|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **בית משפט השלום באשקלון** | | |
| **ת"פ 5911-11-16 מדינת ישראל נ' פבלוביץ'(עציר)**  **פל"א 193341/2015** |  | **19 ינואר 2017** |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  |  | **5948-11-16** |
| **לפני כבוד סגן הנשיאה, השופט אבשלום מאושר** |  |  |

|  |  |
| --- | --- |
| **המאשימה** | **מדינת ישראל** |
| **נגד** | |
| **הנאשם** | **אנדרי פבלוביץ' (עציר)** |

**נוכחים:**

ב"כ המאשימה עו"ד הגר אלמגור וקסמן

הנאשם- הובא באמצעות שב"ס

ב"כ הנאשם עו"ד קופרמן

מתורגמנית לשפה הרוסית, הגב' סבינה פדידה

<#1#>

**במסמך זה הושמטו פרוטוקולים**

חקיקה שאוזכרה:

[פקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג-1973](http://www.nevo.co.il/law/4216): סע' [13](http://www.nevo.co.il/law/4216/13), [19א.](http://www.nevo.co.il/law/4216/19a)

[חוק המאבק בתופעת השימוש בחומרים מסכנים, תשע"ג-2013](http://www.nevo.co.il/law/127622): סע' [7(א)](http://www.nevo.co.il/law/127622/7.a)

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [לפרק ו'](http://www.nevo.co.il/law/70301/fC), [ב א1](http://www.nevo.co.il/law/70301/fCa1S)

**גזר דין**

**ביום 29.2.16 הורשע הנאשם, על יסוד הודאתו, בעובדות המפורטות בכתב האישום המתוקן, ובעבירות כדלקמן:**

**אישום מס' 1**

**הספקת סמים מסוכנים-** עבירה בניגוד [לסעיף 13](http://www.nevo.co.il/law/4216/13) ל[פקודת הסמים המסוכנים](http://www.nevo.co.il/law/4216) (נוסח חדש), התשל"ג-1973 (להלן: הפקודה), יחד עם [סעיף 19א.](http://www.nevo.co.il/law/4216/19a)

**אישום מס' 2**

**יצוא, יבוא, סחר, הספקה של סמים מסוכנים-** עבירה בניגוד [לסעיף 13](http://www.nevo.co.il/law/4216/13) לפקודה, יחד עם [סעיף 19א.](http://www.nevo.co.il/law/4216/19a)

**לפי האישום הראשון לכתב האישום המתוקן,** ביום 10.10.16, בשעה 17:00 לערך, ברח' דוד המלך 13 באשדוד, סיפק הנאשם סם מסוכן מסוג FUB-AMB לאליונה סרגייב, תמורת 120 ₪, וזאת ללא היתר בדין או רישיון מאת המנהל.

המעשים נעשו ברכבו של הנאשם, רכב מסוג אוודי מ.ר. 7977836 (להלן: רכבו של הנאשם).

**לפי האישום השני לכתב האישום,** ביום 19.10.16, בשעה 17:30 לערך, ברח' בני ברית באשדוד, סחר הנאשם בסם מסוכן, מכך שמכר ליורי פרימק סם מסוכן מסוג FUB-AMB תמורת 50 ₪, וזאת ללא היתר בדין או רשיון מאת המנהל.

המעשים נעשו ברכבו של הנאשם.

**הנאשם צירף את פל"א 193341/2015 של תחנת אשדוד, בו הורשע הנאשם, על יסוד הודאתו, בעובדות המפורטות בכתב האישום המתוקן, ובעבירה כדלקמן:**

**החזקת חומר אסור בהפצה-** עבירה בניגוד [לסעיף 7(א)](http://www.nevo.co.il/law/127622/7.a) ל[חוק המאבק בתופעת השימוש בחומרים מסכנים](http://www.nevo.co.il/law/127622), התשע"ג-2013 (להלן: החוק).

**לפי כתב האישום המתוקן,** ביום 5.5.15, בשעה 18:35 לערך, נהג הנאשם ברכב מסוג מיצובישי מ.ר. 3288966 והחזיק ברצפת הרכב, מאחורי מושב הנוסע הקדמי, בשקית ובה שלושים שקיות של סם מסוכן מסוג AB-CHMINIACA.

במעשיו, החזיק הנאשם סם מסוכן שלא לצריכתו העצמית, ללא היתר או רשיון מאת המנהל.

**הנאשם יליד 1981 ומעיון בגיליון הרישום הפלילי שלו (ת/1), עולה כי יש לחובתו עבר פלילי- שתי הרשעות מהשנים 2014 ו- 2013 בעבירות של נסיון לקבלת דבר במרמה, התחזות כאדם אחר במטרה להונות, נהיגה ללא רשיון, הפרעת שוטר במילוי תפקידו והחזקת נכס חשוד כגנוב.**

**ב"כ הצדדים הגיעו להסדר טיעון, במסגרתו הודה הנאשם בכתבי האישום המתוקנים, הורשע ולעניין העונש הוסכם בין ב"כ הצדדים כי המאשימה תגביל את עתירתה ל- 14 חודשי מאסר בפועל וכי ההגנה תעתור ל- 6 חודשי מאסר בפועל. בנוסף, הוסכם כי יוטלו על הנאשם מאסר מותנה בן 12 חודשים ל- 3 שנים בגין עבירות סמים מסוג פשע, מאסר מותנה בן 6 חודשים ל- 3 שנים בגין עבירות סמים מסוג עוון, קנס בסך 5,000 ₪ וכי הרכב שנתפס מ.ר 79-778-36 יושב לנאשם במועד גזר הדין.**

**טענות ב"כ הצדדים**

**ב"כ המאשימה** הפנתה לנסיבות ביצוע העבירות ולעברו של הנאשם. כן הפנתה לערכים המוגנים שנפגעו: הגנה על שלום הציבור במובן הרחב, הגנה על הציבור מפני נגע הסם על כל פשעיו: רכוש, אלימות, סמים, וכן הגנה על גופם של צרכני הסמים. בנסיבות ההסדר, עותרת המאשימה להשית על הנאשם 14 חודשי מאסר בפועל , מאסר מותנה בן 12 חודשים ל-3 שנים בגין עבירות סמים מסוג פשע, מאסר מותנה בן 6 חודשים ל-3 שנים בגין עבירות סמים מסוג עוון, קנס בסך 5,000 ₪.

**מנגד, ב"כ הנאשם** הפנה לנסיבות ביצוע העבירות. מסר כי הנאשם הודה, לקח אחריות, מתחרט על מעשיו, חסך זמן שיפוטי. מסר כי אמנם לנאשם יש עבר פלילי אולם לא ממן העניין. מדובר בנאשם נשוי, אב ל-4 ילדים, עובד לפרנסתו, משרת במערך המילואים, השתתף במלחמות האחרונות. מעצרו של הנאשם השפיע עליו והבין את חומרת מעשיו. עוד מסר ב"כ הנאשם כי ביקשו לסיים את עניינו בצורה המהירה כדי שיוכל להשתלב במסגרת שב"ס כאסיר ולא במעצר, ובנסיבות האמורות סבור כי יש להסתפק בענישה ברף הנמוך ולהשית 6 חודשי מאסר.

הגיש פסיקה.

במסגרת הראיות לעונש, העידה אשתו של הנאשם על הקושי שלאחר מעצרו של הנאשם. לשאלת ב"כ המאשימה בנוגע לרקע של הנאשם בתחום הסמים ואם הוא מכור לסמים, השיבה אשתו של הנאשם שאף פעם לא ראתה את הנאשם משתמש, אך ציינה שהיו לו שינויים במצב הרוח, אך היא לא קישרה זאת לסמים כי אף פעם לא נתקלה בבעיה. מכל מקום, שללה אשתו של הנאשם ידיעה או מעורבות מצידה בנוגע לעבירות הסמים.

**מתחם הענישה**

[בסימן א1](http://www.nevo.co.il/law/70301/fCa1S) [לפרק ו'](http://www.nevo.co.il/law/70301/fC) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), הנושא את הכותרת "הבניית שיקול הדעת השיפוטי בענישה", נקבע עקרון ההלימה כעקרון מנחה בענישה, לפיו נדרש יחס הולם בין חומרת מעשה העבירה בנסיבותיו ומידת אשמו של הנאשם ובין סוג ומידת העונש המוטל עליו.

על מנת ליישם את עיקרון ההלימה, על ביהמ"ש להתחשב בשלושת אלו: ראשית, בערכים החברתיים שנפגעו מביצוע העבירות ובמידת הפגיעה בהם; שנית, במדיניות הענישה הנהוגה; ושלישית, בנסיבות הקשורות בביצוע העבירות.

הערכים החברתיים שיש להגן עליהם מפני עבירות סמים חמורות, לרבות עבירות של סחר בסמים, הם ההגנה על שלום הציבור, ובכלל זה: בריאותו, בטחונו ורכושו.

רבות נכתב בפסיקה על הצורך להחמיר בעונשם של אלו שמבצעים עבירות של ייבוא וסחר בסמים מסוכנים בכדי למגר את נגע הסמים.

כך, למשל, ב[ע"פ 6029/03](http://www.nevo.co.il/case/5786821) **מדינת ישראל נ' שמאי** (9.2.04), קבע בית המשפט העליון:

"**בבואו לגזור עונשים על סוחרי הסמים כמערערים שלפנינו, שומה עליו על בית-המשפט לשוות נגד עיניו את צרכני הסמים הפגועים, את משפחותיהם המפוררות, ואת הנחיית המחוקק מה עונש ראוי להטיל על מי שהביא כל אלה. לביעור נגע הסמים אין די ברטוריקה. נדרשים אנו למעשים של-ממש. חובה היא המוטלת על בית-המשפט להעלות את תרומתו למלחמתה של החברה במשחיתיה.**"

וב[ע"פ 376/89](http://www.nevo.co.il/case/17940011) **דוד לובטון נ' מדינת ישראל** (30.5.91), נקבע:

**"זה כבר מספר שנים, שבית משפט זה חוזר ומתריע על הצורך להטיל עונשים חמורים, מכאיבים ומרתיעים ביותר בגין עבירות של ייבוא וסחר בסמים מסוכנים. הצבענו בעשרות פסקי-דין על התוצאות הקטלניות של הפצת הסמים המסוכנים, ובמיוחד של הסמים הקשים שביניהם, והדגשנו כי קשה להגזים בהערכת הנזק שנגרם לציבור עקב העבירות הנוגעות בדבר, במישרין ובעקיפין. כתבנו חזרנו וכתבנו כי לא צריך להסתפק באמירות בעלמא בנושא זה כלפי חוץ, אלא שצריך ליישם מדיניות זו הלכה למעשה ולהטיל עונשים השואפים לעונש המירבי שבית המשפט מוסמך להטילו... אשר לבעיותיו האישיות והמשפחתיות של המערער, הרי, כפי שהדגשנו לא פעם בעבר, משקלן של אלה לצערנו מתגמד כאשר בעבירות של ייבוא וסחר בסמים מסוכנים עסקינן, שבעטיין נגרם נזק כה חמור לשלום הציבור ובריאותו**".

למעשה, בעבירות של סחר בסמים יש להעדיף את האינטרס הציבורי ושיקולי גמול והרתעה על פני הנסיבות האישיות.

בבחינת מדיניות הענישה, נראה כי על פי רוב מוטלים על נאשמים בעבירות סמים חמורות, לרבות עבירות של סחר בסמים, עונשי מאסר בפועל מוחשיים, וזאת גם כשמדובר בנאשמים נעדרי עבר פלילי.

ב[ת"פ (מחוזי ת"א) 48731-11-14](http://www.nevo.co.il/case/18178810) **מדינת ישראל נ' ביטון** (11.4.16), נדון עניינו של נאשם, אחד מבין שמונה, שהורשע, על יסוד הודאתו, בעבירות של קשירת קשר לביצוע פשע וסחר בסם מסוכן (סם מסוג 5f- amb במשקל 9.680 קילוגרם), וצירף תיק שבו הורשע, על יסוד הודאתו, בעבירות של החזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית (25i- NBOMe) והחזקת סם מסוכן לצריכה עצמית (סם מסוג קוקאין). באותו מקרה, הגבילה התביעה את עתירתה ל- 15 חודשי מאסר בפועל. בית המשפט המחוזי קבע כי מתחם הענישה בגין האישום בעבירת הסחר נע בין 11 חודשי מאסר לבין 29 חודשי מאסר. בסופו של דבר, הושת על הנאשם עונש כולל של 13 חודשי מאסר בפועל, הכולל גם את העבירות בתיק המצורף.

ב[ת"פ 17822-05-15](http://www.nevo.co.il/case/20264194) **פרקליטות מחוז מרכז- פלילי נ' ציקואשוילי** (8.9.16), נידון עניינו של נאשם שהורשע, על יסוד הודאתו, בעבירה של סחר בסם מסוכן מסוג 5f- AMB תמורת 100 ₪, בהחזקת 12 יחידות של סם שלא לצריכה עצמית ובריבוי עבירות של מעשי פזיזות ורשלנות בגין מכירות נוספות של הסם. בית המשפט קבע כי מתחם הענישה בגין האישומים הראשון והשני נע בין 8 לבין 24 חודשי מאסר בפועל ומתחם הענישה בגין שלושת האישומים הנוספים הינו החל מ- 6 חודשי עבודות שירות ועד 18 חודשי מאסר בפועל לכל אישום. אולם, בסופו של דבר, סטה בית המשפט לקולא ממתחם העונש ההולם משיקולי שיקום.

ב[עפ"ג (מחוזי מרכז) 2060-05-16](http://www.nevo.co.il/case/22081201) **ליסון נ' מדינת ישראל** (26.6.16), נדחה ערעורו של מי שהורשע בשני אירועים נפרדים של ייבוא סם מסוג 5f- AMB מסין, באמצעות האינטרנט, כ- 1000 גרם כל פעם, ובעבירה נוספת של החזקת סם לצריכה עצמית ונידון ל- 36 חודשי מאסר בפועל.

ב[ת"פ 9370-04-15](http://www.nevo.co.il/case/20159887) **פרקליטות מחוז תל אביב פלילי נ' מלניק** (13.9.16), נידון עניינו של נאשם שהורשע, על יסוד הודאתו, בעבירות של ייבוא סם מסוכן, קשירת קשר לפשע וזיוף מסמך בכוונה לקבל באמצעותו דבר. באותו מקרה קשר הנאשם קשר עם אחר מחו"ל לייבא ארצה סם מסוכן מסוג 5f- AMB ומסר כתובות של ישראלים תמימים. בית המשפט קבע כי מתחם הענישה נע בין 12 לבין 36 חודשי מאסר בפועל ודן את הנאשם ל- 12 חודשי מאסר בפועל.

הערכים החברתיים שיש להגן עליהם מפני עבירות של מכירת חומרים מסכנים הם אותם ערכים שיש להגן עליהם מפני עבירות סמים, שכן בדומה להשפעות הנגרמות משימוש בסמים, השימוש בחומרים המסכנים גורם להשפעות פסיכואקטיביות. יתרה מכך, כשמדובר בחומרים מסכנים, הסיכון הוא רב נוכח ייצורם והפצתם באופן גלוי, לכל דורש, במיוחד לבני נוער וצעירים (ראה דברי ההסבר, הצ"ח הממשלה 783 מיום 3.7.13).

המחוקק הביע דעתו בדבר חומרת העבירה בקבעו עונש מירבי של 3 שנות מאסר על עבירה של סחר בחומר מסכן.

ניתן לראות כי מגמת בתי המשפט היא להטיל עונשי מאסר בפועל על מי שהורשע בעבירה של סחר בחומר מסכן.

כך, למשל, ב[עפ"ג (מחוזי מרכז) 47767-06-14](http://www.nevo.co.il/case/17053973) **מור נ' מדינת ישראל** (6.7.14) אישר בית המשפט המחוזי עונש של 7 חודשי מאסר שהושת על נאשם שהודה והורשע בשתי עבירות של מכירת חומר אסור בשם "נייס גאי". בית המשפט המחוזי ציין, כי אין לומר שהמתחם שנקבע, בין 6 ל- 12 חודשי מאסר, איננו סביר, וזאת בהתחשב במטרת הענישה כאשר מדובר בחומר מסכן.

ב[ע"פ 11440-01-15](http://www.nevo.co.il/case/18795764) (מחוזי י-ם) **יעקב נ' מדינת ישראל** (18.5.15), נידון עניינו של נאשם שהורשע, על יסוד הודאתו, ב- 47 עבירות של איסור הפצה, ב- 27 עבירות של הדחת קטין לחומר אסור בהפצה ובעבירה של ייצור, הכנה והפקה. באותו מקרה, נהג הנאשם לרכוש חומר מסוכן מסוג PB-22 ("נייס גאי") ולמכור אותו, תוך שהוא נעזר בהזדמנויות רבות בקטין. הנאשם נידון לעונש מאסר של שנתיים וערעורו בעניין זה לבית המשפט המחוזי לא התקבל.

ב[ת"פ (ב"ש) 25725-01-14](http://www.nevo.co.il/case/11245608) **מדינת ישראל נ' וסקר** (12.6.14)נקבע בעניינו של נאשם בעל עבר פלילי ישן ונסיבות אישיות קשות, שביצע עבירה אחת של מכירת חומר מסכן בתמורה ל- 50 ₪ ועבירה של החזקת 10 שקיות המכילות חומר מסכן במטרה להפיצן, מתחם ענישה שבין 4 חודשי מאסר ל- 10 חודשי מאסר לכל עבירה, כך שהוטלו עליו 8 חודשי מאסר בפועל וענישה נלווית.

ב[ת"פ (ק"ג) 36953-04-14](http://www.nevo.co.il/case/16889777) **מדינת ישראל נ' קרקולוב** (28.9.14) נקבע בעניינו של נאשם נעדר עבר פלילי, שהורשע בעבירה של סחר בחומר מסכן תמורת סך של 100 ₪ ובהחזקת כמות נוספת של 0.94 גרם, מתחם ענישה בין 5 עד 12 חודשי מאסר בפועל ומשהמאשימה הגבילה את עצמה לעונש מאסר לריצוי בעבודות שירות למשך 6 חודשים, הוטלו על הנאשם 5 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות וענישה נלווית.

לאור הערכים החברתיים שנפגעו כתוצאה מביצוע העבירות ומידת הפגיעה בהם, מדיניות הענישה הנהוגה והנסיבות הקשורות בביצוע העבירות, קרי- מספר העסקאות, זמינות הסם והחומרים המסכנים בידי הנאשם, סוגי הסם, דבר המלמד על מעורבותו בעולם הסמים, וכמויות הסם והחומרים המסכנים, מתחם הענישה ההולם כל אחת מעבירות הסחר בסם מסוכן הינה בין 6 לבין 12 חודשי מאסר, ומתחם הענישה בגין עבירת ההחזקה של החומרים המסכנים הינו בין 4 חודשי מאסר לבין 12 חודשי מאסר.

עם זאת, הנסיבות האישיות של הנאשם יכולות להשפיע על קביעת עונשו בתוך המתחם.

**לחומרא,** הבאתי בחשבון את נסיבות ביצוע העבירות.

**לקולא,** יש לשקול את ההודיה המלמדת על נטילת אחריות ואשר הביאה לחיסכון בזמן שיפוטי, וכן את הנסיבות האישיות כפי שפירט ב"כ הנאשם.

לאחר ששמעתי טיעוני הצדדים, ובכלל זה- את המיוחס לנאשם, סבורני כי יש להשית על הנאשם מאסר בפועל ברף הבינוני של המתחם כפי שהציגו הצדדים ולכן אכבד את ההסדר במובן זה.

**לאור האמור לעיל, אני דן את הנאשם לעונשים הבאים:**

1. **מאסר בפועל למשך 7 חודשים, בניכוי ימי מעצרו .**
2. **מאסר על תנאי לתקופה של 12 חודשים.**

**המאסר המותנה יופעל אם תוך תקופה של 3 שנים מיום שחרורו, יעבור הנאשם עבירת סמים מסוג פשע.**

1. **מאסר על תנאי לתקופה של 6 חודשים.**

**המאסר המותנה יופעל אם תוך תקופה של 3 שנים מיום שחרורו, יעבור הנאשם עבירת סמים מסוג עוון.**

1. **קנס בסך 5,000 ₪ או 60 ימי מאסר תמורתו.**

**הקנס ישולם ב- 10 תשלומים חודשיים, שווים ורצופים, כאשר הראשון בהם החל מיום 18.4.2017.**

**אם לא ישולם תשלום מן התשלומים במועדו, יעמוד כל הסכום לפרעון מיידי.**

**הנני מורה כי הרכב שנתפס, רכב מ.ר. 79-778-36 ומפתחות הרכב, יושב לנאשם או למי מטעמו.**

**זכות ערעור תוך 45 יום מהיום לבית המשפט מחוזי בבאר שבע.**

<#3#>

**ניתנה והודעה היום כ"א טבת תשע"ז, 19/01/2017 במעמד הנוכחים.**

|  |
| --- |
|  |
| **אבשלום מאושר , שופט, סגן נשיאה** |

.

**צו**

<#4#>

**ני מורה על השבת פלאפונים וכסף לנאשם או למי מטעמו.**

**הנני מורה על השמדת סמים וחומרים מסכנים.**

**<#5#>**

5129371

|  |
| --- |
| **54678313ניתנה והודעה היום כ"א טבת תשע"ז, 19/01/2017 במעמד הנוכחים.** |
| **אבשלום מאושר , שופט, סגן נשיאה** |

5129371הוקלד על ידי אלינור גנות

54678313

אבשלום מאושר 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)