

רע"פ 8388/22 - עידן אביבי נגד מדינת ישראל

בבית המשפט העליון

רע"פ 8388/22

לפני:

כבוד השופט י' אלרון

ה המבקש:

עידן אביבי

נ ג ד

המשיבה:

מדינת ישראל

בקשת רשות ערעור על פסק דיןו של בית המשפט המחויז בירושלים ב-עפ"ג 22-09-16942 מיום 21.11.2022 שניתן על ידי השופטים ח' מאק-קלמנוביץ, מ' ליפשיץ-פריבס ו-מ' כדורי; ובקשה לעיכוב ביצוע

בשם המבקש:

עו"ד ארז בר-צבי

החלטת

1. לפניה בבקשת רשות ערעור על פסק דיןו של בית המשפט המחויז בירושלים (השופטים ח' מאק-קלמנוביץ, מ' ליפשיץ-פריבס ו-מ' כדורי) ב-עפ"ג 22-09-16942 מיום 21.11.2022 נданה ערעור המבקש על גזר דיןו של בית משפט השלום בירושלים (השופט ד' ש' גבאי-ריכטר) ב-ת"פ 30983-05-20, ת"פ 54783-11-19, ת"פ 20-12-26739, ת"פ 25.7.2022 מיום 21-07-2022.

2. נגד המבקש הוגש ארבעה כתבי אישום שעוניינם עבירות סמיים.

3. לפי כתוב האישום המתוקן הראשון, ביום 8.3.2019 בשעות הערב בירושלים, המבקש החזיק בתוך מונית תיק ובו סמ מסוכן מסוג "קנבס" במשקל של 150 גרם. בגין האמור, לבקשת יוחסה עבירת החזקה או שימוש בסמים

עמוד 1

© verdicts.co.il - פסק דין כל הזכויות שמורות

שלא לצריכה עצמית לפי סעיפים 7(א) ו-7(ג) רישה לפקודת הסמים המsocנים (נוסח חדש), התשל"ג-1973 (להלן: פקודת הסמים).

4. לפי כתוב האישום המתוקן השני, ביום 10.5.2020 בשעות הערב בירושלים, המבוקש החזיק במחסן שני ארזים וביהם סמ מסקון "בתפזרות" וכן 5 שקיות חלבקה וביהן סמ מסקון מסווג "קנberos" במשקל כולל של 900 גרם. בנוסף, בכיסיו של המבוקש נתפסו 14,378 ש"ח. בגין האמור, למבוקש יוחסה עבירות החזקה או שימוש בסמים שלא לצורך עצמית לפי סעיפים 7(א) ו-7(ג) רישה לפקודת הסמים.

5. חלק הכללי של כתוב האישום המתוקן השלישי תואר כי בסמוך לחודש ספטמבר 2020 המבוקש יצר קשר עם י' להפעלת קו למכירת סמים מסוכנים. לצורך כך, המבוקש פתח מספר משתמשים פעילים ביישוםו "טלגרם" (להלן: היישומון), בהם הציע לאחרים לרכוש סמ מסקון מסווג "קנberos", ואחרים פנו אליו לצורך רכישת הסם. בנוסף, המבוקש הפיז עלונים ועל גביהם שמות המשתמשים השונים באמצעות מכיר סמים ו"מבצעים" שנעוועדו לעודד אנשים לקנות ממו סמ מסקון. המבוקש ו-י' היו משוחחים ביניהם באופן קבוע על מכירות הסמים, ובפגשים ביניהם העביר המבוקש ל-י' סמים כדי שיוכל לבצע עבורו את עסקאות הסמים שתואמו ביישומון, כך שי' ביצע את עסקת הסם בפועל מול הקונים. לאחר מכן, המבוקש ו-י' התחלקו ברוחחים הכספיים.

כתב האישום המתוקן השלישי מיחס למבוקש מספר אישומים. בתמצית יתוර, כי באישומים הראשון-החמישי, תואר כי בהזדמנויות שונות פנו לקוחות למבוקש דרך היישומון כדי לרכוש סמ מסקון מסווג "קנberos" במשקלים שונים החל מגרם אחד ועד 100 גרם. לצורך כך, המבוקש יצר קשר עם י' ומסר לו את פרטי כל אחת מן העסקאות. בהמשך, י' מסר את הסם לקוחות בתמורה לתשלום. בגין מעשים אלו יוחסה למבוקש עבירות של קשירת קשר לשעות פשע לפי סעיף 499(1) לחוק העונשין, התשל"ג-1977 (להלן: החוק); ועבירה יצוא, יבוא, מסחר, הספקה של סמים מסוכנים לפי סעיפים 13 ו-19א לפקודת הסמים, וסעיף 29(א) לחוק העונשין (5 עבירות).

במסגרת תיקון כתוב האישום, נמחקו האישומים השימושי-העשי שיוחסו למבוקש בתחילת. לפי אישום מספר אחד עשרה, ביום 29.11.2020 כוח בירושה של משטרת ישראל הגיע לבתו של המבוקש בירושלים לצורך עירicht חיפוש. המבוקש שנכח בבית, סרב לפתח את הדלת, וכאשר אחד הבולטים הבחן בו דרך חלון הבית, הוא ניסה להימלט לחדר אחר בבית. בהמשך, המבוקש ניפץ שני טלפונים שהיו בבית בעודו מצין לבלוו המשטרה כי "אל תdag זה אייפון, לא תצלחו לפתח אותו". משהמבקש המשיך בסירובו לפתח את דלת הבית, נאלצו בלשי המשטרה לפורצה בכוח. במהלך החיפוש בבית, נתפסו שקיות חלבקה רבות, משקל דיגיטלי ומדבקות פרוסום עם שמות משתמש פעילים ביישומון למכירת הסם. בנוסף, נתפסו במקומות שונים בבית סמ מסקון מסווג "קנberos" במשקל כולל של 97.39 גרם נטו. בגין האמור, למבוקש יוחסה עבירות החזקה או שימוש בסמים שלא לצורך עצמית לפי סעיפים 7(א) ו-7(ג) רישה לפקודת הסמים; ועבירה שיבוש מהליי משפט לפי סעיף 244 לחוק.

6. כתוב האישום הרביעי מיחס למבוקש שני אישומים. לפי האישום הראשון, בין הימים 28.5.2021-1.7.2021 המבוקש יצר קשר עם ר' במטרה להפיז ולסchor בסמ מסקון מסווג "קנberos" בירושלים. לצורך כך, המבוקש פנה את ר', פתח לו שם משתמש ביישומון והעביר לו כסףழמן כדי שיישכור רכב לצורך משלוחי הסם. המבוקש תיאם עם הלוקחות את פרטי העסקה ושלח אותם ל-ר'. בהמשך, ר' קיבל מהמבקש את הסמים בתוך שקיות אוטומות לצורך הatzמתם, והוא ביצע את העסקאות והעביר למבוקש בסוף כל יום את התשלום שקיבל. ר' קיבל עבור כל יום משלוחים סכום הנע בין

400-500 ש"ח. בגין האמור, לבקשת יוחסה עבירה של קשר קשור לעשות פשע לפי סעיף 499(א)(1) לחוק. לפי האישום השני, המבקש ביצע בצוותא חדא עם ר' 3 עסקאות של סחר בשם מסוכן מסווג "קניבוס", וזאת לאחר שה המבקש העביר ל-ר' את פרטי העסקאות ואת הסמיים לצורך מסירותם ללקוחות. בגין האמור, יוחסה לבקשת עבירה יצוא, בווא, מסחר, הספקה של סמיים מסוכנים לפי סעיפים 13 ו-19א לפקודת הסמיים, וסעיף 29(א) לחוק (3 עבירות).

7. המבקש הורשע על פי הודהתו בעובדות ארבעת כתבי האישום, במסגרת הסדר טיעון אשר לא כלל הסכמה לעונין העונש.

8. בגזר הדין, בית משפט השלום פתח ועמד על השתלשלות העניינים הייחודיים בענייננו. צוין כי העבירות בכתב האישום הראשון והשני בוצעו בשנים 2019-2020. המבקש נעצר בגין תחילה, אך מעצרו הומר למעצר בפיקוח אלקטרוני ובמהרש בטולו כל התנאים המגבילים. בסמוך, המבקש החל "לזום ולבצע את מעשיו בתיק השלישי, תוך הפרה בוטה של התcheinבותו כלפי בית המשפט". בהמשך, המבקש נעצר בגין המעשים שייחסו לו בכתב האישום השלישי, אך הוא שוחרר למעצר בפיקוח אלקטרוני לאחר שהודה במעשיו, ובמהרש אף הוקלו התנאים למעצר בבית ליל בלבד. לעומת מספר ימים, המבקש החל במעשיו מושא כתב האישום הרביעי, בגיןו הוא שווה במעצר בית מלא.

בית משפט השלום קבע כי המבקש פגע "פגעה קשה" בערכיהם המוגנים, בכללם, רקמת החיים של היחיד והחברה וחסנה של החברה. צוין כי מדובר בעבירות מתוכנות ומתחכחות שבוצעו תוך בקיאות בעולם העסקי של הסחר בסמיים. הודגש כי המבקש לא בחל בשום אמצעי על מנת להשיג את הרוח הכספי "הקל", תוך כך שיטה בابتיה המשפט ובגורמי האכיפה. המבקש סחר בסמיים גם לאחר שנעצר בגין מעשיו, ובה בעת שמתנהלים נגדו הליכים משפטיים. בהינתן האמור, ובשים לב למידניות הענישה הנוגעת, בית המשפט קבע כי מתחם העונש ההולם לכתב האישום הראשון נע בין בין מאסר מותנה או של"צ ועד 6 חודשים מאסר; לכתב האישום השני נע בין 2-8 חודשים מאסר; לכתב האישום השלישי נע בין 10-24 חודשים מאסר; ובכתב האישום הרביעי נע בין 6-18 חודשים מאסר.

בגזרת עונשו של המבקש בגדרי המתחם, בית משפט השלום שקל לזכותו את גילו הצער ואת העובהה שבשנה האחרון לא הפר תנאים תוך שטוף על ידי שירות המבחן. מנגד, בית המשפט זקף לחובתו את התנהלותו בהליכים המשפטיים בציינו כי "הנאשם [ה המבקש] - י' א' לא השכיל לנצל את ההזדמנויות שניתנו לו, ופעם אחר פעם הפר ברגאל גסה את האמון שניתן בו". משכך, בית המשפט גזר על המבקש 16 חודשים מאסר בפועל; 3 חודשים מאסר על תנאי, לבלי עברור כל עבירה מסווג "עונן" לפי פקודת הסמיים, למשך 3 שנים; 9 חודשים מאסר על תנאי, לבלי עברור כל עבירה מסווג "פשע" לפי פקודת הסמיים, למשך 3 שנים; קנס בסך 10,000 ש"ח; חילופי הכספיים שנטפסו, והשמדת הסמיים שנלקחו.

9. ערעור המבקש לבית המשפט המחוזי - נדחה. הודגש כי המבקש הורשע ברשימה ארוכה של עבירות סמיים אשר בוצעו בפרק זמן של שנה וחצי, ובעוד המבקש משוחרר בתנאים בגין האישומים הראשונים שהוגשו נגדו. כמו כן, צוין כי תスキרי שירות המבחן שהוגשו בעניינו אינם מלבדים על "מהperf קיזוני" שעבר המבקש, המצדיק הקלה בעונשו. בכך האמור, נקבע כי העונש שנגזר על המבקש "מתון" ביחס לריבוי העבירות ונסיבות ביצוען.

מכאן הבקשה שלפניי, עמה הוגשה בקשה לעיכוב ביצוע עונש המאסר בפועל.

10. לטענת המבוקש, העונש שנגזר עליו חממיר עמו יתר על המידה. נטען, כי בית המשפט סטה ללא בסיס מהמלצת שירות המבחן להטלת עונש מסור לרצוי בדרך של עובדות שירות לצד העמדת המבוקש בצו מבחן למשן רשנה. עוד נטען כי גזר הדין מתייחס במבוקש "מיילים חריפות" והוא אף עומד בסתריה להחלטות בית המשפט במסגרת ההליך, בין היתר, החלטתו על דחיתת מועד הטיעונים לעונש לצורכי המשך טיפולו של המבוקש בהליך טיפול. עוד נטען כי נגרם לו עיוות דין נוכח היעדר התחשבות במסגרת גזירת דין בתקופה שבה שפה בפיוקו אלקטרוני.

11. דין הבקשה להידחות.

12. הלכה היא כי רשות ערעור "בגלגול שלישי" תינתן במקרים חריגים בלבד המעוררים סוגיה משפטית עקרונית החורגת מעניינו הפרטני של המבוקש, או במקרים בהם עולה חשש כי נגרם לו אי-צדק מהותי או עיוות דין (reau"פ 22/22 3059/22abo עלי נ' מדינת ישראל, פסקה 13 (6.12.2022)). בפרט, בקשה לרשות ערעור הנסובה על חומרת העונש, כזו שלפני, תתקבל במקרים נדירים בלבד בהם ניכרת סטייה מהותית מדיניות העונישה הנוגגת בנסיבות דומות (reau"פ 8038/22 שלлон נ' מדינת ישראל, פסקה 7 (29.11.2022)).

הבקשה שלפני נטועה בגיןינו הפרטני של המבוקש, ואף אינה מקימה חשש לעיוות דין - ומכאן כי יש לדוחותה.

13. בית משפט זה מתריע השכם והערב על חומרתן של עבירות הסמים. חומרה זו נעוצה בפגיעה הישירה בצרבי הסמים, ובפגיעה העקיפה הנגרמת לציבור בכללותו (עו"פ 1517/22 בן-הרוש נ' מדינת ישראל, פסקה 13 (8.3.2022); רעו"פ 1807/22 פלוני נ' מדינת ישראל, פסקה 12 (16.3.2022)). חלק מהמאבק בנוגע הסמים, יש לבער כל נסיכון סחר והפצה של סמים הנעשה לשם השגת "רווח כלכלי קל ומהיר". לצורך כך, יש לנקט בעונישה מוחשית ומרתיעת אשר תשמע בקול ברור את המסר כי הסחר בסמים - אינו בעל תוחלת כלכלית (עו"פ 2139/22 גנ坎坷 נ' מדינת ישראל, פסקה 12 (14.7.2022)).

המבחן הורשע בראשימה ארוכה של עבירות סמים - שמנוה עבירות סחר בסמים; שלוש עבירות של החזקת סם שלא לצריכה עצמית; שתי עבירות של קשרת קשור לביצוע פשע; ועבירה שיבוש מהלכי משפט. כפי שעולה מעובדות כתבי האישום, המבחן הפעיל רשות עסקית במסגרתה יצר קשר עם קונים פוטנציאליים, פרסם את העסק שלו ועובד לרכוש ממן סמים, ואף העסיק שליחים מטעמו לצורך הוצאה לפועל של עסקאות הסמים.

עוד יש להתרעם על עוזת המצח של המבחן והזלזול מצדיו בשלטון החוק ובגורמי האכיפה. כפי שפירט בית משפט השלום, מעצרו של המבחן בגין עבירות סחר בסמים לא הרתיע אותו לכך זה מבוצע מעשיין. ימים ספורים בלבד לאחר שהוסרו התנאים המגבילים שהוטלו עליו הוא שב במקרה לפועלותו העסקיית העברינית עד אשר נעצר בשנית. מילוטיו של בית משפט השלום בתיאור התנהלות המבחן הן אכן חריפות - אולם הולמות.

14. אשר לשיקולי השיקום בעניינו של המבחן. בעוד שבתקסיקר האחרון שירות המבחן התרשם כי המבחן מגלה מוטיבציה להמשיך בהליך הטיפול, שיקולי שיקום, על אף חשיבותם, אינם חזות הכל, והם נלקחים בחשבון במלאתה

גזרת העונש לצד יתר שיקולי הענישה (רע"פ 4789/22 פלוני נ' מדינת ישראל, פסקה 9 (20.7.2022)). מילא, גם תסקירות שירות המבחן איננו מגלה עילה להקלת בעונשו של המבחן.

15. בהינתן האמור, העונש שבית משפט השלים גזר על המבחן הולם את חומרת מעשיו, מתחשב בנסיבות ביצוע העבירה ונסיבות האישיות, משקלל כראוי את שיקולי הענישה הרלוונטיים - הן שיקולי שיקום והן שיקולי הלימה והרטעה, ולמעשה העונש שנגזר אף מקל עם המבחן במידה מה.

16. סוף דבר: הבקשה נדחתת, מילא מתיקורת הבקשה לעיכוב ביצוע עונש המאסר.

ניתנה היום, י"ד בכסלו התשפ"ג (8.12.2022).

ש | פ | ט