

## ת"פ 59289/17 - מדינת ישראל - תביעות נגד נגד דמיטרי טרטיאקוב

בית משפט השלום בבאר שבע

08 נובמבר 2017

ת"פ 59289 מדינת ישראל נ' טרטיאקוב(עוצר)

בפני כבוד השופט דניאל בן טולילה

מדינת ישראל - תביעות נגד

עו"ד אוקסנה ואן צון.

המאשימה

נגד

דמיטרי טרטיאקוב (עוצר)

עו"ד אלכס גאוסקי

הנאשם

### זכור דין

הנאשם הורשע לאחר ניהול הוכחות בהחזקת סם שלא לצריכה עצמית. על פי המתואר בעובדות כתוב האישום, החזק הנאשם ביום 16.5.17 בסמוך לשעה 14:00 ברחוב אליהו הנביא בבאר שבע סם מסוכן מסוג amb-fub מוחלך ל-20 יחידות.

ב"כ המאשימה במסגרת טיפוליה הכתובים לעונש הפנטה לערכיהם המוגנים בהם פגע הנאשם, בראשם בריאותו של הציבור. עוד הפנטה לכך שהעונש מחייב מוקסימאלי אותו קבע החוקן לעבירה של החזקתו סם שלא לצריכה עצמית הינו 20 שנות מאסר, וזאת מתוך הבנה של הצורך להשיט ענישה מרתיעה על כל מי שחוטא בעבירות בכגן דא. זו הפנטה לטיב הסם, לכמותו וכן לאופיו ונסיבות החזקתו. בגין כל אלה סבורה המאשימה כי מתחם העונש ההולם הינו בין 8 ל-24 חודשים מאסר בפועל. בגדיר המתחם בבקשתו לתת משקל לעברו הפלילי, להעדרו של הлик שיקום, לכך שהנאשם לא נטל אחריות, פרטורים אשר יש בהם כדי לעונשו ברף הבינו עליון בתחום העונש ההולם, לצד ענישה נלוית.

ב"כ הנאשם מנגד, ביקש שלא להחמיר עם הנאשם. לדבריו, מדובר במקרה סם מזערית בשים לב לכך שעיקר החומר שנמצא באותו שקיות זה הוא מצוע הצמח שaino נמנה על פקודת הסמים. בהעדר קביעה מדוקית לגבי משקל הסם נטו, הנאשם זכאי להנotta מהטסק שמדובר במקרה מזערית.

אמנם הנאשם ניהל הוכחות. יחד עם זאת, מדובר היה בניהול בצורה יעה ומצוצמת ביותר, באופן שניית היה לסייע את משפטו עוד באותו היום שבו החלו להישמע הראיות. הימשכות ההליכים רובצת לפתחה של המאשימה.

לנאשם נסיבות חיים קשות, בכלל היוו אדם עיריר, נכה,\_DL אמצעים, המתקיים בגפו בדירת עמידר. אשר למאסרים המותנים, בבקשת ההגנה ליתן הדעת לכך שבמסגרת ערעור שהוגש על הרשותו של הנאשם במסגרת ת"פ

עמוד 1

כל הזכויות שמורות לאתר פסק דין - [verdicts.co.il](http://verdicts.co.il)

12-02-37002, נקבע כי שם היה לצריכה עצמית. גם אם הוסכם שיתר רכבי הענישה יוותרו על כנמ, יש להניח שלו זה היה מושע מלכתחילה בעבירה של החזקת שם לצריכה עצמית, לא היה מושע עליו מאסר מוגנה אורך בגין עבירה של החזקת שם שלא לצריכה עצמית, אם בכלל. אשר למאסר המוגנה הנוסף בגין 12 חודשים, הרי שנכון יהיה להפעלו כלו החופף נוכח אורכו. הנאשם מצידו סבור כי די בתקופה בה הוא מצוי במעטך כדי "לשלם" את המגע לו על העבירה בה הורשע. זה צין, כי במידה ולא ישחרר תישלך אליו לדיירת עמידר. הוא נמצא בלבד בארץ, למעט אח שלו שנמצא עמו בקשר.

#### דין והכרעה:

טרם בית המשפט ידרש לגופם של דברים, שומה להקדמים כי אך לפני השנה וחצי גזר בית המשפט את עונשו של הנאשם בתיק דומה בין ביצוע עבירות של החזקת שם שלא לצריכה עצמית. (כאשר בערעור שהוגש על הכרעת הדין 16-06-45738 נקבע כי חלק מהשם נועד גם לצריכה עצמית ומעונש המאסר של הנאשם הופחתו שלושה חודשים). אז כהיום דובר על שם מסווג קנבואיד סינטטי, זהה אשר זוכה לכינוי "שם פיזציות". דברים שנאמרו במסגרת אותו גזר דין לעניין הערכיהם המוגנים, טיב השם והפסיקה הנהוגת, יפים בהתאם מתבקשת גם לתיק זה של הנאשם.

ל גופם של דברים, על-פי סעיף 40ג(א) לחוק העונשין, בקביעת מתחם העונש בהתאם לעקרון הילמה, על בית המשפט להתחשב "**בערך החברתי שנפגע מביצוע העבירה, מידת הפגיעה בו, במדיניות הענישה הנהוגה ובנסיבות הקשורות בביצוע העבירה.**".

הערך החברתי המוגן העומד בבסיס עבירות הסמים הינו בראש ובראשונה בריאות הציבור וזאת מצד הפגיעה בסדר הציבורי נוכח העובדה של עבירות סם מחוללות פשע עקיף הנגרם לצורך מימון עבירות הסם. בתי המשפט חזו רבות על הצורך במיגור עבירות אלו וזאת בכל שלבי מערכ הפטת השם, החל בשימוש עצמי וכלה בעבירות הסחר החמורות.

UBEIROT ALU LROB MLOVOT VAF YICRORT UBEIROT NOSFOT ZOAT BSHL HIZOR HA'AZ VEBALTI NASHLT, L'MEZUR, LEHSHIG AT OTHA MINTA SMM. APNAH LDIBRIO SHL CBB SHOFET A' SHAM BA'P 3117/12 ARBIV B' MEDINAT ISRAEL (6.9.12) LEUNIIN HANZKIM SHENGARIMIM BEUKBOT UBEIROT SMMIM: "**בית משפט זה עומד, לא אחת, על חומרתן היתירה של עבירות הסמים, ועל ההשלכות הקשות שיש לשימוש בשם על גופו ועל נפשו של המשמש.**".

באשר לחומרה שיש לנקט בעבירות סמים "חדשים" יש להפנות שוב להלכת ותד שם נאמר בסוגיה זו כי: "**במקדים מסויימים כניסה של שם חדש לזרה דורשת תגובה של ענישה הולמת לנוכח "תרומתו" להרחבת היקף השימוש בסמים**". מילים אחרות, ענישה מחמירה כנגדו לשם חדש לא זו בלבד שאין לפסול אותה אלא יש לראותה במובנים רבים הולמת וראואה. בעניינו, מדובר

באשר למדיניות הענישה הנהוגה, ודומה לעבירות נוספות בקודקס הפלילי ניתן למצוא מגוון רחב של עונשים, החל מעונשים צופי פנוי עדיך וכלה במאסר שהגיעו לכדי שנתיים וחצי יותר. לצד האמור לעיל, וכל אצבע ניתן לומר כי מקום בו הורשע אדם בחזקת שם כגון דא שלא לצריכה עצמית, דין מאסר שתחלתו מספר חודשים. על דרך הכלל בית

המשפט שת ליבו לכמאות הסם (בין אם מדובר במשקל של סם טהור ובין אם מדובר ביחידות צריכה), אופן חלוקתו, האם לנאים חלק בהפקתו, האם מדובר בהחזקה בנסיבות המלמדות על הפעזה מסחרית ממשמעותית, וכן יתר נסיבות החזקת הסם, בדגש על סממנים שיכול ויזקנו המסקנה שם זו 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 משפחתיים הסמים הקנביינואידים הסינטטיים. יצוין כי בתיק זה מדובר על סם מסוג 5F-AMB במשקל 300 גר' נטו, שרוסס ביחס של 20 גר' לכל 1 קילו של חומר צמחי.

בת"פ 875-10-15 (24.1.16) במסגרת "הסדר סגור" הוטל על נאש עונש מאסר בגין שמונה חודשים בגין עבירה של החזקת סם (57 שקלים) מהסוג בו עסקין שלא לצורך עצמית.

בנוספ', ר' בת"פ 5863-08-15 **מדינת ישראל נ' בוריס חנקין**, שם נגזרו על נאש בביצוע שלוש עבירות של החזקת סם שלא לצורך עצמית, ב"הסדר סגור" לעונש, תשעה חודשים מאסר בפועל לצד עונשה נלווה. עוד באותו גז-דין הושתו על פטר סובולב 25 חודשים מאסר בפועל בגין צירוף של ארבעה תיקים שונים הכוללים שתי עבירות של סיוע לשחר בסם מסוכן, סחר בסם מסוכן. בכל אחד מן האישומים מדובר בשתיות בודדות של סם סינטטי.

בת"פ 4097-09-15 **מדינת ישראל נ' חיימוב**, נגזרו על הנאש במסגרת "הסדר סגור" עשרה חודשים מאסר בפועל, וזאת בגין שתי שקיות של סם סינטטי. בתיק זה מדובר על נאש צער שלחוותו עבר פלילי שלא ממנו העניין.

בת"פ 37825-05-15 **קרבצ'נקו נ' מ"** (29.2.16) - מותב זה גזר על הנאשמת 11 חודשים מאסר בגין 2 עבירות של החזקת סם שלא לצורך עצמית בכמויות של למעלה מ-100 שקיות וכן עבירה אחת של צורך עצמית. יוער כי באותו-דין זה בית המשפט מצא להקל בעונשה של הנאשמת, נוכח קבלת חלקית של טענת הגנה מן הצדק. במסגרת ת"פ 37002-14, מדינת ישראל נ' טרטיאקוב גזר מותב זה על הנאש 9 חודשים מאסר בפועל בגין החזקתם של 14 שקיות סם מסוג קנבואיד סינטטי, עונש אשר כאמור בפתח הופחת ל-6 חודשים לאחר שנקבע כי חלק מהשם נועד לצורך עצמית.

בחינת מידת הפגיעה של הנאש בערכיים המוגנים מלמדת כי זו נמצאת במדד הבינווי של חומרה. ככל שהדבר נוגע לממשק הסם הרי שהדבר לא צוין בכתב האישום וגם לא הוכח על ידי המאשימה. ודוק, כאמור בהכרעת הדין וכאמור בעדותו של המומחה רון בורלא, אין התייחסות למשקל בשם לב לכך שמדובר בסם המrosso על מנת נבחר (בין אם מדובר בחומר צמחי, קרטוניים, בולים וכיוצא באלה). במצב דברים זה מרכז הכובד (תרתי משמע) עובר למספר יחידות ה丈יכה ובוינוינו 20 שקיות נפרדות שיש לראותן כ-20 מנחות צריכה.

מעבר לחומרה הכללית הנוגעת לעצם מעורבות עבירות סמים יש להתייחס לסם הקונקרטי בו עסקין סם מסוג קנבואיד סינטטי, נגזרת של הסם **איןדווזול קרבוסמיד**: "הסם אمنם איננו מסוכן בעוצמה המיויחסת לסמים קשים, כגון הרואין, אך بد בבד הוא ניתן באמצעותם שלם שוגנים מסוכנותו עולה על זו של סמים שנחשבים קשים פחות, כגון חשיש או מריחואנה" (ע"פ 04915/15 ותד ואח' נ' מ"י [2.11.15] [להלן: "ענין ותד"]).

לא בלי קשר בתיק זה נשמע מומחה המعبدת האנגלית שဆביר על הליך ההתמרה שנעשה במלוקות הסם הבסיסית, באופן: "מוציאים מימן והוספנו את הקבוצה הזו שזו הקבוצה הלידית שזו קבוצה עם פלאור ובנגן. זו הקבוצה שהוספה כאן. והוספה עוד קבוצה כאן. רואים אותה כאן. זו הקבוצה הקרבוקסילית. זה כי יש לה COO הקבוצה הזו גם הוספה והקבוצה הזו. שתי קבוצות הוספו כאן וhub קבוצות האלה כלולות.

המדובר בהליך כימי שנעשה על ידי גורמים עולמיים שהפיקו וייצרו את הסם. עצם היהת הסם סינטטי הוא לכשעצמו מגדיל ברמה הפטנציאלית את הסכנה כי אגב אותו הליך כימי יוכנסו חומרים שהם בפני עצמן מסוכנים לבריאות הציבור, או יופקו בהליכים שיביאו לנזקים קשים אף גדולים מ אלה של דרך הכלל נגרמים על ידי השימוש בסם. אך יש לעיתים נמצאים באותו מudgetות חומרם רעלים, וחומרים כימיים כאלה ואחרים בעלי פוטנציאלי פגעה בבריאותו של אדם ללא קשר לסתמה שתיעשה בהם עם סמים כאלה ואחרים. אכן, גם אין כל "ביקורת איות" לגבי סמים מסוג חשש וקנאביס, אבל עצם היהת הסם מופק מחומר טבעי, יש בו כדי להבדלו על פני קנובאים סינטטיים.

עוד ולחומרא יש ליתן הדעת לכך שהשם הווזק על ידי הנאשם ברשות הרבים בצהרי היום ולא בדיל"ת אמות ביתו. הנאשם עצמו שב וטען לכל אורך ניהול משפטו כי אינו משתמש בסמים. שילובם של אלה יחדיו מלמד כי החזקת הסם נועדה לציבור הון על חשבון בריאותו של הציבור.

לקולא, בית המשפט יקח בחשבון העובדה כי גם אם מסוכנותם של סמים אלו גבואה משל אלו הנחשים "סמים קלים", אלו אינם נמנים עם הסמים הקטלניים. כמהות הסם, אפילו אינה מבוטלת, אינה כמות מסחרית גדולה ואף לא רוב לכך. אין ראיות לכך שהנאשם קשור בכל דרך שהוא או הפקת הסם וכך גם לא לאריזתו.

מכל המקובל לעיל, ובשים לב לנسبות ביצוע העבירה ומידת הפגיעה בערכיהם המוגנים, הנני לקבוע מתחם ענישה הנע בין מספר חודשים מאסר בפועל שיכל וירצז בדרך של עבודות שירות, ועד 18 חודשים מאסר בפועל.

בקביעת עונשו בגדרי המתחם ולקולא, בית המשפט לוקח בחשבון את נסיבות חייו המורכבות והקשאות, כפי שנפרטו על ידי בא כוחו, בכלליו ערيري, נעדר מעטפת משפחתיות תומכת, זהה הנתרם בקצבת בטוח לאומי. לצד האמור לעיל, משקלן של נסיבות חיים אלו הולך ופוחת ככל שהנאשם צובר לחובתו הרשות פליליות. ולהה צובר. עוד במסורת בית המשפט ניתן משקל לעובדה כי ניהול התקיק נעשה באופן ענייני, כאשר בצדק נתען כי הימשכות ההליכים אינה רובצת לפתחו של הנאשם, אלא להתנהלות המאשימה אשר מלכתחילה לא ראתה לנוכח ולפרט כי החומר אותו החזק הנאשם הינו נוצרת של סם המופיע בפקודה, דבר שהצריך שמייעתם מחדש של עדים.

מנגד ולחומרא, יש ליתן הדעת לעברו הפלילי של הנאשם הכולל 4 הרשות קודמות במספר רב של תיקים, כאשר שתי הרשותותיו המוקדמות בזמן, הין בגין ביצוע עבירות רכוש, ואילו שתי הרשותותיו האחראות הין בגין ביצוע עבירות סמים בשנים 2015, 2016.

בגיןשתי הרשותותיו האחרונות בעבירות סמים ריצה הנאשם עונשי מאסר. יתר פירוט, במסגרת ת"פ 16-03-13653,

הורשע הנשם בעבירה של קשירת קשר לביצוע פשע והחזקת סם לצריכה עצמית ונגזרו עליו 86 ימים מאסר בפועל לצד מאסר מותנה בן 12 חודשים שהינו בר הפעלה בענייננו.

במסגרת ת"פ 37002-02-16 הורשע הנשם על ידי מותב זה בעבירה של החזקת סם שלא לצריכה עצמית ונגזרו עליו 9 חודשים מאסר בפועל, כאשר במסגרת ערעור שהוגש, הופחת עונש זה ל-6 חודשים מאסר בפועל. יודגש, כי בניגוד לטיעוני ב"כ הנשם וכן בניגוד למופיע בಗילין הרשעות הקודמות, עבירה החזקת סם שלא לצריכה עצמית נותרה על כנה שכן ההסכמה אליה הגיעו הצדדים, שקיבלה את אישור בית משפט, הייתה: " שייקבע שהשם שהחיזק המערער בחלקו במועד לשימושו העצמי.

בהתאם יתוון גם גזר הדין באופן שעל המערער יהיה לרשותו עונש מאסר של 6 חודשים במקום 8 חודשים, כאשר יתר הוראות גזר הדין יעדמו על כן" (הדגשה לא במקור ד.ב.ט). פשיטה של דברים שחלקן الآخر של הסם לא נועד לצריכתו העצמית, ולא בכך גם לא נעשה כל תיקון של הוראת החוק. במסגרת תיק זה, הושת על הנשם מאסר מותנה בן 8 חודשים שהינו בר הפעלה בענייננו.

בין כך ובין כך, הסתמכותו של הנשם בעבירות סמים, פרק זמן קצר לאחר שחררו ממאסר וחיף כך שתלוים ועומדים נגדו מאסרים תלויים ארוכים, מלמדת כי זה לא הורtau מההלים הפליליים שהתנהלו נגדו, ומשכך מתחייב מתן משקל לא מועט לשיקולי הרעתה היחיד לצד משקל נוסף לשיקולי הרעתה הרבבים, נוכח נפוצותן של העבירות בהן זה הורשע.

בתיק זה לא הוגש תסaurus, ומשכך לא נפרשו מלהי הנתונים הדריכים לעניין, בדgesch על מידת הצדקהו של הנשם להליך טיפול בתחום התמכוויות, לרבות יכולתו להירעם מהליך שכזה. אפילו בית המשפט קיבל טענתו של הנשם, כי מאז שוחרר ממאסרו האחרון אינו משתמש בסמים, אין בכך כדי ללמד על קיומו של הליך שיקומי הצדיק חריגה מטה ממתחם העונש הולם.

הנשם ניהל הכוחות ואין בכך כדי להחמיר עמו בפרט נוכחות ניהול הכוחות בצויה עילית ובסוגיות שבמחלוקת בלבד. לצד האמור לעיל, ובאספקט של הבעת חרטה ונטילת אחריות, זה אינו זכאי לאותה הנחה לה זכאים כאלו שהו דו ונטלו אחריות על מעשיהם ועל הנגרות של אותה נטילת אחריות.

אשר למאסרים המותנים, בהתאם לסעיף 58 ובהתאם לפסיקה הנוגגת יש להפעיל במצטבר לכל עונש מאסר אחר. הדברים אמורים בפרט כאשר מדובר בשני מאסרים מותנים שונים גזר דין נפרדים. הגם כך, נוכח העונש שייגזר על הנשם בגין התקיק שבכותרת, נוכח הצורך לשמור על פרופורציה בין מידת אשמו של הנשם לעונש הכלול שייגזר עליו ולפניהם משורת הדין, המאסר המותנה הקצר בן 8 חודשים יופעל ככל בחווף לכל עונש אחר.

עבירות סמים שלא לצריכה עצמית מחייבות השתת עיצומים כספיים כאבים, שייהי בהם כדי ללמד בדבר חוסר הנסיבות בנסיבות הון על חשבון בריאותו של הציבור. בעניינו של הנשם שבפניו, הקנס יהיה במשורה תוך התחשבות במצבו הסוציאו-כלכלי ולפניהם משורת הדין.

**סוף דבר מכל המקובל לעיל, הנני לגזר על הנאשם את העונשים הבאים:**

- א. 8 חודשים מאסר בפועל Shimmo מיום מעצרו 16.5.17.
- ב. מורה על הפעלת מאסר מותנה בין 12 חודשים מת"פ 13653-03-12 במצטבר לעונש המאסר האמור בסעיף א' לעיל. כמו כן, בנוסף מורה על הפעלת מאסר מותנה בן 8 חודשים מת"פ 37002-02-16 בחופף לעונש המאסר האמור בסעיף א' לעיל. סך הכל יהיה על הנאשם לרצות 20 חודשים מאסר בפועל Shimmo מיום מעצרו 16.5.17.
- ג. 5 חודשים מאסר על תנאי לפחות 3 שנים מיום שחררו, שלא עבר עבירות סמיים מסווג עון.
- ד. 10 חודשים מאסר על תנאי לפחות 3 שנים מיום שחררו, שלא עבר עבירות סמיים מסווג פשע.
- ה. 1,500 ל"נ קנס או 10 ימי מאסר תמורה. הקנס ישולם ב-5 תשלוםmons חודשיים שווים ורכזפים החל מיום 1.8.18.

ניתן צו לסמיים: להשמד.

זכות ערעור תוך 45 ימים לבית המשפט המחוזי.

**ניתנה והודעה היום י"ט חשוון תשע"ח, 08/11/2017 במעמד הנוכחים.**

**דניאל בן טולילה, שופט**