

ת"פ 48194/05/22 - מדינת ישראל נגד חאלד דבאח,, עומר ברוך סבאג (עצור/אסיר בפיקוח),, שמעון אדירי,

בית המשפט המחוזי בחיפה

ת"פ 48194-05-22 מדינת ישראל נ' דבאח ואח'

לפני כבוד השופט דניאל פיש

המאשימה מדינת ישראל

נגד

הנאשמים

חאלד דבאח,

עומר ברוך סבאג (עצור/אסיר בפיקוח),

שמעון אדירי,

בשם המאשימה: עו"ד אלאא אבו רומי

בשם הנאשם 3: עו"ד שירן גולברי

גזר דין

(בעניינו של נאשם 3 בלבד)

1. נאשם 3 הודה בכתב אישום מתוקן במסגרת הסדר חלקי שלא כלל הסדר אודות העונש, בעבירות של **סיוע ליצור, הכנה והפקה** לפי סעיף 6 לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג-1973 (להלן: "**פקודת הסמים המסוכנים**") + סעיף 31 לחוק העונשין, תשל"ז-1977 (להלן: "**חוק העונשין**") ו**סיוע לנטילת חשמל** לפי סעיף 400 + 31 לחוק העונשין.

2. על פי האמור בכתב האישום המתוקן, נאשם 1 קיבל היתר לשימוש בשטח ומבנה ששייכים לאדם אחר בדיר אל אסד ללא תמורה וללא הגבלת זמן. במבנה החזיקו הנאשמים 1 ו-2 ציוד רב לגידול קנאביס ללא היתר. בעת שנתפסו החזיקו הנאשמים 469 שתילי קנאביס במשקל כולל של 58.2 ק"ג נטו שלא לצריכה עצמית וללא היתר. במהלך התקופה סייע הנאשם 3 לנאשמים 2 לגדל ולהחזיק קנאביס בכך שהתקין במקום מזגנים ונתן שירותי תחזוקה באופן שהגיע למבנה פעמיים. עוד צוין בכתב האישום המתוקן שהנאשם 3 סייע לנאשמים 1 ו-2 לצרוך חשמל במרמה בעלות כוללת של 8,359 ₪.

טיעוני המדינה

3. נטען שהערכים החברתיים שנפגעו במעשיו של נאשם 3 הם החובה להגן על בריאותו ושלומו הפיזי והנפשי של הציבור והצורך למנוע את הפגיעה והנוזק הנגרמים לחברה כתוצאה מתופעת ההתמכרות לסמים. נטען

שהפסיקה נקטה עמדה מחמירה כלפי נאשמים בעבירות סמים במגמה למגר את התופעה. עוד נטען שמאחר וטבען של עבירות הסמים מקשה על חשיפתן, יש להשית עונש מרתיע על נאשמים, שכן הסיכוי לתפוס את המבצעים בעבירות סמים הוא קטן. נטען לפגיעה משמעותית בערכים החברתיים המוגנים במקרה זה. נטען לתכנון מוקדם, תוך השקעת כסף ומחשבה רבה, כאשר חלקו של הנאשם 3 היה לסייע לנאשמים האחרים.

4. ביחס לנאשמים האחרים נטען למתחם ענישה שנע בין 12 - 24 חודשי מאסר בפועל וביחס לנאשם 3 התבקשה מחצית המתחם. כמו כן, נתבקשה הטלת ענישה נלווית של קנס ומאסר על תנאי נוכח עברו הפלילי של נאשם 3.

5. באשר לענישה בתוך המתחם, הודגש עברו הפלילי המכביד של נאשם 3, ונתבקש להכריז עליו כסוחר סמים. המדינה ביקשה שלא לאמץ את המלצות התסקיר לאור חומרת העבירות והעבר הפלילי של הנאשם 3. יחד עם זאת, נטען שנאשם 3 הודה בכתב אישום מתוקן וחסך בזמן שיפוטי ועל כן נתבקש להטיל עליו ענישה ברף האמצעי של המתחם.

6. המדינה אזכרה, בין היתר, פסיקה כדלקמן:

- ע"פ 3398/22 **ניתאי גמליאל נ' מדינת ישראל** (17.7.22); באותו מקרה הורשע המערער בייצור, הכנה והפקה לפי סעיף 6 לפקודת הסמים המסוכנים, עבירה של החזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית והחזקת כלים וגניבת חשמל. דובר בהפעלת מעבדת סמים לגידול קנאביס בדירה בה גידל המערער 202 שתילים במשקל כולל של 65 ק"ג נטו. הערכאה הדיונית קבעה שמתחם העונש ההולם נע בין 22-48 חודשי מאסר בפועל, והטילה על המערער 22 חודשי מאסר בפועל. הערעור שהוגש על חומרת העונש נדחה.

- ע"פ 871/20 **אברהם אברג'יל נ' מדינת ישראל** (30.3.20); הוטל על המערער 26 חודשי מאסר לאחר שהקים מעבדה לגידול סם מסוג קנאביס בו נתפסו מאות שתילים שהגיעו למשקל 80 ק"ג. הערעור נדחה, כאשר נקבע שהעונש שהושת אינו חורג מרף הענישה הנוהג במקרים כגון דא.

- ע"פ 8988/16 **אשר בן סימון נ' מדינת ישראל** (8.3.2017); דובר במערער שהקים מעבדה לגידול סם מסוכן מסוג קנאביס במספר חדרים בביתו, וגידל בהן 282 שתילים במשקל כולל של 87.25 ק"ג. בערכה הדיונית הוטל עונש של 36 חודשי מאסר בפועל. הערעור נדחה.

טיעוני ההגנה

7. הסנגורית ביקשה לאמץ את המלצות שירות המבחן ולהשית על נאשם 3 ענישה בדמות עבודות שירות למספר חודשים בודדים. נטען שנאשם 3 הודה בחלק שלו בכתב האישום המתוקן והורשע בעבירות סיוע. נטען

שמדובר בסיוע נקודתי - התקנת מזגנים והגעה פעמיים למבנה, ואין מדובר במי שעבד באופן שוטף במקום. נטען עוד שהמדינה הסכימה להוריד ביחס לאליו את סעיף האישום של החזקה שלא לצריכה עצמית. נטען שלא הייתה לו נגישות לסם והוא לא הפיק רווח ישיר ממנו. נטען שנאשם 3 הודה כבר במשטרה ולקח אחריות כפי שעולה מהתסקיר.

8. הוזכר שנאשם 3 היה עצור כמעט חודש ימים (החל מיום 2.5.22) ולאחר מכן שהה למעלה מחצי שנה במעצר בית מוחלט, כאשר רק ביום 5.1.23 הותר לו לצאת לעבודה ועד היום הוא מצוי בתנאים מגבילים של מעצר בית לילי.

9. נטען שמדובר באדם בעל עסק למזגנים והתקנת מצלמות שעסקיו התרסקו בעקבות הפרשה. נטען עוד שהעבירות בוצעו על רקע כלכלי קשה. ביחס לעברו הפלילי נטען שההרשעה אחרונה שלו היא משנת 2014 ושהוא נמצא ביחסים יציבים עם בת זוג כעת. נטען שגם מהתסקיר עולה בפירוש לקיחת אחריות מלאה על מעשיו ומוטיבציה לשינוי דרכיו בחיים. כמו כן, התבקש שלא להטיל עליו קנס כספי לאור מצבו הכלכלי וכי לכל היותר יוטל עליו קנס מידתי. בנוסף, ביקשה הסנגורית שלא להכריז על נאשם 3 כסוחר סמים, שהרי הוא לא החזיק בסמים, לא הייתה לו נגישות לסם, הוא לא היה אמור ליהנות מפירות מכירתם ומשום שהוא סיפק סיוע נקודתי בלבד. נטען עוד שנאשם 3 לא עבר בעבר עבירות סמים.

10. אוזכרה, בין היתר, הפסיקה הבאה:

- ת"פ 37358-09-17 **מדינת ישראל נ' שמעון בן דוד** (23.12.18); באותו מקרה הנאשם הורשע על פי הודאתו בעבירות של גידול והפקת סם מסוכן מסוג קנאביס כאשר יחד עם אחרים גידל את הסם בכרם בשטחי מושב. כמות הסמים הייתה 47.8 ק"ג והיו 1,484 שתילים. הוטלו עליו 6 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות במסגרת הסדר טיעון. נקבע שהנאשם לא היה המבצע העיקרי.

- ת"פ 32401-07-18 **מדינת ישראל נ' יהודה מאור ואח'** (1.5.19); הנאשמים שם הורשעו על פי הודאתם בכתב אישום מתוקן בעבירות סמים של ייצור, הכנה והפקה, החזקת חצרים והחזקת כלים אסורים (חלקם הורשעו בסיוע בלבד). הנאשם העיקרי שכר נכס והקים במקום בית לגידול קנאביס בו הפיקו 350 ק"ג נטו של הסם בשווי כולל של 21 מיליון ₪. על הנאשם העיקרי הוטלו 45 חודשי מאסר, ועל נאשמים 2 ו-3 הוטל מאסר למשך 6 חודשים לריצוי בעבודות שירות יצוין כי דובר בהסדר טיעון לאחר הליך גישור.

- ת"פ 16097-08-21 **מדינת ישראל נ' עומר עומרי חמו** (6.12.23); באותו מקרה הנאשם הורשע על פי הודאתו בעבירות של ייצור, הכנה והפקת סמים מסוכנים ונטילת חשמל והחזקת כלים, כאשר הוא הקים מעבדה לגידול קנאביס בדירה. נתפסו במקום 379 שתילים במשקל כולל נטו של 112.8 ק"ג, ובנוסף נגנב חשמל בעלות של 28,897 ₪. נקבע מתחם ענישה שבין 22 - 46 חודשי מאסר, ומשיקולי שיקום הוטלו 9 חודשי מאסר בפועל לריצוי בעבודות שירות.

11. הנאשם טען שלמד מטעויותיו ושהוא נמצא בדרך חדשה.

תסקיר שירות המבחן

12. בתסקיר תואר שהנאשם 3 הוא בן 33, רווק, מתגורר במעלות ועובד בעסק עצמאי. הוא סיים 12 שנות לימוד, התגייס אך לא סיים את שירותו הצבאי ושחרר בגין אי התאמה. כיום נמצא במערכת יחסים זוגית. עוד תואר עברו הפלילי, כאשר בין השנים 2006 - 2014, נרשמו לחובתו 5 הרשעות קודמות בתחומים שונים, אשר כללו ריצוי שלושה עונשי מאסר בפועל. יצוין שאין לחובתו עבירות סמים. במהלך ניהול ההליך הוא שולב בטיפול קבוצתי לעצורי בית אך הגיע לשני מפגשים בלבד. הוא לקח אחריות על מעשיו ותיאר שלחץ כלכלי גרם לו לבצע את העבירות. בשקלול הסיכויים מול הסיכונים עלה שלא ניתן לשלול רמת סיכון להישנות עבירות דומות בעתיד. מאידך, לא התרשם שירות המבחן מנזקקות להליך טיפולי וסבר שנאשם 3 הפיק את הלקחים המתבקשים ופועל לנהל אורח חיים נורמטיבי. בסופו של דבר הומלץ על עונש מאסר שירוצה בעבודות שירות על מנת להמחיש את הפסול במעשיו.

דין

13. הערכים המוגנים שנפגעו כתוצאה ממעשי נאשם 3 היו שמירה על שלום הציבור ומניעת שימוש בסמים אסורים. לצד האמור, הואיל ומעורבותו של נאשם 3 בביצוע העבירות הייתה מוגבלת לפעולות שתוארו בכתב האישום המתוקן, הפגיעה בערכים החברתיים מצדו לא הייתה חמורה יחסית. כך גם השתקף מהרשעתו כמסייע בלבד. עם זאת, אין להקל ראש בעבירות הסמים לרבות עבירות גידול מסחרי של קנאביס, ומתחם הענישה ההולם שהוצע על ידי המדינה משתקף מהפסיקה.

14. אשר על כן, הנני קובע מתחם ענישה הולם שבין 6 - 12 חודשי מאסר. באשר להטלת העונש בתוך המתחם, יש להתחשב בעברו הפלילי של נאשם 3, אך גם בהודאתו, לקיחת האחריות והחיסכון בזמן השיפוטי ובאמור בתסקיר שירות המבחן שהוגש, כשלא מצאתי סיבה שלא לאמץ את מסקנותיו.

15. יצוין כי בשים לב כי מדובר בסוג עבירות המבוצעות מתוך רצון להשגת רווח כלכלי קל, ובשים לב למניע הכלכלי המובהק מצד נאשם 3, העונש חייב לכלול רכיב של ענישה כספית אולם באופן שיישקף את מידת אשמו של נאשם 3.

16. אשר על כן יוטל עונש כדלקמן:

- 8 חודשי מאסר בפועל לריצוי בעבודות שירות בהתאם לחוות דעת הממונה.
 - 5 חודשי מאסר על תנאי משך 3 שנים, כאשר התנאי יופעל במידה והנאשם יבצע עבירות סמים מסוג פשע.
 - קנס בסך 3,000 ₪, לתשלום עד ליום 1.5.24.
17. בנסיבות העניין לאור אופיין של העבירות שבוצעו על ידי נאשם 3, לא מצאתי מקום להכריז עליו כסוחר סמים.

זכות ערעור תוך 45 הודעה לנאשם.

ניתן היום, ט"ז אדר א' תשפ"ד, 25 פברואר 2024, בהעדר הצדדים.