

ת"פ 7086/04/23 - מדינת ישראל נגד דולב וקנין - בעצמו

בית משפט השלום בבאר שבע
ת"פ 7086-04-23 מדינת ישראל נ' וקנין

לפני	כבוד השופט, סגן הנשיא אבישי כהן
בעניין:	המאשימה מדינת ישראל ע"י ב"כ עוה"ד גל קנדלקר דהן
נגד	דולב וקנין - בעצמו
הנאשם	ע"י ב"כ עוה"ד עידו פורת

גזר דין

ביום 18.07.23 **הציגו הצדדים הסדר דיוני** אשר במסגרתו כתב האישום תוקן, הנאשם הודה והורשע במיוחס לו בכתב האישום בעבירות הבאות:

שתי עבירות של סחר בסם מסוכן, עבירה לפי סעיף 13 + 19א בפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג-1973.

עבירה אחת של סיוע לסחר בסם מסוכן, עבירה לפי סעיף 13 בפקודת הסמים, יחד עם סעיף 31 לחוק העונשין, תשל"ז-1997.

שתי עבירות של הסתייעות ברכב לעבור עבירה, עבירה לפי סעיף 43 לפקודת התעבורה (נוסח חדש), תשכ"א - 1961.

עבירה אחת של החזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית, עבירה לפי סעיף 7(א)+(ג) רישא בפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג-1973.

כתב אישום מתוקן

על פי המתואר בעובדות כתב האישום המתוקן, במועדים הרלוונטיים לכתב האישום פעל סוכן משטרתי (להלן: "הסוכן") למיגור תופעת סחר בסמים.

על פי עובדות האישום הראשון, בתאריך 24.01.23 בסמוך לשעה 15:45 במסגרת הפעילות יצר הסוכן קשר דרך הישומון טלגרם (להלן: "טלגרם") עם אחר שזהותו אינה ידועה (להלן: "האחר") ושוחח איתו על קניית סם מסוכן מסוג קנבוס, כמויות ומחירים. במהלך השיחה ביקש האחר מהסוכן להזדהות והשניים קבעו להיפגש ברחוב יהודה 53 בערד (להלן: "המקום"). בהמשך למתואר לעיל, באותו היום בסמוך לשעה 18:00 הגיע הנאשם למקום כשהוא נוהג ברכב מסוג מאזדה ל.ז. 58-862-36 (להלן: "הרכב") ועצר בסמוך לסוכן. בתוך כך יצא האחר מהרכב, הסוכן מסר את הכסף לאחר והאחר מסר לסוכן את הסם.

בעשותו את המתואר לעיל סייע הנאשם לסחר בסם מסוכן מסוג קנבוס במשקל כולל של 10.11 גרם נטו, בתמורה ל-400 ₪ בכך שהסיע את הסוחר למקום.

על פי עובדות האישום השני, בתאריך 31.01.23 בשעה שאינה ידועה במסגרת הפעילות יצר הסוכן קשר דרך הישומון טלגרם עם אחר שזהותו אינה ידועה ושוחח איתו על קניית סם מסוכן מסוג קנבוס, כמויות ומחירים. במהלך השיחה ביקש האחר מהסוכן להזדהות והשניים קבעו להיפגש במקום שבו נפגשו בפעם הקודמת, ברחוב יהודה 53 בערד. בהמשך לכך, סמוך לשעה 17:20, התקשר הנאשם לסוכן אך הסוכן לא ענה לטלפון.

בתוך כך, בסמוך לשעה 18:15 הגיע הנאשם למקום כשהוא נוהג ברכב מסוג סיטרוואן ל.ז. 17-945-71 (להלן: "הרכב"), עצר בסמוך לסוכן וסימן לו להיכנס לרכב. לאחר שהסוכן נכנס לרכב מסר הנאשם לסוכן שקית ובה הסמים ובתמורה מסר לו הסוכן סך של 450 ₪.

בעשותו את המתואר לעיל, סחר הנאשם בסם מסוכן מסוג קנבוס במשקל כולל של 9.97 גרם נטו, בתמורה ל-450 ₪ וזאת מבלי שהדבר הותר לו בפקודה, בתקנות או רישיון מאת המנהל. עוד בעשותו את המתואר לעיל, הסתייע הנאשם ברכב לצורך ביצוע העבירה.

על פי עובדות האישום השלישי, בתאריך 26.02.23 בשעה שאינה ידועה במסגרת הפעילות יצר הסוכן קשר דרך הישומון טלגרם עם אחר שזהותו אינה ידועה ושוחח איתו על קניית סם מסוכן מסוג קנבוס. בתוך כך שוחחו הסוכן והאחר על קניית סם מסוכן מסוג קנבוס במשקל 10 גרם ובתמורה ל-450 ₪, ברחוב יהודה 54 בערד (להלן: "המקום").

בהמשך למתואר לעיל, בסמוך לשעה 17:10 הגיע הנאשם למקום כשהוא נוהג ברכב מסוג שברולט ל.ז. 56-068-70 (להלן: "הרכב"), עצר בסמוך לסוכן ופתח את חלון הרכב, במעמד זה מסר הנאשם לסוכן שקית ובה הסמים ובתמורה מסר לו הסוכן סך של 450 ₪.

בעשותו את המתואר לעיל, סחר הנאשם בסם מסוכן מסוג קנבוס במשקל כולל של 9.94 גרם נטו, בתמורה ל-450 ₪ וזאת מבלי שהדבר הותר לו בפקודה, בתקנות או רישיון מאת המנהל. עוד בעשותו את המתואר לעיל, הסתייע הנאשם ברכב לצורך ביצוע העבירה.

על פי עובדות האישום הרביעי, בתאריך 08.03.23 בסמוך לשעה 01:00, החזיק הנאשם בביתו הממוקם ברחוב חיים גרינפלד 11/14 בבאר שבע בסם מסוכן מסוג קנבוס במשקל כולל של 600 גרם נטו ובסם מסוכן מסוג חשיש במשקל כולל של 36.47 גרם נטו, שלא לצריכתו העצמית ומבלי שהדבר הותר לו בפקודה, בתקנות או רישיון מאת המנהל.

תסקיר שירות מבחן

בתסקיר שהוגש ביום 08.11.23 סקר שירות המבחן את קורות חייו של הנאשם בן 29, נשוי ואב לילדה בת 3. אשתו של הנאשם בחודש השישי להריונה.

כיום מתגורר עם אשתו ובתו בדירה שכורה בבאר-שבע. הנאשם נתון בתנאים מגבילים של מעצר בית לילי.

מקורותיו של הנאשם עולה כי סיים 12 שנות לימוד אך ללא תעודת בגרות. הנאשם החל להשתלב בתעסוקה בהיותו כבן 16 בפיצרייה בבאר-שבע.

בסיוע הוריו רכש הנאשם עסק, סניף פיצרייה, תוך לקיחת הלוואה גדולה מהבנק. העסק נכשל והכניס את הנאשם למשבר כלכלי וחובות כבדים.

הנאשם נעדר עבר פלילי. הנאשם הודה בעבירות המיוחסות לו. באשר להיכרותו עם האדם האחר המתואר בכתב האישום, מסר הנאשם כי הכיר אותו באמצעות אפליקציית ה"טלגרם".

הנאשם ציין כי באותה התקופה הוא ואשתו היו מצויים בחובות כלכליים רבים ואותו אחר הציע לו תשלום בתמורה לסיוע בהעברת הסמים.

מתסקיר שירות המבחן עולה כי הנאשם משתמש בסמים מסוג "קנאבינואידים". לדבריו, החל להשתמש בהם לאור חוסר ההצלחה העסקית שחוזה ובעקבות הלחצים הכלכליים שהיה נתון בהם.

לאור נכונותו של הנאשם להשתלב בהליך טיפולי, המליץ שירות המבחן לשחרר את הנאשם לחלופת מעצר ולשלב במסגרת מרכז יום ב"בית חוסן" - היחידה לטיפול בנפגעי סמים בבאר-שבע. הנאשם שולב במסגרת הנ"ל ביום 06.06.23, תחת פיקוח מעצר של שירות המבחן.

העובדת הסוציאלית המלווה את המסגרת הטיפולית של הנאשם מתארת כי הנאשם משתף פעולה באופן מלא עם התכנית, בדיקות השתן שלו נמצאות תקינות ללא שרידי סם, להערכתה הנאשם ייתרם מהמשך הטיפול במרכז וכי יש לאפשר לו לסיים את התכנית ל-12 חודשים מלאים.

שירות המבחן מתרשם כי הנאשם הינו בעל תפקוד תקין לרוב במסגרות השונות לאורך חייו. שירות המבחן הצביע על כך שההליך המשפטי המתנהל לראשונה בחייו של הנאשם, והחשש מפני תוצאותיו, מהווים עבורו גורם מרתיע. שירות המבחן ציין כי התנהלותו הכלכלית הלקויה של הנאשם יתכן ומהווה קרקע למצבי סיכון נוספים עבורו.

שירות המבחן ציין כי באשר לסיכויי השיקום של הנאשם יש לקחת בחשבון את היותו נעדר עבר פלילי, מחויבותו למשפחתו הקרובה ולחבריו, רצונו לנהל חיים נורמטיביים, מאמציו להסדיר את חובותיו ועוד.

שירות המבחן המליץ על הטלת צו מבחן למשך שנה תוך המשך השתתפות במרכז היום "בית חוסן" בהליך קבוצתי ופרטני.

בנוסף, המליץ שירות המבחן על ענישה שיקומית במסגרת צו השירות לתועלת הציבור, בהיקף של 300 שעות.

בנוסף המליץ שירות המבחן על מאסר מותנה אשר יכול להוות אלמנט לחיזוק ההרתעה והצבת הגבולות בפני הנאשם לאורך זמן.

בהתאם להחלטת בית המשפט מיום 07.12.23, הוגש ביום 25.02.24 תסקיר משלים אודות הנאשם.

מהתסקיר המשלים עולה כי הנאשם עורך מאמצים רבים בהליך הטיפול, מפיק תועלת רבה ונתרם באופן משמעותי מההליך הטיפולי, וכי הושגו יעדים טיפוליים בתחום החרדה הכלכלית, הכרה בשימוש בקנאביס כהתמכרות ואחריות על מעשיו הפליליים.

הנאשם הביע מוטיבציה רבה להמשיך ההליך הטיפולי הן במסגרת קבוצתית והן במסגרת פרטנית.

יצוין כי הנאשם מוסר בדיקות שתן רציפות נקיות מסם.

שירות המבחן שב וחזר על המלצתו - הטלת צו מבחן למשך שנה לצורך המשך ההליך הטיפולי, ענישה שיקומית במסגרת צו השירות לתועלת הציבור בהיקף של 300 שעות, מאסר מותנה אשר יכול להוות אלמנט לחיזוק ההרתעה והצבת הגבולות בפני הנאשם לאורך זמן.

טענות הצדדים

ב"כ המאשימה הגישה טיעונים לעונש בכתב וכן רישום תעבורתי, פירטה את הפגיעה בערכים המוגנים תוך שטענה לפגיעה משמעותית. הדגישה את החומרה המצויה בעבירות הסמים, ואת העובדה כי העבירות נעשו ברחוב הומה אדם בטבורה של עיר ולאור יום. והפנתה לקול היוצא מבית המשפט לעניין ההחמרה הנדרשת ביחס לעבירות סמים נוכח הפגיעה הקשה בציבור.

בפסיקה אליה הפנתה המאשימה מפורטים מתחמי הענישה ביחס לעסקאות סמים בסם מסוג קנבוס כאשר ביחס למתחם העונש ההולם במקרה שבפני עותרת המאשימה לקביעת מתחמי ענישה נפרדים כדלהלן:

באשר לאישומים 2-3 - בין 6-12 חודשי מאסר לכל אישום.

באשר לאישום 1 - בין 4-8 חודשי מאסר.

באשר לאישום 4 - בין 8-14 חודשי מאסר.

המאשימה הוסיפה בעל-פה כי העונש לו היא עותרת הוא 22 חודשי מאסר כתחתית המתחם בשים לב לחיבור העבירות השונות בהן הודה והורשע בכתב האישום המתוקן. ומאחר ואין לנאשם עבר פלילי העתירה היא למיקומו בתחתית המתחם.

בנוסף, עתרה המאשימה למאסרים מותנים ארוכים ומרתיעים, קנס כספי, פסילת רישיון נהיגה בפועל ועל תנאי והתחייבות להימנע מביצוע עבירות.

ב"כ הנאשם ציין בפתח דבריו כי הנאשם נעדר עבר פלילי וכי מדובר בעבירות סמים מסוג קנאביס, כאשר העבירות הן

בכמויות יחסית קטנות. עוד ציין כי הוגשו במסגרת תיק זה 2 תסקירים חיוביים ביותר אשר מעידים על כך שהנאשם מגיע ממקום נורמטיבי ביותר אשר העולם הפלילי זר לו. בנוסף ציין את התגייסות כל משפחתו של הנאשם לטובת שיקומו והשתלבותו במרכז הגמילה והטיפול תוך שהתסקירים העידו על שיקום משמעותי ביותר שעבר ועובר הנאשם בתחום הסמים, הן בפן הכלכלי והן בפן הנפשי. עוד ציין כי וועדת ההערכה של שירות המבחן בתסקיר המשלים ציינה את השינוי המשמעותי והעקבי של הנאשם אשר עבר במסגרת הליך השיקום תוך שבאה בהמלצה להטיל על הנאשם צו מבחן לצד 300 שעות של"צ או לחלופין ככל שבית המשפט יסבור שראוי להטיל ענישה אחרת, אזי הוא מבקש שכל עונש יהיה לאחר הטיפול, קרי, לאחר יולי 2024. עוד ציין כי חשוב שבית המשפט ידע שבגין האישום הרביעי היה הנאשם עצור מעצר של ממש 5 ימים ובגין אישומים 1-3 היה עצור תקופה של כחודשיים וחצי.

לגבי מתחם הענישה ב"כ הנאשם חולק על מתחם העונש אותו ציינה המאשימה והפנה לפסיקה תומכת בעמדתו ולפיה בגין עבירות הסמים בכמות המפורטת בכתב האישום מתחם העונש אחד לכלל העבירות המתחיל בחודשי מאסר בודדים אשר יכול וירוצו בדרך של עבודות שירות תוך שטוען שבמקרה הנוכחי על בית המשפט לקבל את המלצת שירות המבחן לענישה בדרך של צו מבחן ושל"צ. לגבי עונשים של מאסר על תנאי והתחייבות יש הסכמה כי יש להטילם על הנאשם.

ב"כ הנאשם סובר כי יש לתת משקל משמעותי לשיקום מוצלח של הנאשם כאמור בתיקון 113 לחוק העונשין וכי במקרה הנוכחי ניתן לחרוג מהמתחם משיקולי שיקום. לגבי פסילת הרישיון בפועל, ציין כי במקרה הנוכחי אין מקום לענישה זו, ציין כי הנאשם השתמש ברכב לצורך עבודתו וגידול ילדיו וכי פסילה בפועל תקשה על המשך הליך שיקומו. לגבי הקנס סובר ב"כ הנאשם כי לאור הנסיבות הקשות והמשפחתיות יש להסתפק בקנס מתון.

דין והכרעה

1. כתב האישום במקרה דנן מתאר ארבעה אירועים שונים, ומכאן שיש לקבוע מתחם ענישה הולם לכל אירוע. אולם הואיל והאירועים דומים זה לזה במהותם ובחומרתם וכן התרחשו בפרק זמן קרוב ניתן לקבוע שמתקיים קשר הדוק בין העבירות וראוי לקבוע מתחם עונש אחד, המביא בחשבון שמדובר במספר עבירות (ראה ע"פ 4910/13ג'אבר נ' מדינת ישראל, 29.10.14; רע"פ 4760/14קיסלמן ואח' נ' מדינת ישראל 07.05.15; דנ"פ 2999/16מזרחי נ' מדינת ישראל 22.05.16).

קביעת מתחם העונש ההולם

1. קביעת מתחם העונש ההולם למעשה העבירה נעשית בהתאם לעקרון ההלימה. לשם קביעת מתחם העונש ההולם יש להתחשב בערך החברתי שנפגע, במידת הפגיעה בו, במדיניות הענישה הנוהגת ובנסיבות הקשורות בביצוע העבירה.

2. הערכים החברתיים שנפגעו; עבירות סמים בכללותן, ובראשן עבירת הסחר בסמים, פוגעות בערכים החברתיים של הגנה על שלום הציבור, ביטחוננו ובריאותו מפני הפגיעה ההרסנית הכרוכה בשימוש בסמים. בנוסף לכך, יש צורך לפעול למניעת אותם נזקים כלכליים וחברתיים עקיפים הנגרמים עקב הפצת סמים והשימוש בהם, כאשר פעמים רבות משתמשי הסם נופלים כנטל על החברה, ולעיתים נגררים, לביצוע עבירות נלוות אשר מבוצעות לצורך מימון צריכת הסמים.

בתי המשפט שבו וחזרו על ההכרח להיאבק בנגע הסמים ועל הצורך להעביר מסר מרתיע מפני ביצוע עבירות אלה, בין היתר על ידי הטלת עונשים מחמירים על מי שנותן ידו להפיכת הסמים לזמינים ונגישים. עבירות הסמים הן בגדר רעה חולה שפשה בחברתנו ומחובתו של בית המשפט לתרום חלקו למיגור נגע זה באמצעות הטלת עונשים מחמירים ומרתיעים (ראה ע"פ 972/11 **מדינת ישראל נ' יניב יונה** (04.07.12) (להלן: **ע"פ יונה**); רע"פ 4512/15 **אברהם הרוש נ' מדינת ישראל** (06.07.15); סולברג בע"פ 7952/15 **מדינת ישראל נ' אילון ישראל שץ** (15.02.16)).

במקרה דנן, **מידת הפגיעה בערכים המוגנים הינה ברף הבינוני-גבוה**, בשים לב לנסיבות ביצוע העבירות וכמות הסם. במקרה דנן מדובר בהחזקה בכמות משמעותית, 600 גרם + 36.47 גרם, סחר וסיוע לסחר של סם מסוג קנבוס וכן החזקת סם מסוג חשיש. סם הקנבוס היה ונותר בגדר סם מסוכן, ראה הנאמר בע"פ 170/07 **מטיס נ' מדינת ישראל** (2007), ביחס לסם הקנאביס, כי גם סמים קלים מהווים לעיתים קרובות את יריית הפתיחה להתמכרות לסמים קשים יותר וכי גם בשימוש בהם עצמם טמונה סכנה. ולאחרונה שב והדגיש בית המשפט העליון כי סם קנבוס היה ועודנו נותר סם מסוכן (ראה רע"פ 174/21 **סויסה נ' מדינת ישראל** (25.02.21); רע"פ 8759/21 **אלעד קסלר נ' מדינת ישראל** (23.12.21) וככלל מגמת הענישה בעבירות סמים, היא של החמרה והרתעה (ראה ע"פ 8048/19 **פיצ'חדזה נ' מדינת ישראל**, פסקה 11 (20.6.2020)).

בחינת **מדיניות הענישה הנוהגת** מעלה כי במקרים דומים הוטלו על נאשמים עונשי מאסר כמפורט להלן:

א. רע"פ 636/21 **ברוך לוי נ' מדינת ישראל** (16.02.21) - עבירה של החזקת סם מסוג חשיש במשקל כולל של כ-760 גרם, בית משפט השלום קבע כי מתחם העונש ההולם נע בין 6 חודשי מאסר בפועל לריצוי בדרך של עבודות שירות ועד 12 חודשי מאסר בפועל, נוכח שיקולי שיקום סטה בית משפט השלום ממתחם הענישה שנקבע והשית על הנאשם 4 חודשי מאסר בפועל שירוצו בעבודת שירות בצירוף ענישה נלווית. ערעור ובקשת רשות ערעור שהגיע הנאשם נדחו.

ב. רע"פ 7858-19 **אלברט וקנין נ' מדינת ישראל** (28.11.2019), בית המשפט העליון דחה בקשת רשות ערעור של נאשם אשר הורשע בהתאם להודאתו בסחר בסמים מסוג קנבוס וחשיש במשקל כולל של 5.8 גרם. בית משפט השלום קבע מתחם ענישה הנע בין מס' חודשי מאסר ועד 8 חודשי מאסר אשר יכול וירוצו בעבודות שירות. הנאשם בעל עבר פלילי נכבד, ובצירוף הפעלת מאסר מותנה אשר עמד לחובתו גזר על הנאשם - 12 חודשי מאסר בפועל.

ג. רע"פ 6401/18 **ספיר נ' מדינת ישראל** (17.9.2018) נדון עניינו של נאשם שהורשע בחמש עבירות סחר בסמים ועבירה של תיווך לסם בהיקפים של עד 10 גרם בכל מכירה. העבירות בוצעו תוך שימוש במערכת מסרונים. נקבע מתחם עונש כולל של 16 ל-36 חודשי מאסר בפועל.

ד. עפ"ג 58296-05-19 (מחוזי ב"ש) **אלהואשלה נ' מדינת ישראל** (10.7.19), התקבל ערעורו של מי שהורשע בעבירה אחת של סחר בסם מסוג קנבוס במשקל של 7.3 גרם תמורת 300 ₪ לסוכן משטרתי, כך שעונשו - 9 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות - הופחת ל-7 חודשי מאסר בפועל לריצוי בדרך של עבודות שירות. בקבלו את הערעור ציין בית המשפט בהעדר עבר פלילי קודם והתרשמות שירות המבחן לפיה אינו בעל דפוסים עבריינים מושרשים ואשר הביע מוטיבציה לנהל אורח חיים נורמטיבי.

ה. עפ"ג (ב"ש) 24043-04-17 אל קשכר נ' מדינת ישראל (14.06.17) הנאשם הורשע בהתאם להודאתו בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, בכך שהחזיק שקית שהכילה סם מסוג קנבוס במשקל של 922.40 גרם, וניסה להשליכה מהחלון בעת שכרזו לו שוטרים. בית משפט השלום קבע מתחם עונש שנע בין 6 חודשי מאסר ל- 12 חודשים, וגזר על הנאשם בעל עבר פלילי בתחום הסמים, עונש מאסר בפועל למשך 7 חודשים. ערעור שהגיש הנאשם על חומרת העונש נדחה.

ו. ת"פ 38257-03-21 מדינת ישראל נ' מלול (ניתן ב 19.10.22) קבע בית המשפט מתחם עונש הולם שבין 8 ל- 24 חודשי מאסר בפועל, בנסיבות בהן הורשע נאשם ב- 3 עבירות של סחר בסם קנבוס, עבירה של עסקה אחרת בסמים והחזקת סמים שלא לצריכה עצמית. מדובר בנאשם שמכר לחבר קרוב שלו, בשלושה מועדים סמוכים, סם מסוג קנביס במשקלים שונים (1 גרם, 5 גרם, 5 גרם) בתמורה כוללת של 350 ₪. עסקה נוספת לא יצאה לפועל נוכח שנעצר על ידי המשטרה ובאותו המקרה גם נמצא מחזיק בביתו 90 גרם קנביס ומשקל אלקטרוני. **עונשו של הנאשם נקבע ל 4 חודשי עבודות שירות לאחר שבית המשפט מצא לנכון לסטות ממתחם העונש שקבע משקולי שיקום מובהקים כפי שבאו בהמלצה חיובית ביותר של שירות המבחן.**

ז. ת"פ 16690-05-19 מדינת ישראל נ' אוראל גרמה (08.11.20) הורשע הנאשם בעבירות החזקת סמים וכלים שלא לצריכה עצמית ובעבירת סחר בסמים בכך שמכר ב-11 הזדמנויות שונות לקונים שונים סמים מסוג קנאביס וחשיש במשקלים שונים ונמוכים. בית המשפט קבע מתחם עונש הולם בין 9 חודשי עבודות שירות - 24 חודשי מאסר בפועל, ומטעמי שיקום גזר על הנאשם, צעיר נעדר עבר פלילי 9 חודשי עבודות שירות וענישה נלווית.

בבחינת הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה יש לקחת בחשבון את המהירות שבה סיפק הנאשם את הסם לסוכן, אופן ההתקשרות מלמד על מעורבים נוספים בביצוע העסקאות. כמו כן, בקיאות הנאשם במחיר הסם מלמדת על היותו מעורב בשוק הסמים.

בנוסף, בבחינת מתחם העונש יינתן משקל כי ברקע העבירות בצע כסף ורצון להשיג רווחים קלים ומהירים, וכל זה על חשבון בריאות הציבור.

התכנון שקדם לביצוע העבירה; לא מדובר בעבירות שבוצעו עקב תכנון מוקדם מצד הנאשם, אלא באירועים שתחילתם בכך שהסוכן יצר קשר עם "האחר" דרך הישומון "טלגרם" ויזם פגישה לצורך השגת סם. כאשר הנאשם הגיע למקום המפגש אשר סוכם בין הסוכן לבין "האחר", סיפק הנאשם לסוכן סם מסוג קנבוס.

הסיבות שהביאו את הנאשם לבצע את העבירה; כפי העולה מתסקיר שירות המבחן הנאשם ציין שסחר בסמים בעקבות חובות כלכליים רבים אשר היה שקוע בהם, ומתוך מחשבה מוטעית כי בדרך זו יוכל להשיא לעצמו רווח קל ומהיר.

בקביעת המתחם יש לקחת בחשבון גם את סוג הסם וכי מדובר בניסיון לסחר בסם מסוג קנבוס אשר אינו מהסמים הקשים שבפקודת הסמים. בנוסף, יש לתת משקל לקולא לכך שהסם אשר נתפס בביתו של הנאשם לא נמצא מחולק לשקיות קטנות, דבר היכול להטיל ספק באשר לכוונתו של הנאשם להשיא רווחים מהחזקת הסם.

מכלל הדברים האמורים, לאחר שנתתי את דעתי לסוג העבירות בהן הורשע הנאשם, סוג הסם וכמות הסחר, הסייע, ההחזקה ולמדיניות הענישה הנוהגת בעבירות מסוג זה - אני קובע כי מתחם העונש ההולם לכלל העבירות בהן הורשע הנאשם מתחיל ממאסר בפועל לתקופה של 14 חודשים ועד מאסר בפועל לתקופה של 24 חודשי מאסר בפועל.

סטייה מן המתחם

1. במקרה דנן, קיימים שיקולים אשר מצדיקים סטייה מהמתחם לקולא.

סעיף 40ד(א) לחוק העונשין קובע כי בית המשפט רשאי לסטות ממתחם העונש משיקולי שיקום, אם "מצא כי הנאשם השתקם או כי יש סיכוי של ממש שישתקם". סעיף זה מבטא עמדת המחוקק כי יש ליתן, לעתים, מעמד בכורה לשיקול השיקומי על חשבון העיקרון המנחה בענישה, הוא עיקרון ההלימה, והכל במקרים המתאימים לכך. השיקולים שניתן לשיקול בהקשר הינם בין היתר:

"...המוטיבציה שהפגין האדם שהורשע להשתקם; הליך של גמילה מהתמכרות שהוא עובר; השתלבות מוצלחת בהליכים טיפוליים שונים; אינדיקציות לשינוי עמוק בהתנהגות ובדרך החשיבה; הבעת חרטה כנה על המעשים והפגנת אמפתיה כלפי נפגעי העבירה" (ראה ע"פ 6637/17 קרנדל נ' מדינת ישראל, פסקה 24 לחוות דעתה של חברתי השופטת ד' ברק-ארז (18.04.2018)).

ככל וקיים חשש לפיו מאסר בפועל של נאשם עשוי לאיין את התהליך השיקומי בו מצוי או לפגוע בו באופן ניכר יש להעדיף את שיקולי השיקום על פני השיקולים האחרים העומדים בבסיס הענישה (ע"פ 7555/14 פלוני נ' מדינת ישראל, פסקה 13 (10.6.2015)). ואכן, לנוכח הלכות אלה, בית המשפט העליון סטה לא אחת ממתחם העונש ההולם בשל שיקולי שיקום (ראה ע"פ 1903/13 עיאשה נ' מדינת ישראל (14.7.2013); ע"פ 4609/14 צורדרקר בסט נ' מדינת ישראל (1.3.2015); ע"פ 779/15 פלוני נ' מדינת ישראל (12.4.2015); ע"פ 3381/16 אלקרינאו נ' מדינת ישראל (10.7.2016)).

2. בענייניו, אין חולק כי העבירות שביצע הנאשם הן חמורות ועל בית המשפט להעביר מסר מוחשי וברור כנגד כל מי שביצע עבירות מסוג זה, יחד עם זאת, יש לערוך איזון בין האינטרס הציבורי בהרתעה וההכרח להילחם ביד קשה בעבירות אלו לבין האינטרס האישי של הנאשם.

תסקירי שירות המבחן מלמדים על כך שהנאשם עבר ועודנו עובר תהליך שיקום עקבי ומשמעותי במסגרת מרכז יום ב"בית חוסן" בבאר-שבע. במסגרת תכנית השיקום משתתף הנאשם הן בהליך קבוצתי במסגרת אשר פועלת שלושה ימים בשבוע, והן בהליך פרטני הכולל הגעה ליום נוסף למרכז יום. מהתסקירים עולה כי הנאשם נטל אחריות מלאה על ביצוע העבירות, הפיק לקחיו מהתנהגותו הבעייתית והיצר עליה. ההליך המשפטי אשר מתנהל לראשונה בחייו של הנאשם והחשש מפני תוצאותיו מהווים גורם מרתיע עבורו.

בנוסף, במסגרת ועדת הערכה אשר התקיימה במרכז יום בענייניו של הנאשם תיארו גורמי הטיפול את הנאשם כמטופל דומיננטי אשר מביע מוטיבציה גבוהה לטיפול, עורך מאמצים רבים בהליך הטיפולי, מבטא אכפתיות לשאר המטופלים במקום ומכבד את גורמי הטיפול ואת תנאי המקום. כמו כן, ציינו כי הנאשם מפיק תועלת

ונתרם באופן משמעותי מהשתלבותו בהליך הטיפול וכי הושגו יעדים טיפוליים רבים במסגרת הליך הטיפול.

במבט רחב יותר ניתן לציין כי הרקע שהוביל את הנאשם לביצוע העבירות היה משבר כלכלי אשר פקד אותו עובר לביצוע העבירות תוך חשש מפני חובות כספיים אשר ריחפו מעל ראשו. גם בנושא זה טיפל הנאשם. הן במישור הרגשי-פנימי, הנאשם למד להתמודד עם החרדה הכלכלית. הן במישור המשפטי, הנאשם נטל סיוע משפטי לצורך הסדרת חובותיו.

בנוסף לאמור, יש לקחת בחשבון את הרקע של הנאשם. טרם הגשת כתב האישום ניהל הנאשם אורח חיים אשר ברובו הינו נורמטיבי ותקין. הנאשם סיים 12 שנות לימוד, ללא תעודת בגרות. בנערותו השקיע את עיקר מרצו בשאיפותיו להיות עצמאי בתחום העסקי, מגיל צעיר השתלב בתעסוקה בפיצרייה, שם עבד עד תום שירותו הצבאי. הנאשם גדל במשפחה נורמטיבית, נמצא בקשר קרוב וחס עם הוריו ואחיו.

מתסקיר שרות המבחן עולה כי הנאשם חש בושה ואכזבה מהוריו ואחיו בשל מעורבותו בפלילים.

עוד עולה כי במישור הזוגי והמשפחתי הנאשם מציין כי הקשר הזוגי בינו לבין אשתו מתאפיין באהבה, כבוד ואכפתיות. הנאשם מתאר בכאב את צערו על הפגיעה בתא המשפחתי המצומצם בעקבות ההליך הפלילי והשלכותיו עליהן.

לקחתי בחשבון את היותו של הנאשם נעדר עבר פלילי, העולם הפלילי זר לנאשם.

ייתן משקל להתרשמות בית המשפט מחרטה אמיתית של הנאשם על מעשיו, לשיתוף פעולה מלא ומשמעותי עם שירות המבחן אשר תרם לשינוי משמעותי במישורים שונים בחייו.

עוד לקחתי בחשבון כי במסגרת הליך זה הנאשם היה עצור למשך תקופה של כ-70 ימים, תקופה זו הייתה קשה ומשמעותית עבור הנאשם ובני משפחתו.

ייתן משקל לעובדה כי לאחר מעצרו שהה הנאשם במעצר בית מלא לתקופה ממושכת, כשבהמשך שהה במעצר בית לילי לתקופה ממושכת וכל זאת ללא שום הפרה.

בנוסף ייתן משקל להודאת הנאשם אשר חסכה משאבים יקרים לרבות זמן שיפוטי.

סוף דבר

מכלל הדברים האמורים, באיזון בין מכלול האינטרסים ושיקולי הענישה, מצאתי לנכון כי עונש החורג לקולא מהמתחם וקביעת עונש ברף נמוך מהענישה הנוהגת אם כי לא כהמלצתו המלאה של שירות המבחן, הוא ההולם והראוי, ועל כן הנני לגזור עונשו של הנאשם כדלקמן:

א. 9 חודשי מאסר בפועל, אשר ירוצו בדרך של עבודות שירות באולם הקונכייה במגרשי הספורט - חברת "כיוונים" ברחוב האצ"ל 2 בבאר שבע, במשך חמישה ימים בשבוע, 8.5 שעות ביום או לפי קביעה

אחרת של הממונה על עבודות השירות.

הנאשם יתייצב לריצוי עונשו ביום 23.7.24 עד השעה 08:00 במשרדי הממונה על עבודות השירות במפקדת מחוז דרום של שב"ס ליד כלא באר-שבע.

אני מזהיר את הנאשם שעליו לנהוג בהתאם לכללים ולתנאים שתקבע הממונה על עבודות השירות ושם לא יעשה כן יכול ויופסקו עבודות השירות והוא יידרש לרצות את יתרת עונשו בכלא.

ב. מורה על הטלת צו מבחן למשך שנה. מובהר לנאשם כי עליו לשתף פעולה עם שירות המבחן בכל ההליך הטיפולי לרבות המשך השתתפותו במרכז יום ב"בית חוסן" והליך קבוצתי פרטני, הכל בהתאם לשיקול דעת שירות המבחן. ככל והנאשם לא ישתף פעולה עלול הדבר להביא להפקעת צו המבחן וגזירת עונשו מחדש.

ג. 7 חודשי מאסר על תנאי, לתקופה של 3 שנים מהיום, שלא יעבור כל עבירה על פקודת הסמים המסוכנים מסוג פשע.

ד. 3 חודשי מאסר על תנאי, לתקופה של 3 שנים מהיום, שלא יעבור כל עבירה על פקודת הסמים המסוכנים מסוג עוון.

ה. קנס כספי בסך 8,000 ₪ או 80 ימי מאסר תמורתו, הקנס ישולם ב-8 תשלומים חודשיים שווים ורצופים, החל מיום 1.8.24 ובמשך כל 01 לחודש שלאחריו. לא ישולם אחד התשלומים במועדו, תעמוד כל היתרה לפירעון מידי ויתווספו תוספות פיגור כחוק, וזאת מעבר לזכותה של המאשימה לבקש הפעלת מאסר חלף הקנס.

לבקשת הנאשם וככל ואין מניעה חוקית אחרת לכך, מורה כי הפיקדון הקיים בתיק עמ"י 26243-03-23 או בתיק מ"י הקשור לו 16772-03-23 ישמש לצורך תשלום הקנס כאמור והיתרה תושב לידי הנאשם באמצעות בא כוחו עו"ד פורת.

ככל ולא ניתן לבצע קיזוז הקנס באמצעות הפיקדון, ישולם הקנס בתשלומים שפורטו לעיל.

את הקנס ניתן לשלם באחת מהדרכים הבאות:

- בכרטיס אשראי - באתר המקוון של רשות האכיפה והגבייה, www.eca.gov.il.
- מוקד שירות טלפוני בשרות עצמי (מרכז גבייה) - בטלפון *35592 או בטלפון 073-2055000.
- במזומן בכל סניף של בנק הדואר - בהצגת תעודת זהות בלבד (אין צורך בהצגת בשוברי תשלום).
- ו. הנאשם יצהיר בהתאם לתקנות העונשין (התחייבות להימנע מעבירה), התש"ף-2019, על התחייבות כספית שלא לעבור כל עבירה על פקודת הסמים המסוכנים. ההתחייבות תהא לתקופה של שנתיים מהיום ובסך של 3,000 ₪. **[ההתחייבות תוצהר לפרוטוקול].**

ז. אני פוסל את הנאשם מלהחזיק או לקבל רישיון נהיגה, וזאת למשך 5 חודשים מהיום. הפסילה תיכנס לתוקף החל מיום 1.9.24. מובהר לנאשם כי עליו להפקיד את רישיון הנהיגה במזכירות בית המשפט הואיל ואי הפקדה מביאה לכך שהפסילה לא תימנה ולפיכך גם לא תסתיים. הפסילה תיכנס לתוקף גם ללא הפקדת רישיון הנהיגה.

לבקשת הנאשם אשר לדבריו החל לעבוד לאחרונה כנהג משאית והינו בעל רישיון ג', מצאתי לנכון לקבוע כי פסילת רישיון הנהיגה תהיה ביחס לרכב פרטי/אופנוע ואני מורה על החרגת הפסילה ביחס לנהיגת משאית (רכב המצריך רישיון ג').

ח. פסילה על תנאי למשך 4 חודשים מלהחזיק או לקבל רישיון נהיגה, וזאת למשך שנתיים מהיום וזאת ככל ויעבור עבירה על פקודת הסמים המסוכנים.

מוצג הסמים - יושמד.

המזכירות תסגור את התיק.

זכות ערעור לבית המשפט המחוזי בתוך 45 יום.

ניתן היום, כ"ט אייר תשפ"ד, 06 יוני 2024, בהעדר הצדדים.