 

**בבית הדין הצבאי המחוזי**

**במחוז שיפוטי ח"א**

בפני כבוד ההרכב: סא"ל שאול ארבל - אב"ד

רס"ן אמיתי גרינוולד – שופט

רס"ן עומר קדם – שופטת

בעניין: התובע הצבאי (ע"י ב"כ, סרן תכלת מרדכי פיינגסון וסגן סיון תדמור)

נגד

הנאשם: X/XXX טוראי ד' צ' (ע"י ב"כ, סרן (במיל') אור פרים וסגן ליאור פורת)

**ג ז ר – ד י ן**

1. הנאשם הורשע על פי הודאתו בעבירה של **סחר בסם מסוכן,** לפי סעיפים 13 ו-19א לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], התשל"ג – 1973, וכן עבירה של **החזקת סם מסוכן** שלא לצריכה עצמאית לפי סעיפים 7(א) + (ג) רישא לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], התשל"ג - 1973 , וכן עבירה של **שימוש בסם מסוכן**, לפי סעיף 7 (א) + (ג) סיפא לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], התשל"ג - 1973, וכן עבירה של **החזקת סם מסוכן**, לפי סעיף 7 (א) + (ג) סיפא לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], התשל"ג - 1973, וכן עבירה של **הוצאת רכוש מרשות הצבא**, לפי סעיף 77(א)(1) לחוק השיפוט הצבאי, תשט"ו- 1955.

**תיאור עובדות כתב האישום**

1. על פי עובדות כתב האישום המתוקן, בין התאריכים 16.06.2022 ל-17.06.2022, במקומות שונים, הנאשם סחר בסם מסוכן מסוג קנאביס בשתים עשרה הזדמנויות, בכמות שאינה בידיעת התביעה ללא היתר.
2. עוד עולה, כי הנאשם החזיק החל מיום 16.06.2022 ועד 17.06.2022, בסם מסוכן מסוג קנאביס בכמות שאיננה לצריכה עצמית וזאת ללא היתר כדין. כך, הנאשם יצר קשר עם אדם אחר באמצעות אפליקציית הטלגרם ממכשירו הסלולארי ותיאם עמו כי יאסוף שקית ובה סם מסוג קנאביס ומכשיר סלולר מסוג "אייפון" וזאת לצורך מכירת הסמים למספר לקוחות פוטנציאלים. הנאשם החזיק ב-47 שקיות ובהם הסם האמור באופן מחולק כך שסך הסמים שהוחזקו בחזקתו הגיעו ל-119 גרם נטו בחלוקה של 2 עד 3 גרם לכל שקית. בנוסף לכך, החזיק הנאשם באופנוע בו נהג שקית נוספת ובה הסם האמור במשקל 2.99 גרם נטו.
3. עוד עולה מכתב האישום המתוקן, כי הנאשם השתמש בסם האמור, באמצעות סיגריה מגולגלת, החל מיום 10 באפריל 2022 ועד ליום 9 ביוני 2022, בעשרים ושלוש הזדמנויות שונות, ללא היתר כדין. עוד עולה כי הנאשם החזיק בסם מסוג קנאביס החל ממועד שאינו בידיעת התביעה ועד ליום 23.06.2022, קופסה ובה 2.54 גרם נטו של סם מסוג קנאביס, גם כן ללא היתר כדין.
4. נוסף על כך, הורשע הנאשם בעבירות מסוג אחר, על כך שהוציא רכוש מרשות הצבא 10 קופסאות של כדורי 5.56 מ"מ. כל אחת הכילה 30 כדורים. בנוסף לכך, הוציא הנאשם מבסיס יחידתו כדור צלפים בקליבר 50, וזאת למטרות נוי.
5. מן הפרטים הנוספים עולה, כי הנאשם התגייס בחודש אפריל 2022 כטכנאי מערכות חשמל במפח"ט 179. עוד עולה, כי בעת תפיסתו נמצא בחזקת הנאשם סכום מזומן של 4,120 ₪, אשר ניתנו לו על ידי הלקוחות. בנוסף לכך הנאשם החזיק בביתו 41 כלים לשימוש בסמים מסוכנים. כל המוצגים הכילו שאריות של סם מסוכן מסוג קאנביס.

**עמדות הצדדים**

1. הצדדים הציגו בפנינו הסדר טיעון, במסגרתו עתרו להשית על הנאשם **עונש של 364 ימי מאסר לריצוי בפועל, מאסר מותנה**, **פסילת רנצ"א בפועל לתקופה בת 16 חודשים החל מיום סיום מאסרו.** בנוסף לכך, הצדדים הסכימו כי סכום הכסף שנתפס בחזקת הנאשם בעת מעצרו (על סך 4,120 ₪) וכן מכשירו הסלולרי יחולט. לעניין רכיב הקנס הצדדים טענו באופן חופשי. עם זאת הצדדים נותרו חלוקים באשר לחילוט האופנוע שנתפס בחזקת הנאשם.
2. **התביעה הצבאית עמדה על כך**, כי הנאשם בעת ביצוע העבירות בהם הורשע פגע בערכים מוגנים, בהם בפגיעה בשלום הציבור ופגיעה בכוננות הצבא. בשל כך, התביעה ביקשה מבית הדין הטלת עונש קנס משמעותי וכן חילוט האופנוע אשר נתפס בעת מעצרו של הנאשם.

**ההגנה ביקשה** לאמץ את הסדר הטיעון וטענה לעניין הקנס כי חוק העונשין בסעיף 40ג קובע כלל שבמסגרת הטלת קנס על בית המשפט לתת דגש על מצבו הכלכלי של הנאשם. תוך כך הציגה ההגנה מספר מסמכים (**ס/1, ס/2)** המעידים על מצבו הכלכלי של הנאשם. מעבר לכך, ההגנה פירטה על מצב המשפחה המורכב, כך שאבי המשפחה נפטר לפני כשנה ממחלת הסרטן. ההגנה טענה כי לאור האמור לעיל, הנאשם נותר היחיד בבית שמתגורר עם אימו ומסייע לה. כמו כן, ציינה ההגנה כי האופנוע המבוקש לחילוט על ידי התביעה רשום על שם אימו והפגיעה כתוצאה מכך באם משמעותית.

1. **הנאשם בדברו האחרון**, הביע חרטה על מעשיו תוך לקיחת אחריות. הוסיף כי אביו נפטר לפני שנה, ולא הייתה לו דרך אחרת לפרנס את המשפחה. הבין את הטעות שביצע והדגיש כי העונש שהוסכם בין הצדדים מרתיע אותו די ולכן ביקש להסתפק בו.

**בחינת הדברים**

1. כפי שנקבע בפסיקה, בעת בחינת העונש בעבירות של סחר בסם מסוכן יש להתחשב בתפקידו ובמעמדו של הנאשם בהיררכיה העבריינית ובתרומתו לפעולות שקידמו את עסקי הסמים אשר בגינם הועמד לדין, בכמות הסמים, מספר העסקאות בהם נטל חלק הנאשם ותדירותן של העסקאות הנ"ל; בשיתוף הפעולה מצד הנאשם עם החוקרים ובאופן ניהול משפטו. הובהר, כי גם במקרים שבהם מדובר במכירה של כמויות סם שאינן גדולות הרי ש"אין בכך כדי להפחית מחומרתן של עבירות אלה ומהצורך למגר אותן באמצעות הטלת עונש בעל היבט הרתעתי" (רע"פ 7996/12 **יוסף נ' מדינת ישראל** (2013), בעמ' 7). אשר לנסיבותיו האישיות של הנאשם, קשות ככל שיהיו - בעבירות מסוג זה יש לייחס להן את המשקל השולי ביותר (ע"פ 3759/03 **תמיר נ' מדינת ישראל** (19.2.2004)).
2. **חומרת עבירת סחר הסמים** – פגיעתה של עבירת הסחר בסמים בציבור היא קשה ותוצאותיה הרסניות: אנשים מתמכרים לסמים, מנתקים קשר עם עולם המציאות והופכים לנטל על החברה. לעיתים קרובות, המכורים לסמים מאבדים את מקום עבדותם ומתדרדרים אל עולם הפשע. תופעות של פשע מאורגן, איומים ואלימות מלוות את העוסקים בעבירות הסמים.
3. ההרתעה היא אחד מהכלים ללוחמה בהתפשטות תופעת הפצת הסמים ולכן לרשות השופטת תפקיד חיוני בהתמודדות עם התופעה. השיקולים האישיים מתגמדים אל מול השיקול ההרתעתי וחשיבות האינטרס הציבורי.
4. במקרה דנן, הנאשם, כאמור היה מעורב בצורה אקטיבית במכירת סם מסוכן מסוג קנאביס במספר הזדמנויות לא בודדות. וכחייל בצה"ל הוא אף השתמש בסם מסוכן במספר הזדמנויות. בנוסף לכל אלה, הוציא הנאשם מתוך בסיסו רכוש צבאי אשר פוטנציאל הנזק מהוצאת רכוש זה הוא רב ומשמעותי. כך שלטעמנו העונש אליו עותרים הצדדים, בנסיבות מקרה זה, הינו בא לקראת הנאשם וצופה פניי העתיד. כאשר לטעמנו התחשבות זו עדיין מחייבת הטלת עונש קנס מרתיע ומשמעותי.
5. הלכה פסוקה היא, כי בעבירות סחר בסמים, שהמניע העיקרי לביצוען הוא **בצע כסף**, במסגרת הענישה הכוללת ראוי להטיל **קנס בשיעור מרתיע** ( ע49/19 **התובע הצבאי נ' רב"ט אנטוני אבדיאב**).
6. במקרים דומים בעבר, בית הדין הצבאי לערעורים הטיל או אישר עונש של קנס מרתיע משתנה בין 2,000 ₪ ל-10,000 ש"ח, ראו למשל ע/19/46 **התובע הצבאי נ' רב"ט אנטוני אבדיאב וסמל אביתר עמר** (2019), ע 47/20 **סמל רומן גרוזובסקי נ' התובע הצבאי** (2020), ע 78/17 **רב"ט עמרי חי לוי נ' התובע הצבאי הראשי** (2017), ע45/16 **טוראי מיכה כהן נ' התובע הצבאי הראשי** (2016).
7. לפיכך לטעמנו בתמהיל הענישה הקיים, בראי נסיבות ביצוע העבירה והפסיקה בעבירות מסוג זה, מתחם העונש ההולם הכולל רכיב של קנס, בעניינו, נע בין 2000 ₪ ל-10,000 ₪.
8. **בתוך מתחם העונש ההולם**, נתנו דעתנו למכלול השיקולים שפורטו לעיל, לרבות נסיבותיו האישיות והמשפחתיות של הנאשם, אשר אינן קלות. בראי האמור, סברנו כי הסדר הטיעון אליו הגיעו הצדדים, לעניין רכיב המאסר ופסילת הרישיון, עונה על צרכי ההלימה והגמול, ומצוי במתחם הענישה ההולם על אף קולתו במידה מסוימת. סברנו כי נוכח החלטתנו באשר לחילוט האופנוע וכלל המוצגים בראי מצבו הכלכלי של הנאשם, אין מקום לפגוע פגיעה אנושה כלכלית בנאשם ולכן יש להעמיד את הקנס על הרף התחתון של המתחם (ראו לעניין האיזון בין רכיב הקנס לרכיב החילוט רק לאחרונה בעניינו של ע5,6/22 **סמל ירדן ישראל נ' התובע הצבאי הראשי** (2022)).
9. נוכח כלל האמור, יוטלו על הנאשם העונשים הבאים:
10. **שלוש מאות שישים וארבעה (364) ימי מאסר לריצוי בפועל, בניכוי ימי מעצרו.**
11. **12 חודשי מאסר על תנאי למשך שלוש (3) שנים, והתנאי הוא שלא יעבור כל עבירה לפי פקודת הסמים המסוכנים.**
12. **6 חודשים מאסר על תנאי למשך שלוש (3) שנים, לבל יעבור כל עבירה לפי פקודת הסמים המסוכנים [נוסח] חדש, התשל"ג – 1973, מסוג עוון, או עבירה לפי חוק המאבק בתופעת השימוש בחומרים מסוכנים, התשע"ג -2013, או עבירה לפי סעיף 127א+250א לחוק השיפוט הצבאי, התשט"ו-1955, עבירה של אי קיום הוראות לפי סעיף 133 לחוק השיפוט הצבאי, אם יעבור עבירה לפי פקודת מטכ"ל 33.0220, למעט בגין שתיית משקה משכר ולפי החוק למאבק בסמים מסוכנים.**
13. **שישה (6) חודשים מאסר על תנאי למשך שלוש (3) שנים, לבל יעבור כל עבירה שיש בה יסוד של גניבה או עיכוב ציוד שלא כדין.**
14. **פסילת רישיון נהיגה לתקופה של שישה עשר (16) חודשים. הנאשם יפקיד את רישיונו האזרחי בסמכות רישוי צה"ל, מיד עם שחרורו מן המאסר.**
15. **קנס כספי על סך אלפיים (2000) ₪, הנאשם ישלם את הקנס החל מיום 15.01.2023, בארבעה תשלומים חודשיים עיתיים ועוקבים. לא ישלם הנאשם את אחד התשלומים יעמוד כל החוב לפרעון מיידי.**

בשולי גזר הדין נציין, כי החלטתנו בעניין בקשת חילוט המוצגים, תינתן בהחלטה נפרדת.

* **זכות ערעור כחוק.**
* **ניתן והודע היום, י"ח בכסלו תשפ"ג, 12/12/2022 בפומבי, במעמד הנאשם והצדדים.**

\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_ שופט אב"ד שופטת