

ת"פ 47874/04/19 - פרקליטות מחוז מרכז נגד אלי לולו

בית משפט השלום ברחובות

ת"פ 47874-04-19 פרקליטות מחוז מרכז נ'

לולו(עציר)

ת"פ 32843-03-19

בפני כבוד השופטת, סגנית הנשיאה אפרת פינק
בעניין: פרקליטות מחוז מרכז

המאשימה

נגד

אלי לולו (עציר)

הנאשם

נוכחים:

ב"כ המאשימה עו"ד מיכאל סטופ

הנאשם הובא על ידי השב"ס

ב"כ הנאשם עו"ד טל גלאון

גזר דין

מבוא

1. בהכרעת דין מיום 10.7.19 הורשע הנאשם, לפי הודאתו בעובדות שני כתבי אישום מתוקנים שצורפו זה לזה, כדלקמן:

- **בת"פ 32843-03-19** - בעבירה של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית, לפי סעיף 7(א) יחד עם סעיף 7(ג) רישא לפקודת הסמים המסוכנים (נוסח חדש), התשל"ג - 1973 (להלן - "**כתב אישום ראשון**").

לפי כתב האישום הראשון, ביום 3.3.19 בשעות הצהריים, החזיק הנאשם בחדר הכביסה בביתו סם מסוכן מסוג קוקאין במשקל של 15.8341 גרם נטו ומשקל דיגיטלי.

- **בת"פ 47874-04-19** - בעבירה של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית, לפי סעיף 7(א) יחד עם סעיף 7(ג) רישא לפקודת הסמים המסוכנים (להלן - "**כתב אישום שני**").

לפי כתב האישום השני, ביום 16.4.19 בשעות הצהריים, החזיק הנאשם בחדר הכביסה בביתו סם מסוכן מסוג קוקאין במשקל 33.91 גרם. כן החזיק הנאשם בשקית ובתוכה סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל 4.78 גרם ובמשקל דיגיטלי.

ראיות לעונש

2. אשתו של הנאשם, גב' נטלי בן לולו, העידה לעונש ומסרה, כי היא והנאשם נשואים 12 שנים ולהם 6

עמוד 1

בנות. לדבריה, הנאשם אב מעורב בחיי בנותיו, עוזר במטלות הבית ונושא בנטל הכלכלי של הבית. עוד ציינה, כי מאז מעצרו של הנאשם כל הנטל הכלכלי מוטל על כתפיה והנטל הרגשי על בנותיהם גדול. כן מסרה, כי בחרה שלא להתגרש מהנאשם וכי היא מבקשת ליתן לו הזדמנות להחזיר חובות ולגדל את בנותיהם בכבוד.

טענות הצדדים לעונש

3. באת כוח התביעה טענה, שכתוצאה מביצוע העבירות בהן הורשע הנאשם נפגעו הערכים החברתיים של הגנה על הציבור ומאבק בצריכה בסמים.
4. לטענתה, יש לקחת בחשבון את הנסיבות הבאות בקביעת מתחם העונש ההולם: לפי כתב האישום הראשון, החזיק הנאשם בביתו סם מסוכן מסוג קוקאין במשקל של 15.8341 גרם; לפי כתב האישום השני החזיק הנאשם בביתו סם מסוכן מסוג קוקאין במשקל של 33.91 גרם, סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל של 4.78 גרם ומשקל דיגיטלי. הנאשם ביצע את העבירה מושא כתב האישום השני בהיותו במעצר בית בגין התיק הראשון.
5. מכאן טענה, כי מתחם העונש ההולם את העבירה מושא כתב האישום הראשון, נע בין מאסר לתקופה של 10 חודשים ובין מאסר לתקופה של 18 חודשים. עוד טענה, כי מתחם העונש ההולם את העבירה מושא כתב האישום השני, נע בין מאסר לתקופה של 15 חודשים ובין מאסר לתקופה של 36 חודשים.
6. עוד הוסיפה וטענה, כי בקביעת העונש ההולם בתוך המתחם יש לקחת בחשבון את הנסיבות הבאות שאינן קשורות בביצוע העבירות: הנאשם נטל אחריות על מעשיו; לחובתו של הנאשם 6 הרשעות קודמות בעבירות של סמים, רכוש ואלימות מהשנים 2006 - 2016. על הנאשם הוטלו כבר שלוש תקופות מאסר; הנאשם הורשע לאחרונה בביצוע שלוש עבירות של נהיגה ללא רישיון, ובאחד המקרים גם בעבירה של נהיגה בשכרות ובהשפעת סמים מסוכנים. על הנאשם הוטל בגין עבירות אלו מאסר לתקופה של 10 חודשים; הנאשם ביצע את העבירה מושא כתב האישום השני עת היה במעצר בית; אין הליך שיקומי בעניינו של הנאשם.
7. לאור האמור, עתרה באת כוח התביעה להטיל על הנאשם בגין שני כתבי האישום מאסר לתקופה של 42 חודשים במצטבר לכל מאסר אחר שהוטל אליו, מאסר על תנאי, קנס שלא יפחת מסכום של 10,000 ₪ וחילוט הסמים והמשקל.
8. בא כוח הנאשם טען, לעומת זאת, כי יש לקבוע מתחם עונש אחד בגין שני כתבי האישום. לטענתו, יש קשר הדוק בין העבירות, אשר בוצעו בסמיכות זמנים ועל רקע שימוש מסיבי של הנאשם בסמים וללא תכנון מוקדם. לטענתו, הנאשם גם לא גרם נזק לציבור אלא אך לעצמו.
9. עוד טען, כי אין להיעתר למתחם שהציגה התביעה, אלא יש לקבוע מתחם עונש הולם בגין כל העבירות מושא כתבי האישום הנע בין מאסר לתקופה של שנה ובין מאסר לתקופה של 24 חודשים.
10. עוד הוסיף וטען, כי בקביעת העונש ההולם בתוך המתחם יש לקחת בחשבון את הנסיבות הבאות שאינן קשורות בביצוע העבירות: הנאשם הודה במיוחס לו, חסך בזמן שיפוטי והעדת עדים רבים; הנאשם אב ל-6 בנות קטינות ובעקבות מעצרו משפחתו נקלעה לקשיים כלכליים ורגשיים; לחובתו של הנאשם ישנן אמנם מספר הרשעות, אולם העבירה האחרונה היא עבירה של איומים גרידא שבוצעה בשנת 2016, ועבירת הסמים האחרונה היא מלפני 10 שנים; הנאשם ביקש להשתלב בהליך טיפולי, אולם לאור מעצרו בכתב

האישום השני בית המשפט ביטל את הפניה לקבלת תסקיר מעצר; הנאשם ויתר, במסגרת ההסדר, על טענתו כי הסמים נועדו לצריכתו העצמית.

11. עוד הוסיף, כי עתירת התביעה מוגזמת ובלתי מבוססת. מכאן, עתר בא כוח הנאשם למקם את הנאשם בתחתית מתחם העונש ההולם.

דין והכרעה

קביעת מתחם הענישה

12. בהחלט מבחן הקשר ההדוק על נסיבות המקרה עולה, כי כל אחד מכתבי האישום הוא אירוע נפרד שאינו קשור לתוכנית עבריינית אחת (ע"פ 4910/13 ג' אבר נ' מדינת ישראל (29.10.14); ע"פ 1261/15 דלאל נ' מדינת ישראל (13.9.15)). הנאשם אמנם ביצע שתי עבירות דומות על רקע צריכת סמים. עם זאת, העבירה הראשונה הסתיימה ביום 3.3.19 ואף הוגש כתב אישום בגינה בחודש מרץ, ורק לאחר כחודש וחצי, בעת שהיה הנאשם נתון במעצר בית בגין העבירה מושא כתב האישום הראשון, ביצע הנאשם את העבירה מושא כתב האישום השני. מכאן, שלמרות הדמיון בין העבירות והרקע הדומה, הרי שיש ניתוק ומרחק זמנים בין האירועים. לפיכך, יש לראות כל אישום כאירוע נפרד ולקבוע עונש הולם בגינו.

13. בקביעת מתחם העונש ההולם את מעשי העבירות אותן ביצע הנאשם יתחשב בית המשפט **בערך חברתי** הנפגע מביצוע העבירות, **במידת הפגיעה בו, במדיניות הענישה הנהוגה ובנסיבות הקשורות בביצוע העבירות.**

14. במעשיו פגע הנאשם בערכים החברתיים של הגנה על בריאותו ושלומו הפיזי והנפשי של הציבור מפני הנזקים הנגרמים כתוצאה מהשימוש בסמים והשפעתם הממכרת וההרסנית. לצד זאת, פגע הנאשם בהגנה על הציבור מפני נזקים עקיפים הנגרמים כתוצאה מעבריינות הנלווית לשימוש בסמים, ובכלל זה ההגנה על הביטחון האישי ורכוש הציבור (ע"פ 972/11 מדינת ישראל נ' יונה (4.7.12); ע"פ 6029/03 מדינת ישראל נ' שמאי, פ"ד נח (2) 734 (2004)).

15. בקביעת מתחם העונש ההולם את העבירה מושא כתב האישום הראשון, יש לקחת בחשבון, כי הנאשם החזיק בביתו סם מסוג קוקאין שלא לצריכה עצמית, במשקל של 15.8341 גרם נטו ומשקל דיגיטלי.

16. על מדיניות הענישה הרלוונטית לעבירה של החזקת סמים קשים, שלא לצריכה עצמית, בכמות דומה, ניתן ללמוד מהפסיקה הבאה:

- רע"פ 4862/10 אנקרי נ' מדינת ישראל (29.6.10) - בית משפט השלום הרשיע את הנאשם, לאחר הליך הוכחות, בעבירה של החזקת סמים מסוג קוקאין שלא לשימוש עצמי במשקל 11.6 גרם. בית משפט השלום גזר על הנאשם עונש של מאסר בפועל לתקופה של 20 חודשים. בית משפט המחוזי הפחית את עונש המאסר בפועל לתקופה של 10 חודשים והפעיל את המאסר על תנאי במצטבר כך שגזר עליו מאסר בפועל לתקופה של 16 חודשים. בית המשפט העליון דחה את בקשתו של הנאשם להרשות ערעור;

- ת"פ (רח') 10316-06-13 מדינת ישראל נ' עשוי (6.1.16) - בית משפט השלום הרשיע את הנאשם, לאחר ניהול הוכחות, בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, בכך שהחזיק סם מסוג קוקאין במשקל של 9.8 גרם. בית משפט השלום גזר על הנאשם מאסר לתקופה של 14 חודשים, מאסר על תנאי ופסילת רישיון בפועל ועל תנאי;

- ע"פ (ב"ש) 7287-09-15 **אלעתמין נ' מדינת ישראל** (23.12.15) - בית משפט השלום הרשיע את הנאשם, לאחר ניהול הוכחות, בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, בכך שהחזיק סם מסוכן מסוג הירואין במשקל 14.95 גרם. בית המשפט גזר על הנאשם מאסר לתקופה של 18 חודשים, מאסרים על תנאי וקנס בסכום של 3,000 ₪. בית המשפט המחוזי דחה את ערעורו של הנאשם;
- ת"פ (רח'') 10316-06-13 **מדינת ישראל נ' עשיוי** (6.1.16) - בית משפט השלום הרשיע את הנאשם, לאחר ניהול הוכחות, בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, בכך שהחזיק סם מסוכן מסוג קוקאין במשקל של 9.81 גרם. בית המשפט גזר על הנאשם מאסר לתקופה של 14 חודשים, מאסרים על תנאי וקנס בסכום של 2,000 ₪;
- ת"פ (ב"ש) 1592/09 **מדינת ישראל נ' הראוש** (3.2.10) - בית משפט השלום הרשיע את נאשם 2, לפי הודאתו, בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, בכך שהחזיק סם מסוכן מסוג קוקאין במשקל של 13 גרם. בית המשפט גזר על הנאשם מאסר לתקופה של 18 חודשים, מאסרים על תנאי, התחייבות בסכום של 5,000 ₪ ופסילה על תנאי.
- 17. בקביעת מתחם העונש ההולם את העבירה מושא כתב האיטום השני, יש לקחת בחשבון כי הנאשם החזיק בביתו סם מסוג קוקאין שלא לצריכה עצמית, במשקל של 33.91 גרם, סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל 4.78 גרם ומשקל דיגיטלי. הנאשם ביצע עבירה זו עת היה במעצר בית בגין עבירה דומה שבוצעה אך כחודש וחצי קודם לכן, ובכך יש חומרה מיוחדת.
- 18. על מדיניות הענישה הרלוונטית לעבירה שלחזקת סמים קשים, שלא לצריכה עצמית, בכמות דומה, ניתן ללמוד מהפסיקה הבאה:
- רע"פ 483/18 **ברוכיאן נ' מדינת ישראל** (14.2.18) - בית משפט השלום הרשיע את הנאשם, לפי הודאתו, בעבירה של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית, בכך שהחזיק סם מסוג הירואין במשקל של 29.967 גרם. בית המשפט קבע כי מתחם העונש ההולם נע בין מאסר לתקופה של 10 חודשים ובין מאסר לתקופה של 30 חודשים. בית המשפט החליט לסטות מהמתחם משיקולי שיקום והטיל על הנאשם מאסר לתקופה של 10 חודשים, ולהפעיל המאסר על תנאי בחופף. בית המשפט המחוזי דחה את ערעורם של הנאשם והתביעה. בית המשפט העליון דחה את בקשתו של הנאשם להרשות ערעור;
- רע"פ 894/16 **פרץ נ' מדינת ישראל** (10.2.16) - בית משפט השלום הרשיע את הנאשם, לפי הודאתו, בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, בכך שהחזיק סם מסוג קוקאין במשקל של 31.05 גרם. בית המשפט הטיל על הנאשם מאסר לתקופה של 15 חודשים, מאסר על תנאי, התחייבות כספית בסכום של 2,000 ₪ ופסילה על תנאי. בית המשפט המחוזי דחה את ערעורו של הנאשם. בית המשפט העליון דחה את הבקשה להרשות ערעור שהגיש הנאשם;
- רע"פ 1425/15 **טבול נ' מדינת ישראל** (5.3.15) - בית משפט השלום הרשיע את הנאשם, לפי הודאתו, בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, בכך שהחזיק סם מסוג קוקאין במשקל של 38.375 גרם. בית משפט השלום הטיל על הנאשם מאסר לתקופה של 6 חודשים, בדרך של עבודות שירות, צו מבחן, מאסר על תנאי, פסילה על תנאי וקנס בסכום של 10,000 ₪. בית המשפט המחוזי קיבל את ערעורה של התביעה והטיל על הנאשם מאסר לתקופה של 12 חודשים, תוך ביטול צו המבחן. בית המשפט העליון דחה את הבקשה להרשות ערעור שהגיש הנאשם;
- רע"פ 8325/13 **סיאח נ' מדינת ישראל** (8.1.14) - בית משפט השלום הרשיע את הנאשם, לפי

הודאתו, בעבירה של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית ובעבירה של הפרעה לשוטר בשעת מילוי תפקידו, בכך שהחזיק סם מסוג הרואין במשקל של 39.04 גרם. בית משפט השלום הטיל על הנאשם מאסר לתקופה של 30 חודשים, הפעיל מאסר על תנאי ולצד זאת גם הטיל מאסר על תנאי. בית המשפט המחוזי דחה את ערעורו של הנאשם. בית המשפט העליון דחה את הבקשה להרשות ערעור שהגיש הנאשם;

- עפ"ג (מרכז) 41795-11-18 **חזן נ' מדינת ישראל** (15.7.19) - בית משפט השלום הרשיע את הנאשם, לאחר ניהול הוכחות, בעבירה של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית, בכך שהחזיק סם מסוכן מסוג קוקאין במשקל של 37.8942 גרם ומשקל אקלטרוני. בית המשפט הטיל על הנאשם מאסר לתקופה של 32 חודשים, הפעיל מאסר על תנאי, מאסרים על תנאי, קנס בסכום של 10,000 ₪ וחילוט כסף. בית המשפט המחוזי דחה את ערעורו של הנאשם;

- עפ"ג (מרכז) 62489-07-17 **אבו דקה נ' מדינת ישראל - פרקליטות מחוז מרכז** (31.12.17) - בית משפט השלום הרשיע את הנאשם, לפי הודאתו, בעבירה של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית, בכך שהחזיק סם מסוכן מסוג קוקאין במשקל של 29.95 גרם נטו. בית המשפט הטיל על הנאשם מאסר לתקופה של 15 חודשים, מאסר על תנאי וקנס בסכום של 4,000 ₪. בית המשפט המחוזי דחה את ערעורו של הנאשם;

- עפ"ג (מרכז) 57121-12-16 **אזברגה נ' פרקליטות מחוז מרכז** (23.1.18) - בית משפט השלום הרשיע את הנאשם, לפי הודאתו, בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית ובעבירה של הפרעה לשוטר בשעת מילוי תפקידו, בכך שהחזיק סם מסוג הרואין במשקל של 22.6080 גרם וסם מסוג קוקאין במשקל של 3.4277 גרם. בית משפט השלום הטיל על הנאשם מאסר לתקופה של 12 חודשים ומאסר על תנאי. בית המשפט המחוזי דחה את ערעורו של הנאשם;

- עפ"ג (ת"א) 62780-11-15 **פרץ נ' מדינת ישראל** (18.1.16) - בית משפט השלום הרשיע את הנאשם, לפי הודאתו, בעבירה של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית, בכך שהחזיק סם מסוכן מסוג קוקאין במשקל של 31.05 גרם. בית המשפט הטיל על הנאשם מאסר לתקופה של 15 חודשים, מאסר על תנאי, התחייבות ופסילה על תנאי. בית המשפט המחוזי דחה את ערעורו של הנאשם;

19. מטבע הדברים, הואיל ומדובר בסמים קשים מסוג קוקאין, יש להקפיד הקפדה יתרה על שילוב במתחם של פסיקה שעניינה בכמויות דומות של סמים, ולא ניתן להכליל במתחם פסיקה שעניינה בנסיבות מחמירות או מקלות, באופן משמעותי.

20. כך למשל, הוגשה פסיקה שעניינה בסמים בכמויות גדולות או בעבירות סמים לצד עבירות נוספות (ע"פ 3060/15 **אבו רגייג נ' מדינת ישראל** (21.7.15); ע"פ 8820/14 **שחר נ' מדינת ישראל** (17.5.15); ע"פ 5374/12 **אברג'יל נ' מדינת ישראל** (9.1.13); ע"פ 810/11 **שודגוקר בורגוקר נ' מדינת ישראל** (30.5.11); רע"פ 9274/09 **בליווייס נ' מדינת ישראל** (24.11.09); ע"פ (מרכז) 45085-05-15 **מתתיהו נ' מדינת ישראל** (17.11.15); ת"פ (מרכז) 1872-10-15 **מדינת ישראל נ' מוטולה** (9.4.18); ת"פ (חי') 37551-01-16 **מדינת ישראל נ' פרקש** (4.12.16)). כן הוגשה פסיקה שעניינה בנסיבות מקלות, ובכללן, החזקת סמים בכמויות קטנות יותר (ראו, למשל: רע"פ 747/14 **לוי נ' מדינת ישראל** (11.2.14); עפ"ג (ת"א) 26655-04-14 **חמדאן נ' מדינת ישראל** (5.3.14)).

21. הנה כי כן, לאור נסיבות ביצוע העבירות ומדיניות הענישה, מתחם העונש ההולם את העבירה מושא כתב

האישום הראשון נע בין מאסר לתקופה 9 חודשים ובין מאסר לתקופה של 18 חודשים, לצד ענישה נלווית הכוללת קנס הנע בין סכום של 0 ובין סכום של 5,000 ₪. לעומת זאת, מתחם העונש ההולם את העבירה מושא כתב האישום השני נע בין מאסר בפועל לתקופה של 12 חודשים ובין מאסר בפועל לתקופה של 30 חודשים, לצד ענישה נלווית הכוללת קנס הנע בין סכום של 0 ובין סכום של 10,000 ₪.

העונש ההולם בתוך המתחמים

22. בקביעת העונש ההולם בתוך המתחמים לקחתי בחשבון את הנסיבות הבאות אשר אינן קשורות בביצוע העבירות:

לזכותו של הנאשם עומדת הודאתו במיוחס לו ונטילת אחריות על מעשיו; הנאשם אב ל-6 בנות קטינות ומשפחתו נקלעה לקשיים כלכליים ורגשיים בעקבות מעצרו, כפי שניתן ללמוד מעדותה של אשתו הממשיכה לתמוך בו; לחובתו של הנאשם 6 הרשעות בעבירות של אלימות, סמים ורכוש מהשנים 2006 - 2016. על הנאשם אף הוטלו תקופות מאסר בלתי מבוטלות (עת/1). למרות כל זאת, הנאשם שב לבצע עבירות. בה בעת, לא ניתן להתעלם מהעובדה, כי רוב עברו הפלילי של הנאשם ישן. לחובתו של הנאשם גם עבר תעבורתי ואף הוטל עליו לאחרונה מאסר בפועל בגין ביצוע עבירות נהיגה ללא רישיון ותחת השפעת סמים (עת/1); הנאשם לא עבר הליך טיפולי בשל מעצרו בעקבות ביצוע העבירה מושא כתב האישום השני;

23. בתוך המתחמים עומדות, אפוא, מחד גיסא, הודאתו של הנאשם במיוחס לו, מצבו האישי והכלכלי של הנאשם ומשפחתו, ומאידך גיסא, עומד עברו הפלילי והתעבורתי של הנאשם. כאן המקום לציין, כי הנאשם לא עבר הליך טיפולי בשל התנהלותו שלו בביצוע עבירות עת היה נתון במעצר בית.

24. מכאן, שבאיזון בין הנסיבות, יש להטיל על הנאשם עונש שמצוי במחציתו של כל מתחם ומתחם, והוא כולל מאסר בפועל, מאסר על תנאי, קנס והתחייבות. מצאתי לנכון לקבוע עונש אחד בגין שני המתחמים שיש בו כדי לבטא את מספר העבירות, הזיקה ביניהן ותדירותן, והכל תוך שמירה על יחס הולם בין חומרת המעשים ומידת אשמו של הנאשם ובין סוג העונש (סעיף 40ג) לחוק העונשין). בקביעת הקנס לקחתי בחשבון, לצד מכלול הנסיבות, גם את מצבה הכלכלי של משפחת הנאשם, אשר נטל הקנס, לאור המאסר, יוטל ברובו עליה (סעיף 40ח לחוק העונשין).

25. לא מצאתי כל נימוק המצדיק להורות על נשיאת המאסר המוטל בתיק זה בחופף למאסר שהוטל עליו בתיק תעבורה. לפיכך, המאסר המוטל בתיק זה יוטל במצטבר לכל מאסר אחר שנושא הנאשם.

סוף דבר

26. לפיכך, **אני גוזרת על הנאשם את העונשים הבאים:**

- א. מאסר בפועל לתקופה של 26 חודשים, במצטבר לכל מאסר שבו נושא הנאשם ככל שנושא;
- ב. מאסר על תנאי לתקופה של 6 חודשים, והתנאי הוא שבמשך 3 שנים מיום שחרורו לא יעבור כל עבירה מסוג פשע לפי פקודת הסמים המסוכנים;
- ג. מאסר על תנאי לתקופה של 3 חודשים, והתנאי הוא שבמשך 3 שנים מיום שחרורו לא יעבור כל עבירה מסוג עוון לפי פקודת הסמים המסוכנים;
- ד. קנס בסכום של 5,000 ₪ או 50 ימי מאסר תמורתו. הקנס ישולם ב-10 תשלומים שווים ורצופים,

הראשון עד ליום 1.1.20 והיתרה על ל-1 לכל חודש קלנדרי שלאחר מכן.

ניתן צו להשמדת הסמים והמשקלים.

זכות ערעור כחוק תוך 45 ימים.

ניתן היום, כ"א כסלו תש"פ, 19 דצמבר 2019, במעמד הצדדים.