|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **בית משפט השלום בחיפה** | | | |
| ת"פ 28473-08-23 מדינת ישראל נ' עמאש | | |  |
| לפני | **כבוד השופטת, סגנית הנשיאה טל תדמור-זמיר** | | | |
| בעניין: | **המאשימה** | **מדינת ישראל** | | |
|  | **נגד** | | | |
|  | **הנאשמת** | **סעדה עמאש**  **ע"י ב"כ עוה"ד** **רויטל סבג-שקד** | | |

חקיקה שאוזכרה:

[פקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג-1973](http://www.nevo.co.il/law/4216): סע' [1](http://www.nevo.co.il/law/4216/1), [7](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.a) (א), [ג](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.c), [36א](http://www.nevo.co.il/law/4216/36a.a) (א)

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

ביום 1.8.23, בחיפוש שבוצע בביתה של הנאשמת בחיפה, החזיקה הנאשמת בכף ידה 26 מנות של סם מסוכן מסוג קוקאין במשקל כולל של כ-3.9 גרם נטו, ו-9 מנות של סם מסוכן מסוג הרואין במשקל של כ-4.45 גרם נטו. לצד הסמים, על המזנון בסלון הבית, נתפס כסף מזומן בסך של 6,970 ₪.

על רקע האמור, ועל יסוד הודאתה, הנאשמת הורשעה בעבירה של החזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית, לפי סעיף [7 (א)](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.a) + ([ג](http://www.nevo.co.il/law/4216/7.c)) רישא ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) (נוסח חדש), התשל"ג-1973.

הן התביעה והן ההגנה מסכימות כי מתחם העונש ההולם את מעשיה של הנאשמת כולל רכיב של מאסר בפועל. השאלה שעומדת במוקד גזר הדין היא האם ראוי לחרוג במקרה דנן ממתחם העונש ההולם, מטעמים רפואיים.

**תסקיר המבחן**

1. **התסקיר מיום 1.5.24** מלמד כי הנאשמת בת 77, אלמנה ואם לשבעה ילדים (שאת גילם אינה זוכרת), מעולם לא שולבה במסגרת לימודית כלשהיא ואינה יודעת קרוא וכתוב. עוד עולה מהתסקיר כי בהיותה בת 15 הנאשמת נישאה בכפיה ובמשך השנים סבלה מאלימות מצד בעלה, עד שעזבה אותו ועברה לדיור ציבורי, בסיוע גורמי הרווחה. התסקיר ממשיך ומלמד כי במהלך השנים הנאשמת עבדה בתחום הניקיון ומשק הבית, ברם בשל התדרדרות מצבה הבריאותי הפסיקה לעבוד ומזה שנים רבות היא אינה עובדת ומתקיימת מקצבאות ביטוח לאומי, בסיוע גורמי הרווחה ונתמכת בבניה. מסמכים רפואיים שהנאשמת הציגה לשירות המבחן מלמדים כי היא צלולה, אך סיעודית, וחרף דיווחיה כי היא סובלת משמיעת קולות ואף אושפזה בעבר בבית החולים "מעלה הכרמל", היא אינה מוכרת למערכת הפסיכיאטרית ואין בנמצא תיעוד על אשפוזה בעבר.

בהתייחס לעבירה שבה היא הורשעה, הנאשמת נטלה אחריות מלאה, אולם שללה כוונה פלילית ומסרה כי זמן קצר לפני הגעת המשטרה, אדם זר, מכור לסמים, נכנס לביתה, הניח את הסמים בכף ידה, היא לא ידעה שמדובר בסמים וכשהשוטרים נכנסו לבצע חיפוש, היא הבינה שמדובר בסמים ומסרה אותם לשוטרים. הנאשמת שללה קשר עם אותו אדם, כמו גם את הטענה שדירתה שימשה כתחנת סמים וטענה כי הכסף המזומן שנמצא בביתה הוא קצבת ביטוח לאומי. הנאשמת מסרה כי מעולם לא היתה מעורבת בפלילים ושללה כל נזקקות טיפולית.

שירות המבחן התרשם שעל רקע מצבה הבריאותי והעדר מיומנויות של קריאה וכתיבה, הנאשמת בעלת יכולות וכישורים מצומצמים, ומשליכה את האחריות למעשיה על גורמים חיצוניים. עוד עלה רושם כי הנאשמת אינה מאמצת את המלצות גורמי הטיפול ואינה מקפידה על נטילת תרופות ולכן קיים חוסר בהירות ביחס למצבה הנפשי והקוגניטיבי. על רקע האמור, שירות המבחן העריך שלא ניתן לשלול קיומו של סיכון לביצוע עבירות דומות בעתיד ונמנע מהמלצה כלשהי בעניינה של הנאשמת.

**תמצית טיעוני הצדדים והראיות לעונש**

2. **ב"כ המאשימה** טענה בטיעוניה הכתובים כי במעשיה הנאשמת פגעה הן בשלום הציבור במובנו הרחב, בהיות נגע הסמים מחולל פשיעה על כל גווניה והן בערך החברתי שעניינו הגנה על צרכני הסמים. עוד הפנתה לפסיקה, כדי ללמד על מדיניות הענישה הנוהגת, עמדה על משקל הסמים שהנאשמת החזיקה וטענה כי המתחם ההולם את נסיבות המקרה דנן נע בין 8-18 חודשי מאסר בפועל. ב"כ המאשימה ציינה כי הנאשמת נעדרת עבר פלילי, הפנתה לתסקיר, שנעדר המלצה טיפולית, וביקשה להשית על הנאשמת מאסר בפועל ברף התחתון של המתחם שהציעה, לצד עונשים נלווים, ולחלט את הכסף שנתפס בביתה.

בטיעוניה בעל פה ב"כ המאשימה הוסיפה וטענה כי הנאשמת ניהלה בביתה תחנה לממכר סמים, הפנתה לחוות דעת הממונה על עבודות השירות, שקבע כי הנאשמת אינה מתאימה לריצוי עבודות שירות וחזרה על עתירתה העונשית.

3. **ב"כ הנאשמת** טענה כי הנאשמת לא הייתה היעד באותה תחנת סמים ולמרות זאת הודתה בעובדות כתב האישום ונטלה אחריות מלאה על מעשיה. בהתייחס למתחם העונש ההולם, ב"כ הנאשמת טענה כי הוא נע בין 6-18 חודשי מאסר בפועל, ברם ביקשה לחרוג מהמתחם, מחמת נסיבותיה של הנאשמת ובעיקר מחמת מצבה הרפואי, בהפנותה לפסיקה כדי לתמוך את בקשתה. ב"כ הנאשמת ציינה כי הנאשמת בת 77, אמא ל-9 ילדים (שניים מהם נפטרו), סבתא ל-30 נכדים וסבתא רבא ל-15 נינים, סובלת מבעיות רפואיות קשות וביקשה לגזור את עונשה של הנאשמת בהינתן אותן נסיבות מורכבות.

4. **הנאשמת** אמרה שטעתה, ביקשה סליחה והבטיחה שלא תחזיק שוב סמים.

**מתחם העונש ההולם**

5. אשר לחומרת העבירה והפגיעה בערכים המוגנים - [פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) והאיסורים שבה נועדו לשמור על בריאות הציבור, על חוסנה של החברה ולמנוע תופעות שליליות שנלוות לשימוש בסמים ולהתמכרות להם. מכאן הודגש הצורך להטיל עונשים מחמירים ומרתיעים על עברייני סמים, בהלימה לחלקם בשרשרת הפצת הסם (ראו למשל [ע"פ 211/09](http://www.nevo.co.il/case/5698919) **אזולאי נ' מדינת ישראל** (22.6.2010)). לעניין השפעתו ההרסנית של סם הקוקאין, ראו [ע"פ 972/11](http://www.nevo.co.il/case/5738608) **מדינת ישראל נ' יניב יונה** (4.7.12)).

6. אשר למדיניות הענישה הנוהגת - עיון בפסיקה מלמד כי מנעד הענישה בעבירות של החזקת סם שלא לצריכה עצמית רחב ותלוי בנסיבות ביצוע העבירה, לרבות בכמות הסמים וסוגם. אביא להלן מספר דוגמאות, דומות, ככל שניתן, למקרה דנן, תוך שאני ערה לכך שבחלק מהמקרים נדונו נסיבות חמורות יותר.

ב[רע"פ 2986/21](http://www.nevo.co.il/case/27589322) **וסאם עיסאוי נ' מדינת ישראל** (10.5.21), שאליו הפנתה המאשימה, דובר בנאשם שהשליך מחלון רכב שקית שהכילה סם מסוכן מסוג הרואין במשקל 11.66 גרם, מחולק ל-14 מנות, כששוטר פנה אליו. בית משפט השלום קבע מתחם שנע בין מספר חודשי מאסר בפועל שניתן לרצות בעבודות שירות ובין 18 חודשי מאסר בפועל, ברם מצא לחרוג מהמתחם משיקולי שיקום והשית על הנאשם חודש מאסר בעבודות שירות. המדינה ערערה על קולת העונש ובית המשפט המחוזי קיבל את הערעור והטיל על הנאשם 9 חודשי מאסר בעבודות שירות, תוך שהובהר כי ערכאת הערעור אינה ממצה את הדין עם הנאשם. בר"ע שהגיש הנאשם לבית המשפט העליון נדחתה, בשים לב לסוג הסם שהנאשם החזיק.

ב[רע"פ 1122/17](http://www.nevo.co.il/case/22217955) **אלון גולדשטיין נ' מדינת ישראל** (5.7.17), דובר בנאשם שהחזיק קוקאין במשקל 5.28 גרם, לצד 27 מנות קוקאין במשקל של 13.3731 גרם ולצד 9 מנות סם מסוג MDMA במשקל של 5.5 גרם. בית משפט השלום גזר על הנאשם 6 חודשי מאסר בעבודות שירות וענישה נלווית, ברם המדינה ערערה על קולת העונש ובית המשפט המחוזי קיבל את הערעור, קבע כי המתחם ההולם את מעשיו של הנאשם נע בין 10-24 חודשי מאסר והשית על הנאשם 10 חודשי מאסר בפועל. בר"ע שהנאשם הגיש לבית המשפט העליון, נדחתה.

ב[רע"פ 747/14](http://www.nevo.co.il/case/11279208) **אלי לוי נ' מדינת ישראל** (11.2.14), שאליו הפנתה המאשימה, דובר בנאשם שהחזיק סם מסוכן מסוג הרואין במשקל של 5 גרם נטו וסם מסוכן מסוג קוקאין במשקל של 0.095 גרם נטו, כשהם מוטמנים בתחתוניו, בדרכו חזרה מהעיר לוד, שם רכש את הסמים. עם הרשעתו, לאחר שמיעת ראיות, הנאשם צירף תיק נוסף שעניינו החזקת הרואין במשקל של כחצי גרם לצריכה עצמית. בית משפט השלום קבע מתחם כולל שנע בין 8-18 חודשי מאסר וגזר על הנאשם 8 חודשי מאסר בפועל. הנאשם ערער על חומרת העונש, בטענה כי הוא מצוי בעיצומו של הליך שיקומי, ברם בית המשפט המחוזי דחה את הערעור ובר"ע שהוגשה לבית המשפט העליון נדחתה אף היא, תוך שהמתחם שקבע בית המשפט קמא אושרר.

ב[עפ"ג (מחוזי חיפה) 25735-08-23](http://www.nevo.co.il/case/29916170) **כהן נ' מדינת ישראל** (18.7.24) דובר בנאשם שהחזיק קוקאין במשקל כולל של 31.84 גרם נטו, חלקו מאוחסן בשקיות שונות, בתחתוניו ובגרב. בית משפט השלום (אנוכי) קבע מתחם שנע בין 12-30 חודשי מאסר וגזר על הנאשם 13 חודשי מאסר בפועל (ניתן משקל לכך שהנאשם שלל נזקקות טיפולית ושירות המבחן לא בא בהמלצה טיפולית בעניינו, לצד נטילת אחריות). הנאשם ערער על חומרת העונש ובית המשפט המחוזי מצא לקבל תסקיר נוסף בעניינו של הנאשם ולאחר שהנאשם שולב בהליך טיפולי, קיבל את הערעור והשית עליו 9 חודשי מאסר בעבודות שירות, למרות שהבהיר כי העונש שנגזר על ידי הערכאה קמא ראוי.

ב[עפ"ג (מחוזי חיפה) 12284-04-15](http://www.nevo.co.il/case/20200218) **חזימיה נ' מדינת ישראל** (17.6.15) דובר בנאשם שהחזיק בתוך שקית קפה במקרר בדירתו 2.4 גרם קוקאין. בית משפט השלום הרשיע את הנאשם לאחר שמיעת ראיות, קבע מתחם שנע בין 3-12 חודשי מאסר בפועל, ולאחר שהנאשם לא נמצא מתאים לבצע עבודות שירות (שב"ח שהיה מצוי בתהליך לקבלת אשרת שהייה בארץ), הוטל עליו מאסר על תנאי לצד קנס ופסילה על תנאי. הנאשם ערער אך על הכרעת הדין וערעורו נדחה.

ב[ת"פ (חיפה) 15869-07-23](http://www.nevo.co.il/case/29815514) **מדינת ישראל נ' יוחנן** (ניתן על ידי ביום 29.9.24) דובר בנאשם שהחזיק כ-15 גרם קוקאין במקומות שונים בביתו, כשחלק מהסם מחולק לשקיות. קבעתי מתחם שנע בין 10-24 חודשי מאסר ועל הנאשם הוטלו 12 חודשי מאסר בפועל, לצד עונשים נלווים (ערעור הנאשם על חומרת העונש טרם נדון- [עפ"ג 28766-10-24](http://www.nevo.co.il/case/33156019)).

ב[ת"פ (חיפה) 8968-11-22](http://www.nevo.co.il/case/29106670) **מדינת ישראל נ' בוזגלו** (ניתן על ידי ביום 18.2.24) דובר בנאשם שהחזיק MDMA במשקל של 3.7 גרם וקוקאין במשקל של כ-4 גרם, בחדרו, בשתי שקיות שונות בתוך ארון בגדים. קבעתי מתחם שנע בין 7-18 חודשי מאסר והטלתי על הנאשם 8 חודשי מאסר בעבודות שירות, לצד עונשים נלווים.

עוד ראו [ת"פ (חיפה) 55758-12-19](http://www.nevo.co.il/case/26297546) **מדינת ישראל נ' דיין** (ניתן על ידי ביום 20.9.23), שבו נקבע מתחם שנע בין מספר חודשי מאסר ובין 12 חודשי מאסר בגין החזקת קוקאין במשקל של 0.9286 גרם נטו; [ת"פ (קריות) 40959-05-19](http://www.nevo.co.il/case/25705593) **מדינת ישראל נ' גבאי** (31.5.21), שבו נקבע מתחם שנע בין 9-24 חודשי מאסר בגין החזקת קוקאין במשקל כולל של כ-25 גרם, וקנבוס במשקל כולל של כ 70 גרם; ו[ת"פ (קריות) 4712-02-24](http://www.nevo.co.il/case/30410167) **מדינת ישראל נ' יפרח** (19.8.24), שבו נקבע מתחם שנע בין 8-20 חודשי מאסר בגין החזקת קוקאין במשקל של כ-6 גרם, MDMA במשקל של כ-5 גרם, חשיש במשקל של 19.56 גרם וקנבוס במשקל של 10.15 גרם, לצד שקיות חלוקה.

7. אשר לנסיבות ביצוע העבירה - נתתי דעתי לסוגי הסם שהנאשמת החזיקה ולמשקלם הכולל (קוקאין במשקל של כ-3.9 גרם נטו והרואין במשקל של כ-4.45 גרם נטו). עוד נתתי דעתי לנסיבות החזקת הסמים - כשהם מחולקים למנות ונמצאים בכף ידה של הנאשמת, בביתה, ששימש כתחנה לממכר סמים.

8. בהתחשב במכלול הנתונים שפורטו לעיל, אני סבורה כי המתחם שהציעה המאשימה, שנע בין 8-18 חודשי מאסר, הולם את נסיבות התיק דנן.

**חריגה ממתחם העונש ההולם - טעמים רפואיים**

9. בפסיקה נקבע כי ניתן לחרוג ממתחם העונש ההולם אף מחמת מצב בריאותי קשה, בנסיבות שבהן עונש של מאסר בפועל עלול לסכן את חייו של הנאשם או לקצר בצורה ניכרת את תוחלת חייו והכל אל מול חומרת המעשים שבהם הורשע ([ע"פ 4456/14](http://www.nevo.co.il/case/17015235) **אביגדור קלנר נ' מדינת ישראל** (29.12.15) בסעיף 221 לפסק הדין; [רע"פ 6231/18](http://www.nevo.co.il/case/24954592) **עמנואל שמשון חיים זילברינג נ' מדינת ישראל** (12.9.18)).

לאחר שבחנתי את מכלול השיקולים ועיינתי במסמכים שהוצגו לעיוני, שוכנעתי כי נסיבותיה של הנאשמת אכן ייחודיות ומצדיקות חריגה ממתחם העונש ההולם משיקולי צדק, מחמת מצבה הרפואי. אנמק.

10. עסקינן באישה בת 77, ואסופת המסמכים הרפואיים העדכניים שהוגשו לעיוני מציירת תמונה של אישה סיעודית, שסובלת ממוגבלות פיזית קשה (מחמת צנעת הפרט אמנע מלפרטה) וזקוקה לסיוע והשגחה צמודים ורציפים. עוד עולה מהמסמכים כי הנאשמת סובלת גם מהתדרדרות במצבה הנפשי ומירידה קוגניטיבית.

הנאשמת הודתה בעובדות כתב האישום, משך כל חייה היא לא צברה לחובתה הרשעות קודמות ונסיבותיה האישיות - מורכבות וקשות.

בהינתן מכלול השיקולים האמורים, על רקע מתחם העונש שקבעתי, מצאתי לבחון אם הנאשמת מתאימה לבצע עבודות שירות אם לאו. דע עקא, שלאור מצבה הרפואי של הנאשמת, הממונה על עבודות השירות קבע כי לא ניתן לשלבה בעבודות שירות.

בפסיקה נקבע כי בנסיבות שבהן נמצא כי נאשם אינו כשיר לבצע עבודות שירות מחמת נסיבות שאינן תלויות בו, כשמדובר במצב רפואי או בריאותי שאינם מאפשרים את ביצוע עבודות השירות, אין זה ראוי להטיל עליו מאסר מאחורי סורג ובריח (ראו למשל [ע"פ 2383/16](http://www.nevo.co.il/case/21472242) **קאעוד תמימי חמזה נ' מדינת ישראל** (2.1.2017)). בנסיבותיה המיוחדות של הנאשמת דנן, אין לי אלא להצטרף לדברים, שכן אני סבורה כי הטלת מאסר בפועל עליה, תהווה עונש שאינו מידתי.

לעניין חריגה ממתחם העונש ההולם מחמת מצב בריאותי בנסיבות דומות לנסיבות התיק דנן, ראו: [ת"פ (קריות) 31993-05-22](http://www.nevo.co.il/case/28607400) **מדינת ישראל נ' אזערי** (13.2.24).

**חילוט הכסף המזומן שנתפס בביתה של הנאשמת**

12. הצדדים מסכימים כי ביתה של הנאשמת שימש תחנה לממכר סמים (ראו עובדות כתב האישום שבהן הנאשמת הודתה וטיעוני ב"כ הנאשמת לעונש, בעמ' 12 לפרוט' בש' 21-22) וכי בעת החיפוש בו נמצא על המזנון בסלון כסף מזומן בסך של 6,970 ₪.

סעיף [36א (א)](http://www.nevo.co.il/law/4216/36a.a) ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) קובע כי משהורשע אדם בעבירה של עסקת סמים, יצווה בית המשפט כי בנוסף לכל עונש, יחולט לאוצר המדינה כל רכוש ששימש/נועד לשמש לביצוע העבירה או כל רכוש שהושג במישרין או בעקיפין כתוצאה מביצוע העבירה.

13. **בענייננו,** דומה כי אין מחלוקת שעסקינן בעבירה של "עסקת סמים" (ראו הגדרת התיבה [בסעיף 1](http://www.nevo.co.il/law/4216/1) ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216)) ובנסיבות שבהן נתפס כסף מזומן בתחנה לממכר סמים, הדעת נותנת שמדובר בכסף שהושג במישרין כתוצאה מביצוע עבירות סמים. אלא שלטענת ההגנה, הכסף המזומן שנתפס בביתה של הנאשמת אינו פרי של העבירה, אלא קצבת הביטוח הלאומי שנמשכה על ידי הנאשמת ונשמרה בבית לשימושה הפרטי.

לאחר שעיינתי בתדפיסי התנועות בחשבונה של הנאשמת, מצאתי כי יש לדחות את טענת ההגנה, ואנמק.

מהתדפיס עולה כי הנאשמת מקבלת קצבת ביטוח לאומי בסך כולל של כ-5,210 ₪ מדי חודש, לאחר ה-20 בחודש. כתב האישום מלמד כי בביתה של הנאשמת נתפס סך של 6,970 ₪, במזומן, ביום **1.8.23** ואין בתדפיס אינדיקציה כי הנאשמת משכה מחשבונה סכום דומה בסמוך למועד האמור, אלא אך חודש וחצי קודם לכן (סך של 5,000 ₪ ביום 26.6.23) וכשלושה שבועות לאחר מכן (סך של 7,000 ₪ ביום 28.8.23). רוצה לומר, שלא עלה בידי הנאשמת להוכיח את טענתה ומקום שבו מדובר בכסף מזומן, שנתפס בתחנת ממכר לסמים, אני סבורה שיש להורות על חילוטו.

**סוף דבר**

בהתחשב במכלול השיקולים והנימוקים שפורטו לעיל, הריני גוזרת על הנאשמת מאסר על תנאי לתקופה של 6 חודשים למשך 3 שנים והתנאי הוא שהנאשמת לא תעבור עבירת סמים מסוג פשע.

**סך של 6,970 ₪** שנתפסו בביתה של הנאשמת **יחולט** לאוצר המדינה ו**הסמים** **יושמדו** - הכל בחלוף המועד להגשת הערעור.

5129371

**54678313זכות ערעור תוך 45 יום מהיום.**

**ניתן היום, כ"א כסלו תשפ"ה, 22 דצמבר 2024, בנוכחות הצדדים.**

**5129371**

54678313

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

טל תדמור זמיר 54678313-/

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה