

ת"פ 6677/02/21 - מדינת ישראל נגד מיכל אושר יהב - נמחקה 2. מרסל מור סואיסא

בית משפט השלום בקריות
ת"פ 6677-02-21 מדינת ישראל נ' יהב ואח'

בפני בעניין:	כבוד השופטת סימי פלג קימלוב המאשימה נגד הנאשמים	מדינת ישראל
		1. מיכל אושר יהב - נמחקה 2. מרסל מור סואיסא

גזר דין (נאשם 2)

כתב האישום

1. כנגד הנאשם והנאשמת 1 הוגש כתב אישום. ביום 20.3.22 הודיעה המאשימה כי היא חוזרת בה מכתב האישום ביחס לנאשמת 1. כמו כן הנאשם 2 הודה בעובדות כתב האישום והורשע על פיו בעבירות של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית - עבירה לפי סעיף 7(א) + 7(ג) רישא לפקודת הסמים המסוכנים (נוסח חדש), תשל"ג - 1973 (להלן: "פקודת הסמים") + סעיף 29 (א) לחוק העונשין, תשל"ז - 1979 (להלן: "חוק העונשין").
2. על פי עובדות כתב האישום, במועד הרלוונטי לכתב האישום, היו הנאשמים בני זוג והתגוררו בקרית ביאליק. ביום 5.5.2020 בסמוך לשעה 20:20 בבית החזיקו הנאשמים בצוותא חדא סמים מסוכנים שלא לצריכה עצמית:
3. בחדר המצוי מול דלת הכניסה, החזיקו הנאשמים בצוותא בסם מסוכן מסוג קנבוס מחולק ל - 3 אריזות במשקל כולל נטו של 464.53 גרם אשר היה מונח על מתלה כביסה ובסמוך היו נורות ושנאים, מעל המקרר במטבח הבית, החזיקו הנאשמים בצוותא בסם מסוכן מסוג קנבוס מחולק ל - 4 יחידות במשקלים כדלקמן: יחידה במשקל כולל נטו של 321.20 גרם קנבוס, אריזה מפלסטיק שבתוכה סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל נטו נבדק של 56.88 גרם נטו וכן אריזה מניילון נצמד, בתוכו כוס פלסטיק ובתוכה סם מסוכן מסוג קנבוס מחולק ל - 3 יחידות במשקלים כדלקמן: משקל נטו נבדק של 18.94 גרם, 26.59 ו - 8.59 גרם. בארון השמאלי במטבח בתוך קופסת פלסטיק ועליה כיתוב "נסטלה" החזיקו הנאשמים בצוותא בסם מסוכן מסוג חשיש במשקל נטו נבדק של 55.64 גרם כאשר הסמוך לקופסא, ארבעה משקלים אלקטרוניים.
4. לאחר שהנאשם הורשע על פי הודאתו הופנה לקבלת תסקיר של שירות המבחן לבקשת ההגנה ולאחר

שהמאשימה השאירה עצם הפניית הנאשם לשירות המבחן לשיקול דעת בית המשפט.

תסקיר שירות המבחן

5. ביום 21.9.22 הוגש תסקיר של שירות המבחן במסגרתו סקר שירות המבחן את הרקע האישי והמשפחתי של הנאשם, בן 31 נשוי מזה כשנתיים ואב לילדה בת 5. אשתו של הנאשם אינה עובדת על רקע נכות כמפורט בתסקיר. כמו כן מסר הנאשם לשירות המבחן שאשתו בעלת רישיון לשימוש בקנביס רפואי. הנאשם סיפר לשירות המבחן כי מזה חמש שנים אינו עובד על רקע טיפול באשתו, למעט עבודות מזדמנות בתחום השיפוצים. כמו כן תיאר הנאשם כי ביתם אף היא מתמודדת עם אותה מחלה. הנאשם שיתף כי לפני מספר חודשים חווה עומס נפשי ופנה ביוזמתו לטיפול פסיכולוגי. עיון בגיליון הרשעותיו הקודמות של הנאשם מלמד כי לחובתו הרשעה מחודש אפריל 2021 בגין עבירות של היזק לרכוש במזיד בגינה נדון למאסר מותנה והתחייבות להימנע מעבירה. בהתייחסו לעבירות בהן הורשע הנאשם לוקח אחריות מלאה על מעשיו, מבטא חרטה אך מתקשה להתחבר לחומרת מעשיו. לדברי הנאשם כאשר הבין שתהליך קבלת רישיון לקנבוס רפואי מתעכב כתוצאה מבירוקרטיה, לקח החלטה כי ילמד לגדל ולהפיק שמן קנבוס בכוחות עצמו, כל זאת על רקע רצונו לסייע לאשתו. הנאשם ציין כי מעת ביצוע העבירה הנוכחית לא השתמש בסם. בדיקות שתן לגילוי סם העידו כי הוא נקי משימוש בסם. שירות המבחן מנה את גורמי הסיכון וציין עוד כי במסגרת גורמי הסיכון, התייחס לביטויי המחויבות אותם מבטא הנאשם ביחס לטיפול באשתו ולהצהרתו המילולית כי פנה לקבלת טיפול רגשי באמצעות קופת החולים בה מטופל. שירות המבחן ציין כי ללא חיבור או תובנה אמיתית מצדו ביחס להתנהלות העבריינית לאורך השנים קיים סיכון להישנות עבירות דומות מצדו בעתיד. הנאשם התקשה להצביע על מוקדי התערבות לו זקוק ושירות המבחן התרשם מהיעדר תובנה אמיתית ביחס לכשלים בהתנהלותו. לפיכך, לא בא שירות המבחן בהמלצה טיפולית שעשויה להפחית את הסיכון לביצוע עבירות ובית המשפט המליץ להטיל ענישה מוחשית.

תמצית טיעוני הצדדים לעונש

6. ב"כ המאשימה הגיש במסגרת הראיות לעונש את גיליון הרשעותיו הקודמות של הנאשם וכן גיליון הרשעות תעבורה (ת/1). ב"כ המאשימה הדגיש את הפגיעה בערכים חברתיים מוגנים כתוצאה ממעשיו של הנאשם וציין כי כמות הסמים שנתפסה משמעותית וכן אופן ההחזקה והפנה לפסיקה רלוונטית במקרים דומים (ת/2). בענייננו כך נטען מתחם העונש ההולם נע בין עונש של 6 חודשי מאסר שניתן לשאת בדרך של עבודות שירות לבין עונש של שנת מאסר. באשר לעונשו של הנאשם, טען ב"כ המאשימה שמתסקיר שירות המבחן עולה שהנאשם לא נרתם להליך טיפולי המצדיק חריגה מהמתחם ולחובתו של הנאשם שתי הרשעות קודמות. לפיכך, עתרה המאשימה לעונש של 9 חודשי מאסר שניתן לשאת בדרך של עבודות שירות, מאסר על תנאי, קנס כספי, פסילת רישיון נהיגה ופסילה על תנאי.

7. ב"כ הנאשם טען שהנאשם הודה בהזדמנות הראשונה ואודות לכך נמחקה בת זוגו מכתב האישום והפנה לעמדתו של הנאשם כפי שהובעה בתסקיר והמתייחסת למחלתה של בת זוגו שלאחר ההסתבכות בתיק זה קיבלה רישיון להשתמש בקנביס רפואי. בהמשך הוגשו מסמכים רפואיים בעניינה של בת זוגו של הנאשם. זאת ועוד, טען הסנגור שאין בעברו של הנאשם הרשעות בגין עבירות סמים. ב"כ הנאשם תיאר את נסיבותיו המשפחתיות והאישיות הקשות

של הנאשם. ב"כ הנאשם טען שמתחם העונש ההולם מתחיל מעונש של מאסר על תנאי ועתר להשית על הנאשם עונש של מאסר מותנה. באשר לגבי עונש של פסילת רישיון הנהיגה ביקש הסנגור להתחשב ולהימנע מפסילה בפועל של רישיון הנהיגה.

8. הנאשם בדברו התנצל על ביצוע העבירה וטען כי לא היתה לו כוונה לפגוע במישהו אלא ביקש לסייע לבת זוגו. הנאשם טען שהוא עובד בעבודות מזדמנות וכי הוא מסייע לבת זוגו שאינה נידת. עוד סיפר הנאשם שהוא זה שמתפל בביתם הסובלת בעצמה מבעיות רפואיות.

דין והכרעה

9. כידוע, מאז תיקון 113 לחוק העונשין גזר הדין ניתן במסגרת הליך תלת שלבי. בשלב הראשון יש לקבוע אם כתב האישום מתאר אירוע אחד או מספר אירועים. לאחר מכן יש לקבוע את מתחם הענישה ההולם את האירוע ובסופו של תהליך, יש להחליט אם נכון לחרוג מהמתחם שנקבע, שאחרת ייגזר העונש בגדרי המתחם. בענייננו מדובר במסכת עבריינית אחת לפיכך על פי מבחן "הקשר ההדוק" אני קובעת כי מדובר באירוע אחד בנינו יש לקבוע מתחם עונש אחד. לעניין זה ראו: ע"פ 4910/13 ג'אבר נ' **מדינת ישראל** (29.10.14); (רע"פ 4760/14 **קיסלמן ואח' נ' מדינת ישראל** (7.5.15); (דנ"פ 2999/16 **מזרחי נ' מדינת ישראל** (22.5.2016).

10. כאמור בסעיף 40ג(א) לחוק העונשין, קביעת מתחם העונש ההולם תיעשה בהתאם לעקרון ההלימה (הוא העיקרון המנחה בענישה), תוך התחשבות בנסיבות הקשורות בביצוע העבירה, בערכים החברתיים שנפגעו כתוצאה מביצועה, במידת הפגיעה בהם ובמדיניות הענישה הנוהגת.

11. בכל הנוגע **לערכים החברתיים המוגנים** אשר נפגעו כתוצאה ממעשיו של הנאשם, נדמה כי אין צורך להכביר מילים על אודות החומרה הרבה הכרוכה בעבירות הסמים. פקודת הסמים המסוכנים נחקקה על מנת להגן על ערכים חברתיים מרכזיים ובראשם החובה להגן על שלומו של הציבור, בריאותו, ביטחונו האישי ועל רכושו.

12. נסיבות ביצוע העבירה מלמדות על פגיעה שאינה מבוטלת בערכים חברתיים מוגנים כאשר מדובר בנאשם שהחזיק במקומות שונים בבית בסם מסוכן מסוג קנבוס מחולק ל - 3 אריזות במשקל כולל נטו של 464.53 גרם אשר היה מונח על מתלה כביסה ובסמוך היו נורות ושנאים, מעל המקרר במטבח הבית, החזיקו הנאשמים בצוותא בסם מסוכן מסוג קנבוס מחולק ל - 4 יחידות במשקלים כדלקמן: יחידה במשקל כולל נטו של 321.20 גרם קנבוס, אריזה מפלסטיק שבתוכה סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל נטו נבדק של 56.88 גרם נטו וכן אריזה מניילון נצמד, בתוכו כוס פלסטיק ובתוכה סם מסוכן מסוג קנבוס מחולק ל - 3 יחידות במשקלים כדלקמן: משקל נטו נבדק של 18.94 גרם, 26.59 ו - 8.59 גרם. בארון השמאלי במטבח בתוך קופסת פלסטיק ועליה כיתוב "נסטלה" החזיקו הנאשמים בצוותא בסם מסוכן מסוג חשיש במשקל נטו נבדק של 55.64 גרם כאשר הסמוך לקופסא, ארבעה משקלים אלקטרוניים.

13. מדיניות הענישה במקרים דומים נעה בין מספר חודשי מאסר בדרך של עבודות שירות ועד לעונש מאסר בפועל לתקופה משמעותית.

לעניין זה אפנה לפסיקה להלן:

ברע"פ 6374/08 **גנני נ' מדינת ישראל** (6.2.12), התקבל ערעור על גזר דינו של בית המשפט המחוזי אשר קיבל את ערעור המדינה על קולת העונש והשית על נאשם שהודה והורשע בעבירה של החזקת סם מסוג חשיש במשקל 1693.24 גרם נטו שלא לשימוש עצמי עונש של 6 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות תחת 12 חודשי מאסר על תנאי שהשית בית המשפט השלום. בית המשפט העליון קבע כי ככל שהנאשם ריצה את צו השל"צ שהושת עליו, לא ניתן להטיל עליו עונש מאסר בעת הערעור.

ברע"פ 1830/16 **רקיבי נ' מדינת ישראל** (11.4.16), אישר בית המשפט העליון עונש של שמונה חודשי מאסר בפועל שהוטלו על נאשם שברכב בו נהג נתפס סם מסוכן מסוג חשיש במשקל של כ-2.3 ק"ג.

ת"פ (שלום תל אביב) 16649-03-19 **מדינת ישראל נ' בריגה** (4.10.21), הנאשם הורשע בהחזקת סמים שלא לצריכה עצמית - קנביס במשקל כולל של למעלה משמונה ק"ג, מחולק למספר אריזות. בית המשפט קבע מתחם ענישה של שמונה חודשי מאסר שניתן לרצות בעבודות שירות, ועד 18 חודשי מאסר בפועל, ודן את הנאשם לעונש מאסר ברף התחתון של המתחם.

ת"פ (שלום חדרה) 39191-02-21 **מדינת ישראל נ' רגילאת** (11.11.2021), הנאשמים הורשעו בהחזקת קנביס שלא לצריכה עצמית בכמות מצטברת של למעלה משמונה ק"ג, בתוך רכב, ונקבע מתחם ענישה של 6 עד 18 חודשי מאסר.

ת"פ (שלום נתניה) 31236-09-14 **מדינת ישראל נ' רקיבי**, הנאשם הורשע בהחזקה של כ-2.3 ק"ג חשיש ונקבע מתחם ענישה מ-6 ועד 15 חודשי מאסר בפועל ונגזרו 8 חודשי מאסר, עונש שאושר בערכאות הערעור לרבות בית המשפט העליון (רע"פ 1830/16).

ת"פ (שלום תל אביב יפו) 1062-06-18 **מדינת ישראל נ' קוטלובסקי** (23.12.2019), הנאשמת הורשעה בהחזקת 1.5 ק"ג קנביס שלא לצריכתה העצמית, נקבע מתחם ענישה שנע בין מאסר שיכול וירוצה בדרך של עבודות שירות ועד ל-12 חודשי מאסר בפועל, ונגזרו חודשיים עבודות שירות.

ת"פ (שלום ראשון לציון) 53253-08-19 **מדינת ישראל נ' אל סנע** (14.12.2020), נקבע בגין החזקה של כ-11 ק"ג קנביס מתחם ענישה של 10 עד 24 חודשי מאסר, אולם יש לציין כי באותו מקרה נתפסו הסמים ברכב, על רקע עסקת סמים שתואמה בין שוטר סמוי, כשהנאשם הגיע ברכבו למקום בו אמורה הייתה להתבצע עסקת הסם.

12. לאור האמור, בשים לב לכמות הסם וסוגו, ולנסיבות תפיסת הסם - מתחם העונש ההולם בגין החזקת הסמים שלא לצריכה עצמית נע בין 3 חודשי מאסר לבין 12 חודשי מאסר בפועל.

עמוד 4

13. באשר לעונשו של הנאשם בתוך מתחם העונש ההולם נתתי משקל להודאת הנאשם בהזדמנות הראשונה ולקיחת האחריות. כמו כן נתתי משקל להבעת החרטה ונסיבותיו המשפחתיות של הנאשם והעובדה שמשפחתו מתמודדת עם מחלתה של בת זוגו. לחומרא נתתי אמנם משקל לעובדה כי לנאשם הרשעות קודמות אך יש לציין כי אין לחובתו של הנאשם הרשעות בתחום הסמים. כמו כן היה מקום ליתן משקל לעובדה שלמעשה אין כל אופק שיקומי בעניינו של הנאשם אך מנגד אני סבורה שעונשו של הנאשם צריך להיגזר ברף התחתון של מתחם העונש ההולם וזאת בדרך של עבודות שירות וזאת נוכח נסיבותיו האישיות של הנאשם.

14. לתיק בית המשפט הוגשה חוות דעת של הממונה על עבודות השירות לאחר שהנאשם הופנה על ידי בית המשפט. בעניינו של הנאשם התקבלה חוות דעת ממנה ניתן ללמוד שהנאשם מתאים לביצוע עבודות שירות.

14. אשר על כן אני גוזרת את עונשו של הנאשם לעונשים הבאים:

3 חודשי מאסר אותם יישא הנאשם בדרך של עבודות שירות על פי חוות הדעת של הממונה על עבודות השירות במחסני עיריית קרית ביאליק.

הנאשם יתייצב לריצוי עבודות השירות ביום 16.4.23 בשעה 08:00 במשרדי הממונה על עבודות השירות במתחם כלא מגידו.

הנאשם מוזהר כי עליו למלא ולבצע את עבודות השירות בהתאם לנהלי והנחיות הממונה על עבודות השירות שכן אם לא יעשה כן, ניתן יהיה להפקיע את עבודות השירות ויתרת העונש תרוצה מאחורי סורג ובריח.

3 חודשי מאסר על תנאי למשך שלוש שנים שלא יעבור הנאשם עבירת סמים מסוג פשע על פי פקודת הסמים ויורשע בה.

קנס כספי בסכום של 2,000 ₪. הקנס ישולם ב - 4 תשלומים שווים ורצופים החל מיום 28.7.23 ובכל 28 לחודש שלאחר מכן. ככל שלא ישולם אחד מתשלומי הקנס תועמד יתרת הקנס לפירעון מיידי.

אני מורה על פסילת רישיון הנהיגה של הנאשם בפועל מלקבל או להחזיק לתקופה של חודשיים. הפסילה תחל והרישיון יופקד ביום 1.7.23 במזכירות בית המשפט ויוצא אישור על הפקדת רישיון הנהיגה.

אני מורה על פסילת רישיון הנהיגה על תנאי לתקופה של חודשיים למשך שנתיים והתנאי הוא שהנאשם לא יעבור כל עבירת סמים על פי פקודת הסמים ויורשע בה.

בתום תקופת הערעור - הסמים והכלים הנלווים להשמדה או חילוט.

זכות ערעור בתוך 45 יום לבית המשפט המחוזי.

מזכירות תמציא לממונה על עבודות השירות.

ניתן היום, כ' אדר תשפ"ג, 13 מרץ 2023, בנוכחות הצדדים.