



ת"פ 50841/04/22 - מדינת ישראל נגד מקר ניקיטנקו

בית משפט השלום בתל אביב - יפו

ת"פ 50841-04-22 מדינת ישראל נ' ניקיטנקו

בפני
בעניין: המאשימה:
כבוד השופט הבכיר, שאול אבינור
נגד
הנאשם:
מדינת ישראל
מקר ניקיטנקו
ע"י ב"כ עו"ד שני מגדי
ע"י ב"כ עו"ד שי מרק

גזר דין

א. רקע כללי:

1. הנאשם הורשע - על יסוד הודאתו בעובדות כתב האישום המתוקן, שניתנה במסגרת הסדר טיעון דיוני בעיקרו - בביצוע עבירה של **החזקת סמים מסוכנים שלא לצריכה עצמית**, לפי הוראות סעיף 7(א) יחד עם סעיף 7(ג) רישא לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג-1973 (להלן - פקודת הסמים המסוכנים).
2. בעובדות כתב האישום המתוקן נטען כי ביום 31.03.2021 בשעה 01:26 או בסמוך לכך, ברחוב שפיים בהרצליה החזיק הנאשם, ברכב בו נהג, סמים מסוכנים מסוג **קנבוס** במשקל כולל של **175.25 גרם נטו**. על פי הנתען, הסמים הוחזקו כשהם מחולקים בין 11 שקיות, במקומות שונים ברכב, לרבות בהסלקה מתחת לפלסטיקה שבין המושבים.
3. בדיון המקדמי הראשון שנערך לפני הודיעו הצדדים כי הגיעו להסדר טיעון, שבמסגרתו הוגש כתב האישום המתוקן (בו צומצמו כמיות הסמים הנטענות). הנאשם הודה בעובדות כתב האישום המתוקן והורשע, על יסוד הודאתו זו, בעבירה שבה הואשם כאמור בפסקה 1 דלעיל. הצדדים עתרו במשותף לקבלת תסקיר שירות מבחן, תוך שהמאשימה הודיעה כי עמדתה היא להשתת ענישה שתכלול מאסר בדרך של עבודות שירות. בית המשפט נעתר לבקשת הצדדים והורה על הכנת תסקיר שירות המבחן, תוך הבהרה כי אין בהחלטה משום קביעה כלשהי באשר לעונש הראוי (בפרוטוקול, עמ' 1-2).

ב. עיקר תסקיר שירות המבחן:

4. תסקיר שירות המבחן (מיום 08.06.2023) מפרט את נסיבותיו האישיות של הנאשם, יליד שנת 2000 (בן 24 שנים בקירוב כיום). הנאשם נולד בחו"ל ועלה בילדותו ארצה. הנאשם תיאר כי עסק בספורט אתגרי מגיל צעיר, נפצע פעמים רבות ועל רקע זה לא גויס לצבא. לדבריו, בגיל צעיר החל להשתמש בסמים מסוג קנבוס בנסיבות חברתיות וכדרך להתמודד עם הכאבים הפיזיים מהם סבל בשל פציעותיו.
5. הנאשם שלל התנהלות שולית בתחום הסמים, הביע צער על מעשיו והוסיף כי הוא מבין שמדובר בעבירה פלילית עליה עליו ליתן את הדין. הנאשם סיפר כי קיבל היתר לשימוש בקנבוס רפואי, אך לשירות המבחן הציג עמוד 1

רישיון שתוקפו פג. הנאשם התקשה במסירת דגימות שתן ולפיכך לא היתה בידי שירות המבחן אינדיקציה אובייקטיבית לעניין שימושו בסמים.

6. בשורה התחתונה התרשם שירות המבחן כי הנאשם נעדר אלמנטים עבריינים באישיותו, מבין את הבעייתיות שבהתנהגותו עוברת החוק ועורך מאמצים לנהל אורח חיים תקין - על אף קשייו המרובים. בהקשר זה צוין, בין השאר, כי הנאשם נעדר עבר פלילי וגם לא פתח תיקים חדשים מאז ביצוע העבירה. לנוכח גילו הצעיר של הנאשם והתרשמות שירות המבחן מנזקקות טיפולית הוצע לנאשם לבחון השתלבות טיפולית - אך הלה שלל נזקקות לטיפול או לקשר עם שירות המבחן; ועל כן לא היה בידי השירות לבוא בהמלצה שיקומית בעניינו.

ג. עיקר טיעוני הצדדים:

7. ב"כ המאשימה עמדה בטיעוניה על עובדות כתב האישום המתוקן, בהן הודה הנאשם, תוך שהדגישה את נסיבות החומרה שבהן, דהיינו: החזקת הסמים ברכב, בכמות לא מבוטלת, כשהם מחולקים ל-11 שקיות סמים ובמקומות שונים ברכב. עוד עמדה התובעת על הערכים החברתיים, הנפגעים כתולדה מביצוע העבירה, והצורך במיגור נגע הסמים אשר פשה בחברה.

8. אשר למדיניות הענישה הנהוגה הפנתה ב"כ המאשימה לפסיקה מחמירה, ובין השאר לת"פ 27419-09-18 (שלום ב"ש) **מדינת ישראל נ' אבו לקימה** (26.12.2018), שם נקבע מתחם עונש הולם שבין 4 חודשי מאסר בפועל לבין 12 חודשי מאסר בפועל להחזקת סמים מסוג קנבוס במשקל של 150 גרם, שלא לצריכה עצמית. עוד הפנתה לת"פ (שלום ב"ש) 61181-02-19 **מדינת ישראל נ' רובינוב** (30.03.2022) שם נקבע מתחם זהה לנ"ל להחזקת סמים מסוג חשיש, במשקל של 101.5 גרם, ברכב ושלא לצריכה עצמית. בנסיבות אלה עתרה התובעת לקביעת מתחם עונש הולם, בעניינו, בין 3 חודשי מאסר בפועל, לנשיאה בדרך של עבודות שירות, לבין 12 חודשי מאסר בפועל.

9. אשר לגזירת עונשו של הנאשם בתוך מתחם העונש ההולם הפנתה ב"כ המאשימה להיבטים השליליים העולים מתסקיר שירות המבחן, לרבות הקושי של הנאשם להתבונן באופן ביקורתי באורחות חייו ולהשתלב בהליך טיפולי. עם זאת ציינה ב"כ המאשימה גם את היבטי הקולה, ובהם נטילת האחריות, גילו הצעיר של הנאשם והעדר הרשעות קודמות. בנסיבות אלה עתרה ב"כ המאשימה להשתת ענישה ברף התחתון של המחם לו עתרה, אשר תכלול שלושה חודשי מאסר בפועל, לנשיאה בדרך של עבודות שירות, מאסר מותנה, קנס כספי ופסילה מותנית.

10. ב"כ הנאשם, מצידו, הדגיש בטיעונו את גילו הצעיר של הנאשם בעת ביצוע העבירה, את העדר העבר הפלילי ואת חלוף הזמן הממושך - של כשלוש שנים - מאז ביצוע העבירה. עוד הרחיב הסניגור בתיאור קשיי הקליטה של הנאשם בארץ, אשר מגיל צעיר יצא לעבוד על מנת לעזור בפרנסת משפחתו. הסניגור חזר והדגיש כי שימוש הנאשם בסמים נעשה על רקע פציעותיו. זו הסיבה שהנאשם קיבל בזמנו אישר לקנביס רפואי, שבו הוא מחזיק גם כיום.

11. ב"כ הנאשם הפנה להיבטים החיוביים העולים מתסקיר שירות המבחן, הגם שהוסיף כי לשיטתו שירות המבחן לא הבין את מצבו של הנאשם לאשורו. עוד הדגיש הסניגור כי לאחרונה פתח הנאשם עסק, כי הוא אינו מקושר לסביבה שולית ואף מסייע רבות בכלכלת משפחתו. בנסיבות אלה ניתן אפוא, כך לשיטת הסניגור, להסתפק בענישה שתכלול מאסר מותנה בלבד. אשר למדיניות הענישה וכתמיכה בטענותיו הפנה הסניגור, בין השאר, לגזר הדין בת"פ (שלום י-ם) 57084-03-22 **מדינת ישראל נ' אלמדואי** (28.03.2023).

12. לבסוף, הנאשם, בדברו האחרון לעונש, הסתפק בדברי בא-כוחו (ר' בפרוטוקול, עמ' 5 שורה 27).

ד. קביעת מתחם העונש ההולם:

13. בהתאם להוראות חוק העונשין, תשל"ז-1977 (להלן - חוק העונשין), בעת גזירת עונשו של נאשם על בית המשפט לקבוע, תחילה, את מתחם העונש ההולם לאירוע העברייני שבגיננו הורשע הנאשם. בקביעת המתחם יתחשב בית המשפט, בין השאר, בערכים החברתיים שנפגעו מביצוע העבירה ובמידת הפגיעה בהם, במדיניות הענישה הנהוגה ובנסיבות הקשורות בביצוע העבירה, לרבות אלה המנויות בהוראות סעיף 40ט לחוק העונשין.

14. לענין הערכים החברתיים, שנפגעו כתולדה מביצוע העבירה, מקובל עליו טיעון ב"כ המאשימה. הפסיקה חוזרת ומדגישה את חומרתן של עבירות הסמים, שביצוען פוגע במידה ניכרת בערכים החברתיים של ההגנה על שלום הציבור ועל בריאותו, והדברים נכונים במיוחד כאשר מדובר בעבירות כאמור מסוג פשע.

15. אכן, כטיעון הסינגור, כאשר מדובר בהחזקת סמים מסוכנים מסוג קנבוס שלא לצריכה עצמית, בכמויות של פחות מחצי ק"ג, במקרים רבים נקבעים כיום מתחמים שתחילתם בענישה צופה פני עתיד וענישה נלווית בלבד. עם זאת, כאמור, בקביעת מתחם העונש ההולם על בית המשפט להתחשב גם בנסיבות ביצוע העבירה, כאשר בענייננו מתקיימות מספר נסיבות-חומרה מצטברות: **ראשית**, מדובר בהחזקת הסמים ברכב בו נהג הנאשם, על כל החומרה הנוספת הגלומה בכך מבחינת פוטנציאל ההפצה. **שנית**, הסמים הוחזקו כשהם מחולקים ל-11 שקיות, וחמור מכך - הסמים פוזרו במקומות שונים ברכב ואף הוסלקו בחלקם מתחת הפלסטיקה שבין המושבים (בהקשר זה ר' והשווה ת"פ (שלום ת"א) 57778-06-20 **מדינת ישראל נ' היילה** (12.03.2024)).

16. בהתחשב בכל האמור אני קובע אפוא את מתחם העונש ההולם, במקרה זה, בין 45 ימי מאסר בפועל, לנשיאה בדרך של עבודות שירות, לבין 9 חודשי מאסר בפועל.

ה. גזירת עונשו של הנאשם בתוך מתחם העונש ההולם:

17. לאחר קביעת מתחם העונש ההולם על בית המשפט לגזור את עונשו של הנאשם בתוך מתחם זה - למעט במקרים יוצאי דופן, בהם הוא רשאי לחרוג מכך, שאין עניינם לכאן - תוך התחשבות בנסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירות, לרבות אלה המנויות בהוראות סעיף 40יא לחוק העונשין.

18. אשר לנאשם שלפניי, השיקולים הרלוואנטיים לגזירת עונשו הם כלהלן:

עברו הפלילי של הנאשם - לנאשם אין כל הרשעות קודמות, ואף בתקופה הממושכת שחלפה מאז ביצוע העבירה לא נפתחו לו תיקים חדשים. מדובר, כמובן, בנסיבות מהותיות לקולת העונש.

הודאה ונטילת אחריות - הנאשם הודה בעובדות כתב האישום המתוקן. בכך חסך הנאשם מזמנם של העדים, הצדדים ובית המשפט. גם נסיבות אלה יש לזקוף, כמובן, לזכותו של הנאשם.

נתוניו האישיים של הנאשם ונסיבות חייו - הנאשם גבר צעיר, יליד שנת 2000. כפי שעולה מתסקיר שירות המבחן, הנאשם גדל בסביבה מורכבת, אך למרות לא פיתח אלמנטים עברייניים באישיותו. אמנם התסקיר אינו חיובי, במובן של המלצה על הסתפקות בענישה שיקומית, אך כפי שפורט לעיל עולים ממנו גם היבטים חיוביים.

19. המסקנה המתבקשת ממכלול הנסיבות והשיקולים שפורטו לעיל היא כי במקרה זה נסיבות הקולה עולות במשקלן על נסיבות החומרה; באופן שניתן להסתפק בגזירת עונשו של הנאשם ברף התחתון של מתחם העונש ההולם.

ו. סוף דבר:

20. אשר על כן - ובהתחשב בשיקולים לכך חומרה ולכך קולה, אשר פורטו לעיל - אני גוזר על הנאשם את העונשים הבאים:

(א) 45 ימי מאסר בפועל.

הנאשם יישא את עונש המאסר בדרך של עבודות שירות, כאמור בחוות דעתו של הממונה על עבודות השירות בשירות בתי הסוהר מיום 22.02.2024.

על הנאשם להתייצב לנשיאת עונשו במשרדי הממונה על עבודות השירות, ביום 01.05.2024 עד השעה 08:00.

מובהר בזה לנאשם כי בכל הקשור לעבודות השירות עליו לציית להוראות הממונה על עבודות השירות, או למי שהוסמך לכך מטעמו. עוד מובהר לנאשם, כי במידה ולא יציית להוראות כאמור הוא עשוי לשאת את מאסרו, או את יתרת מאסרו, במאסר מאחורי סורג ובריח בבית סוהר.

(ב) מאסר על תנאי למשך 6 חודשים, אותו לא יישא הנאשם אלא אם כן יעבור, תוך שלוש שנים מיום סיום נשיאת המאסר בעבודות שירות, עבירה לפי הוראות פקודת הסמים המסוכנים מסוג פשע.

(ג) קנס בסך של 1,000 ₪, או 5 ימי מאסר תמורתו.

הקנס ישולם בשני תשלומים חודשיים, שווים ורצופים, החל מיום 01.05.2024 ובכל אחד בחודש שלאחריו. היה והנאשם לא ישלם את אחד התשלומים במועד תועמד כל יתרת הקנס לפירעון מיד.

(ד) פסילה מלקבל או להחזיק רישיון נהיגה למשך 3 חודשים על תנאי, והתנאי הוא שבמשך שנתיים מהיום לא יעבור הנאשם עבירה מהעבירות המנויות בפקודת הסמים המסוכנים.

ניתן בזה צו כללי, לעניין מוצגים, לשיקול דעתו של קצין משטרה. הסמים יושמדו.

זכות ערעור בתוך 45 יום מהיום.

המזכירות תמציא גזר דין זה לשירות המבחן.

ניתן היום, ט"ו אדר ב' תשפ"ד, 25 מרץ 2024, במעמד הצדדים.