|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **בית משפט השלום בבאר שבע** | | |
| **ת"פ 37002-02-16 מדינת ישראל נ' טרטיאקוב (עציר)** |  | **15 ביוני 2016** |

|  |  |
| --- | --- |
| **לפני כבוד השופט דניאל בן טולילה** | |
| **המאשימה** | **מדינת ישראל**  ע"י באת-כוחה עו"ד יערית דרעי | |
| **נגד** | | |
| **הנאשם** | **דמיטרי טרטיאקוב** (עציר) – בעצמו  ע"י בא-כוחו עו"ד אלכס גאוסקין | |

<#1#>

נוכחת:

מתורגמנית ביהמ"ש לשפה הרוסית – גב' מרים בר דב

**במסמך זה הושמטו פרוטוקולי**

חקיקה שאוזכרה:

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [40ג(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/40c.a)

[פקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג-1973](http://www.nevo.co.il/law/4216)

**ם**

**גזר-דין**

הנאשם הורשע ביום 26.5.16 לאחר שמיעת ראיות בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית. על-פי המתואר בעובדות כתב האישום, בתאריך 7.2.16 בסמוך לשעה 13:30 ברחוב אליהו הנביא בבאר שבע החזיק הנאשם בסם מסוכן מסוג AB-CHMINACA (להלן: "AB") מחולק ל-14 שקיות שלא לצריכתו העצמית מבלי שהדבר הותר לו בתקנות.

להשלמת התמונה יצוין לצד הרשעתו זו, זוכּה הנאשם מעבירה של סחר בסם מסוכן, וזאת לאחר שבית המשפט קיבל את טענת ההגנה בדבר אין להשיב לאשמה.

**טיעוני הצדדים:**

באת-כוח המאשימה הפנתה לחומרת המעשים בהם הורשע, ובפרט לנסיבות החזקת הסם ברשותו, כאשר זה היה מחולק ל-14 יחידות. בהתאם לתיקון 113 הפנתה לערכים המוגנים אשר נפגעו ממעשיו של הנאשם, בכללם הגנה על בריאותו של הציבור. זו עתרה למתחם ענישה הולם הנע בין 6 ל-12 חודשי מאסר בפועל. בגדרי המתחם ביקשה ליתן הדעת לעברו הפלילי הכולל שלוש הרשעות קודמות. כמו כן, ציינה כי הואיל והנאשם ניהל הגנתו אין הוא זכאי לאותה הנחה לה זוכים אלו שהודו וחסכו בזמן שיפוטי. בנסיבות אלו, עתרה להשית עונש מאסר ברף הבינוני של המתחם וזאת לצד ענישה נלווית.

מנגד, בא-כוח הנאשם ציין במסגרת טיעוניו לעונש כי עסקינן בנאשם יליד 1975 אשר גם אם לחובתו שלוש הרשעות, שתיים מתוכן ישנות ביותר והתיישנו. למעט הרשעתו האחרונה, שהינה מאוחרת להרשעתו בתיק שבכותרת, הנאשם נמנע ממעורבות פלילית למעלה מעשור יש בכך כדי ללמד על מי שההליכים המשפטיים שננקטו בעניינו היה בהם כדי להרתיעו. באשר לנסיבותיו האישיות – ציין כי הנאשם מתגורר בגפו בדירת "עמידר" וסועד בבתי-תמחוי. הלה מכור לסמים ולמעשה כל עולמו סובב סביב הצורך בהשגת מנת הסם. באשר לניהול התיק – ציין כי במסגרת ניהול ההוכחות כל חומר החקירה הוגש בהסכמה ואף אחד מעדי התביעה לא התבקשו להעיד. התיק עצמו התנהל בצורה ממוקדת והתפרס על פני מספר שעות בודדות. מעבר לכך, בסופו של יום הנאשם זוכה מהעבירה המרכזית שיוחסה בראשית הדרך, קרי – עבירת הסחר ומכאן שאין לומר כי הנאשם בזבז את זמנו של בית המשפט לריק. נוכח האמור ובשים לב בכמות שנמצא ברשות הנאשם אשר אינה גבוהה- עתר להסתפק בימי מעצרו. הנאשם הוסיף ל דברי בא כוחו והביע חרטה על מעשיו. הלה מסר כי בתקופת המסר התנקה משימוש בסמים וכן ציין כי יש בכוונתו לאחר השחרור לפנות למרכז גמילה מסמים.

**דיון והכרעה:**

על-פי [סעיף 40ג(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/40c.a) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), בקביעת מתחם העונש בהתאם לעקרון ההלימה, על בית המשפט להתחשב "**בערך החברתי שנפגע מביצוע העבירה, במידת הפגיעה בו, במדיניות הענישה הנהוגה ובנסיבות הקשורות בביצוע העבירה**".

הערך החברתי המוגן העומד בבסיס עבירות הסמים הינו בראש ובראשונה בריאות הציבור וזאת בצד הפגיעה בסדר הציבורי נוכח היות היותם של עבירות סם מחוללות פשע עקיף הנגרם לצורך מימון עבירות הסם. בתי המשפט חזרו רבות על הצורך במיגור עבירות אלו וזאת בכל שלבי מערך הפצת הסם, החל בשימוש עצמי וכלה בעבירות הסחר החמורות.

עבירות אלו לרוב מלוות ואף יוצרות עבירות נוספות וזאת בשל הצורך העז והבלתי נשלט, למצער, להשיג את אותה מנת סם. אפנה לדבריו של כב' השופט א' שהם ב[ע"פ 3117/12](http://www.nevo.co.il/case/5583030) **ארביב נ' מדינת ישראל** (6.9.12) לעניין הנזקים שנגרמים בעקבות עבירות הסמים: "**בית משפט זה עמד, לא אחת, על חומרתן היתירה של עבירות הסמים, ועל ההשלכות הקשות שיש לשימוש בסם על גופו ועל נפשו של המשתמש**".

מעבר לחומרה הכללית הנוגעת לעצם מעורבות בעבירות סמים יש להתייחס לסם הקונקרטי בו עסקינן אשר תחילה נחשב כחומר מְסכּן ובהמשך הוכנס ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216). כך גם לא בכדי, במדרג הסמים המסוכנים, מצא לנכון בית המשפט העליון לקבוע כי: "**הסם אמנם איננו מסוכן בעוצמה המיוחסת לסמים קשים, כגון הרואין, אך בד בבד הוא ניחן במאפיינים שונים שבגינם מסוכנותו עולה על זו של סמים שנחשבים קשים פחות, כגון חשיש או מריחואנה**" ([ע"פ 4915/15](http://www.nevo.co.il/case/20443128) **ותד ואח' נ' מ"י** [2.11.15] [להלן: "עניין ותד"]).

באשר לחומרה שיש לנקוט בעבירות סמים "חדשים" אפנה בשנית להלכת וותד שם נאמר בסוגיה זו כי: "**במקרים מסוימים כניסתו של סם חדש לזירה דורשת תגובה של ענישה הולמת לנוכח "תרומתו" להרחבת היקף השימוש בסמים**". מילים אחרות, ענישה מחמירה כתגובת נגד לסם חדש לא זו בלבד שאין לפסול אותה אלא יש לראותה במובנים רבים הולמת וראויה. מטיבם של דברים, ההתייחסות האמורה לעיל נעשתה בשל השפעותיו המסוכנות של החומר מסוג AB-CHMINACA תוך לקיחתם של מאפיינים קונקרטיים אלו כחלק משיקולי הענישה.

באשר למדיניות הענישה הנהוגה, לא אתייחס לפסיקה אשר ניתנה בטרם נכנס החומר בו עסקינן לפקודת הסמים ואתמקד אך בזו הנוהגת לאחר הכללת הסם הנ"ל ב[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216). ככלל, וכפי שצוטט לעיל, מקום בו הורשע אדם בהחזקת סם כגון דא שלא לצריכה עצמית, דינו מאסר מאחורי סורג ובריח. משׂרעת העונשים, מטבעם של דברים, רחבה ביותר, כאשר תחילתה במספר חודשים מצומצם, ויכול ותגיע עד לכדי שנתיים וחצי ויותר. על דרך הכלל בית המשפט שת ליבו לכמות הסם, אופן חלוקתו, האם לנאשם חלק בהפקתו, האם מדובר בהחזקה בנסיבות המלמדות על הפצה מסחרית משמעותית, וכן יתר נסיבות החזקת הסם, בדגש על סממנים שיכול ויחזקו המסקנה שסם זה נועד למצוא את דרכו לצרכני הסמים השונים.

כך ר' בין היתר בעניין ותד אישר בית המשפט העליון עונשים הנעים בין 24 ל-28 חודשי מאסר בגין עבירות סמים ממשפחת הסמים הקנבִּינוֹאידים הסינתטיים. יצוין כי בתיק זה דובּר על סם מסוג 5F-AMB במשקל 300 גר' נטו, שרוּסס ביחס של 20 גר' לכל 1 קילו' של חומר צמחי.

ב[ת"פ 875-10-15](http://www.nevo.co.il/case/20600152) (24.1.16) במסגרת "הסדר סגור" הוטל על נאשם עונש מאסר בן שמונה חודשים בגין עבירה של החזקת סם (57 שקיות) מהסוג בו עסקינן שלא לצריכה עצמית.

בנוסף, ר' ב[ת"פ 5863-08-15](http://www.nevo.co.il/case/20482530) **מדינת ישראל נ' בוריס חנקין**, שם נגזרו על נאשם בביצוע שלוש עבירות של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, ב"הסדר סגור" לעונש, תשעה חודשים מאסר בפועל לצד ענישה נלווית. עוד באותו גזר-דין הושתו על פטר סובולב 25 חודשים מאסר בפועל בגין צירוף של ארבעה תיקים שונים הכוללים שתי עבירות של סיוע לסחר בסם מסוכן, סחר בסם מסוכן. בכל אחד מן האישומים דובּר בשקיות בודדות של סם סינתטי.

ב[ת"פ 4097-09-15](http://www.nevo.co.il/case/20548418) **מדינת ישראל נ' חיימוב**, נגזרו על הנאשם במסגרת "הסדר סגור" עשרה חודשים מאסר בפועל, וזאת בגין סחר בשתי שקיות של סם סינתטי. בתיק זה דובּר על נאשם צעיר שלחובתו עבר פלילי שלא ממן העניין.

ב[ת"פ 37825-05-15](http://www.nevo.co.il/case/20297988) **קרבצ'נקו נ' מ"י** (29.2.16) – מותב זה גזר על הנאשמת 11 חודשי מאסר בגין 2 עבירות של החזקת סם שלא לצריכה עצמית בכמות של למעלה מ-100 שקיות וכן עבירה אחת של צריכה עצמית. יוער כי בגזר-דין זה בית המשפט מצא להקל בעונשה של הנאשמת, נוכח קבלה חלקית של טענת הגנה מן הצדק.

בבחינת מידת הפגיעה של הנאשם בערכים המוגנים יש ליתן הדעת לכמות הסם שנמצאה ברשותו. משקלו של הסם שנתפס מגיע לכדי 180 גר' נטו. בעבירות שעניינן החזקת סמים מסוג קנבינואידים סינתטיים, למשקל הסם אין בהכרח משקל מכריע, שכן הלכה למעשה מדובר בחומר טהור המרוסס על מצע נבחר (בין אם המדובר בחומר צמחי, קרטונים, בולים וכיוצא באלה). במצב דברים זה יינתן משקל גם לחלוקתו של הסם, כאשר בענייננו מדובר ב-14 שקיות נפרדות. פשיטא כי מדובר לכל הפחות ב-14 מנות סם שלא לצריכה עצמית.

עוד ולחומרא יש ליתן הדעת לכך שהסם נמצא ברשותו של הנאשם ברשות הרבים, ולא זו בלבד, הרי במקום המשמש "אבן שואבת" לסוחרי סמים וצרכני סמים כאחד. כפי שפורט במסגרת הכרעת-הדין, עובר למעצרו של הנאשם נשמע אחד הנוכחים במקום פונה אליו באמרו: "**תן לי בחמישים**". בית המשפט דחה מכול וכול את גרסתו של הנאשם ביחס לאמירה זו, ובמצב דברים זה אין זאת אלא ראיה נסיבתית נוספת לכך שאותן שקיות היו בסמוך לפני העברתן לצרכנים השונים.

לקולא, בית המשפט ייקח בחשבון העובדה כי גם אם מסוכנותם של סמים אלו גבוהה משל אלו הנחשבים "סמים קלים", אלו אינם נמנים עם הסמים הקטלניים. כמות הסם, אפילו אינה מבוטלת, אינה כמות מסחרית גדולה. אין ראיות לכך שהנאשם קשור בכל דרך שהיא לייצור או הפקת הסם וכך גם לא לאריזתו. עוד בית המשפט ייקח בחשבון כי הנאשם צרכן סמים בעצמו, דבר שמחד אינו פוסל אפשרות החזקת סם גם שלא לצריכה עצמית, אם כי יש לאבחנו מאלה שמהווים חלק משרשרת הפצת הסם מטעמים של רדיפת בצע גרידא.

מכל המקובץ לעיל ובשים לב לנסיבות ביצוע העבירה ומידת הפגיעה בערכים המוגנים הנני לקבוע מתחם ענישה נע בין 5 ל-18 חודשים מאסר בפועל.

בקביעת עונשו של הנאשם בגדרי המתחם ולחומרה הרי יש ליתן הדעת לעברו הפלילי, הכולל שלוש הרשעות קודמות, לרבות ריצוי עונשי מאסר בני 6 ו-14 חודשים בגין הרשעות אלו. הגם כך, משקלו של עבר פלילי זה לא יהיה משמעותי כפי שעותרת המאשימה, וזאת על רקע היותן מלפני למעלה מעשור. הרשעתו האחרונה הינה מאוחרת לעבירות בתיק דנן, ועניינה קשירת קשר והחזקת סם לצריכה עצמית, בגינה ריצה עונש מאסר בן 86 ימים, לצד ענישה צופה פני עתיד. עוד לחומרא יש ליתן משקל, גם אם לא רב, לשיקולי הרתעת היחיד והרתעת הרבים, נוכח נפוצות העבירות בהן הורשע הנאשם.

בתיק זה בחר הנאשם לנהל את הגנתו ועל-כן אין הוא זכאי לאותה הנחה משמעותית לה זכאים כאלה שהודו ונטלו אחריות על מעשיהם. יחד עם זאת, ההגנה בתיק זה נוהלה באופן תמציתי, שכן ההגנה ויתרה על עדותם של כלל עדי התביעה והסתפקה אך במתן עדותו של הנאשם. יתירה מכך, במסגרת ניהול התיק בית המשפט מצא לנכון לזכות הנאשם מהעבירה החמורה שיוחסה לו שעניינה סחר בסם, ועל-כן ניהול ההוכחות לא היה לצורך "הגנת בדים".

בתיק זה לא הוגש תסקיר מאת שירות המבחן אשר יפרוש את מלוא התמונה אודות נסיבות חייו של הנאשם וביתר שאת את מידת השימוש שהלה עושה בחומרים משני תודעה. כנגזרת מכך לא נבחנה אפשרות שילובו בהליך טיפולי בתחום הסמים, הגם שעל-פני הדברים הלה זקוק לכך. במצב דברים שכזה הרי שאין מקום לשיקולי שיקום אשר בעטיים ניתן לסטות מטה ממתחם הענישה. מנגד, בהיעדרו של הליך טיפולי הרי שהמניע להסתבכויותיו בעבירות סמים נותר ללא טיפול, ועל-כן יש ליתן משקל נוסף לשיקולי הרתעת היחיד.

לקולא, מדברי הנאשם ובא-כוחו עולה כי המדובר בנאשם דל אמצעים, המתגורר בגפו בדירת "עמיגור", וניזון מדברי תקרובת המחולקים בבתי-התמחוי השונים. מעבר לכך שהנאשם נמצא במעגל הסמים יש לקוות כי הדברים אותם מסר לפיהם לאחר שחרורו מהכלא יפנה למרכז גמילה, אינם מהשפה לחוץ.

בעבירות סמים יש צורך בעיצום כספי כואב שיהיה בו כדי ללמד את חוסר הכדאיות בצבירת ממון על חשבון בריאותו של הציבור. לצד האמור, ובשים לב למצבו הכלכלי הקשה, ולוּ לפנים משורת הדין, מצאתי להשית עליו קנס מתון ובמשורה.

**סוף דבר, מכל המקובץ לעיל הנני לגזור על הנאשם את העונשים הבאים:**

א. שמונה חודשים מאסר בפועל, בניכוי ימי מעצרו מיום 7.2.16 ועד ליום 1.3.16, וכן מיום 30.5.16 ועד היום;

ב. ארבעה חודשים מאסר על תנאי למשך שנתיים מיום שחרורו שלא יעבור עבירות סמים מסוג עוון או עבירות לפי חוק המאבק בחומרים מסכנים;

ג. שמונה חודשים מאסר על תנאי למשך שנתיים מיום שחרורו שלא יעבור עבירות סמים מסוג פשע;

ד. 1,000 ₪ או 10 ימי מאסר תמורתו. הקנס ישולם בעשרה תשלומים חודשיים, שווים ורצופים, החל מיום 1.2.17.

ניתן צו כללי למוצגים.

זכות ערעור תוך 45 יום מהיום.

<#3#>

**5129371ניתן והודע היום, ט' בסיוון התשע"ו, 15/6/2016, במעמד הנוכחים.**

|  |
| --- |
| 54678313 |
| **דניאל בן טולילה, שופט** |

דניאל בן טולילה 54678313

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה

[בעניין עריכה ושינויים במסמכי פסיקה, חקיקה ועוד באתר נבו – הקש כאן](http://www.nevo.co.il/advertisements/nevo-100.doc)