

ת"פ 20/56355- מדינת ישראל - פמ"ד נגד פאר בן שבתאי בן ציון

בית משפט השלום בבאר שבע

ו"ד איר תשפ"א
26 אפריל 2021

ת"פ 20-07-56355 מדינת ישראל נ' בן ציון (עוצר)
לפני כב' השופט רון סולקי
המאשימה
מדינת ישראל - פמ"ד
ע"י ב"כ מתמחה אלעד אוזלאי
נגד
פאר בן שבתאי בן ציון (עוצר)
ע"י ב"כ עו"ד מוני בן מוחה
הנאשם

גזר דין

כתב האישום והסדר הטיעון

הנאשם שלפני נוטן את הדין בגין העבירות כדלקמן:

- גידול, ייצור והכנת סם מסוכן, בניגוד לסעיף 6 לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג - 1973;
- אחזקת סם מסוכן שלא לצורך עצמית, בניגוד לסעיף 7(א) -(ג) רישה לאותה פקודה;
- אחזקת סם מסוכן לצורך עצמית, בניגוד לסעיף 7(א) -(ג) סיפא לאותה פקודה;
- אחזקת תחמושת שלא כדין, בניגוד לסעיף 144(א) סיפא לחוק העונשין, תשל"ז - 1977.

בהתאם לעובדות כתב האישום המתוקן (ת/1), ביום 01.09.19, שכר הנאשם דירה ברחו' יעקב דוריה 7/15 בבאר שבע, לצורך שימושו לגידול סמים מסווג קנאבוס.

בסמוך לאחר מכן, החל הנאשם לבצע פעולות לשם הכשרת הדירה לצורכי גידול הסמים, בכך שהתקין בחדרים מתקנים ליבוש תפירת הסם, מאוררים, תשתיות חשמל, בקררי לחות, מזגנים ודשנים מסווגים שונים.

לאחר שהנאשם סיים להכשיר את הדירה לגידול הסם, ועד ליום 20.07.16, היום בו נערך חיפוש בדירה על ידי משטרת ישראל, גידל הנאשם את הסמים בדירה שהכשיר, השקה את השטיילים, טיפול בהם, דישן אותם, קטע אותם ויבש אותם.

ביום 16.07.21 בשעה 21:30, או בסמוך לכך, בחיפוש שנערכUl ידי שוטרי תחנת באר שבע, נתפסו בדירה שתיל סם מסוכן מסוג קנובס, במשקל כולל של 33 ק"ג נטו.

בנוספ, נתפס בדירה ציוד רב ששימש לגידול הסמים, ובכלל זה, שנאים, מנורות, מיכלי מים, יונקי אוויר, צנרת, טפטפות וצינורות השקיה, מאוררים, מזגנים, וחומר דישון.

עוד נתפסו, סם מסוכן מסוג קוקאין במשקל 0.33 גרם נטו, ותחמושת - כ-100 כדורים לנשק בקוטר 5.56 מ"מ ו-7.62 מ"מ.

בין הצדדים נקשר הסדר טיעון (ת/2), במסגרתו תוקן כתוב האישום.

הסדר הטיעון לא כלל הסכומות עונשיות.

הנאשם הורשע בעובדות כתוב האישום המתוקן על פי הודהתו והופנה להערכת שירות המבחן למבוגרים.

לאחר שהוגשו תסקיר וכן תסקיר משלים - טענו הצדדים לעונש, ומכאן - גזר דין זה.

ראיות לעונש

התביעה הגישה, לענין העונש, ראיות כدلיקמן:

מרשם פלילי (ת/3א) - לחובת הנאשם הרשעה מיום 18.05.2018 בעבירות של פעליה בחומר נפץ ללא היתר, החזקת סם שלא לצריכה עצמית והחזקת כלים להכנת סם שלא לצריכה עצמית, במסגרת, נגזרו על הנאשם 3 חודשי מאסר לריצוי בדרך של עבודות שירות; הוטל עלייו מאסר מוותנה (ברת הפעלה); התחייבות (ברת הפעלה); פסילת רישון נהיגה בפועל ועל תנאי (ברת הפעלה). בנוסף, הרשעות קודמות בעבירות של איומים; הייזק בمزיד לרכוש; תקיפה סתם; תקיפה סתם בין זוג; החזקת סם לצריכה עצמית;

מרשם תעבורתי (ת/3ב) - לחובת הנאשם הרשעות תעבורתיות בעבירות שונות, לרבות נהיגה בזמן פסילה (בגינה ריצה עונש מאסר בפועל); נהיגת רכב בהיותו שיכור; מעבר שטח הפרדה; ועוד;

כתב אישום וגזר דין ת"פ 17-03-051585 (גזר דין מתאריך 06.05.18) (ת/4), שהוגשו לצורך הוכחת המאסר המותנה. בהתאם לעובדות כתוב האישום המתוקן, בו הודה והורשע הנאשם, החזק הנאשם בвиיתו סם מסוכן מסוג קנאביס במשקל 154 גרם נטו; MDMA במשקל 11.6 גרם נטו; כלים להכנת סם מסוכן; 10 זיקוקים ו-9 מתקנים להפעלת זיקוקים. על הנאשם נגזרו 3 חודשי מאסר בפועל לריצוי בדרך של עבודות שירות; 4 חודשי מאסר על

תנאי, וה坦אי, שהנאשם לא עבר העבירות שעבר במשך 3 שנים מיום גזר הדין; פסילת רישון נהיגה בפועל למשך 4 חודשים; פסילת רישון נהיגה לתקופה של 6 חודשים על תנאי, וה坦אי הוא, שהנאשם לא עבר עבירה בגין לפקודת הסמים המסוכנים; התחייבות כספית בסך 3,000 ₪ להימנע מביצוע עבירה בה הורשע הנאשם במשך שנתיים מיום גזר הדין.

ההגנה לא הגישה ראיות לענין העונש.

הערכת שירות המבחן למוגרים

בעניינו של הנאשם הוגש שני תסקרים המפורטים את נסיבותו האישיות, בן 44, גרווש, אב לשלושה ילדים בטוויה הגילאים 15 - 23, טרם מעצרו התגorder בדירה שכורה בבאר שבע.

לדבריו, סיים 10 שנות לימוד, ללא תעודה בגרות, ולמד חשמלאות רכב.

לדבריו, קיבל פטור שירותי צבאי על רקע נישואיו.

בעקבות גירושו של הנאשם (בשנת 2006), החל לצרוך אלכוהול; הפסיק לעבוד; התקשה לתפקיד; הפסיק כספים רבים.

לדבריו, לפני חמיש שנים, בעת עבודתו במסוך באshedod, אירע פיצוץ במפעל כימיקלים סמור, והוא איבד הכרתו, פונה לבית החולים ואושפז במשך חמישה ימים. לדבריו, מאז סובל מקשיש נשימה כרוניים ואני יכול לעבוד. כן, הוסיף, כי הגיע תביעה למוסד לביטוח לאומי להכרה בנכונות רפואי, אך ההליך הושהה בעקבות מעצרו.

שירות המבחן התייחס להרשעותיו הקודמות של הנאשם, בהן הרשעות בעבירות סמים, אף מבית המשפט לנעור, עת היה הנאשם קטן.

בעבר, התרשם שירות המבחן, כי הנאשם צריך סמים מתוך קשיים רגשיים ופיזיים; מתקשה לשקלול ההשלכות של מעשייהם והמחירים אותם עלול לשלם. כן, התרשם שירות המבחן כי קיימת רמת סיכון להישנות התנהגות עוברת חוק בתחום הסמים וההתמכרות.

ביחס לעבירה של החזקת תחמושת, מסר הנאשם, כי התחרמושת שנפתחה בחזקתו שיכת לבנו, קצין בחיל ההנדסה הקרייט.

ביחס לעבירות הסמים מסר, כי עבר אותו על רקע שימוש עצמי. לדבריו, עלויות רכישת סמים הן גבוהות ולכן העדיף ליצר את הסמים בעצמו. הנאשם שלג גידול למטרת שחיר, חרף הכמות הרבה שננתפסה.

ביחס להחזקת הקוקאין מסר, כי היה באירוע בו חילקו שקיות קוקאין והוא נטל שקיית, אך לא השתמש בתוכולתה.

הנائم אישר שימוש בסמים החל מהיומו נער, על בסיס כמעט יומיום.

הנائم החל הליך טיפול בעת מעצרו, במסגרת קבוצת "12 צעדים".

שירות המבחן התרשם, כי הנאשם מנסה לטשטש התנהלות שלוית וקשרים עם גורמים שלוים סביב העבירות.

שירות המבחן ציין, כי הנאשם נוטל אחריות חלקית על העבירות שעבר, אך הציע לבדוק התאמת הנאשם לקהילה טיפולית.

ברם, הנאשם סירב להפניה לקהילה הטיפולית וביקש להמשיך המשיך הטיפול בו החל, במסגרת שהו במתוך הכליה.

טענות מצדדים

התביעה הגישה טיעונה בכתב (ת/5) והשלימה אותו על פה.

התביעה הדגישה הערכיהם המוגנים שנפגעו, בהם הגנה על שלום הציבור, בטחונו ובריאותו והפגיעה בסדר הציבורי.

התביעה הדגישה החשיבות בעניינה שתՐתיע את היחיד והרבים מלעbor עבירות סמים וטענה, כי בעבירות מסווג זה, נסוגות הנטיות האישיות של הנאשם מפני האינטרס הציבורי.

התביעה הדגישה הסכנות הטമונות בהחזקת תחמושת שלא כדין והסכנות הטמונות בעבירות סמים, במיוחד בנסיבות מסחריות, כמו במקרה דן.

התביעה עמדה על התכונן המוקדם והאופרציה הנלוית, שכן, שכר הנאשם דירה, התקין בה הצד הנדרש לגידול הסמים וגידל אותם לבדו.

התביעה טענה, כי הנאשם נטל אחריות חלקית בלבד על מעשיו ואין הילמה להבעת הרצון שלו להשתלב בטיפול.

התביעה הפנתה לעברו הפלילי של הנאשם, הכול גם עבירות סמים.

התביעה הפנתה להנחיית פרקליט המדינה 9.16 (להלן: "ההנחה"), לפיה, מתחם המוצא בעבירות של החזקת תחמושת הינו 6 חודשים מאסר לרצוי בעבודות שירות ועד 6 חודשים מאסר בפועל, כאשר מדובר בכמות קטנה.

התביעה עטרה למתחם ענישה כולל, הנע בין 32 עד 60 חודשים מאסר בפועל וביקשה למקם עונשו בחצי העליון של המתחם.

בנוסף, ביקשה התביעה להטיל על הנאשם מאסר על תנאי; הפעלת מאסר מותנה בן 4 חודשים מגזר הדין ת/4 באופן מצטבר למאסר שיטול על הנאשם; פסילת רישון נהיגה בפועל; הפעלת פסילה מותנית בת 6 חודשים באופן מצטבר לפסילה שתוטל עליו; קנס שימושי; התchieבות; הכרזה על הנאשם כסוחר סמים וחילוץ הציוד אשר שימש להפקת הסמים שנתפסו.

התביעה הודיעה כי לא תעתרר להפעלת התchieבות מגזר הדין ת/4, לאור אי בהירות לעניין מועד תחילת גידול הסם.

ההגנה טענה, כי מתחם העונש אליו עטרה התביעה אינו מידתי.

ההגנה טענה, כי עברו הפלילי של הנאשם אינו מכבד, כי מדובר בעבירות ישנות, וזה מעכزو הראשון של הנאשם.

ההגנה טענה, כי התחמושת נשכחה בבתו של הנאשם על ידי בנו.

ההגנה טענה, כי הנאשם עבר העבירות על רקע מצוקה כלכלית.

ההגנה טענה, כי לא צינה כמות השתלים ולכן, ניתן להניח שמדובר בכמות נמוכה, חרף המשקל.

ההגנה עטרה, לקבוע מתחם ענישה אחד בגין כלל אירועי כתוב האישום.

ההגנה עטרה למתחם ענישה שהרף העליון בו הוא 27 חודשים מאסר, ולמקם עונשו של הנאשם בתחוםו המתחם.

ההגנה ביקשה שלא להכריז על הנאשם סוחר סמים, לאחר שלא הורשע בעבירות סחר, וביקש שלא לחליט את הצד שנטפס, לאחר שחלקו אינו בבעלות הנאשם.

בדברו الآخرן של הנאשם מסר, כי זו פעם ראשונה שהוא נמצא במעצר. לדבריו, הבין את מהות העונש והתחילה בהליך טיפול בכלל. לדבריו, נרתם להליך הטיפול בכלל במסגרת קבוצת "12 צעדים". הנאשם ביקש את התחשבות בית המשפט.

דין והכרעה

הADB שערר הנאשם אין קלות.

המדובר בגידול ואחזקת סם מסוכן בהיקף גדול, המצביע על כך, שהסם גודל ווצר למטרת מסחרית. כבר נאמר, לא פעם, כי בעבירות סמים, בייחודה בהיקף זהה - נדחות הניסיבות האישיות מפני האינטרס הציבורי.

גם שמתקיים, בשנים האחרונות, שיח חברתי בנוגע להמשך תוקפו של האיסור להשתמש בסמים מסוכנים מסוג זה - אין שינוי בסיווג סמים אלה כسمים מסוכנים, האסורים בחוק; עדין מדובר בתעשיה של כספים בלבד מדויקים, המוצאים את דרכם, בסופו של דבר, למימון פעילות שלילית, עברינית או אחרת (לענין זה ציון, כי קילוגרם בודד של סם מסוג זה נמכר בעשרות אלפי ש"ח); לעיתים מדובר בערבוב של הסמים עם חומרים מסוכנים, שכן אין פיקוח על אופן הכנתם; פוטנציאלי הנזק העולה מהם - גם לפרטיהם המשתמשים וגם לחברת כולה - לא השתנה.

בנוספ', החזיק הנאשם גם בשם מסווג קווקאי, גם שמדובר בכמות קטנה.

בפסקה שנייתה לפני מספר שנים, העמיד בית משפט זה את מתחם הענישה הראו (בגין העבירות המוגמרות) בין 18 - 36 חדשים מאסר בפועל. ראו גזר דין ת"פ 17-10-26011 **מדינת ישראל נ' אלחמייד;** ת"פ 17-10-51176 **מדינת ישראל נ' אלרפאהיה** (פורסמו במאגרים). התביעה לא עקרה על גזר דין אלה. בכל המקרים, נדונו הנאשםם גם לעונשים נלוויים של מאסר מוותנה; קנסות ממשמעותיים; פסילת ראשון נהייה בפועל ועל תנאי.

לנוח הגידול המשתי תפוצthan של עבירות אלה, המתבטאת בהגשת כתבי אישום דומים בתקדירות גבוהה, מצא בית המשפט לקבוע, במספר גזר דין אחרונים, החמרה נוספת במתחם, כך שייעמוד בין 20 ל-40 חדשים מאסר בפועל. ראו ת"פ 18-04-1935 **מדינת ישראל נ' אביב חג'ה** (פורסם במאגרים).

בגזר דין שנייתו לאחרונה, מצא בית משפט זה לקבוע מתחם ענישה הנע בין 24 ל-48 חודשים מאסר בפועל, במקרה בו

אצל הנאשם, ביחד עם מעורבים נוספים, שם נתפסו שתיל קנאביס במשקל 36 ק"ג. ראו ת"פ 19-11-52720 **מדינת ישראל נ' בן שושן** (פורסם במאגרים). באותו מקרה הוטל עונש מאסר בן 28 חודשים בפועל. אחד הנימוקים להחמרה באותו מקרה, היה - כי הוקם מתחם ייעודי, בתוך בית שנשכר לשם גידול הסמך (ערעור הנאשם על גזר הדין, נדחה לפני מספר ימים. ראו עפ"ג 21-01-2901 **בן שושן נ' מדינת ישראל**).

בגזר דין נוסף, שנית לאחרונה בבית משפט זה, מצא בית המשפט לקבוע מתחם עונשה הנע בין 22 ל-44 חודשים מאסר בפועל, במרקלה בו הנאשם הקים מעבדה לגידול סם מסוכן במחסן بيומו, שם נתפסו שתילים במשקל של 33 ק"ג. ראו ת"פ 18-06-17321 **מדינת ישראל נ' ابو שנדי** (פורסם במאגרים).

בהקשר זה יש להזכיר, סקירת העונשה הנהוגת ומתחם העונש ההולם - אינם זרים. בבאו של בית המשפט לקבוע את מתחם העונש ההולם, עליו לשקל, בין היתר, את מדיניות העונשה הנהוגת, אך שיקול זה - כמובן אינו היחיד. בהתאם לסעיף 40ט' לחוק העונשין, תשל"ז - 1977, בבאו של בית המשפט לקבוע מתחם עונשה, עליו לנקחת בחשבון מכלול שיקולים, בין היתר, נסיבות ביצוע העבירה; תקופת ביצועה; מידת הפגיעה בערכיהם המוגנים; נסיבותו של הנאשם, וכן, שיקולים נוספים.

לאחר שקלול הנסיבות, מוצא בית המשפט להעמיד את מתחם העונש ההולם, במרקלה דנן, בו שכר הנאשם מבנה לצורך גידול סם מסוכן מסוג קנביס במשקל 33 ק"ג; החזק בסם מסוכן מסוג קווקאי במשקל 0.33 גרם; החזק ב-100 כדורים לנשך, כרך שנינו בין 24 ועד 48 חודשים מאסר בפועל.

קביעת העונשה הספציפית בתחום המתחם

המדובר בנאים, שנTEL אחראיות חלקיית בלבד למשעו.

אמנם, הודה הנאשם במסגרת הסדר הטיעון, אך הנאשם "התנער" מאחריות בפני שירות המבחן למובגרים, כמפורט בתסaurus.

לחובת הנאשם הרשותות פליליות, חלקן נסבו סביב עבירות סמיים.

ה הנאשם עבר העבירות כאשר מעלה ראשו תלוי מאסר מוותנה; פסילה מותנית והתחייבות, כולם ברוי הפעלה באם יעבור עבירה בנגדו לפיקוד הסמים המסוכנים. אף באלו לא היה כדי להרטיע הנאשם מלעbor עבירות דומות ואף חמורות יותר.

לזכות הנאשם, הודהתו באשמה, שהיא בה כדי לחסוך זמן שיפוטי יקר וඅף ללמד על נטילת אחריות מסוימת, במישור

המעשה.

עוד לזכותו, השתלבתו בהליך טיפולו במהלך קליאתו והмотיבציה שמגין לסיים הליך זה.

במכלול השיקולים, ראוי היה למקם עונשו של הנאשם על הצד הבינוני של מתחם הענישה, אך לאור הנימוקים לקולא שהובאו לעיל - יועמד עונשו על הצד הבינוני - נמוך.

כמובן, מוצא בית המשפט להטיל מאסר מוותנה מרתייע; הפעלת מאסר מוותנה; קנס; התחריבות; פסילה בפועל ועל תנאי; הפעלת פסילה על תנאי.

עיצומים כספיים

בית המשפט מצא לקבל עתירה התביעה להטלת ענישה כספית ממשמעותית.

במקרה דנן, מדובר בנאשם שנטל חלק פעיל בשרשראת הפצת סמים מתוך מניעים כלכליים.

אמנם, בכל הנוגע לעיצום כספי מסווג קנס, על בית המשפט להתחשב במצבו הכלכלי של הנאשם (ראו סעיף 40ח' לחוק העונשין, תשל"ז 1977). אך מדובר בטענה, שעל ההגנה לבסס אותה בריאות.

במקרה דנן, לא הוצגו ראיות כאלה, למעט טענות בעלמא.

האופרציה שנוהלה - שכירות של בית מגורים, רכישת הציוד, צמחי הסם והתקנת המעבדה - דרשה משאים לא מבוטלים ומכך - שלנאשם הייתה נגישות למקורות הכספיים המתאימים.

הרוח הצפוי מהבעירות - כולל במסגרת כללה "שchorah", לא מדוזחת. כאמור, מוצאים דרכם כספים מסווג זה, בסופו של דבר, למימון פעילות פלילית - כגון הימורים בלתי חוקיים; תעשיית המין; פעילות עברינית ופעילות שלילית אחרת.

הרוח הצפוי מהבעירה מחייב השתת עיצומים כספיים שיפגעו בצדאות העיסוק בתחום מכnis זה, בו ניתן להפיק רוחים עצומים וקלים.

סיכום

עמוד 8

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

לאחר שבית המשפט עיין בטיעוני המאשימה בכתב; שמע טענות הצדדים על פה; עיין בראיות לענן העונש; עיין בפסקה שהוגשה; ולאחר ששמע את דברו الآخرן של הנאשם; גוזר על הנאשם את העונשים כדלקמן:

28 חודשים מאסר בפועל, בגין ימי מעצרו על פי רישומי שב"ס;

הפועל 4 חודשים מאסר על תנאי מגזר הדין ת/4 - כך שהচיו במצבם והיתרה - בחופף. בסך הכל, ירצה הנאשם 30 חודשים מאסר בגין ימי מעצרו על פי רישומי שב"ס;

12 חודשים מאסר על תנאי למשך 3 שנים מיום שחרורו של הנאשם ממאסר, וה坦אי - שה הנאשם לא יעבור עבירה בנגדו לפקודת הסמים המסתוכנים [נוסח חדש], תשל"ג - 1973, או עבירה נשק בנגדו לסעיף 144 לחוק העונשין, תשל"ז - 1977, שהוא מסוג פשע;

6 חודשים מאסר על תנאי למשך 3 שנים מיום שחרורו של הנאשם ממאסר, וה坦אי - שה הנאשם לא יעבור עבירה בנגדו לפקודת הסמים המסתוכנים [נוסח חדש], תשל"ג - 1973, או כלשהי בנגדו לסעיף 144 או 186 לחוק העונשין, תשל"ז - 1977;

קנס בסך 15,000 ₪ או 100 ימי מאסר תמורה, הקנס ישולם ב-10 תשלוםויות שוות, החל מיום 15.06.21 ובכל 15 לחודש העוקב. לא יועבר אחד התשלומים במועד - תעמוד היתרה לפירעון מיידי. הקנס יועבר לקין החילוט לסמים;

פסילה בפועל מקבל או מהחזקיך רשיון נהיגה לרכב מנועי למשך 12 חודשים החל מיום שחרורו ממאסר. על הנאשם להפקיד רשיונו במצוירות בית המשפט ביום העבודה הבא שלאחר שחרורו ממאסר. הובהר לנימוק, כי ככל עוד לא הופקד הרישיון - יהיה פסול מלנהוג, אך הפסילה לא תימנה;

הפועל 6 חודשים פסילה על תנאי מגזר הדין ת/4, במצבם הפסילה בתיק זה. סך הכל, יהיה פסול הנאשם מלנהוג במשך 18 חודשים;

פסילה מקבל ומהחזקיך רשיון נהיגה לרכב מנועי בת 6 חודשים על תנאי. תקופת התנאי - למשך 3 שנים מסיום הפסילה בפועל.

עתה גזר הדין וועבר לשירות המבחן למבוגרים.

הודעה זכות הערעור.

ניתנה היום, י"ד איר תשפ"א, 26 אפריל 2021, בנסיבות הצדדים.