



ת"פ 27213/07/20 - מדינת ישראל ע"י נגד שלומית בן יאיר, יואב בן יאיר שניהם ע"י

בית משפט השלום בירושלים
ת"פ 27213-07-20 מדינת ישראל נ' בן יאיר ואח'

בפני
בעניין: כבוד השופט דוד שאול גבאי ריכטר
מדינת ישראל ע"י ב"כ עו"ד מאיר
לוברבאום תביעות ירושלים

המאשימה

נגד

1. שלומית בן יאיר
2. יואב בן יאיר שניהם ע"י ב"כ עוה"ד
אפרים אבן צדק

הנאשמים

גזר דין - נאשם 2

כתב האישום

הנאשם הורשע על פי הודאתו בעבירות ובעובדות המנויות בכתב האישום, בכך שביום 4.4.2019, נתפסו בביתם של הנאשמים, בני זוג, 3 שתילי סם מסוג קנאביס במשקל כולל של 653.67 גרם, אותם גידלו הנאשמים. באותן נסיבות, ייעדו הנאשמים במחסן בגינה, מקום ובו אוהל המיועד למעבדת סמים. באוהל זה גידלו הנאשמים את שלושת השתילים וכלים המשמשים להכנת סם ולהחזקתו. בגין כך, הורשע נאשם 1 בעבירות של **גידול סמים מסוכנים**, עבירה לפי סעיף 6 לפקודת הסמים המסוכנים (נוסח חדש), תשל"ג - 1973 ובעבירה של **החזקת כלים להכנת סם**, עבירה לפי סעיף 10 לפקודה.

מהלך הדיון

הנאשם הורשע על פי הודאתו, בכתב האישום, במסגרת הסדר טיעון, ללא הסכמה עונשית ונשלח לשירות מבחן ולממונה על עבודות שירות.

תסקיר שירות המבחן

מהתסקיר שהוגש בעניינו של הנאשם עולה, כי הוא בן 30, נשוי ואב לשלוש בנות קטנות. הנאשם מתגורר עם משפחתו באיזור ירושלים ועובד כראש צוות עובדים בכותל המערבי. אשתו של הנאשם, נאשמת 1, כיום נמצאת בהליך של עיכוב הליכים שטרם הסתיים. שירות המבחן גולל את קורות חייו של הנאשם מהן עולה, כי סיים 12 שנות עם בגרות חלקית,



אולם בכוונתו להשלים בגרויות ובהמשך להשתלב בלימודי חינוך. בגיל המתאים התגייס לצה"ל וסיים שירות מלא כלוחם בחיל הים. לאחר שחרורו עבד בתפקידי אבטחה שונים וכיום מרוצה ממקום עבודתו. הנאשם תיאר כי בעקבות ההליך הפלילי נשלל רישיונה של אשתו לעסוק בחינוך, לכן אינה עובדת היום, והנאשם הוא המפרנס העיקרי של משפחתו. הנאשם נעדר עבר פלילי. באשר לשימוש בסמים, שלל הנאשם כי עושה שימוש בחומרים משני תודעה, אולם בדיקה אחת לגילוי שרידי סם שמסר, נמצאה חיובית. שירות המבחן מסר כי הנאשם הביע תמיהה על כך ושב ושלל שימוש בסמים. יתר הבדיקות נמצאו נקיות. בהתייחס לעבירות המיוחסות לו, שירות המבחן התרשם כי הנאשם קיבל אחריות חלקית למעשיו, אך הביע חרטה על התנהלותו. הנאשם סיפר כי העבירה בוצעה על רקע מצוקתה של אשתו, על רקע מצבה הרפואי ממנו סבלה במהלך ההריונות, כאשר הטיפול הרפואי שקיבלה לא הביא לשיפור במצבה. הנאשם תיאר כי השימוש בקנאביס היה האמצעי היחיד שהועיל לה והקל על כאביה וחולשותיה במהלך הריונותיה. לאור האמור, המליץ שירות המבחן להטיל על הנאשם 300 שעות של"ץ.

חוות דעת של הממונה על עבודות השירות

הממונה הגיש חוות דעת על אודות כשירות הנאשם לבצע מאסר בעבודות שירות. מחוות הדעת עולה, כי הנאשם כשיר לבצע עבודות שירות והמליץ להציבו ב"איחוד והצלה".

טיעונים לעונש

הצדדים לא הגיעו להסכמה עונשית.

מחד, ב"כ המאשימה טען למתחם ענישה שבין מאסר קצר ועד 9 חודשי מאסר שיכול וירוצו בעבודות שירות, וביקש למקם את הנאשם בתחתית המתחם.

מאידך, ביקש הסניגור להיעתר להמלצת שירות המבחן מהטעמים שצוינו בתסקיר.

הנאשם הביע חרטה על המעשים והסביר את נסיבותיו. כמו גם נתן הסבר שסיפק את דעתי לעניין הימצאות שרידי סם בבדיקת שתן בודדת, נוכח השימוש של אשתו בסמים, בהיותם סמוכים זה לזה.

קביעת מתחם הענישה - מתחם הענישה צריך להתייחס לעקרון ההלימה, הנוגע ליחס לערך החברתי המוגן, מידת הפגיעה בו, מידת אשמו של הנאשם, מדיניות הענישה הנוהגת ונסיבות ביצוע העבירה.

אשר לערך המוגן - השימוש בסמים מסכן את שלום הציבור, בריאותו וביטחונו. בנסיבות הספציפיות, ונוכח טיב הסם, מידת הפגיעה בערכים המוגנים נמוכה.

נסיבות הקשורות בביצוע העבירה, לפי סעיף 40ט' לחוק העונשין - בין הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה יש לשקול את אלה, לעניין קביעת המתחם: מדובר בעבירה מתוכננת שבוצעה לאורך זמן, שלצורך ביצועה, הצטייד הנאשם עם בת זוגו בצידוד לצורך גידול הסם בביתם - אלו הנסיבות לחומרא; על האף הכמות הגבוהה יחסית של הסמים שגידלו,



העבירות לא בוצעו לצורך בצע כסף, אלא לשימוש אשתו הנאשמת, לטיפול בבעיה רפואית ממנה סבלה, כעולה מהתסקיר וכפי שאף עלה מטיעוני ב"כ המאשימה שהתייחס לתסקיר ולנסיבות ביצוע העבירה; עם זאת, מדובר בנאשם בגיר שמוטב היה כי יימנע מביצוע העבירות.

מדיניות הענישה הנוהגת - הפסיקה מאבחנת בין נסיבותיו של כל מקרה גידול לפי טיב הסם וכמותו ונסיבות ביצוע העבירה. בעפ"ג (ב"ש) 47987-06-13 **מולטיסנטי נ' מ"י** (מיום 16.10.2013) הוטל עונש של 250 שעות של"ץ במקום חודשיים בעבודות שירות בנסיבות של גידול עציץ קנבים והחזקת סם לצריכה עצמית במשקל 20 גרם. בנסיבות חמורות בהרבה ממקורנו, בעפ"ג (מרכז) 147676-04-19 **מ"י נ' אלקיים** (מיום 24.9.2019) אושר מתחם שבין 18 ל-36 חודשים בנסיבות של גידול 43 ק"ג קנבים. שם חרג בית המשפט ממתחם הענישה בשל שיקולי שיקום והטיל 9 חודשי מאסר בעבודות שירות. ברע"פ 8146/17 **אבישלו נ' מ"י** (מיום 14.11.2017) אושר מתחם שבין מאסר קצר ל-12 חודשי מאסר, ונגזרו 50 ימי עבודות שירות בנסיבות של מספר שתילים במשקל 300 גרם.

מתחם הענישה - לפיכך, מתחם הענישה צריך לעמוד על של"ץ ועד שמונה חודשי מאסר בפועל שיכול וירוצו בעבודות שירות.

נסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה לפי סעיף 40"א לחוק העונשין - ניתן לתת משקל לנסיבות הבאות שאינן קשורות בביצוע העבירה, במסגרת גזירת העונש בתוך המתחם: הנאשם בחור צעיר, בעל משפחה, שמנהל אורח חיים נורמטיבי וללא עבר פלילי. הנאשם שרת כלוחם בצה"ל והשתלב כראוי במעגל התעסוקה. הוצגו לו מסמכים על אודות ההערכה לה זוכה הנאשם במקום עבודתו. הוא הודה בהזדמנות הראשונה וחסך מזמנו של בית המשפט, קיבל אחריות על מעשיו שמצאתי לקבלה כקבלת אחריות מלאה, ואני סבור כי ההליך הפלילי מהווה גורם מרתיע עבורו ועבור אשתו שפוטרה מעבודתה כתוצאה מניהולו של תיק זה, והנאשם נותר מפרנס יחיד.

המיקום במתחם - לפיכך, יש למקם את הנאשם בחלקו התחתון של מתחם הענישה שקבעתי. סברתי שהטלת עבודות שירות על הנאשם, תביא לגדיעת מקור פרנסת המשפחה, תוצאה בלתי מדינית בנסיבות העניין, שעה שנאשמת 1 איבדה את מקום עבודתה ועניינה הפלילי תלוי ועומד במחלקה לעיכוב הליכים, ומדובר בזוג צעיר המטופל בילדים, שעול פרנסת המשפחה מוטל כעת על הנאשם בלבד.

גזירת הדין

לפיכך, אני מחליט לגזור על הנאשם את העונשים הבאים:

- א. חודש מאסר שלא ירוצה אלא אם יעבור הנאשם כל עבירת עוון לפי פקודת הסמים במשך שנתיים מהיום;
- ב. ארבעה חודשי מאסר שלא ירוצו, אלא אם יעבור הנאשם כל עבירת פשע לפי פקודת הסמים במשך שנתיים מהיום;
- ג. קנס בסך 1,000 ₪, או 4 ימי מאסר תמורתו אם לא ישולם. הקנס ישולם ב-4 תשלומים שווים ורצופים ב-1 בכל חודש החל מיום 1.12.2021. לא ישולם תשלום במועד או לא ישולם כלל, יעמוד הקנס לפירעון עמוד 3



מייד. מורה על קיזוז הקנס מההפקדה שבתיק, על אף כל הודעת עיקול. ככל שתיוותר יתרת חובה, תשולם כפי שקבעתי. ככל שתיוותר יתרת זכות תוחזר לנאשם בכפוף להיעדר כל הוראת עיקול;

ד. 300 שעות שירות לתועלת הציבור (של"ץ), אשר יבוצעו החל מיום 21.11.2021 ביד שרה, על-פי התוכנית שהכין שירות המבחן ובפיקוחו. הנאשם הזהיר כי אי-קיום צו השל"ץ באופן משביע רצון עלול להביא להפקעת הצו ולדין מחודש בשאלת גזר הדין הראוי לרבות אפשרות של הטלת מאסר בפועל. בנוסף, מטיל על הנאשם חובת מתן בדיקות שתן לגילוי סמים לשירות המבחן על-פי דרישתו, כאמור בסעיף 71א(ד) לחוק העונשין;

ה. התחייבות בסך 5,000 ₪ שלא לעבור כל עבירה לפי פקודת הסמים במשך שנתיים 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.

באופן חריג, סברתי שיש מקום להעיר כי נוכח המחיר ששילמה אשת הנאשם באובדן מקור פרנסתה, נוכח המחיר ששילם הנאשם כעולה מגזר הדין, ונוכח הנזק שנגרם למשפחה כולה, טוב תעשה המחלקה לעיכוב הליכים אם תיקח כל זאת בחשבון, כך שיעשה הדין והצדק עם המשפחה כולה, והמחיר שתשלם על הטעות החד-פעמית שנעשתה, לא יהיה כבד מדי ובלתי מידתי. הסניגור רשאי להעביר את הערתי זו יחד עם גזר הדין למחלקה לעיכוב הליכים.

כמו כן, לא סברתי שיש בהרשעה האמורה, נוכח נסיבותיה הייחודיות, לפגוע בעתידו של הנאשם, שהוא אדם נורמטיבי וחיובי.

מורה על השמדת הסמים והמוצגים בתיק.

יש לשלוח לשירות המבחן ולממונה על עבודות השירות.

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

ניתן היום, כ"ד תשרי תשפ"ב, 30 ספטמבר 2021, במעמד הצדדים.