



ת"פ 24886/12/16 - מדינת ישראל נגד שינדוב טשייב (עציר) - בעצמו

בית-משפט השלום בבאר-שבע

20 באפריל 2017

ת"פ 24886-12-16 ישראל נ' טשייב (עציר)

לפני כבוד השופט דניאל בן טולילה

מדינת ישראל

המאשימה

על-ידי באת-כוחה עו"ד גנית אטיאס

נגד

שינדוב טשייב (עציר) - בעצמו

הנאשם

על-ידי באת-כוחו עו"ד רינת אפרים-יהב

[פרוטוקול הושמט]

גזר-דין

הנאשם הורשע על-פי הודאתו בביצוע עבירות של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, החזקת סם לצריכה עצמית, החזקת מקום לשם הימורים או הגרלות, וניהול עסק ללא רישיון.

על פי המתואר בעובדות כתב האישום המתוקן, ביום 2.12.16, בסמוך לשעה 00:35 בנתיבות, הנאשם החזיק וניהל מקום לעריכת הימורים בכך שהחזיק בבית העסק שברשותו מסכי מחשב המחוברים למחשב מרכזי אשר אפשרו לשחקנים בתמורה לכסף לשחק במשחקי הימורים המצריכים מזל, ובהם ניתן היה להרוויח ו/או להפסיד כסף. בעשותו כן החזיק הנאשם בעסק ללא רישיון.

במעמד המתואר החזיק הנאשם בסם מסוכן מסוג קוקאין, שלא לצריכתו העצמית, במשקל 3 גר' נטו מחולק ל-3 יחידות, וכן בסם מסוג חשיש במשקל 25843 גר' נטו לצריכתו העצמית מבלי שהדבר הותר לו בתקנות או ברישיון. לא הייתה הסכמה לעניין העונש וכל צד היה חופשי בטיעונו.

טיעוני הצדדים

באת-כוח המאשימה במסגרת טיעוניה הכתובים לעונש הפנתה לערכים המוגנים שבהם פגע הנאשם, בכללם בריאות הציבור והסדר הציבורי. זו הפנתה לפסיקה מבתי-המשפט על ערכאותיו השונות, אשר "כחוט השני" ראו להחמיר בעבירות סמים תוך מתן דגש על כל אחת מחוליות שרשרת הפצת הסם. עוד נטען כי בעבירות של ניהול מקום לשם הימורים וניהול עסק ללא רישיון פגע הנאשם בערכים המוגנים של קניינם של המהמרים, השגרה והסדר הציבורי, לצד סיכון עקיף כי עבירות שכאלה בעקיפין יכולות לממן את העוסקים בפשע.



בשים לב לנסיבותיו הקונקרטיות של תיק זה סבורה המאשימה כי מתחם העונש ההולם בגין העבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית מן הראוי שינוע בין 8 ל-18 חודשים מאסר בפועל, ואילו ביחס לעבירות של החזקת סם לצריכה עצמית והחזקת מקום לשם הימורים, מתחם העונש ההולם מן הראוי שינוע בין מאסר מותנה ועד מספר חודשים מאסר בפועל. בקביעת עונשו של הנאשם בגדרי המתחם ביקשה ליתן הדעת לעברו הפלילי, הכולל הרשעות בעבירות סמים, הפרעה לשוטר, התחזות לאדם אחר, העלבת עובד ציבור וגניבה.

בא-כוח הנאשם מנגד סבור כי אין להחמיר עם הנאשם. לדבריו, מדובר במי שעלה לארץ בגיל צעיר עוד בהיותו קטין, ומאז פעל על מנת לפרנס את עצמו ואת משפחתו. חרף קשיי עלייה זה התגייס לצבא ושירת שירות צבאי מלא כלוחם, ובהמשך התחתן, הקים משפחה וניסה את מזלו במספר עבודות. אליבא דההגנה יש בכך ללמד כי מדובר במעידה חד-פעמית, ובאדם אשר המיוחס לו בכתב האישום אינו מאפיין את אורחותיו. לדאבונו של הנאשם, בשלב מסוים עסקיו נקלעו לקשיים כלכליים, ובהעדר כלים מתאימים להתמודד עם מצבו פיתח התמכרות להימורים ויצר קשר עם חברה עבריינית. על מנת להתמודד עם מציאות קשה זו, הלה החל לפני מספר שנים לצרוך סמים.

אליבא דההגנה גם אם לנאשם הרשעות קודמות הרי שעברו אינו מכביד, ומורכב ממספר עבירות המצויות במדרג הנמוך שאליו הן משתייכות. הנאשם מצוי במעצר מאז תחילת חודש דצמבר ולא שוחרר אך בשל היעדרה של חלופה נוכח היותו נעדר מעטפת תומכת. הנאשם מצדו הביע צעד על מעשיו, ציין כי לא יחזור על מעשים אלו בעתיד, וברצונו לחזור לעבודה לאחר שישתחרר ממאסרו.

דין והכרעה:

בהתאם לתיקון 113, כאשר אין המדובר בעבירה יחידה, וכשלב ראשון, על בית המשפט לקבוע האם מדובר באירוע אחד או בכמה אירועים נפרדים. בהתאם למבחן "ניסיון החיים" ומבחן "הקשר ההדוק" הגעתי לכלל מסקנה כי יש לקבוע מתחם יחיד בגין מכלול העבירות המיוחסות לנאשם, וזאת בשים לב לכך שכולן בוצעו סימולטנית באותה עת ובאותו מקום על רקע דומה.

הערך החברתי המוגן העומד בבסיס עבירות הסמים הינו בראש ובראשונה בריאות הציבור וזאת בצד הפגיעה בסדר הציבורי נוכח 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. לעניין הנזקים שנגרמים בעקבות עבירות הסמים ר' דבריו של כב' השופט א' שהם בע"פ 3117/12 **ארביב נ' מדינת ישראל** (6.9.12): "**בית משפט זה עמד, לא אחת, על חומרתן היתירה של עבירות הסמים, ועל ההשלכות הקשות שיש לשימוש בסם על גופו ועל נפשו של המשתמש**".

על החומרה בענישה שיש לנקוט כלפי המעורבים בשרשרת הפצת הסם ראה ע"פ 211/09 **שמעון אזולאי נ' מדינת ישראל** (22.6.2010): "**מזה זמן רב, מדגישים בתי המשפט בפסיקתם את חשיבות הערך הענישתי בעבירות סמים כאחד הכלים החשובים בפעילות לביעורו של נגע הסמים. ההחמרה בענישה בגין עבירות סמים משרתת**



את מטרות הגמול וההרתעה, שהן היעדים העיקריים של הענישה בתחום הסמים."

בנוסף יש במעשיו של הנאשם, ככל שאלה נוגעים לעבירות של ניהול מקום לשם הימורים וללא רישיון, כדי לפגוע בקניינו של אדם ובסדר הציבורי. דברים אלו אמורים הן בשל היות מקומות כדוגמת אלה שאותו החזיק הנאשם "אבן שואבת" למכורים למשחקי מזל שיכול ויאבדו את כל ממונם באחת, הן בשל החשש כי לצורך מימון אותם משחקי מזל תבוצענה עבירות לווין, ולמצער, אגב גביית חובות שנוצרו כתוצאה מאותם משחקים אסורים, תבוצענה עבירות נוספות.

אשר למדיניות הענישה הנהוגה בעבירת החזקת סמים שלא לצריכה עצמית, הרי בדומה לעבירות רבות בקודקס הפלילי, ניתן למצוא מגוון רחב של עונשים החל מעונשים צופי פני עתיד ועד לעונשים המגיעים לכדי שנה וחצי מאסר בפועל ולמעלה מכך. בצד האמור לעיל, ניתן להבחין כי על דרך הכלל, ה"שדרה המרכזית" של הענישה בגין העבירות של החזקת סמים קשים במשקלים של מספר גרמים שלא לצריכה עצמית, נע בין עונש מאסר בפועל בן מספר חודשים ועד שנתיים מאסר בפועל. בהקשר לכך ר' בין היתר רע"פ 747/14 לוי נ' מ"י (בית המשפט העליון, מיום 11/2/14), ברע"פ 4921/07 כליבאת נ' מ"י (בית המשפט העליון מיום 3/7/07), רע"פ 9440/08 אבו סגיר נ' מ"י (בית המשפט העליון, מיום 12/11/08), בת"פ 27076-04-13, בת"פ 56331-01-15 מדינת ישראל נ' ינון חיים.

אשר למדיניות הענישה הנוגעת לעבירה של החזקת סם לצריכה עצמית, הרי שזו נעה בין ענישה צופה פני עתיד ועד מספר חודשים בודד של מאסר בפועל. כך הם פני הדברים גם ביחס לעבירה של ניהול מקום להימורים או הגרלות אשר לעבירות אלו על דרך הכלל מתלווה עיצום כספי משמעותי בין אם מיוחסות אגב כך עבירות כלכליות ובין אם לאו.

בבחינת מידת הפגיעה בערכים המוגנים המפורטים לעיל, הרי שיש ליתן הדעת לכך שהנאשם החזיק בסם מסוג קוקאין אשר נמנה עם הסמים הקשים והקטלניים. כמו כן, יש ליתן הדעת לכך שהכמות שהחזיק הנאשם של 3 גר' נטו אינה מבוטלת כלל ועיקר ולמעשה הינה פי עשרה מהכמות שהוגדרה בפקודת הסמים ככמות אשר ממנה תיחשב ההחזקה שלא לצריכה עצמית. ודוק, החזקה של 0.3 גר' אינה משקפת את גודלה של מנת סם אחת אלא כמות המספיקה למספר מנות שנועדו לצריכה עצמית.

יוער כי בעבירות של החזקת סם שלא לצריכה עצמית, ובעבירות סמים ככלל, ישנה משמעות נכבדה למשקל הסם. יחד עם זאת, בבואו של בית המשפט לקבוע את הענישה הראויה, בין היתר על רקע גזרי-דין קודמים, יש להטעים כי אין לבצע חישוב אריתמטי מדויק של גרמים אל מול חודשי מאסר, וכך גם אין לדבר על יחס ליניארי ישיר בין כמות הסם לבין העונש שבסופם של דברים ייגזר על הנאשם, וכל מקרה לגופו. עוד יש ליתן הדעת בתיק שבפנינו לכך שהסם עצמו נתפס מחולק לשלוש יחידות.

הסמים נתפסו, ומכאן שאין לדבר על נזק ישיר שנגרם לבריאות הציבור. מנגד, יש ליתן הדעת לנזק הפוטנציאלי ולסכנה הטמונה בסם. בתיקי סמים אמנם אין נוכחות קורבן במובן "הקלאסי" של אדם אשר בא ומטיח בנאשם כי פגע בו. ודוק, מדי יום מגיעים לפתחו של בית המשפט זה כתבי אישום רבים הנסובים סביב עבירות רכוש שבוצעו לצורך מימון הסם. לא אחת מדובר באנשים שאיבדו את כל ממונם במסגרת אותה התמכרות. לעיתים קרובות אלו פוגעים ביקרים להם לרבות



אחים ובני משפחה, שעה שגונבים מהם כספים או שעה שעושים זאת באופן אלים. בבואו של בית המשפט לבחון את הסיכון הנשקף מעבירות הסמים בהם חטא הנאשם, עליו לשוות לנגד עיניו את כל אותם צרכי סמים וכל אותן תופעות נלוות להתמכרות זו.

אשר לעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית הרי שהיא בפני עצמה אינה מצויה במדרג הגבוה של עבירות בכגון דא, וזאת בשים לב לטיב הסם ולכמותו.

נוסף לאמור לעיל הנאשם החזיק מקום לשם הימורים. על דרך הכלל בעבירות אלה, ולצורך הקביעה ביחס למידת הפגיעה בערכים המוגנים יש ליתן הדעת להיקף הפעילות שנעשתה במקום, סכומי הכסף שהתגלגלו לידיו של הנאשם, משך פעילות במקום, מיקומו של הנאשם בהיררכיה הנוגעת לניהול העסק. ביחס לכל אלה כתב האישום "שותק", למעט העובדה כי הנאשם הוא המחזיק והמנהל, כפי הנראה הבלעדי, של המקום. נתונים אלו הם לכשעצמם מלמדים כי עבירת החזקת המקום לשם הימורים אינה במדרג הגבוה.

ודוק, לא ניתן להתעלם מהשילוב הפלילי ה"לא מוצלח" של מקום לשם הימורים שבו מוחזקים גם סמים שלא לצריכה עצמית, יחד עם סם לצריכה עצמית. הימצאות סם במקום שכזה מגבירה עד מאוד את החשש כי אותם סמים, לרבות אלו שנועדו לצריכתו העצמית, ימצאו את דרכם אל "באי המקום", על המשמעויות הנגזרות מכך.

זאת ועוד, הנאשם, כפי הנלמד מטיעוני ההגנה, בעצמו קרבן להתמכרות, להימורים, ואף בעצמו צורך סמים. יש להצר על כך שכמי שחוזה את התוצאות הקשות של התמכרויות אלה מוצא לנכון גם להחטיא אחרים על-ידי ניהול מקום שכזה והחזקת סם שלא לצריכתו העצמית.

אשר לעבירה של ניהול מקום ללא רישיון עסק, לכאורה יש טעם בטענת ההגנה בדבר חוסר ההיגיון בייחוס עבירה שכזו מקום בו ממילא מדובר בעריכתם של משחקים אסורים, דבר אשר פוסל מניה וביה אפשרות קבלת רישיון לעסק. ניתן להעלות טיעון נגדי לפיו ניהול עסק אינו קשור אך ורק לחוקיות המעשים המבוצעים בגדרו אלא גם לתנאים שונים הקשורים לסוגיות בטיחותיות וקבלת קהל, בכלל זאת תנאים הקשורים לכיבוי אש, לתברואה וכיוצא באלה. מכל מקום עבירה זו נמצאת בשולי כתב האישום והדברים נרשמים מעבר לצורך.

מכל המקובץ לעיל, הנני לקבוע כי מתחם העונש ההולם בגין מכלול מעשיו של הנאשם נע בין 8 ל-18 חודשים מאסר בפועל.

בקביעת עונשו של הנאשם בגדרי המתחם ולקולא תילקח בחשבון הודאתו שיש בה משום חיסכון בזמן שיפוטי יקר, הבעת חרטה ונטילת אחריות. עוד תילקחנה בחשבון במשורה נסיבות חייו המורכבות וההשפעה שיש למעצרו ולמאסרו על הנאשם על אמו אשר על פי הנתען אינה בקו הבריאות.



מנגד ולחומרה יש ליתן הדעת לעברו הפלילי של הנאשם הכולל שלוש הרשעות קודמות בגין עבירות של החזקת סכין למטרה לא כשרה, החזקת סם לצריכה עצמית, הפרעה לשוטר, העלבת עובד ציבור, התחזות כאדם אחר, נהיגה ללא רישיון נהיגה וגנבה. משקלו של עבר זה יהיה במשורה, וזאת בשים לב לכך שאינו כולל עבירות סמים שלא לצריכה עצמית או עבירות של החזקת בית הימורים. כך גם תילקח בחשבון העובדה כי שתי הרשעותיו המוקדמות הן מלפני כעשור.

בתיק זה לא התבקש תסקיר, ומשכך לא נפרשה מלוא התמונה הצריכה לעניין, בדגש על מידת הזדקקותו של הנאשם להליך טיפולי, בדגש על טיפול בהתמכרותו להימורים או לחומרים משני תודעה. בין כך ובין כך, ברי כי אין לדבר על הליכי שיקום שבגינם יש לחרוג מטה ממתחם העונש ההולם. מנגד, אותם גורמי סיכון נותרים ללא מענה, ומצדיקים מתן משקל לשיקולי הרתעת היחיד.

הכוח המניע למרבית העבירות שאותן ביצע הנאשם הוא כלכלי, ומבוסס על צבירת הון על חשבון בריאות הציבור וקניינו. בנסיבות האמורות לעיל הרי שיש צורך בהשתתם של עיצומים כספיים כואבים שיהיה בהם כדי ללמד בדבר חוסר הכדאיות בביצוע עבירות שכאלה על חשבון הזולת. בעניינו של הנאשם שבפניי, נוכח מצבו הסוציו-אקונומי הנטען, ומטעמים שלפנים משורת הדין, עיצומים אלו יהיו מתונים באופן יחסי.

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

- (א) תשעה חודשים מאסר בפועל שיימנו מיום מעצרו 2.12.16
- (ב) ארבעה חודשים מאסר על תנאי למשך שנתיים מיום שחרורו שלא יעבור עבירות סמים מסוג עוון או עבירה של החזקת מקום לשם הימורים;
- (ג) שמונה חודשים מאסר על תנאי למשך שנתיים מיום שחרורו שלא יעבור עבירות סמים מסוג פשע;
- (ד) קנס בסך 3,000 ₪ או 10 ימי מאסר תמורתו. הקנס ישולם בחמישה תשלומים חודשיים שווים ורצופים, החל מיום 1.1.18;
- (ה) שלושה חודשים פסילה בפועל מלהחזיק או מלהוציא רישיון נהיגה. אין לנאשם רישיון נהיגה להפקיד.

הנני להורות על חילוט הכספים שנתפסו כמוצג בתיק, הסמים שנתפסו יושמדו.

ביחס ליתרת המוצגים ניתן צו כללי.

זכות ערעור תוך 45 יום מהיום לבית המשפט המחוזי.

ניתנה והודעה היום כ"ד ניסן תשע"ז, 20/04/2017 במעמד הנוכחים.

עמוד 5



דניאל בן טולילה , שופט