



ת"פ 64206/07/21 - מדינת ישראל נגד חן מזרחי

בית משפט השלום בירושלים

ת"פ 64206-07-21 מדינת ישראל נ' מזרחי

לפני בעניין:	כבוד השופט דוד שאול גבאי ריכטר המאשימה
נגד הנאשם	מדינת ישראל ע"י ב"כ פקד דוד כהן, מתמחה מטעם תביעות ירושלים
	חן מזרחי ע"י ב"כ עוה"ד רענן עמוסי

גזר דין - תוך ביטול הרשעה

כתב האישום המתוקן

1. הנאשם הורשע על פי הודאתו בעבירה של **החזקת סם שלא לצריכה עצמית**, לפי סעיפים 7(א)(ג) רישא לפקודת הסמים, ובנהיגה תחת השפעת סמים, לפי סעיף 26(2) לתקנות התעבורה. מעובדות כתב האישום המתוקן עולה, כי ביום 10.3.2020 בשעת לילה נהג הנאשם ברכב בירושלים. באותן נסיבות החזיק הנאשם ברכב קוקאין במשקל 8 גרם ו-MDMA בכמות 0.83 גרם. בבדיקה שנערכה לנאשם נמצאו תוצרי חילוף חומרים של קוקאין וקנביס, ומכאן שבאותה עת נהג שיכור תחת השפעת סמים.

מהלך הדין

2. הנאשם הודה בכתב אישום מתוקן במסגרת הסדר טיעון, שבמסגרתו הגבילה עצמה המאשימה לעונש מרבי של 6 חודשי עבודות שירות, והוסכם על הטלת פסילה למשך 4 חודשים בניכוי חודש הפסילה המינהלית בה חויב הנאשם. הסניגור ביקש כי שירות המבחן יבחן גם את שאלת ביטול ההרשעה.

תסקירי שירות המבחן

3. בעניינו של הנאשם הוגשו שני תסקירים. הנאשם צעיר כבן 26, רווק המתגורר במרכז הארץ, כיום בזוגיות. הוא עובד מזה כשנתיים בחברה לשיווק ברי מים. הנאשם סיים 13 שנות לימוד ללא תעודת בגרות. בשל נסיבות ילדותו המורכבות שהה בפנימייה החל מגיל 12 ועבר מסגרות חינוך רבות על-רקע קשיי הסתגלות. הוא חבר לחברה שולית והחל להשתמש בסמים שונים לרבות בסמים קשים, ושירות המבחן מעריך כי הדבר קשור

לטרומות בילדותו של הנאשם. למרות כל זאת הנאשם השלים שירות צבאי מלא ובתפקידו האחרון שימש כמפקד שוחרים. עם זאת במהלך השירות נדון למאסר בגין נפקדות. הנאשם קיבל אחריות מלאה למעשים והביע עליהם חרטה ובושה. הוא הסכים להצעת שירות המבחן להשתלב בטיפול ייעודי ועשה זאת בהצלחה מרובה, תוך ששירות המבחן ציין לחיוב את המידה המרובה של שיתוף הפעולה של הנאשם עם הטיפול, לרבות יכולתו להיפתח למטפלים ולרכוש כלים להתמודדות מיטיבה עם אתגרי החיים. הנאשם מסר בדיקות שתן נקיות משרידי סמים לאורך תקופה ארוכה. שירות המבחן מעריך, כי הנאשם מצוי בעיצומו של מהלך טיפולי ושיקומי אמיתי, הנובע ממוטיבציה פנימית שלו ומרצון לנהל אורח חיים תקין ונורמטיבי. לכן, המליץ שירות המבחן על הטלת של"ץ בהיקף 300 שעות שיבוצעו במתנ"ס נאות שז"ר ביבנה, וצו מבחן להבטחת המשך הטיפול. שירות המבחן סבר שיש מקום לבטל את ההרשעה נוכח מכלול הנסיבות, גילו הצעיר של הנאשם, קבלת האחריות, התהליך שעבר, וחיזוק תהליכי השיקום.

חוות הדעת של הממונה על עבודות השירות

4. הממונה הגיש חוות דעת על אודות כשירות הנאשם לבצע מאסר בעבודות שירות. מחוות הדעת עולה, כי הנאשם כשיר לעבודות שירות במגבלות בפתחון לב בראשון לציון החל מיום 27.12.2023.

ראיות וטענות לעונש

5. במסגרת הראיות לעונש שמעתי את אמו של הנאשם שסיפרה על התנאים שבהם גדל הנאשם וכן סיפרה על השפעת ההליך על בנה ועל מצבו הנפשי. כמו כן סיפרה על המהפך שעבר הנאשם ועל הפקת הלקחים שלו. כמו כן הוצגו מסמכים התומכים בטענות שהעלה הסניגור.

6. אשר לעונש, עתרה המאשימה להטלת מאסר בעבודות שירות וענישה נלווית ועמדה על הותרת ההרשעה על כנה. הסניגור מנגד ביקש לבטל את ההרשעה נוכח התהליך שעבר הנאשם וכדי לא לפגוע בסיכויי לעתיד וביקש להיעתר להמלצת שירות המבחן.

7. בסיום הדיון וטרם מתן גזר הדין שמעתי את דברי הנאשם, וגם אני, כשירות המבחן, התרשמתי מבחור צעיר שהפך מעלם לגבר, במובן התבגרותו הנפשית. קיבלתי את הרושם שהנאשם אכן מבין את הכשל שכשל בו, ואת הצורך בתיקון. הרושם שנתר הוא עמוק וחיובי, ויש לקוות שהנאשם יידע להפוך לדוגמה עבור אחרים ובכך להציל נפשות רבות ככל הניתן מעולם הסמים האכזר.

קביעת מתחם הענישה

8. מתחם הענישה צריך להתייחס לעקרון ההלימה, הנוגע ליחס לערך החברתי המוגן, מידת הפגיעה בו, נסיבות ביצוע העבירה ומידת אשמו של הנאשם, ומדיניות הענישה.

9. אשר לערך המוגן, העבירות אותן עבר הנאשם פוגעות בערך המוגן של שלום הציבור ובריאותו וכן בבטיחות המשתמשים בדרך. קוקאין ו-MDMA אינם סמים קלים, אלא סמים שנזקם רב מאוד למשתמשים. נהיגה תחת השפעת סמים עלולה להביא לאובדן חיי אדם. בענייננו מידת הפגיעה בערכים המוגנים נמוכה עד בינונית.

10. **אשר לנסיבות הקשורות בביצוע העבירה**, בין הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה יש לשקול את אלה, לענין קביעת המתחם: הנאשם אחראי באופן מלא למעשיו שעה שנהג תחת השפעת סמים ואף החזיק ברכב שני סוגי סמים קשים כאמור לעיל. הנזק שנגרם הוא עצם הנהיגה תחת השפעת סמים וסיכונם של כלל המשתמשים בדרך. על פוטנציאל הנזק הן מן הסמים והן מהנהיגה תחת השפעתם, כבר עמדתי.

11. **אשר למדיניות הענישה הנוהגת**, סקירת הפסיקה מלמדת על מדיניות שלכל הפחות מחייבת הטלת מאסר בעבודות שירות בנסיבות דומות. לכן עמדת המאשימה למאסר בעבודות שירות מעוגנת היטב בפסיקה והולמת את נסיבות המקרה.

א. רע"פ 3262/19 **מסעוד נ' מ"י** (מיום 16.5.2019) - הנאשם נתפס בדירתו כשהוא מחזיק 300 גרם קנביס ו-83 גרם קוקאין עבור אחר. אושר מתחם שבין 10 ל-30 חודשי מאסר ועונש של 5 חודשי מאסר בפועל (הוקל מ-8 חודשי מאסר).

ב. רע"פ 1473/18 **אוחיון נ' מ"י** (מיום 22.4.2018) - הנאשם החזיק בביתו 4 יחידות קוקאין במשקל 2 גרם ונדון לחודשיים עבודות שירות על סמך מתחם שבין 6 ל-12 חודשי מאסר.

ג. רע"פ 1122/17 **גולדשטיין נ' מ"י** (מיום 5.7.2017) - הנאשם נהג תחת השפעת קוקאין והחזיק על גופו 5.5 גרם MDMA ו-13 גרם קוקאין. אושר מתחם שבין 10 ל-24 חודשי מאסר ועונש של 10 חודשי מאסר.

ד. עפ"ג (חיפה) 61867-11-19 **מ"י נ' אבו עיסא** (מיום 4.12.2019) - נאשם שנתפס עם כמות של כ-20 גרם הירואין ו-3 גרם קוקאין מחולק למנות נדון ל-9 חודשי מאסר בפועל על בסיס מתחם שבין 9 ל-18 חודשים.

ה. ת"פ (מחוזי חיפה) 22435-01-15 **מ"י נ' שעייב** (מיום 16.2.2016) - הנאשם הורשע בסחר ב-8 גרם קוקאין. אושר מתחם שבין עבודות שירות ל-12 חודשי מאסר והנאשם נדון ל-5 חודשי עבודות שירות.

12. **מתחם הענישה** - לפיכך, מתחם הענישה צריך לעמוד על חודש ועד שישה חודשי מאסר בעבודות שירות כאשר הגבול העליון הוכתב ע"י עמדת המאשימה בתיק זה.

נסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה

13. ניתן לתת משקל לנסיבות הבאות שאינן קשורות בביצוע העבירה, במסגרת גזירת העונש בתוך המתחם: הנאשם צעיר, קיבל אחריות מלאה למעשים ונרתם במלוא אונן לתהליך טיפולי בתחום הגמילה מהסמים ורכישת כלי התמודדות מיטיבים עם אתגרי החיים. שירות המבחן מעריך, ואני שותף להערכה זו, כי התהליך שעובר הנאשם הוא מהותי ואמיתי, ומהווה נקודת מפנה בחייו הצעירים, ויש לקוות שהוא יתמיד במהלך בו החל במהלך שנה זו, ויעלה על פסי תפקוד נורמטיביים ויזכה למצות את מלוא הפוטנציאל הטמון בו להיות שותף פעיל ומועיל לחברה בה הוא חי.

המיקום במתחם והסטייה ממנו מטעמי שיקום

14. בהתאם לעקרונות ההלימה והפסיקה שסקרתי, היה מקום להטיל על הנאשם עבודות שירות בתחתית מתחם העונש שקבעתי. אלא שהמלצת שירות המבחן ברורה כשמש, ומעידה בצדק על תהליך טיפולי ושיקומי מוצלח המקיים את דרישות סעיף 40ד' לחוק העונשין, בעניין השיקום, לפיו **"הנאשם השתקם או כי יש סיכוי של ממש שישתקם..."**. אמנם התהליך בראשיתו באופן יחסי (שכן החל ביוני 2023), אך לאורך כל ההליך מסר הנאשם בדיקות שתן תקינות ועשה כל שנדרש ממנו באופן מלא. שירות המבחן מעריך כי יש לו מוטיבציה רבה להשלים את התהליך. לכן אחרוג ממתחם העונש ההולם ואאמץ את המלצת שירות המבחן לעניין העונש.

ביטול הרשעה

15. בידוע, שעה שנמצא כי נאשם ביצע את העבירות המיוחסות לו, יש להרשיעו. זהו הכלל. אי-הרשעה הוא היוצא מן הכלל. בע"פ 2083/96 **כתב נ' מ"י** (מיום 21.8.1997) קבע בית המשפט העליון כי אי-הרשעה תיתכן בהינתן שני תנאים מצטברים: הראשון, כאשר טיב העבירה מאפשר אי-הרשעה מבחינת שיקולי הענישה ליחיד ולרבים; השני, כאשר הנזק העלול להיגרם לנאשם מעצם הרשעתו הוא קונקרטי ובלתי מידתי בנסיבות העניין. ראו בהקשר זה גם את ע"פ 5985/13 **אבן נ' מ"י** (מיום 2.4.2014) בפסקאות 6 ו-7. אשר לנסיבות, הגם שמדובר בקוקאין ובנהיגה תחת השפעת סמים, נסיבות המקרה אינן כאלה שאינן מאפשרות ביטול הרשעה, בוודאי כאשר מדובר במעידה חד-פעמית ובחלופי הזמן ממנה, נוכח הישגי הנאשם מאז. אשר להוכחת הנזק הקונקרטי - לטעמי, הדרך שעשה הנאשם ועומק השיקום שעבר ופוטנציאל המשך השיקום, גילו הצעיר ורצונו לעסוק בתחומים שמצריכים בעתיד היעדר רישום פלילי, יש מקום לבטל את ההרשעה ולאפשר לנאשם לפתוח את חייו הבוגרים באופן שיאפשר לו את מרבית האפשרויות למצות את הפוטנציאל שלו למען עצמו ולמען החברה. **בנסיבות אלה, מורה על ביטול ההרשעה.** הפסיקה אליה הפנה הסניגור בהחלט תומכת בתוצאה זו [ע"פ (ירושלים) 11045-09-18 **אליאסיאן נ' מ"י** (מיום 3.3.2019) שם דובר במקרה חמור יותר של סחר בקנביס בכמויות ניכרות, ות"פ (קרית גת) 9369-01-13 **מ"י נ' שמואל** (מיום 29.4.2015) שם דובר בנסיבות דומות למקרנו (למעט הנהיגה), בהן בוטלה ההרשעה, ולא הוגש ערעור]. אציין מעבר לדרוש, כי יוחסה לנאשם עבירה לפי תקנות התעבורה ולא לפי הפקודה או לפי חוק העונשין, והדבר מדבר בעדו.

גזירת הדין

16. לפיכך, אני מחליט לגזור על הנאשם את העונשים הבאים:

- א. 300 שעות שירות לתועלת הציבור (של"ץ), אשר ירוצו במתנ"ס נאות שז"ר ביבנה לא לפני 25.2.2024 על-פי התוכנית שהכין שירות המבחן ובפיקוחו;
- ב. פיצוי שישולם לעמותת אל-סם עד ליום 1.3.2024 בסך ₪2,500;
- ג. פסילה בפועל מלהחזיק ברישיון נהיגה או מלקבל רישיון נהיגה למשך 4 חודשים. מתקופה זו יש לנכות את תקופת הפסילה המינהלית. הרישיון יופקד בבית המשפט עד ליום 25.12.2023 ורק לאחר מכן תיספר הפסילה, אם כי כבר כעת תיכנס לתוקפה;
- ד. צו מבחן לתקופה של 18 חודשים מהיום;

עמוד 4

ה. התחייבות בסך 10,000 ₪ שלא לעבור כל עבירת פשע לפי פקודת הסמים במשך שנה מהיום. הובהר לנאשם שמשמעות ההתחייבות היא, כי אם יעבור את העבירה בתוך התקופה שצוינה, בית המשפט שיגזור את הדין יהא חייב לחלט את ההתחייבות כקנס.

מורה על השמדת הסמים.

הנאשם הוזרר כי אי ביצוע צו המבחן וצו השל"ץ עלולים להוביל להפקעתם ולהטלת כל עונש חלופי לרבות מאסר.

קנסות ופיצויים ניתן לשלם כעבור 3 ימים מיום מתן גזר הדין בחשבון המרכז לגביית קנסות בדרכים הבאות:

• בכרטיס אשראי באתר www.eca.gov.il

• בטלפון: *35592 או 073-2055000

• במזומן בכל סניף של בנק הדואר בהצגת תעודת זהות בלבד

לא יונפקו שוברי תשלום.

ניתן לקזז מכל הפקדה שבתיק או בתיק קשור על אף הודעת עיקול. ככל שקיימות יתרות זכות ואין עיקולים ניתן להשיב למפקיד.

יש לשלוח לשירות המבחן ולממונה על עבודות שירות.

זכות ערעור כחוק לבית המשפט המחוזי בירושלים בתוך 45 יום מהיום.

ניתן היום, י"ב טבת תשפ"ד, 24 דצמבר 2023, במעמד הצדדים.