

## מ"ת 76958/05/23 - מדינת ישראל נגד גולן בארביביי (עציר)

בית משפט השלום באשקלון

מ"ת 76958-05-23 מדינת ישראל נ' בארביביי(עציר)  
תיק חיצוני: 227688/2023

כבוד השופט משה הולצמן	בפני
מדינת ישראל	המבקשת
גולן בארביביי (עציר) ע"י ב"כ עוה"ד רז קרן ישועה	נגד
	המשיב

## החלטה

1. בעניינו של המשיב הוגש כתב אישום מתוקן על התפרצות לדירה וגניבה, הפרעה לשוטר בעת מילוי תפקידו והחזקה/נטילה ושימוש בכרטיס חיוב.
2. בדיון שנערך ביום 15.6.2023 לפני כב' השופטת דגנית משעלי ביטון נקבע שיש ראיות לכאורה לגבי עבירת ההתפרצות לגביה העלה בא כוחו של המשיב הסתייגות וניתנה התייחסות לגבי יתר העבירות המיוחסות למשיב. בית המשפט ציין כי המדובר במשיב בעל רקע התמכרותי לסמים, הנושא עשר הרשעות קודמות, האחרונה בשנת 2022 בעבירות רכוש, נדון למאסר בפועל של עשרה חודשים ועומד ותלוי בעניינו מאסר מותנה של שמונה חודשים, אך נראה שעברו הפלילי והעונשים שנגזרו עליו אינם מרתיעים אותו. עוד צוין כי "גם אם יומלץ על הליך טיפולי יש לשקול את שילובו של המשיב בהליך טיפולי במסגרת התיק העיקרי".
3. בתסקיר שירות המבחן שהוגש ביום 13.7.2023 צוין שהמשיב עיף מאורח חייו, כך לטענתו, גילה מוטיבציה מילולית ראשונית להשתלב בטיפול בקהילה טיפולית סגורה, וניתנה המלצה לשילובו בקהילת "רוח במדבר".
4. בדיון שנערך ביום 17.7.2023, לפני כב' השופטת מירב עמר כהן, נקבע לגבי הגשת תסקיר משלים לאחר ראיון קבלה עם נציגי קהילת "רוח במדבר" וזאת מבלי לטעת ציפיה אצל המשיב לגבי תוצאת הדברים.
5. בתסקיר נוסף שהוגש ביום 2.8.2023 הומלץ על שילובו של המשיב בקהילת "רוח במדבר", לאחר שעבר את הליך הקבלה, והומלץ להתחיל את הטיפול ביום 10.8.2023 בליווי נציגי שב"ס.
6. בדיון שנערך לפני ביום 8.8.2023 באי כוח הצדדים שטחו את טענותיהם לגבי שילובו של המשיב בתכנית הגמילה בקהילת "רוח במדבר".
7. המבקשת הודיעה על התנגדותה לתכנית הגמילה בשלב זה של ההליך המשפטי.
8. הלכה פסוקה היא כי יש מקום להידרש לבחינת אפיק טיפולי לגמילה מסמים בשלב גזירת העונש כאשר עומדת לפני בית המשפט תמונה מקיפה לגבי מצבו של הנאשם, אך ניתן לחרוג מהכלל האמור כאשר התקיימו לפחות שניים מתוך שלושת המבחנים הבאים - ככל שהנאשם החל בהליך של גמילה טרם ביצוע העבירה, סיכויי הצלחת הליך הגמילה והאם יש בידי המסגרת הטיפולית לתת מענה הולם למסוכנות הנשקפת מהנאשם. עוד נקבע שיש ליחס משקל של ממש לתנאי הראשון ורק בנסיבות חריגות ומיוחדות ניתן להסתפק בשני התנאים הנוספים.
9. **"... ככלל, העיתוי הראוי לבחינת קיומה של אפשרות טיפולית לגמילה מסמים, הוא שלב גזירת העונש. יחד עם זאת, בהלכת סויה נקבע, כי ניתן לחרוג מן הכלל האמור, בהתקיים שניים לפחות מתוך שלושת התנאים הבאים: כאשר הנאשם החל בהליך הגמילה עוד טרם ביצוע העבירה; כאשר פוטנציאל הצלחת הטיפול הינו גבוה; וכאשר יש במסגרת הטיפולית המוצעת בכדי ליתן מענה הולם למסוכנות הנשקפת מן הנאשם (שם, בפסקה 7). בהקשר זה, ציינתי זה מכבר, כי לטעמי "התנאי הראשון הינו בעל מעמד בכורה, ורק בנסיבות חריגות ומיוחדות ניתן יהיה להסתפק בהצטרפותם של שני התנאים הנוספים" (בש"פ 5182/14 סאיני נ' מדינת ישראל (20.8.2014); בש"פ 8667/13 אזולאי נ' מדינת ישראל (20.1.2014)). במקרה דנן, עורר לא החל בטיפול לגמילה מסמים, עוד טרם שביצע את העבירות המיוחסות לו בכתב האישום, ומסיבה זו מקרהו אינו נופל בגדר אותם מקרים חריגים ויוצאי דופן, בהם מוצדק לסטות מהכלל, בדבר העיתוי המתאים לבחינת אפשרויות טיפוליות לגמילה מסמים" (בש"פ 9888/16 מיכאל קוגמן נ' מדינת ישראל, פסקה 15, 3.1.2017; ראו גם- בש"פ 7750/17 מדינת ישראל נ' אנטון פרוס, 17.10.2017; מקום שהמשיב החל טיפול גמילה מסמים כחודשיים טרם מעצרו ולא התמיד בכך ואף התקבלה החלטה להפסיק את הטיפול יש לזקוף זאת לכף חובתו (בש"פ 6136/17 גיא גנץ נ' מדינת ישראל, 29.08.2017). העברת נאשם עוד טרם נגזר דינו או אף טרם הוכרע דינו להליך טיפולי או שיקומי הינה בבחינת הקדמת המאוחר ועלולה גם ליצור ציפיות בלב הנאשם ולכבול את ידיו של בית המשפט בעת מתן גזר הדין (בש"פ 7750/17 מדינת ישראל נ' פרוס, 17.10.2017). "נקודת המוצא במתן אפשרות לנאשם לעבור הליך טיפולי היא בכך שקיימת המלצה חיובית ואף חמה מטעם שירות המבחן שהוא אכן ראוי לטיפול. אך בכך אין די. ההמלצה של שירות המבחן מהווה תנאי הכרחי אך לא מספיק. על הנאשם לשכנע שבנוסף לפרוגנוזה החיובית של הטיפול, הוא החל בתהליך טיפולי עובר למעצרו ושיהיה בחלופה הטיפולית מענה הולם למסוכנות הנשקפת ממנו" (בש"פ 8509/17 רוסלן אנטופקין נ' מדינת ישראל, 07.11.2017).**
10. ראו גם- בש"פ 608/23 שלומי אוחיון נ' מדינת ישראל (30.01.2023); בש"פ 8761/22 גמאל אבו סארה נ' מדינת ישראל (05.01.2023); בש"פ 4757/23 שחר עזרא נ' מדינת ישראל (28.06.2023).
8. בעניינו, סבורני שהמשיב אינו עומד בתנאים לצורך יציאתו לתכנית גמילה מסמים בשלב זה של ההליך המשפטי. נראה שאין חולק כי המשיב לא היה בטיפול גמילה מהתמכרות לסמים עובר למעצרו. באשר לסיכויי הצלחת ההליך לא שוכנעתי שאלה עומדים על הרף הנדרש. בתסקיר מיום 5.7.2023 צוין כי במסגרת ריצוי עונשי מאסר קודמים שנגזרו עליו המשיב שולב בתכנית גמילה בכלל "גבעון" ובהמשך לאחר שיחרורו שולב בהוסטל של קהילה טיפולית "בית אור אביבה", אך מדבריו עולה שלטפול הייתה השלכה מיטיבה קצרת טווח של כשנה וחצי ולאחר שחרורו ממאסר בשנת 2015 ועם חידוש קשריו עם חברה שולית חלה נסיגה במצבו והוא חזר להשתמש בסמים. עוד צוין כי ממידע המצוי אצל שירות המבחן עולה כי במסגרת הליך מ"ת 10-20-34929 המשיב שולב בטיפול במסגרת קהילת "בית אור אביבה", שיתף פעולה למרות קשיים רבים אך בהמשך החליט לעזוב את הטיפול בקהילה על דעת עצמו. עוד צוין כי בהתאם לבקשת בית המשפט נעשה ניסיון לבנות עבורו תכנית טיפול חילופית בשיתוף היחידה לטיפול בהתמכרויות באזור מגוריו אך הוא לא שיתף פעולה ולא הגיע לפגישות שנקבעו עבורו למרות ההזדמנויות הרבות שניתנו לו. קצינת המבחן התרשמה שהמשיב מסוגל לגייס כוחות לפרקי זמן קצרים על מנת לשמור על רצף תעסוקתי. בתסקיר נוסף מיום 25.7.2023 צוין כי המשיב הביע "... מוטיבציה ראשונית להשתלב בטיפול וכן ביטא הכרה בדבר קיומה של בעיית שימוש בחומרים ממכרים המשליכה על התנהגותו, לתפיסתו", אך יש לשים לב שהמשיב שולב בעבר מספר פעמים בקהילה טיפולית לצורך גמילה מהתמכרותו לסמים והתקשה להתמיד בתהליך ובהמשך הפסיק לשתיף פעולה. זאת ועוד, לא שוכנעתי שיש בידי המסגרת הטיפולית המוצעת לתת מענה הולם למסוכנות הנשקפת מהנאשם. בעניין זה יש ליחס את המשקל הראוי לכך שלמשיב כעשר הרשעות קודמות. בתסקיר שירות המבחן מיום 2.8.2023 צוין שכחודש וחצי לפני מעצרו הנוכחי סיים לרצות עונש מאסר בפועל של 13 חודשים בגין עבירת רכוש, ועוד צוין כי המשיב נטוע היטב בעולם העברייני "וכי סנקציות עונשיות קודמות לא היוו עבורו גורם הרתעתי ומחדד גבולות ...".
9. בנסיבות העניין סבורני שהמשיב לא עומד בתנאים שנקבעו בהלכה הפסוקה לצורך שילובו בשלב זה של ההליך המשפטי בקהילה טיפולית לגמילה מהתמכרות.
10. בהמשך להחלטות קודמות שניתנו המשיב יוותר במעצר עד למתן החלטה אחרת.

11. בנסיבות העניין קובע לדין בעניינו של המשיב שיערך ביום 16.8.2023, בשעה 11:00, לפני כב' השופט התורן עידו כפכפי.
12. המזכירות מתבקשת לקבוע את מועד הדין ביומנו של השופט התורן.
13. המשיב יובא לדין באמצעות שב"ס.
14. המזכירות תודיע לצדדים.

ניתנה היום, כ"ג אב תשפ"ג, 10 אוגוסט 2023, בהעדר הצדדים.