

ת"פ (באר שבע) 68905-01-24 - מדינת ישראל - פמ"ד נ' ואן פיין בגין-בעצמו

ת"פ (באר-שבע) 68905-01-24 - מדינת ישראל - פמ"ד נ' ואן פיין בגין-בעצמו ואות' מהוזי באר-שבע

ת"פ (באר-שבע) 68905-01-24

מדינת ישראל - פמ"ד

נג'ד

1. ואן פיין בגין-בעצמו

2. לוי מון לי - בעצמו שנייהם ע"י

ב"כ עוז רפי גלרין

בית המשפט מהוזי בבאר-שבע

[16.07.2024]

כבוד השופט יובל ליבדרו

ע"י ב"כ עוז שירין מהאגינה

גזר דין

מבוא

1. הנאשמים הורשו על-פי הודהתם במסגרת הסדר טיעון בכתב אישום מתוקן (להלן: "כתב האישום") בביצוע עבירה של החזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית, עבירה לפי סעיפים 7(א)+(ג) רישא לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], התשל"ג-29 + 1937 לחוק העונשין, התשל"ג-1977 (להלן: "חוק העונשין") ועבירה של שהיא בלתי חוקית, עבירה לפי סעיף 12(1) לחוק הכנסה לישראל, התשי"ב-1952.

2. במסגרת ההסדר הצדדים לא הגיעו להסכמה עונשית וכל צד טعن לעונש באופן חופשי.

כתב האישום

3. מעובדות כתב האישום עולה כי הנאשמים הם אזרחי וייטנים אשר התגוררו בגשם ביחידת מגורים בישוב עין יהב. תוקף הדרכו של נאשם 1 פג ביום 28.12.2022 ותוקף הדרכו של נאשם 2 פג ביום 28.10.2019.

החל ממועד שאינו ידוע במדוקח החזיקו הנאשמים ביחידת המגורים בסם מסוכן מסוג METHAMPHETAMINE (להלן: "הسم") במשקל כולל של כ-50.4927 גרם, ללא היתר כדין. בחדר בו התגורר נאשם 1 החזיקו הנאשמים על הרצפה בסם במשקל של כ-48.35 גרם. בנוסף, החזיקו הנאשמים על שידה שהייתה בחדר בסם במשקל של כ-2.1427 גרם כשהוא מחולק לשתי שקיות, וכן החזיקו בחדר שקיות חלוקה ומשקלים.

טייעוני הצדדים

4. המאשימה טענה לעונש בכתב והשלימה טיעונה על-פה. המאשימה טענה כי מתחם העונש הולם נع בין 28 ל-36 חודשים מאסר ועתה לעונש של 30 חודשים מאסר, מאסר על תנאי וקנס בעניינו של כל אחד מן הנאים.

המאשימה הפנתה בטיעונה לערכים המוגנים שנפגעו ולנסיבות הקשורות בביצוע העבירה לרבות לתכנון שקדם לביצוע העבירה, סוג הסט ולכחות הגדולה שהוחזקה, אך שנמצאו ליד הסמים שקיות חלוקה מה שמלמד על המיע להחזקת הסט, לנזק שצפו היה להיגרם לו הסט היה מופץ, לחלקם של הנאים כמפורט סמ בtower שרשרא הפצת הסט ויכולת הנאים להבין את הפסול שבמעשייהם.

המאשימה התייחסה בטיעונה גם לשיקולי הרתעת היחיד והרבים הנדרשים במקרה זה ולמגמת הרחמרה בפסקה בעירות אל, לפגעה בריבונות המדינה ולכך שהנאים שהיו בארץ מספר שנים שלא כדין. בהקשר זה המאשימה הוסיפה כי אין להקל בעונשם של הנאים אף בשל היותם תושבי חוץ. המאשימה צרפה פסיקה לתמייה בעמדתה העונשית.

5. אף ב"כ הנאים טען לעונש בכתב והשלים טיעונו על-פה. ב"כ הנאים עתר לקבוע מתחם העונש הולם אחד בגין שתי העבירות שבן הורשו הנאים. ב"כ הנאים נימק עתרתו זו בכך שסביר כי עבירת השהייה שלא כדין בישראל תמחק מכטב האישום במסגרת ההסדר.

כבר עתה אציג, כי הערטו של ב"כ הנאים על כך שסביר שubitration השהייה שלא כדין בישראל תמחק מכטב האישום שגובש במסגרת ההסדר עומדת בסתריה מוחלטת לאמור בכתב האישום שהוגש במסגרת ההסדר אשר כלל עבירה זו, ואף עומדת היא בסתריה לטופס ההסדר עלי חתום ב"כ הנאים יחד עם הנאים בו צוין כי הנאים יודו בכל הוראות החוק שמייחסות להם בכתב האישום (ובכל זאת עבירת השהייה שלא כדין), וכמובן שעומדת היא בסתריה גם לאמר בפרוטוקול הדיון, עת הוצג הסדר הטיעון, ואשר בו הודה הנאים גם בעבירה זו של שהיא בישראל שלא כדין. למוטר לציג, כי הודה הנאים ניתנה לאחר שב"כ הנאים מסר לבית המשפט כי הוא הקייא לנאים את כתב האישום באמצעות מתורגמנית ומסר להם מודים בו, ובהמשך הנאים עצם הודה בו, ובהתאם לכך הם הורשו גם בעבירה זו של שהיא בישראל שלא כדין.

ב"כ הנאים טען כי מתחם העונש הולם נע בין 8 ל-14 חודשים מאסר ועתר לחרוג ממתחם העונש הולם ולהסתפק בעונש מאסר לתקופה החופפת את תקופת מעצרם של הנאים (כ-6 חודשים מאסר) לצד מאסר על תנאי. בנוסף עתר ב"כ הנאים להימנע מהטלת קנס וזאת בשל מצבם הכלכלי הרעוע של הנאים, שבו קשור לכך מסר שמהaza מסטר חודשים הם לא מפרנסים את משפחתם, כי נותר להם לשלם חובות וכן שהם לא הרוויחו מأומה מעבירת הסט שביצעו.

ב"כ הנאים עתר לחרוג לפחות לפחות פלילי; העבודה שמדובר באירוע חד פעמי; החרטה שהbijעו; הקשי שלם לרצות שיפוט; העבודה שלהם נעדרי עבר פלילי; העבודה שמדובר באירוע חד פעמי; נסיבות חייהם האישיות מאסר בהםו תושבי חוץ, בין היתר בשל קשי שפה ובשל כך שהם אינם יכולים לביקורים; נסיבות חייהם האישיות והמשפחות המורכבות לרבות מצבם הרפואי של ילדיו ואביו של נאים 1; מצבם הכלכלי והעובדה שהם המפרנסים היחידים של משפחתם; והעובדה שהם צפויים להיות מגורשים מהארץ לאחר מאסרם ולא יוכל המשיך לפנים את משפחתם.

ב"כ הנאים הפנה ל垦ים הראיתים שעמדו ביסוד ההסדר, לתקן המשמעותי שנערכ בכתוב האישום, אך שהנאים לא הורשו בעבירה של יבוא סם ולכך שהם החזיקו בכמות קטנה של סם שנותפס, מה שהוביל לנזק מוגבל שנגרם כתוצאה מביצוע העבירה. אין התייחס לפסקה שטרפה המאשימה וטען כי זו קשורה לעבירה חמורה יותר של יבוא סם.

ב"כ הנאים הפנה לפסקה לתמיכת עמדתו העונשית.

6. הנאים אמרו את דברם.

נאשם 1 מסר כי הוא בן 39, נשוי ואב לשני ילדים, כי הוא בקשר טלפון עם ילדיו, כי משפחתו סובלת משהותו בכלא, כי הוא מצטער על הטעות שעשה וכי הוא מבקש שבית המשפט לסיים את ריצוי המאסר מוקדם כדי שיוכל לחזור לביתנו.

נאשם 2 מסר כי הוא בן 39, נשוי ואב לשלושה ילדים, כי הוא בקשר טלפון על ילדיו, כי הוא שווה במעט ייחד עם נאשם 1, כי הוא מצטער על מעשייו וכן שהוא מבקש מבית המשפט לסיים את ריצוי המאסר מוקדם ולשוב לבתו.

דין והכרעה

7. מתחם העונש ההולם בעניינו בין 15 ל-30 חודשים התחשבתי בערכים המוגנים שנפגעו, במידת הפגיעה בהם, בנסיבות הקשורות לביצוע העבירות ובעניין הנוגנת, כפי שAPERTE להלן. באופן עקרוני אין זה נכון לקבוע מתחם עונש הולם אחד ביחס לשתי העבירות שבן הורשו הנאים באשר לא מתקיים ביניהם קשר הדוק. גם שכך, הניתוח שייעשה להן יתרוך בעבירה הייתור חמורה של החזקת הסם שלא לצריכה עצמית. כמפורט לעיל, גם הצדדים מיקדו טיעונים ביחס לעבירה זו. מכל מקום, נראה כי מתחם העונש ההולם של עבירת השהיה בישראל שלא דין נuu בין מאסר מוותנה למספר חודשים מאסר, ואולם סבורני כי נכון יהיה לגזר עונש כולל לשתי העבירות (ראו סעיף 40ג(ב) לחוק העונשין).

8. הערכים המוגנים שעומדים בבסיס עבירת הסם שעברו הנאים הם של הגנה על שלום הציבור ובריאותו, ובבעירה של שהיא לא חוקית בארץ פגעו הם בערך המוגן של ריבונות המדינה ויכולתה לקבוע מי יבוא או ישאר בגבולותיה. הפגיעה הרטסנית הכרוכה בשימוש בסמים כמו גם הנזקים החברתיים והכלכליים הנגרמים עקב הצורך בהשגת הסמים והפצתם, מחייבם עדמה ברורה ובלתי מפתחרת נגד גג הסמים. התוצאות של עבירות הסמים הן תוצאות קשות, ופוגעות הן פגיעה רוחנית במרקם חי' החברה. נכון הוא הדבר לכל שרשרת מפיים הסם והמשיעים בידיהם. עניין זה יפים דבריו של השופט (כתוארו אז) מ' חישן בע"פ 6021/95 אוקטובי נ' מדינת ישראל (פורסם בנבו, 31.7.1997, פסקה 35):

"לעולם נזכיר עבירת סמים מה היא, ומה הם ערכי-החברה שאנו נדרשים להגן עליהם. מעבר מזה עומדים המערערים - הם ואחרים שכמותם - אנשים שעיניהם אל בצע-כسف, ומעבר מזה עומדים צרכני הסם, אנשים אומללים שגופם ונפשם מכורים לסם. אוטם עלובים תלוי עצםם בסם, ואנשים רעים כמעעררים מנצלים תלוות זו עד-תום לגירתת כסף-רעד לכיסיהם... למותר להזכיר את שרשרת העבירות הנדרש מעסיקאות הסם: צרכנים שאין הפריטה מציה בכיסם פושטים על אחרים, שודדים אותם, פורצים לבתיهم, תוקפים אותם, והכל כדי להשיג מימון לריכשטו של הסם... מלחתת החורמה בעבריני סמים נמשכת והולכת. מלחמה קשה היא, מלחמה ארוכה, והוא כמלחמת ישראל בעמלק".

הannessים הורשו עבירה של החזקת סם שלא לצורך עצמית שהוא העבירה המקビילה לעבירה של סחר בסם. לעניין זה ראו למשל [ע' פ-1345/08 איסטרחוב נ' מדינת ישראל \(פורסם בנובו, 18.5.2009\)](#), פסקה כג':

"אין מנוס מהכבדת היד על המחזיקים סמים שלא לצורך עצמית, שככל בר דעת מבין כי ועודו לצורך הzelot, קרי, להוספת שמן על מדרות הסמים אשר להבותיה אופפות רבים וטובים, או רבים שהיו טובים. עבירה זו היא תאומת הפטוטוטורית של עבירות הסחר בסמים, אלא שלא ניתן להוכיח לגביה את הסחר עצמו, וכן עבירה לשתייה עונשה זהה [...] ידעו המעורבים בסמים שלא לצורך עצמית, כי יד המשפט תכבד עליהם".

9. מידת הפגיעה בערכיים המוגנים בעניינו היא ממשית.annessים החזיקו במשקל לא מבוטל, של עשרות גרים, סם מסוכן שלא נחשב סם "קל" וזאת לצד שקיות חלוקה ומשקלים.

10. באשר לניטבות הקשורות ביצוע העבירות נתתי משקל לסוג הסם ולמשקלו; לתוכנן שקדם לביצוע העבירות; לנזק שעלול היה להיגרם לציבור בכללו אל מלוא נטפס הסם; לכך שהם החזיקו סם לא מסוכן עת שבו בישראל תקופה לא קצרה לאחר שתוקף האשרה שלהם פג, לכך שהם ביצעו את עבירת הסם בצוותא; לכך שחלק מהסם היה מחולק ולאחר שנמצאו לידי שקיות חלוקה ומשקלים, מה שמלמד על מטרת החזקת הסם.

לצד כל האמור, נתתי משקל לכך שבהתאם לעובדה 4 לכתב האישום לא ברור כמה זמן החזיקו *annessים* בסם, ומכאן שיש להניח הנחה מוקלה עם בהקשר זה. עוד נתתי משקל לכך שבסתו של יום הסמים נטפסו ולא הופצו לשוק, הינו הנזק שנגרם בפועל כתוצאה מביצוע עבירת הסם הוא מוגבל למדי.

11. מנעד הענישה בעבירות החזקת סם שלא לצורך הליך שיקומי, אך בעקבות תליון בניטבות ה"עשה" לרבות בגילו של הנשם, בעברו הפלילי ובשאלה אם נלווה לעבירות החזקה עבירות נוספת בניטבות ה"מעשה" לרבות בסוג הסם שהוחזק ומשקלו, ובשאלה אם נלווה לעבירות החזקה עבירות נוספת ואם כן אילו.

בת"פ ([\(מחוזי-ב"ש\) 21-02-16749](#) מדינת ישראל נ' סיאסונג (אתר בית המשפט, 16.3.2021)) גזר מותב זה במסגרת הסדר טיעון סגור לעונש על נאם אזרח חז מתאלנד שהורשע בעבירות של ניסיון להחזקת סם מסוכן שלא לצורך עצמית מסוג מתאפסתני במשקל של כ-800 גרם והחזקת סם מסוכן שלא לצורך עצמית של אותו סם במשקל של 21.38 גרם עונש של 33 חודשי מאסר.

בת"פ (מחוזי-ב"ש) 6008-12-16 מדינת ישראל נ' סנטנה (פורסם בנבו, 25.5.2017) גזר בית המשפט המוחזוי על נאשם שהורשע בעבירות של החזקת סמ מסוכן מסווג מתאemptני במשקל של 126 גרם, בתווך באותו סמ מסוכן במשקל של 10 גרם ובכחזקת כלים (משקלים אלקטרוניים קטנים וכסף מזומן) עונש של 30 חודשים מאסר.

בת"פ (מחוזי-ב"ש) 1050-12-15 מדינת ישראל נ' סאנטאן (פורסם בנבו, 21.12.2015) גזר בית המשפט המוחזוי במסגרת הסדר טיעון סגור לעונש על נאשם שהורשע בעבירות של החזקת סמ שלא לצריכה עצמית (37 טבליות סמ מסוכן מסווג מתאemptני ואבקת מתאemptני במשקל של 100.57 גרם, לצד מאות אלפי שקלים בכיסו ישראלי וזה) והיה בישראל שלא כדין עונש של 24 חודשים מאסר. במקרה זה גם חולט חלק מהכסף שנתפס.

בת"פ (מחוזי-ב"ש) 58605-05-19 מדינת ישראל נ' טראן (פורסם בנבו, 2.1.2020) גזר בית המשפט המוחזוי על נאשם, אזרח ויטנאם, שהורשע בעבירות של החזקת סמ מסוכן שלא לצריכה עצמית של סמ מסוכן מסווג מתאemptני במשקל של 140 גרם, החזקת כלים והיה בישראל שלא לחוק עונש של 24 חודשים מאסר.

בת"פ (מחוזי-ב"ש) 48706-05-19 מדינת ישראל נ' קAMILIO (פורסם בנבו, 10.11.2019) גזר בית המשפט על תושב חז' מתאלנד העובד בישראל ואשר הורשע במסגרת הסדר טיעון סגור בהחזקת סמ מסוכן מסווג מתאemptני במשקל 300 גרם עונש של 24 חודשים מאסר בפועל.

עינתי בפסקה שכרפו הצדדים. מطبع הדברים צרף כל צד פסיקה התומכת בעמדתו העונשית. כך צרפה המאשימה למשפט את **ת"פ (שלום-ב"ש) 24356-09-21** מדינת ישראל נ' צינאקורן (פורסם בנבו, 20.2.2022) בו גזר בית משפט השלום על נאשם שהורשע בהחזקת סמ מסוכן מסווג מתאemptאי במשקל של 20 גרם שלא להחזקה עצמית ובסחר באותו סמ, בשתי הזרמיות, עונש של 30 חודשים מאסר;

ת"פ 56529-01-21 מדינת ישראל נ' ציראסאק (פורסם בנבו, 26.5.2021) גזר בית המשפט בשלום על נאים שהורשע במסגרת הסדר טיעון סגור לעונש בעבירה של החזקת סמ מסוכן מסווג הרואין במשקל של 45 גרם עונש של 28 חודשים מאסר;

את **ת"פ (מחוזי-ב"ש) 2022-07-21** מדינת ישראל נ' סיונג (פורסם בנבו, 11.11.2021) בו גזר בית המשפט המוחזוי על נאשם שהורשע בעבירה של החזקת סמ מסוכן מסווג מתאemptאי במשקל של 499.4 גרם שלא להחזקה עצמית עונש של 18 חודשים. במקרה זה המאשימה הגבילה עצמה בטיעוניה לעונש של 18 חודשים.

ב"כ הנאים צרף למשפט את **ת"פ (מחוזי-ב"ש) 61202-03-22** מדינת ישראל נ' סייר (פורסם בנבו, 30.1.2023) בו גזר מותב זה על נאשם שהורשע ביבוא סמ מסוכן שלא לצריכה עצמית מסווג מתאemptאי במשקל של 600 גרם בהחזקת-30 גרם של אותו סמ שלא לצריכה עצמית, עונש של 21 חודשים מאסר.

בת"פ (מחוזי-ב"ש) 22-505-716 מדינת ישראל נ' פראפן (פורסם ב公报, 24.11.2022) גזר מותב זה על נאשם שהורשע בעבירות של "יבוא סם מסוכן, החזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית וניסיון להחזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית של סם מסוג מתאימים במשקל של 890 גרם עונש של 22 חודשים מאסר.

ע"פ 4659/12 סיריפונג נ' מדינת ישראל (פורסם ב公报, 22.10.2012) דחלה בית המשפט העליון את ערעורו של נאשם שהורשע בייבוא סם מסוכן וקשרתו קשור לביצוע פשע של 1084 כדורי סם מסוכן מסוג מתאימים שווה ערך למשקל של 430 גרם והותיר על כנו עונש של 18 חודשים מאסר.

עוין בסקירה הנ"ל מלמד כי אכן העמדה העונשית שהציגה המאשימה נסמכה על מקרים שבחלקם הורשו הענאים גם בעבירה חמורה יותר של "יבוא סם או במרקם שביהם החזק סם במשקל גדול יותר או מסוג קשה יותר. באשר למשקל הסם עצמו, כי אין לעורר חישוב אריתמטי בין משקל הסם לתקופת המאסר, ואולם משקלו של הסם שהוחזק מהוovo נסיבה בעלת משקל באשר יש בה כדי ללמד על פוטנציאלי הנזק שנגרם או שעלול היה להיגרם כתוצאה מביצוע העבירה (ע"פ 6409/12 מדינת ישראל נ' אלגדיפי [פורסם ב公报, 5.6.2013], פסקה 11).

12. ב"כ הנאים עתרו לחרוג ממתחם העונש ההולם בעניינים של הנאים מנימוקים שונים. כלל נימוקיו של ב"כ הנאים שיפורטו מעלה אינם מצדיקים חריגה ממתחם העונש ההולם. חריגה לקולה ממתחם העונש ההולם יחדה, כאמור בסעיף 40 לחוק העונשין, לשיקולי שיקום שאינם רלוונטיים לעניינו באשר לא הוכח שהנאים השתקמו או שיש סיכוי של ממש שהם ישתתקמו. אף העילה הפסיקתית לחrigga לקולה ממתחם העונש ההולם, זו של טעמי צדק (ע"פ 4456/14 קלנר ואח' נ' מדינת ישראל [פורסם ב公报, 29.12.2015]), לא מתקיימת בעניינו).

כלל נימוקיו של ב"כ הנאים יפים ורלוונטיים לשאלת קביעות העונש בתוך מתחם העונש ההולם. בהתאם לכך מצאתי לתת משקל להזאת הנאים וליחסו בזמן שפטו; לנسبותיהם האישיות והמשפחתיות; לכך שהם נעדרו עבר פלילי; לקושי האינהרטנטי של תושב עיר לעונש מאסר (קשה שפה, הבדלי תרבות, תמייה משפחתי, ביקורים, וכו'); לפגיעה של עונש מאסר בנאים ובמשפחותם לרבות לפגיעה בפרנסתם הנוצרת מעונש זה ומגירושם חוזה הארץ.

צד זאת, בעבירות שבahn הורשו הענאים יש מקום לתת ביטוי בגין הדין גם לשיקול הרתעת הרבים. זאת, בין היתר לנוכח שכיחות התופעה בגזירה זו של העובדים הזרים, ותעד על כך הפסיכה הרבה מהשנים האחרונות אליה הפנו ב"כ הבודדים. לעניין הוצרך בענישה מרעיתה בעבירותם סם המבוצעות על-ידי אזרחים זרים ראו בין היתר ע"פ 226/89 זפה נ' מדינת ישראל (פורסם ב公报, 15.3.1990). עוד יצוין, כי בעבירותם סם חמורות יש צורך כלל בהרתעת הרבים, לצורך שאינו קשור דווקא למגזר זה או אחר, וזאת לנוכח התוצאות הקשות והנדיקט הנלוויים לעבירות אלו. לעניין זה ראו ע"פ 9482/09 ביטון נ' מדינת ישראל (פורסם ב公报, 24.7.2011), פסקה 24:

"אכן, נגע במסים הפגיע קשות בחברתנו מחייב מלחמת חרומה והעונשים שיגזו על ידי בתי המשפט בשל עבירות סמיים חריגים להשתלב במאבק הכללי להדברת הנגע. על כן, יש ליתן משקל ממש לשיקול ההרתעת אל מול השיקולים האישיים, אשר משקלם יהיה נמוך יותר במקרים כגון אלה"

13. באשר לרכיב הקנס, סבורני שיש לבחर את עדמת המאשימה. הנאים ביצעו את העבירות מתוך מניע להשגת רוח כלכלי. הטלת קנס בעבירות שהמניע שלהם הוא כלכלי והבנת נאים בעבירות אלו כי יצא שכרם בהפסdem יחזק את ההרתעה הנדרשת.

עם זאת באשר לגובה הקנס התחשבתי במצבות סעיף 40ח' לחוק העונשין במצבם הכלכלי של הנאים. כן נתתי משקל לכך שבסופו של יום הנאים לא השיגו רווח כלכלי באשר הסם כאמור נتفس בטרם הופץ. לאור כל האמור לעיל אני גוזר על כל אחד מהנאים את העונשים הבאים:

א. 17 חודשים מאסר החל מיום המעצר.
ב. 12 חודשים מאסר על תנאי, למשך 3 שנים מיום השחרור מן המאסר, שלא לעבור עבירות סמיים מסוג פשע.
4 חודשים מאסר על תנאי, למשך 3 שנים מיום השחרור מן המאסר, שלא לעבור עבירה בנגדוד לחוק הכנסה לישראל.

ג. קנס בסך 1,500 ₪ או 7 מאסר תמורה. הקנס ישולם בתוך 6 חודשים מיום מהיום.
זכות ערעור לבית המשפט העליון תוך 45 יום.
ניתן היום, י' تموز תשפ"ד, 16 ביולי 2024, במעמד הצדדים.