בית משפט השלום באשקלון

ת"פ 22875-01-22 מדינת ישראל נ' חיימוב(עציר) **27 מרץ 2023**

6724-01-2222859-01-22

מספר פל"א 637333/2021 מספר פל"א 684268/2021

לפני כבוד השופטת, סגנית הנשיא מיטל חלפון-נזריאן

המאשימה **מדינת ישראל מדינת ישראל**

נגד

הנאשם **אבי חיימוב (עציר) ת"ז 312057177**

נוכחים:
ב"כ המאשימה עו"ד אריאל סטרול
הנאשם הובא באמצעות שב"ס וב"כ עו"ד עדן זינו

פרוטוקול

גזר דין

1. הנאשם הורשע על פי הודאתו, במסגרת הסדר טיעון, בכתב אישום מתוקן המייחס לו שתי עבירות של יצוא, יבוא, מסחר, הספקה של סמים מסוכנים, לפי סעיפים 13 + 19א לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש] תשל"ג – 1973 (להלן: "**פקודת הסמים המסוכנים**") והחזקה/שימוש בסמים שלא לצריכה עצמית, לפי ס' 7 (א) + (ג) רישא לפקודת הסמים המסוכנים.

2. על פי החלק הכללי בכתב האישום המתוקן, עובר למועדים הרלוונטיים בכתב האישום, התנהל סחר בסמים דרך יישומון "טלגרם". במועדים הרלוונטיים, השוטר גלעד מנשה (להלן: "**הסוכן**") נשלח לביים עסקת סמים. הסוכן הזדהה כקונה בשם "gal moshe" ויצר קשר עם יוזר העונה לשם "דבוש" ועם יוזר העונה לשם "שרדר". במועדים הרלוונטיים החזיק הנאשם בשני מכשירי טלפון שמספרם 054-9215463 ו-050-9902007.

בתמצית ייאמר כי על פי עובדות **האישום הראשון**, ביום 5.9.21 בסמוך לשעה 09:58 יצר הסוכן קשר עם היוזר "דבוש". השניים שוחחו ותאמו להיפגש במושב בית עזרא לצורך ביצוע עסקה.

בשעה 14:56 באותו מועד, התקשר הנאשם ממכשיר הטלפון השני אל הסוכן, ממספר חסוי, והודיע כי הוא בחוץ. הסוכן ניגש למונית, הנאשם פתח את החלון ומסר לסוכן שקית בצבע שחור ובה 2 גרם סם מסוכן מסוג קנבוס. הסוכן פתח את השקית כשפלג גופו העליון בתוך המונית, תוך ששאל "10 כן?" והנאשם השיב בחיוב. בתמורה לשקית, מסר הסוכן לנאשם באותו מעמד 250 ₪.

בנוסף, ביום 3.1.22, סמוך לשעה 17:00, החזיק הנאשם בתוך תיק "נייק" בצבע שחור, שהונח על רצפת מושב הנוסע בחלקו הקדמי של מונית, 50 שקיות בהן סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל כולל של 500 גר' נטו שלא לצריכתו העצמית.

בתמצית ייאמר כי על פי עובדות **האישום השני**, ביום 22.9.21, סמוך לשעה 13:51, יצר הסוכן קשר עם היוזר "שרדר". השניים שוחחו, הסוכן ביצע אימות לבקשתו של היוזר, הכלל תצלום עמוד פייסבוק, תצלום רישיון נהיגה וסרטון וידאו בו ציין את התאריך והשעה והשניים תאמו להיפגש במושב בית עזרא. בשעה 14:10 התקשר הנאשם מטלפון הנייד הראשון, ממספר חסוי, והודיע כי יגיע בין השעות 16:00-17:00. בשעה 17:05 התקשר הנאשם מהטלפון השני שלו, ממספר חסוי, והודיע כי הוא בחוץ. הסוכן ניגש אל המונית, פתח את דלת הנוסע הקדמית והנאשם מסר לו שקית בצבע שחור, אותה הניח על כיסא הנוסע במונית ובה 2 גרם סם מסוכן מסוג קנבוס. הסוכן שאל את הנאשם "2 כן?", הנאשם השיב בחיוב ואז הסוכן פתח את השקית בפניו של הנאשם ומסר לנאשם בתמורה לשקית סך של 300 ₪ במזומן.

3. הנאשם יליד שנת 1988 ולחובתו חמש הרשעות קודמות בין השנים 2006-2018 בגין עבירות של סמים, אלימות, רכוש, איומים ומרמה. האחרונה בהן מיום 13.2.18 בגין ביצוע עבירות של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית, גידול סמים מסוכנים וארגון הגרלות והימורים אסורים, במסגרתה הוטלו על הנאשם 20 חודשי מאסר בפועל, מאסרים מותנים וקנס. בגין הרשעה זו תלוי ועומד נגד הנאשם מאסר מותנה בן 8 חודשים בר הפעלה. בנוסף, הנאשם ריצה בעברו 20 חודשי מאסר בגין עבירות אלימות במשפחה ואיומים שהושתו עליו במסגרת הרשעתו מיום 8.3.11.

<u>תסקיר שירות המבחן</u>

4. ביום 12.2.23 הוגש תסקיר מטעם שירות המבחן ממנו עולה כי הנאשם בן 34, יליד ברית המועצות לשעבר, עלה ארצה בגיל 6, גרוש ואב לארבעה ילדים בגילים שנתיים ועד 14. לדבריו מצוי בקשר טוב עם ילדיו מגרושתו ומקיים באופן סדיר את הסדרי הראיה. טרם מעצרו התגורר עם בת זוגו ובנם המשותף הקטן בבת ים ועבד כנהג מונית וכן בקיוסק בחולון.

הנאשם תיאר כי לאורך השנים עבד בעבודות מזדמנות בשל ניהול אורח חיים לא יציב, בשים לב למעורבותו בפלילים, שימוש בחומרים ממכרים ושהותו במאסרים. הנאשם לא גויס לצה"ל בשל קבלת פטור. אביו של הנאשם נפטר כשהיה בן 10 והנאשם תיאר כי עבר חוויה רגשית משברית, תחושת בדידות וחסר כלים להתמודדות מיטיבה. בגיל 13 עזב את ביתו וחבר לחברה שולית והחל לצרוך סמים מסוג קנבוס, כאשר במשך השנים שימושו הפך לאינטנסיבי יותר והחל להשתמש בסמים מסוג קריסטל. עוד תיאר הנאשם שימוש לרעה באלכוהול והתמכרות להימורים.

ביחס להיסטוריה העבריינית של הנאשם עולה כי לחובתו 5 הרשעות קודמות בגין עבירות בתחומי סמים, אלימות ומרמה ונידון בין היתר לעונשי מאסר בפועל.

במסגרת הליך המעצר הנוכחי, ביום 16.5.22 השתלב הנאשם בטיפול גמילה ארוך טווח בקהילה טיפולית "בית אור אביבה" ומשיחות עם גורמי הטיפול עלה כי הנאשם מצוי בתהליך טיפולי ותפקודו הכללי והחברתי תקין. מנגד, ניכר קושי מצדו להעמיק בתכנים רגשיים. במהלך חודש נובמבר 22 החליט הנאשם לסיים את הטיפול, טרם סיומו, אולם לאחר כיממה שב לקהילה.

ביום 9.1.23 שב ועזב הנאשם את הקהילה הטיפולי ומצוות הקהילה נמסר כי לאור מיצוי ההזדמנויות שניתנו לו, הרי שעזיבתו חסמה את האפשרות כי יוכל לשוב לטיפול וביום 22.1.23 הורה בית המשפט על מעצרו עד תום ההליכים.

ביחס לעבירות נשוא האישום דנן, ציין הנאשם כי באותה תקופה היה ממוקד בנושא זמינות הסמים עבורו והתמקד בסיפוק צרכיו ורצונותיו וניכר כי כיום מבין כי התנהגותו בזמן העבירות מאפיינת דפוס התמודדות חוזר במצבי דחק, מכיר בחומרתן ומקבל אחריות על בחירותיו. הנאשם ביטא רצון לשינוי מעמיד וטיפול בדפוסיו ההתמכרותיים והעבריינים.

ביחס להערכת גורמי הסיכון, שירות המבחן הביא בחשבון את עברו הפלילי, התמכרותו להימורים ולחומרים ממכרים והתרשמותו כי במצבי לחץ ומצוקה פועל הנאשם מתוך דפוסיו הבעייתיים המוכרים לו.

ביחס להערכת גורמי הסיכוי, לקח בחשבון שירות המבחן את נכונותו של הנאשם לבחון התנהגותו ובחירותיו באופן מעמיק וכן את רצונו לשינוי. עוד לקח בחשבון את ההליך הטיפולי האינטנסיבי שערך במסגרת הקהילה הטיפולית במשך כ-7 חודשים, את קבלת אחריותו המלאה על מעשיו ויכולתו כיום להעמיק בתכנים רגשיים ולשתף פתוח אודות מצבו בהווה ובעבר.

בשקלול אלו ועל אף עזיבת הנאשם את הקהילה הטיפולית טרם תום הטיפול, התרשם שירות המבחן כי הנאשם עשה בשנה האחרונה דרך משמעותית של שינוי ותחילת שיקום וכן בשים לב לכך שמעוניין להמשיך בהליך טיפולי אך לא במסגרת סגורה, המליץ על תקופת ניסיון בת שלושה חודשים במסגרת ישולב הנאשם ביחידה להתמכרויות בחולון.

<u>הסדר הטיעון</u>

5. ביום 29.11.22 הציגו הצדדים הסדר טיעון לפיו יוגש כתב אישום מתוקן, הנאשם יודה, יורשע ויישלח לקבלת תסקיר, אשר יבחן בין היתר, לבקשת הנאשם, את סוגית הארכת המאסר המותנה. ביחס לרכיבי הענישה, יטענו הצדדים באופן חופשי.

6. בדיון ביום 26.2.23 דחיתי את בקשת שירות המבחן לשחרר הנאשם לחלופה שאיננה חלופה טיפולית סגורה ולאור עמדת הנאשם כפי שהובאה על ידי ב"כ הנאשם לפיה אינו מעוניין לשוב ולהשתלב בקהילה טיפולית סגורה ואינו מעוניין בקבלת תסקיר שירות מבחן נוסף, שמעתי את טיעוני הצדדים לעניין העונש.

<u>טיעוני הצדדים</u>

7. ב"כ המאשימה, עו"ד אלעד אפק, הגיש במסגרת הטיעונים לעונש את גיליון הרשעותיו הקודמות של הנאשם **(ת/1)** וגזר דין קודם בעניינו **(ת/2)**.

בטיעוניו טען לעניין הערכים המוגנים שנפגעו וציין כי הפגיעה היא ברף הגבוה, בשים לב לכמות הסם שהחזיק הנאשם שאינה קטנה והייתה מחולקת ולכך שביצע שתי עסקאות סחר באמצעות שני משתמשי יוזר שונים. ביחס למדיניות הענישה, עתר ב"כ המאשימה לקביעת מתחם ענישה, ביחס לעבירות הסחר, הנע בין 12-4 חודשי מאסר, לכל עסקה. ביחס לעבירת החזקת הסמים, עתר לקביעת מתחם ענישה הנע בין 24-10 חודשי מאסר. ככל שבית המשפט יקבע מתחם ענישה אחד, עתר לקביעת מתחם הנע בין 24-12 חודשי מאסר. ביחס לנסיבות שאינן קשורות לביצוע העבירה, טען ב"כ המאשימה לעניין עברו הפלילי של הנאשם ולכך שתלוי ועומד נגדו מאסר מותנה בר הפעלה. עוד טען לדרך שעבר בשירות המבחן אך יחד עם זאת לכך שהנאשם לא ניצל לקחת את ההזדמנות שניתנה לו להשתלב בהליך טיפולי ועזב פעמיים את הקהילה הטיפולית. נטען כי בדיון הסכימו הצדדים לאפשר לנאשם לשוב לקהילה, אך הוא התנגד ועמר על רצונו להשתלב בהליך טיפולי בקהילה פתוחה, בקשה אותה דחה בית המשפט. ביחס לשאלת הארכת המאסר המותנה, טען ב"כ המאשימה כי אין מקום לבחון אפשרות זו, מאחר והנאשם כאמור לא סיים את ההליך

הטיפולי. לאור כל המפורט, עתר ב"כ המאשימה להשית על הנאשם מאסר בפועל ברף הבינוני של המתחם, הפעלת המאסר המותנה במצטבר, קנס, מאסר מותנה, פסילה בפועל, פסילה מותנית והתחייבות. בטיעוניו הפנה ב"כ המאשימה לפסיקה תומכת.

8. ב"כ הנאשם, עו"ד עדן זינו, הפנתה לכך שמדובר בנאשם שהודה בהזדמנות הראשונה, חסך זמן שיפוטי יקר ורב. נטען כי חלף זמן מעת ביצוע העבירות - כשנה וחצי. וכי הנאשם היה עצור כ-5 חודשים, לאחר מכן הועבר מדלת אל דלת לקהילה הטיפולית "אור אביבה" והיה בטיפול במשך כ-7 חודשים אך לא סיים את הטיפול. בטיעוניה הפנתה לתסקיר שירות המבחן ולכך ששירות המבחן ציין כי הנאשם עשה דרך משמעותית של שיקום ושינוי ומביע רצון עז להשתקם. עוד טענה כי מדובר בנאשם שהוא אב לארבעה ילדים, גרוש וכיום מנהלת מערכת זוגית כ-8 שנים ולשניים ילד משותף בן 3. טרם מעצרו עבד כנגד מונית וכוונתו לשוב לעסוק בעבודה זו לאחר שחרורו. נטען כי הנאשם איבד את אביו בגיל צעיר ולאחר מותו חווה משבר ובגיל 13 עזב את ביתו. ביחס לרישיון הנהיגה של הנאשם, טענה ב"כ הנאשם כי הרישיון משמש לו לפרנסתו כנהג מונית ולצורך תשלום מזונות עבור שלושת ילדיו ולצורך כלכלת בנו הרביעי הקטין.

לאור זאת, עתרה ב"כ הנאשם לקביעת מתחם ענישה הנע בין מספר חודשי מאסר שיכול וירוצה בדרך של עבודות שירות ועד שנה מאסר בפועל והפנתה לס' 40ד לחוק העונשין וטענה כי יש מקום לחרוג ממתחם העונש ההולם מטעמי שיקום, בשים לב לדרכו המשמעותי ולשינוי במצבו של הנאשם כמו גם רצונו להמשיך את השיקום כשישתחרר. עוד עתרה להארכת המאסר המותנה ולכך שלא תושת על הנאשם פסילה בפועל.
בטיעוניה הפנתה ב"כ הנאשם לפסיקה תומכת.

כמו כן מדברי הנאשם לעונש ביחס להיותו בקהילה 8 חודשים ולכך שאינו מתכחש למעשיו אך מבקש עזרה מבית המשפט ושבימ"ש יתחשב בכל הנסיבות שלו ושהוא מעוניין לשוב לפרנס את בני משפחתו.

<u>קביעת מתחם העונש ההולם</u>

9. תיקון 113 לחוק העונשין קובע מנגנון תלת-שלבי להליך גזירת העונש: בשלב הראשון ייקבע מתחם העונש ההולם בהתחשב בעבירה ובנסיבות הקשורות בביצועה, בשלב השני תבחן התקיימותם של שיקולים חריגים המצדיקים סטייה מן המתחם שנקבע – פוטנציאל שיקום מיוחד או הגנה על שלום הציבור, ובשלב השלישי, ככל שבית המשפט לא סטה ממתחם העונש, ייגזר העונש הראוי בתוככי המתחם שנקבע, בהתחשב בנסיבות שאינן קשורות לביצוע העבירה. במקרה דנן ובשים לב שכתב האישום מייחס לנאשם שני אישומים, על בית המשפט לקבוע האם

מדובר באירוע אחד או במספר אירועים ובהתאם לכך לקבוע מתחם ענישה אחד או מספר מתחמי ענישה נפרדים.

10. בע"פ 4910/13 **אחמד בני ג'אבר נ' מדינת ישראל** (29.10.14) (להלן: "הלכת ג'אבר"), נדונה השאלה כיצד ניתן לקבוע מהו אירוע ונקבע מבחן ה"**קשר ההדוק**". בהתאם להלכה, בית המשפט יקבע מה הוא גדרו של אירוע בהתאם לניסיון החיים, ועבירות בהן יש קשר הדוק ייחשבו כאירוע אחד. עוד נקבע ברוב דעות של שופטי ההרכב כי המונח "אירוע" המצוין בחוק העונשין יכול לכלול "מספר מעשים".

11. ב"כ המאשימה עתר במסגרת טיעוניו לקביעת מתחם עונש הולם נפרד לכל אירוע. ב"כ הנאשם לא התייחסה בטיעוניה לשאלה זו.

12. ביחס לעבירות הסחר ובשים לב לאופי העבירות, נסיבותיהן, סמיכות הזמנים, זהות הרוכש ומקום ביצוע העסקאות, אני קובעת כי יש הדוק בין המקרים ומדובר באירוע אחד, ומשכך יש לקבוע מתחם עונש הולם אחד ביחס לאלו.

13. ביחס לעבירת החזקת הסמים, מצאתי לקבוע מתחם עונש הולם בנפרד.

14. קביעת מתחם העונש ההולם למעשה העבירה נעשית בהתאם לעקרון ההלימה. לשם קביעת מתחם העונש ההולם יש להתחשב בערך החברתי אשר נפגע, במידת הפגיעה בו, במדיניות הענישה הנוהגת ובנסיבות הקשורות בביצוע העבירה. במקרה דנן, הערכים החברתיים אשר נפגעו כתוצאה מעבירות הסמים עליהן נותן הנאשם את הדין הם שמירה והגנה על בריאות הציבור, שלומו ובטחונו וזאת מפני הנזקים הישירים והעקיפים הנגרמים כתוצאה מהפצת הסמים, שימושם והשפעתם הממכרת. עוד עומדים ערכים עקיפים של שמירה על הסדר הציבורי, רכושו ורמת החיים.

יפים לעניין זה דברי כב' השופט עמית בע"פ 3172\13 **סואעד נ' מדינת ישראל** (7.1.14):

> **"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..."**.

15. בחינת מידת הפגיעה בערכים המוגנים מובילה למסקנה כי הפגיעה ברף הבינוני, בשים לב לכמות הסם שנתפסה במונית של הנאשם, להיותו מחולק לחמישים שקיות, וכן בשים לב לכך שאין מדובר בעסקה אחת של סחר בסם מסוג קנבוס ובמעידה חד פעמית, אלא בשתי עסקאות. יחד עם זאת מדובר על עסקאות בכמויות סם קטנות ותמורה כספית נמוכה.

<u>בחינת מדיניות הענישה הנוהגת</u>

16. לצורך קביעת מתחם העונש ההולם את נסיבות ביצוע העבירות, עיינתי בפסיקה אליה הפנו הצדדים וכן בפסיקה נוספת. ראו למשל:

<u>רע"פ 8759/21 **אלעד קסלר נ' מדינת ישראל** (23.12.21)</u> – המערער הורשע בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית וצירף תיק נוסף במסגרתו הורשע בעבירה של החזקת אגרופן או סכין שלא כדין. על פי כתב האישום המערער **החזיק בביתו סם מסוג קנבוס במשקל כולל של 229.35 גרם נטו, במספר מקומות שונים**. על פי כתב האישום בתיק המצורף המערער החזיק באגרופן, מחוץ לתחום ביתו, בעיר חולון. **באשר לעבירת החזקת הסם שלא לצריכה עצמית, בית המשפט השלום העמיד את מתחם העונש ההולם כנע בין מאסר על תנאי לצד צו של"צ, ועניש נלווית ועד ל-8 חודשי מאסר בפועל.** באשר לעבירת החזקת האגרופן, נקבע מתחם שנע בין מאסר על תנאי ל-6 חודשי מאסר בפועל. בית המשפט השלום גזר על המערער, יליד 1993, נעדר עבר פלילי, אשר הוציא מאז ביצוע העבירה רישיון לקנאביס רפואי ומאידך לא שיתף פעולה במהלך התהליך הארוך שעבר במסגרת שירות המבחן, מאסר לתקופה של 30 יום על דרך של עבודות שירות, צו מבחן למשך שנה וחצי כהמלצת שירות המבחן, מאסרים על תנאי, התחייבות, חילוט הטלפון הנייד וקנס בסך 2000 ₪. ערעור שהוגש לבית משפט מחוזי ובקשת רשות ערעור שהוגשה לבית משפט העליון – נדחו.

<u>רע"פ 7858/19 **וקנין נ' מדינת ישראל** (28.11.19)</u> - הנאשם הורשע על פי הודאתו, בשתי עבירות של סחר בסמים. על פי עובדות כתב האישום המתוקן, מכר הנאשם בשני מועדים שונים סם מסוכן מסוג קנבוס וחשיש במשקל כולל של כ-5.8 גרם. בית המשפט השלום קבע כי בהתחשב שמדובר בכמויות סם קטנות ובסכומי כסף זעומים, **מתחם העונש ההולם נע ממאסר בפועל למספר חודשים ועד לשמונה חודשים שיכול וירוצו בדרך של עבודות שירות**. בית המשפט גזר על הנאשם תוך התייחסות לנסיבות חייו הקשות, הרשעותיו הקודמות הרבות וההליך הטיפולי שעבר, עונש של 5 חודשי מאסר בפועל והפעיל את מאסריו המותנים בחופף זה לזה כך שסה"כ ירצה הנאשם עונש של 12 חודשי מאסר בפועל, זאת לצד מע"ת. על הנאשם לא הוטלה פסילת רישיון נהיגה. ערעור שהוגש לבית המשפט המחוזי ובקשת רשות ערעור לבית המשפט העליון – נדחו.

<u>עפ"ג (ב"ש) 58296-05-19 **אלהואשלה נ' מדינת ישראל** (10.7.19)</u> – הנאשם הורשע בביצוע עבירת סחר בסם מסוכן בכך שמכר לשוטר סמוי 7.3 גרם נטו קנבוס תמורת 300 ₪. בית משפט השלום

קבע **מתחם ענישה שבין 7 חודשי מאסר אותם ניתן לרצות בעבודות שירות ועד 18 חודשי מאסר בפועל**, וגזר על המערער 9 חודשי מאסר בעבודות שירות, 6,000 ₪ קנס, 90 ימי פסילה רישיון נהיגה בפועל ומאסרים מותנים. בערעור הוקל עונשו של המערער והועמד על 7 חודשי מאסר על דרך של עבודות שירות.

עפ"פ (י-ם) 33947-10-17 **מדינת ישראל נ' שלמה קרוקוצקי** (20.03.18) – המשיב הורשע ב-6 אישומים של סחר בשם מסוכן מסוג קנבוס (בכמויות שבין 1-10 גר' בכל פעם) וכן בהחזקת סם מסוכן. בית המשפט קבע כי מתחם הענישה לכל אחת מעבירות הסחר **נע בין 6 ל-12 חודשי מאסר בפועל.** עקב נסיבות אישיות ושיקולי שיקום בגזר הדין בבית משפט השלום בוטלה הרשעתו של הנאשם והוטלו עליו 420 שעות של"צ, צו מבחן למשך שנה והתחייבות בסך 10,000 ₪. ערעור לבית המשפט המחוזי על קולת העונש לא התקבל, תוך שצוין כי בהעדר נסיבות מיוחדות או חריגות וחרף העובדה שמדובר בבחור צעיר וללא הרשעות קודמות – לא היה מקום להימנע מהרשעה אך בשים לב להליך השיקום הארוך והמוצלח עבר, מצאו כי לא נפלה טעות בבית משפט קמא.

עפ"ג (מרכז) 13964-09-17 **זסלבסקי נ' מדינת ישראל** (18.3.18) - הנאשם הורשע בביצוע עבירות של סחר בסמים. מדובר ב-7 עסקאות ל-3 קונים שונים שביצע הנאשם, כאשר בכל עסקה מכר כמות קטנה של 1 - 2 גרם סם מסוג קנביס תמורת סכומים נמוכים ועל בסיס תשלום של 120 ₪ לגרם. בית המשפט קבע כי **מתחם העונש ההולם נע בין 9 עד 24 חודשי מאסר בפועל, מאסר על תנאי, קנס משמעותי ופסילה בפועל**. בית משפט קמא, החליט לסטות לקולה ממתחם הענישה משיקולי שיקום וגזר על הנאשם, נעדר עבר פלילי וללא תיקים פתוחים בחלוף הזמן, שחדל מיוזמתו וקטע את שרשרת מעשיו כ-7 חודשים בטרם נחקר ולקח אחריות על מעשיו, **עונש של 6 חודשי מאסר בפועל אשר ירוצו בדרך של עבודות שירות** לצד מע"ת, קנס בסך 3,000 ₪ ופסילת רישיון נהיגה על תנאי. ערעור שהוגש לבית המשפט המחוזי נדחה.

עפ"ג (ב"ש) 24043-04-17 **אל קשכר נגד מדינת ישראל** (14.6.17) – הנאשם הורשע בהחזקת 922.4 גרם סם מסוכן מסוג קנבוס, מחולק ל-2 שקיות. בית המשפט השלום קבע כי **מתחם העונש ההולם נע בין 6 חודשי ע"ש ועד 12 חודשי מאסר** בפועל והשית על הנאשם, בשים לב לעברו הפלילי, 7 חודשי מאסר בפועל, מאסרים מותנים, קנס בסך 9,000 ₪ והתחייבות. לא הוטלה פסילת רישיון. ערעור שהוגש לבימ"ש המחוזי נדחה.

ת"פ (אשקלון) **מדינת ישראל נ' שלומי אבטאו** (10.1.23) – הנאשם הורשע בביצוע עבירות סחר בסמים, סיוע לסחר והסתייעות לעבור עבירה. הנאשם סייע לסחור ב-5 גר' קנבוס תמורת 300 ₪, בהזדמנות אחרת סחר ב4.81 גר' קנבוס תמורת 400 ₪ בצוותא ובהזדמנות נוספת סחר ב-5.41 קנבוס תמורת 500 ₪. את אלו ביצע כשהוא מסתייע ברכב. בימ"ש קבע כי **מתחם העונש נע בין**

8-24 חודשי מאסר לצד קנס הנע בין 1,500-5,000 ₪ והשית על הנאשם, שלחובתו 2 הרשעות קודמות בגין היעדר מן השירות, 16 חודשי מאסר בפועל, מאסרים מותנים, קנס בסך 2,500 ₪, 2 חודשי פסילת רישיון ו-4 חודשי פסילה מותנית.

ת"פ (אשקלון) 68621-10-21 **מדינת ישראל נ' גויטע** (6.9.22) - הנאשם הורשע בעבירה של סחר בסם מסוג קנבוס במשקל של 10 גרם נטו בתמורה ל-400 ₪ . בית המשפט קבע כי **מתחם העונש ההולם נע בין מאסר בן מספר חודשים אשר יכול וירוצה בעבודות שירות לצד ענישה נלווית ועד למאסר בפועל למשך עד 12 חודשים**. בית המשפט סטה לקולה וזאת עקב מצבו הרפואי של הנאשם וגזר עליו עונש של מאסר על תנאי למשך 3 חודשים, מאסר על תנאי למשך 5 חודשים, התחייבות בסך 3,000 ₪, פסילה על תנאי מלקבל או להחזיק רישיון נהיגה למשך 3 חודשים למשך שנתיים וקנס בסך 900 ₪.

ת"פ (אשקלון) 45996-07-21 **מדינת ישראל נ' שריקאר** (5.7.22) – הנאשם הורשע בעבירת סחר של 5.96 גר' קנבוס תמורת 200 ₪ והחזיק בביתו 50 גר' קנבוס. בימ"ש קבע **מתחם ענישה הנע בין מספר חודשי מאסר בדרך של עבודות שירות ועד 8 חודשי מאסר בפועל** והשית על הנאשם, בעל נכות עקב תאונת עבודה, בעל עבירה קודמת אחת של החזקת סמים לצריכה עצמית ואינו כשיר לביצוע עבודות שירות, מאסרים מותנים, קנס בסך 3,500 ₪, הפעלת התחייבות בסך 1,500 ₪, התחייבות ו-5 חודשי פסילה על תנאי.

ת"פ 7682-11-20 (ירושלים) **מדינת ישראל נ' יצחק מירילאשווילי** (27.03.22) – הנאשם הורשע בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית והחזקת כלים להכנת סם. תיק זה צורף לתיק נוסף שם הורשע הנאשם בעבירה של סחר בסמים והחזקת סמים שלא לצריכה עצמית. על פי האישום בתיק הראשון, הנאשם החזיק בכ-260 גרם קנבוס בארון הבגדים וכן 2 שתילים במשקל כולל של 150 גרם קנבוס. בנוסף החזיק בשקיות חלוקה ושני משקלים. על פי האישום בתיק השני, הנאשם מכר כ-10 גרם קנבוס תמורת 700 ₪ וכן החזיק סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל 471.32 המחולק ב-43 שקיות. בית המשפט קבע כי **המתחם העונש בתיק הראשון הוא מאסר על תנאי ושל"צ ועד ל-6 חודשי מאסר בפועל. ביחס לתיק השני, קבע בית המשפט מתחם הנע בין חודש ל-10 חודשי מאסר.** בית המשפט הטיל על הנאשם עונש כולל של 5 חודשי עבודות שירות, מאסרים על תנאי, קנס בסך 4,000 ₪ וצו מבחן למשך שנה.

ת"פ (י-ם) 62490-07-18 **מדינת ישראל נ' אורי משה בן שמחון** (13.02.22) – שני נאשמים. נאשם 2 הורשע בעבירה של סחר בסמים בכך שמכר לאחר כ-3 גרם קנבוס תמורת 300 ₪. בית המשפט קבע כי **מתחם העונש ההולם נע בין חודש ועד שמונה חודשי מאסר בפועל**. מטעמי שיקולי

שיקום, נמנע בית המשפט מלהרשיע את הנאשם והטיל עליו 250 שעות של"צ, התחייבות, צו מבחן ופיצוי. עוד הוסיף בית המשפט כי אלמלא שיקולי שיקום – היה מקום להטיל על הנאשם מאסר בתחתית המתחם, אשר יכול להיות מרוצה בדרך של עבודות שירות וכן ענישה נלווית.

ת"פ (ב"ש) 4309-08-18 **מדינת ישראל נ' אבינועם מקראי** (4.3.19) – הנאשם הורשע בשתי עבירות של סחר בסם בכך שמכר לסוכן משטרתי סם מסוג קנבוס במשקל של כ-0.9 גרם תמורת 100 ₪ ובמועד אחר, מכר לאותו סוכן סם מאותו סוג במשקל של כ-0.4 גרם תמורת 100 ₪. בימ"ש קבע כי **מתחם העונש ההולם נע בין 6-20 חודשי מאסר בפועל** והשית על הנאשם, לו הרשעות קודמות דומות, ללא הליך שיקום וכשלחובתו מאסרים מותנים בני הפעלה, 9 חודשי מאסר בפועל, הפעלת המאסרים המותנים ובסה"כ 14 חודשי מאסר בפועל, מאסרים מותנים, קנס בסך 3,500 ₪, הפעלת התחייבות כספית בסך 2,000 ₪ ו-4 חודשי פסילה רישיון.

17. במסגרת **הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה** (סעיף 40ט לחוק) נתתי דעתי לחלקו העיקרי של הנאשם בביצוע העבירות, לתכנון שקדם להן, לכך שלצורך ביצוע העבירות החזיק הנאשם בשני מספרי טלפון, נתתי דעתי לכמות הסם שאינה גדולה ולסוגו – סחר בכמויות קטנות של גראס בתמורה למאות שקלים. עוד נתתי דעתי לנזקים הישירים והעקיפים שעלולים היו להיגרם כתוצאה מהפצת הסמים ושימושם, מקום בו לא היו נמכרים לסוכן המשטרתי. עוד נתתי דעתי לכך שהנאשם החזיק סמים בכמות לא קטנה ברכבו, במונית, מחולק ל-50 שקיות.

18. במסגרת קביעת מתחם הקנס ההולם, נתתי דעתי לסעיף 32 לפקודת הסמים הקובע כי: "**בית המשפט רשאי להטיל על מי שהורשע בעבירה לפי פקודה זו, למעט בעבירה שנעברה לצריכתו העצמית של הנאשם, קנס פי חמישה משווי הסם שבו נעברה העבירה או משווי טובת ההנאה שהושגה בעבירה, או את הקנס שנקבע במפורש לעבירה, הכל לפי הסכום הגדול יותר**". בעניינו, שווי הסמים אותם מכר הנאשם 400 ₪.

19. בהתאם לתיקון 113 לחוק העונשין (סעיף 40 יג) מצאתי כי מתחם העונש ההולם בגין עבירות הסחר בסמים מתחם הנע בין 3 חודשי מאסר שיכול וירוצו בדרך של עבודות שירות ועד 12 חודשי מאסר בפועל, לצד קנס הנע בין 1,000 ₪ ועד 3,000 ₪ ופסילת רישיון נהיגה הנע בין 1-3 חודשים.

בגין עבירת החזקת הסמים מתחם הנע בין מאסר קצר שיכול וירוצה בדרך של עבודות שירות ועד 8 חודשי מאסר בפועל.

20. באשר לשיקולים המצדיקים סטייה מהמתחם לחומרה לשם הגנה על שלום הציבור או סטייה מהמתחם לקולה לשם שיקומו של הנאשם לפי סעיף 40 יד (3) לחוק, לא מצאתי כי ישנם שיקולים

המצדיקים סטייה מהמתחם. אכן, יש לתת משקל להליך השיקום אותו עבר הנאשם, אך זאת במסגרת גזירת העונש בתוך המתחם ואין בהן כדי להצדיק חריגה ממתחמי ענישה.

<u>גזירת העונש המתאים לנאשם בתוך המתחם</u>

21. בגזירת העונש המתאים לנאשם התחשבתי, בהתאם לסעיף 40ג(ב) לחוק העונשין, בנסיבות שלא קשורות בביצוע העבירה, כאמור בסעיף 40יא לחוק העונשין. במסגרת זו התחשבתי בהודאתו של הנאשם בהזדמנות הראשונה ובחסכון בזמן שיפוטי. עוד נתתי דעתי לכך שהנאשם גרוש, אב לארבעה ילדים, משלם מזונות ומשמש כנהג מונית במקצועו. שקלתי את ימי מעצרו בתיק דנן. עוד נתתי דעתי לתסקיר שהוגש מטעם שירות המבחן ממנו עולה כי הנאשם השתלב בטיפול גמילה בקהילה טיפולית סגורה ב"בית אור אביבה" במשך למעלה מ-7 חודשים, שטרם הסתיים, אך הנאשם החליט מרצונו לסיים את הטיפול. עוד נתתי דעתי לרצונו של הנאשם להשתלב בהליך טיפולי בקהילה פתוחה וכוונתו עם שחרורו לפנות להליך שכזה. עוד נתתי דעתי לעברו הפלילי של הנאשם כפי שפירטתי מעלה, לכך שהנאשם ביצע את העבירות כשמעל ראשו תלוי ועומד עונש מאסר מותנה ולכך שהנאשם ריצה בעברו מאסרים ממושכים.

22. באיזון בין השיקולים השונים כמפורט לעיל, שוכנעתי כי הנאשם נמצא ברף הנמוך של המתחמים ובהתאם לסעיף 40יג(ב), מצאתי לגזור על הנאשם עונש כולל אחד בגין כל האירועים.

23. לפנים משורת הדין ובשים לב לכך שהנאשם לקח אחריות והשתלב בהליך טיפולי ממושך, מצאתי להפעיל את עונש המאסר המותנה חלקו בחופף וחלקו במצטבר לעונש.

24. **<u>אשר על כן, אני גוזרת על הנאשם את העונשים הבאים:</u>**

א. 6 חודשי מאסר בפועל בניכוי ימי מעצרו על פי רישומי שב"ס.

ב. מורה על הפעלת עונש מאסר מותנה בן 8 חודשים, שהושת על הנאשם במסגרת ת"פ (ת"א) 47147-08-17 ביום 13.2.18 ע"י כב' השופטת מעין בן ארי, חלקו במצטבר לעונש המאסר שהוטל וחלקו בחופף.

<u>סה"כ ירצה הנאשם 9 חודשי מאסר בפועל, בניכוי ימי מעצרו.</u>

ג. 6 חודשי מאסר, וזאת על תנאי, שלא יעבור משך שלוש שנים מיום שחרורו ממאסרו, כל עבירת סמים מסוג פשע.

ד. 3 חודשי מאסר, וזאת על תנאי, שלא יעבור משך שלוש שנים מיום שחרורו ממאסרו, כל עבירת סמים מסוג עוון.

ה. הנאשם יצהיר בהתאם לתקנות העונשין (התחייבות להימנע מעבירה), התש"ף – 2019 על התחייבות כספית שלא לעבור כל עבירה בה הורשע. ההתחייבות תהא לתקופה של שנתיים מיום שחרורו ובסך של 5,000 ₪.

ו. קנס בסך 1,500 ₪ או 15 ימי מאסר תמורתו.

הקנס ישולם ב-5 תשלומים חודשיים שווים ורצופים, החל מיום 15/9/23 ובכל 15 לחודש שלאחריו. לא יעמוד הנאשם באחד מן השיעורים במועדו, תעמוד יתרת הקנס לפירעון מידי, ומובהרות לנאשם הוראות החוק ביחס לאפשרות החיוב בתוספת פיגורים כמו גם אפשרות הפעלת המאסר חלף הקנס.

תשומת לב הנאשם כי החוב מועבר למרכז לגביית קנסות, אגרות והוצאות ברשות האכיפה והגבייה, בהתאם למועדים והתשלומים שנקבעו בגזר הדין.

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
- **במוקד 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).

ז. חודש פסילה בפועל מלקבל או להחזיק רישיון נהיגה. הפסילה תחל מיום שחרורו. הנאשם יפקיד את רישיונו במזכירות בית המשפט עוד היום.
הנאשם מוזהר כי אם לא יופקד הרישיון- ייחשב הנאשם פסול מלנהוג אך פסילתו לא תימנה. מובהר לנאשם כי במקרה בו לא יפקיד רישיונו כאמור, לא תתקבלנה בקשות לחישוב הפסילה בדיעבד.

ח. 6 חודשי פסילה מלקבל או להחזיק רישיון נהיגה וזאת, על תנאי. והתנאי הוא שבמשך שנתיים מיום שחרורו ממאסר לא יעבור כל עבירה לפי פקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש] תשל"ג – 1973.

ניתן בזאת צו כללי למוצגים - להשמיד, לחלט, להשיב לבעלים לפי שיקול דעת היחידה החוקרת וזאת, בכפוף לחלוף תקופת הערעור.

זכות ערעור לבית המשפט המחוזי בבאר שבע בתוך 45 יום מהיום

ניתנה והודעה היום ה' ניסן תשפ"ג, 27/03/2023 במעמד הנוכחים.

מיטל חלפון-נזריאן, שופטת, סגנית הנשיא

<u>הצהרת התחייבות</u>

<u>הערת בית המשפט:</u>

בית המשפט מסביר לנאשם מהות ההתחייבות ומוודא כי הבין.

<u>הנאשם:</u>

הבנתי את הסברו של בית המשפט. אני מתחייב בזאת בסכום של 5,000 ₪ להימנע מביצוע כל עבירה בה הורשעתי וזאת למשך שנתיים מיום שחרורי.

<u>החלטה</u>

התחייבותו של הנאשם נרשמה לפניי.

ניתנה והודעה היום ה' ניסן תשפ"ג, 27/03/2023 במעמד הנוכחים.

מיטל חלפון-נזריאן, שופטת, סגנית הנשיא

<u>ב"כ המאשימה</u>:

אבקש עיכוב ביצוע.

<u>החלטה</u>

שהמאשימה תפנה אותי בהתאם למה היא מבקשת עיכוב ביצוע.

ניתנה והודעה היום ה' ניסן תשפ"ג, 27/03/2023 במעמד הנוכחים.

מיטל חלפון-נזריאן, שופטת, סגנית הנשיא

<u>ב"כ המאשימה</u>:

המאשימה תבקש עיכוב ביצוע העונש לפי סעיף 22א לחסד"פ. המאשימה סבורה שבמידה והוטלה על הנאשם תקופת מאסר קצרה מזו אליה עתרה המאשימה כאשר המשמעות היא שחרורו של הנאשם כבר היום דבר שעשוי לפגוע בסיכויי הערעור אם יוגש כזה, נבקש עיכוב ביצוע של 72 שעות.

<u>ב"כ הנאשם</u>

הסעיף מתייחס כאשר מישהו הורשע ולא נגזר עליו מאסר בפועל. על מרשי נגזר מאסר בפועל. לכן אבקש שלא יינתן עיכוב ביצוע.

<u>החלטה</u>

לא מצאתי לנכון להטיל עיכוב ביצוע. מדובר בנאשם שהורשע, נגזר דינו והוא סיים לרצות את מאסרו. על כן הוא בחזקת בן חורין. אף אם היה תלוי ועומד ערעור על קולת העונש שבימ"ש השית עליו, יש לבחון ראשית האם קיים חשש מובנה שהנאשם יתחמק מריצוי עונש מאסר נוסף. לעומת זאת סוגיה של מסוכנות כבר איננה רלוונטית. יש לציין כי לטעמי אין הצדקה למעצרו של אסיר שריצה את עונשו. במקרה דנן לטעמי אין חשש להתחמקות מריצוי עונש מאסר נוסף אם יוטל במסגרת ערכאת ערעור. במקרה דנן גובר משקלה של הזכות לחירות על פני שיקולים אחרים. מפנה לדברי בימ"ש עליון לפיהם יש לשמור את השימוש בסמכות מעצר של אסיר שריצה את מאסרו והערעור בעניינו טרם הוכרע רק

למצבים מיוחסים בהם החשש כי יימלט הוא כה מובהק או שהמסוכנות הנובעת ממנו כה רבה עד שגוברים על זכותו לחירות וזאת בפרט כשאין בנמצא חלופת מעצר ראויה שעשויה להפחית משמעותית סיכונים אלה. במקרה דנן לא הוגש ערעור ובאיזון מכלול השיקולים הרי שדין הבקשה להידחות.

ניתנה והודעה היום ה' ניסן תשפ"ג, 27/03/2023 במעמד הנוכחים.

מיטל חלפון-נזריאן, שופטת, סגנית הנשיא

הוקלד על ידי תמר סידרנסקי