלי הכלא במהלך תקופת מעצרו הממושכת, המדבר בעד עצמו.

ב"כ הנאשם הדגיש בגילו הצעיר של הנאשם שניהל אורח חיים נורמטיבי וללא עבר פלילי קודם, אשר הסתבך לראשונה בחייו נוכח שטרם גיבש לעצמו זהות אישית ולמרבה הצער חבר באילת לאוכלוסייה שאינה מיטיבה עמו.

ב"כ הנאשם סבור כי בהמלצת שירות המבחן ניתן לראות המלצה שיקומית בעלת פוטנציאל עבור הנאשם בין כותלי בית הסוהר ולא בכדי הומלץ להסתפק במעצר קצר. לדידו של הסנגור יש מקום שבית המשפט יפעיל סמכותו לפי [סעיף 40ד'(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/40d.a) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301) ולו משום הסיכוי לשיקום הנאשם, כשבהקשר זה הפנה למקרים בפסיקה ([ע"פ 7353/18](http://www.nevo.co.il/case/25067043) **רונן חדד נ' מדינת ישראל** והאזכורים שם) .

באשר למתחם העונש, מגיש אסופת פסיקה לבית המשפט.

**הנאשם בדבריו** חזר ולקח אחריות על מעשיו, הצטער, טען כי למד לקחו ולא ישוב על מעשיו בשנית. עוד הוסף הנאשם כי ביקש להשתלב בהליך טיפולי במהלך מעצרו אך בשל מעברו לבית כלא אחר טרם התחיל הליך טיפולי.

**דיון והכרעה**

**מתחם העונש ההולם**

6. קביעת מתחם העונש ההולם למעשי העבירות תעשה בהתאם לעקרון ההלימה, ולשם כך יש להתחשב בערך החברתי שנפגע, מידת הפגיעה בו, מדיניות הענישה הנוהגת ובנסיבות הקשורות בביצוע העבירה.

הערכים המוגנים בבסיס האיסור על עבירות סמים מסוג סחר והחזקתם שלא לצריכה עצמית, נועדו להגן על שלומו ובריאותו של הציבור מפני פגיעתם הקשה ורחבת ההיקף במרקם החברה, לרבות חברתית וכלכלית. החזקת סמים שלא לצריכה עצמית, מהווה חוליה משמעותית בשרשרת הפצת הסם ויש נסיבות שזו נתפסת כמעט למקבילה לעבירת הסחר בהינתן הזיקה בין השתיים להפצת הסמים לזולת, בפוטנציאל או בפועל, בין בתמורה ובין אם אחרת(ע"פ [10638/08](http://www.nevo.co.il/case/6172713)  **יפתח ויצמן נ' מדינת ישראל (23.12.2008)**). לא בכדי, לשיקולי ההרתעה והגמול בעבירה של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית, כמו לסחר בסמים ניתן משקל נכבד במכלול השיקולים לעונש. ראו למשל ב[ע"פ 9482/09](http://www.nevo.co.il/case/5726579) **ביטון נגד מדינת ישראל** (2011), כך גם ב[ע"פ 211/09](http://www.nevo.co.il/case/5698919) **אזולאי נ' מדינת** **ישראל** (22.6.2010):

"**הענישה בעבירות מסוג זה נועדה, קודם לכל, לשרת את מטרת הגמול לעבריין על עיסוק בסם העלול לסכן חיי אדם ולפגוע בבריאות המשתמשים בו**; שנית, על העונש להעביר מסר חד-משמעי של הרתעה ביחס לעבריינים פוטנציאליים, ולשמש אות אזהרה אפקטיבי לכל מי שמתכוון לקחת חלק במערכת ההעברות והסחר בסמים, תהא אשר תהא הפונקציה אותה הוא ממלא בשרשרת זו של העברת הסם מיד ליד".

**מידת פגיעת הנאשם בערכים המוגנים הינה משמעותית נוכח סוגי הסמים והכמות הכוללת שהחזיק שלא לצריכתו העצמית**. המדובר במספר סוגי סמים מסוכנים אשר חלקם נמנים בין הקשים שב[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216).

סם הקוקאין הוא מהקטלניים שבסמים. הסם ידוע בהשפעותיו ההרסניות (תחושת אופוריה והתרסקות; שיבוש בפעילות החשמלית של הלב עד כדי פוטנציאל להתקף או דום לב) ופוטנציאל ההתמכרות הגבוה הטמון בו, לרבות השלכות השימוש בו על מעגלי הפגיעה בחברה. ראו בהרחבה בדברי בית המשפט ב[ע"פ 972/11](http://www.nevo.co.il/case/5738608) **מדינת ישראל נ' יונה** (4.7.2012).

הנאשם במקרה הנדון **החזיק פחות מ -2 גרם סם מסוג קוקאין**, אם כי כמות הסם מסוג המטילמטאקטינון שהחזיק אינה מבוטלת, המדובר בכ- 25 גרם של סם שאמנם אינו קשה כמו סם הקוקאין, אם כי הינו מסוכן והשפעותיו החמורות כוללות, בין היתר, חוסר אמון קיצוני ולא הגיוני באחרים; הזיות (תחושות ומראות הנראים אמתיים אך אינם אמתיים); דחף מיני מוגבר; התקפי חרדה; מצב בלבולי חריף (התרגשות קיצונית והתנהגות תוקפנית) (ראו בהרחבה באתר הרשות הלאומית לביטחון קהילתי).

ב[ת"פ 21127-08-21](http://www.nevo.co.il/case/27848746) **מדינת ישראל נ' בן חמו** (27.6.22) (להלן: עניין בן חמו) אשר הורשע בריבוי עסקאות (מנות קטנות) סחר בסם מטילמטאקטינון והחזקת כ- 45 גרם מהסם, הוגשה חוות דעת מומחה ביחס לסם מטילמטאקטינון אותה קיבל בית המשפט בנוגע לטיב הסם והשפעותיו, ועל יסוד חוות דעת זו ועדות המומחית שערכה אותה, קבע, בין היתר, כי סם MMC הידוע בכינויו "דוקטור" ו"מפדרון" המשתייך למשפחת "האמפטמינים וקטנוניים סינטטיים", ידוע גם כ"סם פיצוציות" והמינון הידוע למנת סם הוא כ- 75 עד 250 מיליגרם למנה. עוד קבע כי השפעות סם הMMC דומות להשפעות סמים כגון MDMA, אקסטזי וסמים ממריצים אחרים, **וכי במנעד שבין הסמים המכונים "סמים קלים" כדוגמת קנביס לבין הסמים המכונים "סמים קשים" כדוגמת קוקאין והרואין, MMC נמצא קרוב יותר לסמים הקשים כדוגמת קוקאין** (עוד בנוגע לסם הקטינון, ראו, [ע"פ 4533/07](http://www.nevo.co.il/case/5821172) **יאיר עזרי נ' מדינת ישראל** (31.10.07) וב[ע"פ 4915/15](http://www.nevo.co.il/case/20443128) **מהדי וותד נ' מדינת ישראל** (2.11.15)).

קטמין ידוע כסם הרדמה המשמש בעיקר להרדמת בעלי חיים, ברפואה הווטרינרית משמש כתרופה. הסם ידוע כסם מסיבות ובכינויו "סם האונס".

כמות הסם של כל אחד מסוגי הסמים הקשים יותר אותם החזיק הנאשם בדירתו, אינו גבוה, אולם המשקל הכולל של סוגי הסמים הקרובים במאפייניהם לסם הקוקאין, עומד על כ- 43 גרם ולכמות זו מצטרפות 24 יחידות של סם מסוג MDMAאף הוא כאמור נמצא קרוב יותר לסמים הקשים מסוג קוקאין מאשר לסמים "הקלים" ועל כן, הגם שאין מדובר בכמות כוללת גבוה זו כלל אינה מבוטלת ומאפשרת הכנת עשרות רבות של מנות בודדות.

העובדה שהנאשם החזיק בדירתו בכמה סוגי סמים שחלקם קרובים יותר לסם הקוקאין, לצד החזקת סם קנבוס במשקל של 1.8 ק"ג במקום אחר, וכמות לא מבוטלת של כלים להכנה ואידוי סמים שהכילו שיירי סם מסוג DELTA9 מחמירות במעשי הנאשם.

מגוון הסמים הוחזקו בחדרו של הנאשם בדירה שכורה בה הוא מתגורר ואילו בחדר ששכר בבית המלון בעיר אילת, הוסיף והחזיק 1.8 ק"ג סם מסוג קנבוס אשר הגם שאינו נמנה על הקשים והקטלניים שבסמים, נקבע בפסיקת בתי המשפט כי הוא סם מסוכן אשר המאבק בהפצת הסמים כולל גם הפצתם של סמים קלים יחסית.

גם העובדה כי הנאשם שכר חדר במלון הגם שהוא מתגורר בדירה באילת, ועשה כן לאחר שנועד עם חברו, בן חי, שאף הוא שכר חדר באותו מלון, ביום 14.05.2023 ,הוא יום תפיסת סם הקנבוס בחדר במלון, מדברת בעד עצמה ומהווה נסיבה מחמירה.

לא בכדי עבירה של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית נחשבת לאחותה של עבירת הסחר והעונש לצדן זהה. בענייננו, מגוון הסמים והכמות הכוללת של הסמים ממשפחת הסמים הקשים, לרבות כמות סם הקנבוס וכלים לאידוי שהוחזקו בשני מקומות שונים, מצביעים על כי הסמים היו מיועדים לסחר לשם הפקת רווח קל ומהיר.

אשר לעבירה של הפרעה לשוטר במילוי תפקידו, מלמדות הנסיבות כי הנאשם ברח מהדירה במטרה להכשיל את מעצרו הצפוי נוכח תפיסת הסמים שעתידה הייתה לקרות מיד עם תחילת החיפוש בדירה, זאת להבדיל מהכשלת החיפוש עצמו או השמדת הסמים מלשמש כראיה, ועל כן ובשים לב להקשר שבביצוע העבירה שבוצעה טרם שהחל החיפוש בדירה, סבורני כי זו אינה ברף חומרה גבוה.

ענישה נוהגת

מתחם הענישה בעבירות של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית הינו רחב ומשתנה בהתאם לסוג הסם, כמות הסם, נסיבות החזקתו וקיומן של אינדיקציות להפצתו. עיון בפסיקה הנוהגת במקרים שנסיבותיהם דומות או קרובות למקרה הנדון מלמדת על ענישה משמעותית מאחורי סורג ובריח.

7. המאשימה בטיעוניה למתחם הענישה ההולם עמדה בהרחבה על מידת הפגיעה בערכים המוגנים כנגזרת משמעותית מסוג וכמות הסמים . יחד עם זאת, בתימוכין למתחם ענישה הולם לו עתרה – בין 4 ל – 6 שנות מאסר בפועל - מצאה להפנות ל[ע"פ 6847/22](http://www.nevo.co.il/case/29090023) **עדאל אבו צעלוק נ' מדינת ישרא**ל (09.03.23), בציינה כי הורשע בהחזקת כ 160 גרם סם קוקאין וערעורו על חומרת העונש, 4 שנות מאסר נדחה.

המאשימה התעלמה מהעובדה כי אבו צעלוק החזיק בסם הקוקאין שהינו הקשה והקטלני בסמים המסוכנים, גם התעלמה מהכמות הגדולה מאוד שהחזיק אבו צעלוק, הגדולה פי כמה וכמה מאשר כלל כמות הסמים הקשים **הקרובים** בהשפעותיהם יותר לסם הקוקאין אותם החזיק הנאשם שלפניי ואשר לכל היותר עומדת על כ – 43 גרם + 24 יחידות סם ה MDMA (בהנחה שכל יחידה שווה ל- 1 גרם כי אז מדובר לכל היותר בכ- 60 גרם (מבלי להביא בחשבון את כמות סם הקנבוס) מה שמלמד כי אבו צעלוק החזיק בכמות במים שהיא פי 2.6 מהכמות אותה החזיק הנאשם).

המאשימה לא טרחה לציין כי מתחם העונש בעניינו של אבו צעלוק הנ"ל נקבע בין **3 ל- 5** שנות מאסר בפועל, בנסיבות בהן החזיק אבו צעלוק את הסמים בין רגליו בזמן שהוא נוהג ברכב, עת מדובר בקוקאין שכאמור הינו מבין הקטלניים בסמים ובמשקל של כ 159 גרם נטו, מחולק לארבע אריזות, ובנוסף החזיק בדלת הקדמית של הרכב קוקאין במשקל של כ 1.5 גרם נטו מחולק לשלוש אריזות.

כטענת המאשימה בסיכומיה, אין לומר כי הכמות של כל אחד מסוגי הסם שנתפסו בדירה הינה גדולה. בהינתן האמור נמצא כי המאשימה הרחיקה בטענתה כי נסיבות המקרה בענייננו חמורות יותר מעניינו של אבו צעלוק. העובדה כי מדובר בסוגי סמים שונים אכן הינה נסיבה מחמירה, כך גם העובדה שהסמים הוחזקו בשני מוקדים שבאחד מהם נתפסו כלים להכנת סמים. עם זאת, בשים לב לכמות הכוללת של הסמים הקרובים לסם הקוקאין ולכלל הנסיבות הקשורות להחזקתם לרבות סם הקנבוס, ברי כי נסיבות המקרה הנדון אינן עולות כדי החומרה בהחזקת כמות הגדולה פי כמה וכמה של סם מסוג קוקאין כמו במקרה של אבו צעלוק.

בהפנותה לעניינו של אבו צעלוק ציינה המאשימה רק את העונש שנגזר עליו, 4 שנות מאסר כשברי שזה מביא בחשבון נתונים אישיים לרבות עבר פלילי המשתנים ממקרה למקרה.

המאשימה לא הביאה ולו מקרה אחד שנסיבותיו קרובות למקרה הנדון ואשר יהיה בו לתמוך במתחם העונש לו עתרה. לא רק זאת, אלא שהרף התחתון במתחם העונש שנקבע בעניינו של אבו צעלוק שנסיבותיו חמורות פי כמה וכמה מהמקרה הנדון - נמוך מזה לו עתרה בעניין הנדון בפניי.

**זאת ועוד** –

עיון בפסק דינו של בית המשפט המחוזי שניתן לפני פחות מחודש ימים, [ת"פ 43372-07-23](http://www.nevo.co.il/case/29849134) **מדינת ישראל נ' אזולאי ואח'** (14.3.24), קובע בית המשפט (השופט אליהו ביתן) מתחם עונש הולם **שבין 3.5 ל – 6 שנות מאסר** בנסיבות בהן הורשע נאשם **בהחזקת סם מסוכן מסוג מטילמטאקטינון במשקל של 344 גרם וסם קוקאין במשקל של 4.6 גרם** המחולקים ביותר מלמעלה מ 45 אריזות נפרדות, בנסיבות בהן נהג נאשם 1 ברכב בו נמצאו גבר נוסף, אישה ותינוק וכשהסמים שהיו בשקית הוסלקו מתחת למושב הנהג. בלשי משטרה שחשדו במה שמתרחש ברכב נסעו אחר הרכב, עקפו וחסמו את נתיב נסיעתו, כשבשלב זה נאשם 1 הוציא את שקית הסמים מתחת למושב וברח מהרכב בריצה כשהבלשים רודפים אחריו, שלפו אקדח לעברו והוא בתגובה זרק את הסמים למרחק. בהמשך התברר כי שקית הסמים הכילה 311 גרם נטו של סם מסוג מטילמטאקטינון ושקית נוספת הכילה 40 אריזות פלסטיק סגורות בסגר ובכל כל אחת מהן סם מסוג מטילמטאקטינון במשקל כולל של 37.56 גרם נטו, ובאריזה נוספת נמצאו 5 אריזות שבכל אחת מהן סם מסוג קוקאין במשקל כולל של 4.6 גרם נטו ועוד נמצאו שקיות חלוקה.

בעניינו של אזולאי אשר לא יכול להיות חולק כי נסיבותיו חמורות פי כמה וכמה מהמקרה הנדון, המאשימה הגיעה עמו להסדר טיעון לפיו יושתו עליו 24 חודשי מאסר בפועל. **בטיעוניה לעונש תמכה עמדתה לעונשו המוסכם הנ"ל של אזולאי בטענה כי זה תואם את הענישה הנוהגת במקרים שנסיבותיהם דומות.**

בית המשפט המחוזי סבר כי עונש המאסר המוצע בהסדר הטיעון, איננו עולה בקנה אחד עם מדיניות הענישה הנוהגת, אינו מידתי ומפר בצורה בולטת את האיזון הראוי, **מכאן ובהעדר כל טענה מצד המאשימה לקושי ראייתי,** ומשהביא בחשבון כי הודאת הנאשם 1 ניתנה במסגרת הסדר טיעון הכולל המלצה משותפת של הצדדים לעונש, בציפייה שבית המשפט יקבל את המלצת הצדדים, על כן, ומשלא קיבל את הסדר הטיעון, השית על הנאשם עונש מתון מזה שהיה ראוי לולא הסדר הטיעון – 33 חודשי מאסר בפועל.

**מעניינו של אזולאי לענייננו נלמד כי המאשימה אשר ביום 12.12.2023 עתרה בטיעוניה כתובים במקרה הנדון בפני, לקבוע מתחם עונש הולם שתחילתו ב-4 שנות מאסר ואת עונשו של הנאשם, נעדר עבר פלילי בתחתית המתחם – היא אותה מאשימה שכעבור כחודשיים, ביום 11.02.2024 בפני בית המשפט המחוזי, בעניינו של אזולאי אשר נחזור להדגיש שנסיבותיו (סוגי הסמים, כמות הסמים לרבות אופן החזקתם וחלוקתם לצד אינדיקציות משמעותיות לסחר) חמורות פי כמה וכמה - עתרה למאסר בן 24 חודשים בפועל בטענה כי העונש המוסכם תואם את הענישה הנוהגת במקרים שנסיבותיהם דומות.**

עוד בהקשר הנ"ל יש לתת את הדעת כי עיקר הסמים הקשים אותם החזיק הנאשם הנדון בפני הם מסוג מטילמטאקטינון ודומיו (MMC) אשר משקלם הכולל עמד על כ 60 גרם ( להוציא את הקנבוס), בעוד שאזולאי החזיק באותו סוג סם מטילמטאקטינון **במשקל של 344** גרם אשר חלק ממנו היה מחולק ב 40 אריזות נפרדות, סם הקוקאין במשקל של 4.6 גרם היה מחולק ל 5 אריזות נפרדות. זאת ועוד, במכלול הנסיבות המחמירות הקשורות בביצוע עבירת הסמים, קבע בית המשפט המחוזי את מתחם העונש ההולם כך שינוע בין  **3.5 ל - 6 שנות מאסר,** בו הרף התחתון נמוך משמעותית מהרף התחתון במתחם העונש לו עתרה המאשימה במקרה שלפני.

**8. בחינת מקרים נוספים בפסיקת בתי המשפט השונים אף במקרים חמורים משמעותית יותר מהמקרה הנדון (אליהם הפנה בין היתר בית המשפט המחוזי בעניינו של אזולאי הנ"ל) גם היא מלמדת במובהק כי המאשימה הרחיקה מאוד לכת בנוגע למתחם ענישה ההולם לו עתרה, כך למשל**:

ב[ע"פ 7688-21](http://www.nevo.co.il/case/28086930) **רסלן עטא נ' מדינת ישראל** (27.6.22), דובר במערער בן 21, סטודנט, ללא עבר פלילי, שהורשע **בהחזקת 487 גרם קוקאין.** הוצג הסדר טיעון בגדרו עתרה המאשימה ל- 5 שנות מאסר. בית המשפט קבע את מתחם העונש ההו**לם בין 4 ל- 7** שנות מאסרוהשית על הנאשם **4**.**5 שנות מאסר בפועל.** בית המשפט של הערעור, הפחית מהעונש אשר הועמד על **4 שנות מאסר בפועל**.

ע"פ [21\971](http://www.nevo.co.il/case/27397210)  **אמאצ'י נ' מדינת ישראל** (31.3.2021), המערער הורשע בהחזקת 678 גרם סם קוקאין שלא לצריכתו העצמית ועל מנת לספקו לאחרים בהינתן כי הסם חולק ונארז ב43 יחידות. **בית המשפט המחוזי קבע את מתחם העונש ההולם בין 24 חודשים ל-64 חודשים** וגזר על הנאשם 30 חודשי מאסר בפועל. בדחותו את הערעור ציין בית המשפט העליון כי מתחם העונש ההולם שנקבע עולה בקנה אחד עם מדיניות הענישה הנוהגת בעבירות סמים

ב[ע"פ 2570/17](http://www.nevo.co.il/case/22505524) **דוד קריחלי נ' מדינת ישראל** (17.1.18) המערער החזיק בביתו סם קוקאין במשקל של כ- 100 גרם**,** כמות קטנה של חשיש, ומשקל דיגיטלי לשקילת הסמים. בית המשפט המחוזי הרשיעו וגזר עליו **40 חודשי מאסר בפועל,** וענישה נלווית. המערער ערער על הרשעתו ועל העונש שהוטל עליו, ובהמלצת בית המשפט העליון חזר בו מהערעור על הכרעת הדין, ועונשו הועמד על 34 חודשים.

ב[עפ"ג ( מחוזי מרכז) 62489-07-17](http://www.nevo.co.il/case/22864362) **אבו דקה נ' מדינת ישראל** (31.12.17), אישר בית המשפט **מתחם עונש שבין 15 ל- 36 חודשי מאסר בפועל** שקבע בית משפט שלום בנסיבות בהן החזיק המערער 29.95 גרם סם מסוג קוקאין, מחולק למנות.

ב[ת"פ 47299-10-22](http://www.nevo.co.il/case/29083125) **מדינת ישראל נ' רמי חכמון** (18.1.24) הנאשם הורשע בה**חזקת כ – 105 גרם קוקאין**. בית המשפט קבע את מתחם העונש ההולם בין **3 ל- 5 שנות מאסר בפועל**, והשית על הנאשם 40 חודשי מאסר בפועל.

ב[ת"פ (ת"א) 45195-11-20](http://www.nevo.co.il/case/27168665) **מ"י נ' אחמד מוחמד** נקבע **מתחם** עונש הנע בין  **24 ל 60 חודשי** מאסר בפועל בנסיבות בהן הנאשם החזיק  **113.7 גרם סם מסוכן** **מסוג קוקאין עבור אחר**, ועוד החזיק **20 גרם סם הרואין** **ו 29 גרם סם קוקאי**ן שלא עבור אחר.

ב[ע"פ 1277/17](http://www.nevo.co.il/case/22228300) **מדינת ישראל נ' בלומנטל** התקבל ערעור המדינה על קולת העונש, ועונשו של הנאשם הועמד על 5 שנות מאסר. בית המשפט המחוזי (מרכז-לוד) קבע מתחם עונש שבין 4 ל-6 שנות מאסר בנסיבות בהן הורשע הנאשם בהחזקת סם קוקאין במטבחו במצב נוזלי במשקל של 1,800 גרם נטו אשר הוחזק בקנקן ואשר ביצע פעולות שונות על מנת להכין את הסם לשימוש באמצעות חומרים כימיים שנמצאו במטבחו. בית המשפט הביא בחשבון הצהרה מוסכמת של הצדדים במסגרת הסדר הטיעון לפיה לא מדובר בקוקאין טהור אם כי לא הייתה מחלוקת מבחינה משפטית כי כל הכמות מהווה סם מסוכן מסוג קוקאין.

כאן המקום לציין כי מתחם העונש לו עתרה ההגנה אף הוא רחוק מהענישה הנוהגת במקרים שנסיבותיהם דומים או קרובים, וכי מרבית המקרים אליהם הפנה ב"כ הנאשם אין לבסס טענתה לענישה וקביעת מתחם העונש ההולם במקרה הנדון. יוער כי ב"כ הנאשם מיקד טיעוניו במשקל סם הקנבוס שהחזיק הנאשם ורוב המקרים אליהם הפנה עניינם בהחזקת קנבוס, שעה שעיקר חומרת מעשה הנאשם שלפני היא בהחזקת מגוון סמים קשים והקרובים לקשים שבסמים (כמו קוקאין והרואין).

סיכום מכלול הדברים האמורים, ולאחר שהבאתי בחשבון את מידת פגיעת הנאשם בערכים המוגנים, מדיניות הענישה הנוהגת במקרים חמורים יותר ודומים ככל שניתן היה להשיג, **הנני לקבוע את מתחם העונש ההולם את מעשי הנאשם כך שינוע בין 28 ל – 60 חודשי מאסר בפועל .**

עונשו של הנאשם

**9. תסקיר שירות המבחן מלמד גם על נתונים אישיים ומאפייני אישיות חיוביים לנאשם, הנעדר עבר**  פלילי קודם אשר שירת שירות צבאי מלא כמאבטח בבסיס גלילות. התסקיר גם מלמד על כי מעצרו הממושך לראשונה בחייו מהווה גורם מרתיע משמעותי עבורו. יותר מכך, מדיווח של שב"ס לשירות המבחן עולה כי מאז מעצרו הנאשם לא צורך סמים וכי הוא בעל מוטיבציה כנה לטיפול בתחום ההתמכרויות ועד כדי שבמהלך מעצרו פנה ביוזמתו מספר פעמים בכדי להשתלב בתכנית טיפולית ואף השתלב בקבוצת N.A ומקיים שיחות עם עו"ס ונמצא בקבוצת הכנה לטיפול בין כתלי הכלא.

שירות המבחן מתאר כי בעצמו חווה באופן פתוח וחיובי את הנאשם לרבות את השינוי בדפוסיו ושאיפותיו לחיים נורמטיביים ולא בכדי המליץ על ענישה מתונה בדמות מאסר קצר.

דבריה המטיבים של המפקדת לשעבר של הנאשם מדברים בעד עצמם ומתכתבים עם העולה עם התרשמות שירות המבחן ביחס לרקע והסיבות (ברובד העמוק יותר) שהוביל את הנאשם לכך שסמוך לאחר שחרורו מהשירות הצבאי חבר לאוכלוסייה בעיר אילת אליה עבר כדי לעבוד ואשר לא הטיבה עמו.

יחד עם האמור, והגם שסבורני כי אכן קיים סיכוי לשיקום הנאשם, ועם זאת, איני מוצאת כי נסיבות המקרה מצדיקות לעשות בסמכותי לסטות ממתחם העונש ההולם, בין היתר, כי בחינת עונשו של נאשם צריכה להביא בחשבון גם את שיקולי הרתעת הרבים נוכח נפיצות עבירות הסמים והקלות בביצוען, מה גם שהנאשם משולב בהליך טיפולי במסגרת בית הכלא והתקווה כי ימשיך בהליך זה עד תום ריצוי עונשו ובכך יינתן מענה לאינטרס הציבורי לצד האינטרס של הנאשם.

בכל הנוגע לעונשו בתוך המתחם נמצא בטיעוני המאשימה על פה כי היא עצמה סבורה כי לאור נתוניו האישיים לרבות הנלמד עליו מתסקיר שירות המבחן, יש למקם עונשו בתחתית מתחם הענישה.

**מכלל הדברים האמורים ומשהבאתי בחשבון את עברו הנקי של הנאשם קודם לאירוע נשוא תיק זה, אחריות מלאה שלקח על מעשיו והודאתו, נתוניו המורכבים והעובדה כי מדובר במאסרו הראשון, אני גוזרת עליו את העונשים הבאים**:

1. 28 חודשי מאסר בפועל בניכוי ימי מעצרו על פי רישומי שב"ס.
2. 10 חודשי מאסר על תנאי, לתקופה של שלוש שנים מיום שחרורו ממאסר, והתנאי הוא שהנאשם לא יעבור עבירות סמים מסוג פשע.
3. 4 חודשי מאסר על תנאי, לתקופה של שלוש שנים מיום שחרורו ממאסר, והתנאי הוא שהנאשם לא יעבור עבירה של הפרעת שוטר במילוי תפקידו.
4. 2 חודשי מאסר על תנאי, לתקופה של שלוש שנים מיום שחרורו ממאסר, והתנאי הוא שהנאשם לא יעבור עבירת סמים מסוג עוון.
5. קנס בסך 4,000 ₪ או 20 ימי מאסר תמורתו. הקנס ישולם ב- 10 תשלומים שווים ורצופים החל מיום 10.09.2025 ובכל בחודש שלאחריו. פיגור באחד התשלומים יעמיד את יתרת הקנס לפירעון מיידי.
6. התחייבות בסך 8,000 ₪ להימנע מלעבור עבירת סמים מסוג פשע, משך שנתיים מיום שחרורו ממאסר.

**5129371צו כללי להשמדת מוצגי סמים.**

**54678313הודעה זכות הערעור.**

**ניתן היום, כ"ה אדר ב' תשפ"ד, 04 אפריל 2024, במעמד הצדדים.**

**5129371**

54678313

שוש שטרית 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)