

ת"פ 11868/03/19 - מדינת ישראל נגד נחמן ביוום,,ע"י ב"כ עו

בית משפט השלום בירושלים

ת"פ 11868-03-19 מדינת ישראל נ' ביוום

בפני כבוד השופט דוד שאול גבאי ריכטר
בעניין: מדינת ישראל ע"י תביעות ירושלים

המאשימה

נגד

נחמן ביוום,

ע"י ב"כ עו"ד יעקב שלומוביץ ממשרד עו"ד תמי אולמן הנאשם

גזר דין

כתב האישום

הנאשם הורשע על פי הודאתו בכתב אישום מתוקן בעבירות של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית, עבירה לפי סעיף 7(א) + 7(ג) רישא לפקודת הסמים המסוכנים (נוסח חדש), תשל"ג - 1973 (להלן - **הפקודה**), ובשלוש עבירות של סחר בסמים מסוכנים, עבירה לפי סעיף 13 + 19(א) לפקודה + סעיף 29 (א) לחוק העונשין, תשל"ז - 1977 (להלן - **חוק העונשין**).

מעובדות האישום הראשון עולה, כי ביום 25.2.2019 החזיק הנאשם ברכבו 27.86 גרם קנביס כשהוא מחולק ל - 4 שקיות מתחת למושב הנהג. כמו כן, החזיק הנאשם ברכבו סך של 8,140 ₪. בחיפוש שבוצע בביתו, נמצאו 52.29 גרם קנביס, מחולקים ל - 8 שקיות, מוחזקים במקומות שונים בבית. כמו כן, נמצאו 2,000 ₪ במזומן.

מעובדות האישום השני עולה כי ביום 25.2.2019 התקשר הנאשם עם כרמל קבסה באמצעות שימוש ביישומון הטלגרם וקבעו להיפגש לצורך ביצוע עסקה בסמים. הנאשם הגיע באמצעות רכבו למקום המפגש ומכר לכרמל 7.08 גרם קנבוס תמורת 400 ₪.

מעובדות האישום השלישי עולה, כי ביום 25.2.2019 התקשר הנאשם עם עזרא ירמיהו שוורץ באמצעות שימוש ביישומון הטלגרם, והשניים קבעו להיפגש לצורך ביצוע עסקה בסמים. הנאשם הגיע באמצעות רכבו למקום המפגש, ומכר לעזרא 6.81 גרם קנבוס תמורת 400 ₪.

מעובדות האישום הרביעי עולה כי ביום 25.2.2019 התקשר הנאשם עם אריה נתן בניים באמצעות שימוש ביישומון הטלגרם והשניים להיפגש לצורך ביצוע עסקה בסמים. הנאשם הגיע באמצעות רכבו למקום המפגש ומכר לאריה 7.08 גרם קנבוס תמורת 400 ₪.

מהלך הדין

הנאשם נעצר ביום 26.2.2019 ושהה במעצר במסגרת הליך מעצר הימים עד ליום 6.3.2019. באותו יום הוגש כתב האישום יחד עם בקשה למעצר עד תום ההליכים נגדו. ביום 7.4.2019 שוחרר הנאשם למעצר בית מלא בפיקוח. ביום 27.8.2019 הקלתי בתנאי מעצר הבית, בכך שאפשרתי לנאשם לצאת מהבית בפיקוח בין השעות 07:00 - 14:00.

תסקיר שירות המבחן

מהתסקיר שהוגש בעניינו של הנאשם עולה, כי הוא בן 21, רווק, בן להורים גרושים שגדל בצפת. שירות המבחן גולל את קורותיו וקורות משפחתו של הנאשם, ותיאר תמונה משפחתית מורכבת. הנאשם החל לצרוך סמים בגיל 17. הוא התגייס לשירות צבאי אך שוחרר בשל נסיבות אישיות לאחר כשנה. לאחר מכן עבד בעבודות שונות והתגורר מחוץ לבית הוריו. הנאשם נעדר עבר פלילי. הנאשם טען כי ביצע את העבירות משום שביקש להשיג כסף קל ומהיר. השירות התרשם כי הנאשם נטל אחריות מלאה למעשיו והביע עליהם חרטה וצער. שירות המבחן עמד על כך שלנאשם יכולת להתבוננות ביקורתית על חייו ורצון לשקמם. הנאשם השתלב בטיפול בהתמכרויות ועד כה שיתף פעולה עם התכנית הטיפולית. נוכח גילו הצעיר, סבר שירות המבחן, כי הנאשם זקוק למסגרת אשר תסייע לו לגבש זהות בוגרת ועצמאית, ולכן הומלץ על הטלת צו מבחן למשך שנה וחצי במהלכה ישולב בטיפול, וכן של"צ בהיקף של 250 שעות.

חוות דעת הממונה לעבודות שירות

הנאשם נמצא כשיר לביצוע עבודות שירות וניתן להציבו בחברת קדישא - חיפה החל מיום 20.1.2020.

ראיות וטיעונים לעונש

הצדדים לא הגיעו להסכמה עונשית.

במסגרת ראיות לעונש שמעתי את אמו של הנאשם, אשר סיפרה על נסיבות חייו של הנאשם וכן על המורכבות המשפחתית, על רקע שוני והתרחקות באורחות החיים של הנאשם ביחס להוריו, שהביא לניתוק ולאובדן קשר ביניהם, בין היתר, בתקופה הרלבנטית שבה בוצעו העבירות. בעקבות ההליכים כאן, חודש הקשר וכיום תיארה האם קיומם של קשרים קרובים בין הנאשם להוריו.

אשר לטיעונים לעונש, מחד, ב"כ המאשימה טען, כי יש לקבוע מתחם ענישה שנע בין 6 ל - 12 חודשים בפועל לכל אישום של סחר בסמים, ומתחם שנע בין 8 ל - 20 חודשי מאסר בפועל בגין עבירה של החזקת סמים שלא לצריכה עצמית, ועתר להטיל על הנאשם עונש מאסר מצטבר ולהכריז עליו כסוחר סמים. בנקודה זו טען הסניגור, כי במסגרת ההסדר אליו הגיעו הצדדים לא הוסכם על הכרזה על הנאשם כ"סוחר סמים", והיפנה בהקשר זה לפרוטוקול.

מאידך, הסניגור טען, כי יש לאמץ את המלצת שירות המבחן ולהטיל על הנאשם של"צ, זאת בשל נסיבות חייו המפורטות, גילו הצעיר והיעדר עבר פלילי.

קביעת מתחם הענישה - מתחם הענישה צריך להתייחס לעקרון ההלימה, הנוגע ליחס לערך החברתי המוגן, מידת

הפגיעה בו, מדיניות הענישה הנוהגת ונסיבות ביצוע העבירה.

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

אשר לערך המוגן - סחר בסמים הוא רעה חולה, שתפוצתה נרחבת ביותר ונזקיה למשתמשים, חדשים כוותיקים, הם רבים וקשים. אך לאחרונה, יחסית, נתן דעתו בית המשפט העליון על החומרה שבהפצת סמים באמצעים אלקטרוניים דוגמת אפליקציית טלגרם, כאמצעי קל ו"נקי" לכאורה לביצוע עבירות אלו:

"לפני סיום, ארשום הערת אזהרה לפני הצרכנים והמשתמשים.

ריבוי המקרים המובאים לפנינו בעת האחרונה - של גידול, ייצור והפקת קנבוס לשם הפצה ומכירה, כמו גם הפצה ומכירה של קנבוס תוך שימוש באפליקציית ה'טלגראס', מעוררים את התחושה, שהגם שאינה מגובה בסטטיסטיקה או במחקר אמפירי, כי המדיניות שבאה לידי ביטוי בחוק הסמים המסוכנים (עבירת קנס מיוחדת - הוראת שעה), התשע"ח-2018 (שתחולתו ביום 1.4.2019) - זלגה שלא בטובתה למחוזות אחרים. **צרכנים ומשתמשים ואנשים נורמטיביים, שבעבר לא היו נכונים ליטול על עצמם סיכון להסתבך בעולם הפלילי, נכונים כיום לילך צעד נוסף ולהפוך למגדלים ולסוחרים בסם. זאת, מתוך תפיסה שגויה כי מדובר ב'סמים קלים', ובהינתן הטכנולוגיה המאפשרת מכירה והפצה קלה ו'סטריילית' של סמים. ברם, סחר בסמים הוא סחר בסמים. ידע כל מי שמהרהר בדרכים לעשיית כסף קל, כי מדיניות הענישה לא השתנתה, ובית המשפט רואה בחומרה רבה עבירות של סחר והפצה של סמים מסוכנים, גם סמים "קלים", תוך הטלת ענישה משמעותית ומרתיעה. צרכנים ומשתמשים - ראו הוזהרתם" [ע"פ 2596/18 זנזורי נ' מ"י (מיום 12.8.2018) בפסקה 8 - ההדגשות הוספו].**

נסיבות הקשורות בביצוע העבירה, לפי סעיף 40ט' לחוק העונשין - בין הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה יש לשקול את אלה, לעניין קביעת המתחם: הנאשם צריך היה להימנע מביצוע המעשים בהיותם בלתי חוקיים אלא שמדובר באדם צעיר מאוד בתחילת שנות העשרים לחייו, והוא פעל בחוסר שיקול דעת, המאפיין לעתים קרובות, בני גיל זה; גם אם מדובר בסם "קל" מסוג קנביס, העובדה שמדובר בהחזקת כמות שלא לצריכה עצמית, ובסחר במספר הזדמנויות באופן מתוכנן ומתוחכם לשם בצע כסף, מהוות כולן נסיבות לחומרה; הנזק מסחר בסמים ידוע וקשה.

מדיניות הענישה הנוהגת - הכלל בעבירות סחר בסמים הוא מאסר בפועל, כשלו, יש לתת בכורה לשיקולי הרתעה וגמול, על-פני האינטרסים האישיים של נאשם, לרבות שיקומו. ר' בהקשר זה: רע"פ 3343/17 **מכאוי** נ' מ"י (מיום 26.7.2017). ברע"פ 7996/12 **יוסף** נ' מ"י (מיום 23.1.2013) נקבע מתחם ענישה בין 7 ל-18 חודשים בנסיבות של 4 מקרי סחר בחשיש וסחר בקוקאין (גרמים בודדים), והנאשם נדון ל-21 חודשי מאסר בגין מעשים נוספים; ברע"פ 1370/17 **בן נעים** נ' מ"י (מיום 20.4.2017) נדון אדם ל-16 חודשי מאסר וחילוט, על בסיס מתחם שבין 12 ל-24 חודשי מאסר לגבי ריבוי מקרים של סחר בחשיש, לרבות בפלטת חשיש. יצוין, כי להבדיל ממקרו, באותו מקרה דובר גם באישום של סחר בלמעלה מקילוגרם חשיש; ברע"פ 2139/16 **אברמס** נ' מ"י (מיום 18.5.2016) אושר מתחם שבין 8 ל-27 חודשי מאסר ביחס לריבוי מקרים של סחר בחשיש, אם כי בכמויות גדולות לכל עסקה, מאשר במקרו. שם

הנאשם נדון ל-8 חודשי מאסר בפועל; בעפ"ג (חיפה) 23794-09-17 **ג'בארין** נ' **מ"י** (מיום 26.10.2017) אושר מתחם שבין חודשים ספורים ועד 18 חודשי מאסר למספר אישומים הנוגעים לסחר בחשיש אל מול סוכן בכמויות משתנות שבין 8 ל-90 גרם. שם הוטלו בין 10 ל-17 חודשי מאסר על נאשמים שונים בהתאם לנסיבותיהם המשתנות; בעפ"ג (י-ם) 10175-02-16 **מ"י** נ' **דייני** (מיום 14.6.2016) הסתיים הליך בעונש בעבודות שירות בשל שיקולי שיקום, כשנקבע מתחם שבין 5 ל-15 חודשי מאסר לנסיבות של ריבוי מכירות קנביס בכמות של 4 גרם בכל פעם, כשברקע הדחת קטינים; בעפ"ג (י-ם) 21958-07-16 **שם טוב** נ' **מ"י** (מיום 9.4.2018) הסתיים ההליך בעבודות שירות, חלף 10 חודשי מאסר שנגזרו בערכאה הדיונית, וזאת מטעמי שיקום. שם דובר במתחם שבין 10 חודשי מאסר ועד 30 חודשים ביחס למקרה של הדחת קטין לשימוש בסם על רקע חברתי ומכירה מספר פעמים לקטינים.

אשר לאפשרות הטלת של"ץ, כמובן כביטוי להצלחת שיקומו של נאשם, אפנה לרע"פ 5494/19 **רנד** נ' **מ"י** (מיום 22.8.2019) - שם דובר בריבוי מקרי סחר ללקוחות שונים לרבות קטינים, לאחר שהעסקאות תואמו באמצעות טלגראם, אושר עונש של של"ץ בהיקף 200 שעות ומאסרים מותנים. בעפ"ג (חיפה) 53901-05-15 **איטח** נ' **מ"י** אושר מתחם ענישה שבין 6 ל-18 חודשי מאסר בנסיבות של סיוע ל-3 עסקאות סמים מסוג מריחואנה והחזקת סמים שלא לצריכה עצמית, וכן אושר עונש של 200 שעות של"ץ, מאסר מותנה ומבחן, במסגרת חריגה מן המתחם מטעמי שיקום.

מתחם הענישה - יוער תחילה, כי החלטתי להתייחס למכלול האישומים כאל אירוע אחד לצורך קביעת המתחם, בשל סמיכות הזמנים (כל העבירות בוצעו באותו יום), והיות האישומים רצף אחד של פעילות, על-פי מבחן הקשר ההדוק. לפיכך, מתחם הענישה צריך לעמוד בין 6 ל-24 חודשי מאסר לרבות אפשרות ריצוי מאסר 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 צעיר בתחילת דרכו, ללא עבר פלילי; נסיבות חייו אינן מן הפשוטות לנוכח המורכבות המשפחתית עליה עמד שירות המבחן בתסקירו; הנאשם שירת שירות צבאי, גם אם לא מלא; הנאשם שיתף פעולה עם שירות המבחן ונטל אחריות למעשיו והוא נכון ומתעתד להמשך טיפול תחת פיקוח שירות המבחן; נטילת האחריות של הנאשם היא מלאה ואמתית ונראה שכך גם התגייסותו לטיפול ולשיקום. הדברים באו לידי ביטוי גם בדבריו לפני ובדברי אמו. בנסיבות אלו, שליחת אדם כה צעיר ללא עבר פלילי למאסר בפועל, תהווה גורם מדרדר, ואין הדבר עולה בקנה אחד עם האינטרס הפרטני או הציבורי.

סטיה לקולא מטעמי שיקום - לכן, יש מקום בנסיבות העניין לסטות ממתחם הענישה שקבעתי מטעמי שיקום, ויש לאפשר לנאשם לרצות עונש של של"ץ אך בהיקף נרחב יותר מזה שעליו המליץ שירות המבחן. הסניגור הפנה לפסיקה בנסיבות חמורות יותר שהסתיימה במסגרת של"ץ לנוכח הליך שיקומי, וזהו גם המקרה שבו הנאשם הוכיח פוטנציאל ממשי לשיקומו.

גזירת הדין

לפיכך, אני מחליט לגזור על הנאשם את העונשים הבאים:

א. 400 שעות שירות לתועלת הציבור, ע"פ תוכנית שיכון שירות המבחן ויגישה לבית המשפט בתוך 30 יום

מהיום. בכל מקרה, לא יוחל בביצוע העבודות לפני יום 23.2.2020. מובהר לנאשם כי הפרת צו השל"ץ יוכל להוביל לגזירת הדין מחדש לרבות שליחתו למאסר.

ב. 6 חודשי מאסר, שלא ירוצו אלא אם יעבור הנאשם כל עבירה לפי פקודת הסמים המסוכנים, למעט שימוש עצמי והחזקת כלים לשימוש עצמי, בתוך 3 שנים מהיום;

ג. חודש מאסר שלא ירוצה, אלא אם יעבור הנאשם בתוך שלוש שנים מהיום כל עבירה של שימוש עצמי בסמים או החזקת כלים לשימוש עצמי, בתוך 3 שנים מהיום;

ד. קנס בסך 4,000 ₪, אשר יקוזז במלואו מההפקדה בתיק המ"ת, או חודש מאסר תמורתו אם לא ישולם. ככל שתיוותר יתרת חובה, תשולם ב-5 תשלומים החל מיום 1.2.2020 ובכל 1 לחודש רצוף שלאחריו. תיוותר יתרת זכות, תוחזר לנאשם באמצעות ב"כ;

ה. צו מבחן לתקופה של 18 חודשים. במהלך תקופה זו הנאשם מחויב בשיתוף פעולה עם שירות המבחן, כאשר מובהר כי הפרת הצו תוכל להביא לפתיחה מחדשת של המשפט וגזירת עונשו של הנאשם, לרבות הטלת עונש מאסר;

ו. התחייבות בסך 5,000 ₪ שלא לעבור כל עבירה לפי פקודת הסמים לרבות שימוש עצמי והחזקת כלים לשימוש עצמי, במשך שנתיים מהיום, או 10 ימי מאסר תמורתה אם לא תיחתם. הובהר לנאשם שמשמעות ההתחייבות היא, כי אם יעבור את העבירה בתוך התקופה שצויינה, בית המשפט שיגזור את הדין יהא חייב לחלט את ההתחייבות כקנס.

אשר לבקשת המאשימה להכריז על הנאשם "סוחר סמים" - אין לקבל את עמדת המאשימה, והדבר נובע מהאופן שבו הוצג ההסדר בפרוטוקול מיום 14.7.2019, שם נרשם:

"ב"כ המאשימה: הגענו להסדר לפיו כתב האישום יתוקן, הנאשם יודה ויורשע וישלח לתסקיר שירות מבחן מפאת גילו. בשלב זה עמדתנו למאסר. נגבש את עמדתנו לאחר קבלת תסקיר. **נטען לקנס והסניגור חופשי בטיעונו. מוסכם על חילוט הכסף במלואו והשבת הטלפון.** ב"כ הנאשם: **אני מאשר את הדברים**" (ההדגשה הוספה).

זאת ועוד, מדברי הסניגור היום, עליהם לא חלקה ב"כ המאשימה, רכבו של הנאשם הוחזר לו בהסכמה, והרי זה שימש ככלי לביצוע העבירה. משמעות הדבר היא, כי גם אם הדבר הוצהר לא מפורשות, הרי שהמאשימה הסכימה לנוכח התנהלותה כאן, לוותר על ההכרזה.

אשר לטענה, כי החילוט נובע מעצם ההכרזה, אין לכך בסיס, שכן הוראת סעיף 36א(א) לפקודה קובעת כי "הורשע אדם בעבירה של עסקת סמים, יצווה בית המשפט.... כי בנוסף לכל עונש יחולט לאוצר המדינה כל רכוש שהוא..." הדבר אינו מותנה בהכרזה על נאשם כ"סוחר סמים".

לפיכך, ובמכלול הנסיבות, ואף אם אאמץ את עמדת המאשימה, הרי שלפי סעיף 36א(ב) סיפא, סברתי שאין טעמים מוצדקים להכריז על הנאשם סוחר סמים בנסיבות העניין.

לפיכך, בהתאם למוסכם, מורה על חילוט כל הכספים שנתפסו כמפורט בכתב האישום, מורה על השמדת הסמים,

ומורה על השבת הטלפון לנאשם.

יש לשלוח לשירות המבחן ולממונה על עבודות שירות.

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

ניתן היום, כ"ז כסלו תש"פ, 25 דצמבר 2019, במעמד הצדדים.