

ת"פ 28122/06/23 - מדינת ישראל נגד נועם אוחיון, שלו ויצמן, סהר לוי, אריה אריק לביא

בית משפט השלום ברחובות
ת"פ 28122-06-23 מדינת ישראל נ'
אוחיון(עצור/אסיר בפיקוח) ואח'

לפני בעניין:	כבוד השופטת קרן וקסלר המאשימה נגד הנאשמים
מדינת ישראל	
1. נועם אוחיון 2. שלו ויצמן 3. סהר לוי 4. אריה אריק לביא	

גזר דין
בעניין נאשם 3

כתב האישום המתוקן והסדר הטיעון

1. נגד הנאשם ושלושה אחרים הוגש כתב אישום האוחז 38 אישומים שעניינם ביצוע עבירות לפי פקודת הסמים המסוכנים (נוסח חדש) תשל"ג-1973 (להלן: פקודת הסמים). במסגרת הסדר טיעון הורשע הנאשם בהתאם להודאתו בכתב אישום מתוקן בשתי עבירות סחר בסמים לפי סעיפים 13 + 19א בפקודת הסמים בצירוף סעיף 29(א) בחוק העונשין, תשל"ז - 1977, כמפורט באישומים 8 ו-9.

על פי המתואר, בתאריכים 13.6.22 ו- 14.6.22 יצר נאשם 1 (להלן: אוחיון) קשר עם הנאשם באמצעות יישומון וואטסאפ. אוחיון העביר לנאשם את פרטי הקונים, אחד מהם קטין יליד 2006, אשר ביקשו לרכוש 5 גרם של סם מסוכן מסוג קנבוס בתמורה ל-350 ₪. בהמשך, נפגש הנאשם עם כל אחד מהקונים ומכר לו את הסם האמור.

טענות הצדדים לעונש

2. ב"כ המאשימה, עו"ד מור יעבץ, עמדה על נסיבות ביצוע העבירות ועל הערכים המוגנים שנפגעו כתוצאה ממעשי הנאשם, צינה כי מדובר בפרשייה של סחר בסמים בה פעלו ארבעת הנאשמים בצוותא, למעשיהם קדם תכנון מוקדם ויחד הם הפיצו סם בקרב קטינים ובגירים, בכמויות גדולות. הנאשם הוא שהוביל את הסם לידי האזרחים בשתי הזדמנויות ובכך סייע בהפצתו. לשיטתה יש לקבוע שני מתחמים ענישה נפרדים בגין כל אחד

מהאישומים: בגין מכירת הסם לבגיר, מתחם ענישה שינוע בין מספר חודשים ל-18 חודשי מאסר בפועל ואילו בגין מכירת הקטין, מתחם ענישה שינוע בין 6 ל-18 חודשי מאסר בפועל. בכל הנוגע לנסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירות, ביקש לתת משקל לחומרה לביצוע העבירות תוך כדי שהיה תלוי נגד הנאשם תיק אחר ובעודו עובר, לכאורה, הליך שיקומי שנועד לסייע לו. לבסוף עתרה להכריז על הנאשם כסוחר סמים ולהשית עליו 9 חודשי מאסר בדרך של עבודות שירות, מאסר על תנאי וקנס.

3. הסנגור, עו"ד אדי אבינועם התנגד לעתירת המאשימה להכריז על הנאשם כסוחר סמים. ביקש להבחין בין אלו שחיהם נטועים עמוק בעבריינות כמקור פרנסה לבין הנאשם, ששימש כשליח בשני אירועים בודדים, יום אחרי יום ובכמויות קטנות, כאשר אוחיון, העבריון העיקרי, הוא שסיפק את הכתובת ואת פרטי הצרכן והנאשם רק מסר את הסם. לפיכך גם לא ידע כי הקונה באישום 8 הוא קטין. הסנגור הפנה אל התכתבויות מזמן ביצוע המעשים (טלנ/1) בהן כתב הנאשם במפורש שאינו רוצה להתעסק בעבודה הזו יותר. הנאשם חדל מביצוע המעשים מיוזמתו בעוד העבירות שביצעו האחרים בפרשה נמשכו גם לאחר מכן ואילו הנאשם לא נטל בהם חלק. ממועד ביצוע העבירות חלפו כשנתיים, במהלכם לא נפתחו נגד הנאשם תיקים חדשים, הוא עובד עם אביו בעסק משפחתי ולפיכך הטלת עבודות שירות תפגע בפרנסתו ובעסק כולו. כן ציין הסנגור כי אילו החקירה בתיק זה הייתה נפתחת בסמוך למועד ביצוע העבירות יכול היה הנאשם לצרף את התיק לתיק קודם בו כבר נגזר עונשו, יחד עם המלצת שירות מבחן התוצאה הייתה סיום תיק בשל"צ. עוד ציין, כי מלכתחילה הייתה הסכמה להפנות את התיק לבית המשפט הקהילתי אך מסיבות טכניות הדבר לא התאפשר. לעמדת ההגנה, הטיפול אותו עבר הנאשם במסגרת הליך קודם סייע לו לקבל כלים והיה עבורו משמעותי מאוד. עתירת ההגנה היא להשית על הנאשם צו של"צ וככל שבית המשפט יטיל על הנאשם עבודות שירות, ביקש להסתפק בתקופה קצרה.

4. הנאשם ניצל את זכותו למילה האחרונה ואמר "כל פעם שאני מגיע לפה אני מרגיש שיוּרד חלק ממני, אני מרגיש חרטה על כל המקרה הזה ולחץ. העתיד שלי פה. אני רוצה לחזור לשגרה, לחיים. לשלם ולהמשיך".

דין והכרעה

מתחם העונש ההולם

5. הואיל ומדובר בשתי עברות אשר בוצעו בסמיכות זמנים זו לזו, כחלק מתוכנית עבריינית אחת ובהתאם למבחן הקשר ההדוק אני סבורה שיש לקבוע מתחם ענישה אחד (ראו: ע"פ 4910/13 ג'אבר נ' **מדינת ישראל** (29.10.14); ע"פ 2216/21 **עשור נ' מדינת ישראל** (19.12.21); ע"פ 2519/14 **ענאד אבו קיעאן נ' מדינת ישראל** (29.12.14)).

6. הנאשם פגע במעשיו בערכים המוגנים ובבסיסם הצורך להגן על הציבור מפני הנזקים הישירים הנגרמים כתוצאה מהשימוש בסם ואלה העקיפים הנגרמים כתוצאה מעבריינות אלימות ורכוש הנלווית לשימוש בסמים ולהפצתם. בפסיקה ענפה עמדו בתי המשפט על החומרה הטמונה בעבירות הסמים ועל הצורך בגמול ובהרתעה בדרך של ענישה מחמירה על מנת לשדר מסר ברור לאלה המחפשים דרכים לעשיית רווח כלכלי קל ומהיר (רע"פ 8388/22 **אביבי נ' מדינת ישראל** (8.12.22); ע"פ 1517/22 **בן-הרוש נ' מדינת ישראל**

8.3.22); ע"פ 2596/18 זנזורי נ' מדינת ישראל (12.8.18)). חרף שינוי המדיניות הנוגעת להחזקת סם מסוג קנביס לצריכה עצמית, הדגיש בית המשפט העליון כי "מדיניות החדשה זו לא נועדה לעודד הספקה או ייצור של סם, ואין בה לגרוע מהתכלית החברתית של מלחמה נגד התופעות אלו. עולה כי מדיניות הענישה למשתמש העצמי בסם מסוג קנבוס פעם ראשונה לחוד, ומדיניות הענישה למפיץ, לסוחר ולמגדל, ולמסייע להם - לחוד" (ע"פ 5807/17 דרחי נ' מדינת ישראל (18.6.18)). עוד נפסק בהקשר זה, כי בהתאם לפקודת הסמים סם הקנביס הוא סם מסוכן ולא ניתן להתייחס אליו אחרת או באופן מקל (רע"פ 8759/21 קסלר נ' מדינת ישראל (23.12.21); ע"פ 6299/20 חן נ' מדינת ישראל (4.2.21)).

7. בחינת הפסיקה מעלה כי בשל הפגיעה בערכים המוגנים, נוהגים בתי המשפט, על דרך הכלל, להשית עונשי מאסר בפועל על אלה ששולחים ידם בעבירות סחר בסמים. אפנה למספר פסקי דין שביכולתם על רמת הענישה הנוהגת, בשינויים המחויבים:

א. רע"פ 7858/19 וקנין נ' מדינת ישראל (28.11.19) - נדחתה בקשת רשות ערעור שהגיש נאשם שהורשע על יסוד הודאתו בסחר בסמים מסוג קנבוס וחשיש בשתי הזדמנויות במשקל כולל של 5.8 גרם, לאחר שנקבע מתחם הנע בין מספר חודשי מאסר ועד שמונה חודשי מאסר שיכול שירוצו בעבודות שירות. בשל עבר פלילי מכביד הושתו על הנאשם 5 חודשי מאסר בפועל, הופעלו מאסרים על תנאי, וסה"כ נגזר דינו ל-12 חודשי מאסר בפועל.

ב. רע"פ 957/22 לירן חבושה נ' מדינת ישראל (8.2.22) - המבקש הורשע על פי בעבירות סחר בסמים והחזקת סמים שלא לצריכה עצמית, בכך שמכר סם מסוג קנביס במסגרת חמש עסקאות שונות וכן נתפסו באמתחתו עוד עשרות יחידות סם מחולקת ל-47 מנות. בית משפט השלום השית על הנאשם שהוגשו בעניינו תסקירים חיוביים 6 חודשי מאסר שירוצו בדרך של עבודות שירות. נדחו ערעור ובקשת רשות ערעור שנגעו לעתירת הנאשם לסטות ממתחם העונש שנקבע בעניינו מטעמי שיקום.

ג. עפ"ג (חי') 70430-01-20 נאור עוזיאל נ' מדינת ישראל (21.5.20) - המערער הורשע בארבע עבירות של סחר בסם מסוכן מסוג קנביס וחשיש במשקלים של 1-7 גרם תמורת ₪ 200 בכל פעם וכן בהחזקת סם מסוכן מסוג חשיש לצריכה עצמית. בית משפט השלום קבע מתחם ענישה הנע בין מספר חודשי מאסר שניתן לרצות על דרך של עבודות שירות ל-18 חודשי מאסר בפועל, מצא לסטות ממתחם הענישה שקבע מטעמי שיקום, והשית על המערער, בעל עבר פלילי, 3 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות, בצד ענישה נלווית. הערעור נדחה.

ד. רע"פ 3059/21 ימין נ' מדינת ישראל (5.5.21) - המבקש הורשע ב-5 עבירות סחר בסמים בצוותא, החזקת סם לצריכה עצמית והחזקת כלים להכנת סם. המבקש קיבל מאחר את פרטי הלקוחות והגיע למקומות מפגש כדי לבצע את עסקאות הסמים. המבקש ביצע חמש עסקאות במתווה זה וקיבל שכר יומי בסך 500 ₪. בית משפט השלום קבע כי מתחם הענישה נע בין מספר חודשים ועד 12 חודשי מאסר בפועל וסטה ממתחם העונש ההולם מטעמי שיקום. על המבקש נגזרו 8 חודשי עבודות שירות. ערעורים שהוגשו לבית המשפט המחוזי והעליון נדחו.

עיינתי בפסיקה נוספת של ערכאות דיוניות שהגישו הצדדים ת"פ (רמ') 25853-11-17 מדינת ישראל נ' אזברגה ואח' (6.1.19); ת"פ (אי') 56588-03-21 מדינת ישראל נ' רובין (19.3.23); ת"פ (י-ם) 26153-04-21 מדינת עמוד 3

ישראל נ' קוזנוב (29.3.23); ת"פ 54750-01-19 מדינת ישראל נ' בן שבת (2.4.23); ת"פ (י-ם) 31806-06-20 מדינת ישראל נ' תופן (23.4.23); ת"פ (רח') 55331-06-21 מדינת ישראל נ' ברוך (15.3.23).

8. מטבען של עבירות סמים, לביצוען קדם תכנון מראש, הנאשם הוא שסיפק את הסם בפועל לשני קונים מתוך מטרה להשיא רווח כלכלי, אולם הקשר עם הקונים לא נוצר על ידו והוא אף לא היה מודע לזהותם, אלא נשלח על ידי אוחיון ושימש כבלדר. על רקע האמור, ייתכן שאמנם לא ידע שאחד הקונים הוא קטין, אך זו בדיוק הסכנה שבמכירת סם לאדם בלתי מוכר, שלא ידוע גילו, נסיבותיו האישיות, חולשותיו או בעיות רפואיות ואחרות הן סובל ואשר הסם עלול להביא להחמרתו, כך שפוטנציאל הנזק איננו מבוטל. בצד זאת ומבלי להקל בחומרת המעשים, מדובר בפרק זמן קצר בן יומיים ובסם מסוג קנאביס שאינו מהחמורים, במשקלים נמוכים יחסית והתמורה שהשיג בגין הסחר אינה גבוהה. בנסיבות אלה אני סבורה שהפגיעה בערכים המוגנים אינה גבוהה.

בשים לב לנסיבות ביצוע העבירה ומדיניות הענישה הנוהגת אני קובעת כי **מתחם העונש ההולם נע בין מספר חודשי מאסר שיכול וירוצו בעבודות שירות לבין 12 חודשי מאסר בפועל.**

קביעת עונשו של הנאשם

9. בגזירת העונש המתאים לנאשם, נתתי דעתי לכך שהנאשם הודה, הביע חרטה, קיבל אחריות על מעשיו וחסך זמן שיפוטי.

10. לנאשם הרשעה אחת בעבירה של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית שבוצעה ביום 26.5.20, בעטיה נדון ביום 24.10.22 למאסר על תנאי וקנס. כלומר, את העבירות מושא התיק שבפניי ביצע לאחר שכבר הוגש נגדו כתב אישום בתיק אחר. אכן, כפי שטענה ההגנה, כתב האישום בענייננו הוגש בתום חקירה סמויה, כמעט שנה לאחר ביצוע העבירות ולכן גם לא היה הנאשם יכול לצרפו לתיק הקודם ומנגד, לא ניתן להתעלם מכך שעל אף שהיה מודע היטב למצבו, בפועל לא הורתע מההליך שננקט נגדו והמשיך לשלוח ידו בהפצת סמים. כמו כן, ככל שהיה מצורף גם התיק דנן, ייתכן שהיה נגזר הנאשם עונש חמור יותר ולא ניתן להניח כי בהכרח היה מושת עליו עונש צופה פני עתיד.

11. עיינתי בחוות דעת שנערכה על ידי מרכז "התחלה חדשה" מיום 11.9.22, אשר התייחסה לקורותיו של הנאשם, כבן 30, רווק, השלים 12 שנות לימוד עם תעודת בגרות מלאה ובעל רישיון מקצועי לנהיגה על מלגזה. שירת שירות צבאי מלא ולאחריו השתלב בעבודה במוסך של אביו. בהמשך נדד בין עבודות שונות לתקופות קצרות עד שבסופו של דבר חזר לעבוד במוסך של אביו. הנאשם החל לצרוך קנאביס בגיל 15 לערך. שיתף כי עבר שתי תאונות שגרמו לו לפציעות ברגליו וכי צריכת קנאביס הקלה על אביו. בעקבות מעצרו בתיק הקודם חדל הנאשם לצרוך סמים והגיע לתובנות לגבי הנזק שהשימוש בסם גרם לו. המעצר בו שהה הנאשם היווה עבורו נקודת מפנה מרתיעה והוא החל בשינוי מחשבתי והתנהגותי. גורמי הטיפול התרשמו כי הנאשם בעל משפחה תומכת המהווה עבורו משענת וסברו כי יש להעדיף בעניינו אפיק טיפולי על פני ענישה.

הנאשם שולב בקבוצה טיפולית למכורים נקיים אשר מתמקדת בעבודה על כישורי חיים, עבודה על רגשות וכאב,

מתן עזרה הדדית ונתינה לאחרים. בנוסף, שולב בטיפול פרטני במטרה לסייע לו לפתח מנגנונים להתמודדות עם מצבי לחץ וחרדה ולימוד טכניקות לוויסות רגשי והרגעה עצמית. הנאשם הגיע לטיפול לאחר שנים של שימוש מסיבי בקנאביס. כתוצאה מהפסקת השימוש בסם שיתף שחלו שינויים משמעותיים בחייו, בין היתר הפך לאדם אחראי ורציני, הפסיק התנהגות של דחיינות, התחבר לרגשותיו ושיפר את הקשר עם משפחתו. גם במקום עבודתו ניכר השינוי והוא קודם לתפקיד ניהולי. לאחר תקופת טיפול קבוצתי הוחלט על הפסקתו לאחר השגת אבני הדרך הטיפוליות המרכזיות ובהמשך סיים גם את הטיפול הפרטני בהצלחה.

12. בשקלול הנתונים, נוכח חזרתו של הנאשם לביצוע עבירות, לא מצאתי שיש מקום להשית עליו עונש צופה פני עתיד או לחרוג ממתחם הענישה. בשים לב לשיקולים לקולה, השיקום שעבר והימנעותו מביצוע עבירות בשנתיים האחרונות, מצאתי לגזור את עונשו של הנאשם בחלקו התחתון של מתחם הענישה.

התוצאה היא שאני גוזרת על הנאשם את העונשים הבאים

א. מאסר בפועל למשך 4 חודשים.

עונש המאסר ירוצה בעבודות שירות, החל מיום 13.3.24 (או במועד אחר שיקבע הממונה על עבודות השירות). על הנאשם להתייצב במשרדי הממונה על עבודות השירות בשב"ס - יחידת ברקאי, ברח' לוחמי בית"ר 6 בעיר רמלה, באותו מועד בשעה 08:00. הנאשם מוזתר כי עליו לעמוד בתנאי ההעסקה ובדרישות הממונה וכי כל חריגה מהכללים עלולה להביא להפסקת עבודות השירות וריצוי יתרת עונש המאסר מאחורי סורג ובריח.

ב. מאסר מותנה למשך 6 חודשים, והתנאי הוא כי הנאשם לא יעבור עבירה על פקודת הסמים מסוג פשע למשך 3 שנים.

ג. הנאשם ישלם קנס בסך 3,000 ₪ או 30 ימי מאסר תמורתו. הקנס ישולם עד ליום 15.4.24. ככל שקיימת הפקדה בתיק זה או בתיק קשור אליו, בהסכמת הנאשם, היא תקוזז לטובת הקנס, והיתרה תושב לו כפוף לכל דין, לרבות עיקול. תשלום הקנס יעשה ישירות לחשבון המרכז לגביית קנסות, אגרות והוצאות ברשות האכיפה והגבייה באחת הדרכים הבאות: בכרטיס אשראי באתר המקוון של רשות האכיפה והגבייה (חיפוש בגוגל "תשלום גביית קנסות"): www.eca.gov.il (ניתן לשלם בפריסה של עד 18 תשלומים בהסדר קרדיט). או באמצעות מוקד שירות טלפוני בשרות עצמי (מרכז הגבייה) בטלפון *35592 או בטלפון 073-2055000. או במזומן בסניפי בנק הדואר, בהצגת תעודת זהות (ללא צורך בשוברים).

ניתן צו כללי למוצגים.

זכות ערעור לבית-המשפט המחוזי מרכז- לוד תוך 45 יום.

המזכירות תעביר עותק מגזר הדין לממונה על עבודות שירות.

ניתן היום, י' אדר א' תשפ"ד, 19 פברואר 2024, בנוכחות הצדדים.