

## מ"ת 56697/02/14 - מדינת ישראל נגד יעקב שמש

בית משפט השלום באשקלון  
מ"ת 56697-02-14 מדינת ישראל נ' שמש(עציר)  
56667-02-14  
13 אפריל 2014

בפני כב' השופט אמיר דהאן  
המבקשת  
נגד  
המשיב  
מדינת ישראל  
יעקב שמש (עציר)

נוכחים:

ב"כ המבקשת עו"ד ישי נגר

ב"כ המשיב עו"ד ענת יהב פטורה מהתייצבות

המשיב ע"י הליווי

[פרוטוקול הושמט]

### החלטה

בפני בקשת המאשימה להורות על מעצרו של המשיב עד לתום ההליכים נגדו .

### כתב האישום ומהלך הדיון :

המשיב, יעקב שמש ת.ז. 203074653 מהעיר אשקלון יליד 1991 נעצר ביום 23/02/2014 וכתב האישום בעניינו הוגש לבית משפט זה ביום 27/02/2014.

כתב האישום כנגד המשיב מייחס לו שלושה אירועים של מכירת סם מסוג חשיש לסוכן משטרה סמוי, בחודש אוקטובר 2013.

בעסקה ראשונה מכר הנאשם לסוכן סם במשקל נטו של 97.60 גרם, בעסקה השנייה מכר 94.10 גרם וכמות של כ- 50 גרם נשארה ברשותו ובעסקה השלישית כ- 45 גרם.

הסמים הוזמנו טלפונית וסופקו ביום ההזמנה, מספר שעות לאחריה ובהזדמנות אחת ציין המשיב (אישום 2 סעיף 8) כי

עמוד 1

הוא מוכר סם גם לאנשים נוספים.

### **ראיות לכאורה ועילת מעצר - החלטה מיום 12/03/2014**

בהחלטה נפרדת שנתנה ביום 12/03/2014 קבע בית המשפט כי ישנן ראיות לכאורה כנגד המשיב. לעניין האישום הראשון והשלישי מצויות ברף גבוה, והראיות בעניין האישום השני מצויות ברף נמוך יותר. כמו כן קבע בית המשפט כי מסוכנותו של המשיב גבוהה עקב הכמויות הגדולות של הסם וכן הרשעותיו הקודמות בתקיפה אימים ונסיון גניבה אינן מכבידות, ואין לסתום את הגולל על שחרורו לחלופה בטרם ייתן שירות המבחן את דעתו לנסיבותיו האישיות של המשיב למסוכנותו ולעניין חלופה.

### **ההחלטה לשלוח את המשיב לבחינת שירות המבחן**

בהחלטת בית המשפט לשלוח את המשיב לתסקיר שירות המבחן, הניח בית המשפט כי החלופה שתבדק תביא בחשבון את ההלכה לפיה ישוחרר אדם המואשם בסחר בסמים רק במקרים חריגים, וגם אז, על החלופה להיות רחוקה ממוקום ביצוע העבירה ובהתחשב בעובדה שסחר בסם עלול להתבצע באמצעים פשוטים ואינו לפי טבעו תלוי מיקום. עוד נקבע כי אין הכרח שבית המשפט יורה על שחרורו של המשיב לחלופת מעצר אפילו אם ימליץ על כך שירות המבחן.

### **מסקנות שירות המבחן**

מסקנות תסקיר שירות המבחן יסקרו בקצרה וימנו מסקנות שעליהן עמדו הצדדים ולא נתונים וזאת בשל הצורך לשמור על חיסיונו של התסקיר בהתאם להוראות פקודת המבחן.

שירות המבחן ציין כי המשיב היה נתון בעבר בצו מבחן במסגרת ת.פ (אשקלון) 26145-06-11 ובצווי מבחן של בית המשפט לנוער החל מ-2007. המשיב לא שירת בצה"ל בשל מעורבות קודמת ועבד עד למעצרו בגיזום עצים ובחברה העוסקת בסחר במשקאות. ניסיונות טיפוליים בתקופה זו לא צלחו לאור סירובו.

המשיב שלל את מעורבותו בעבירות המיוחסות לו. צו של"צ בת.פ (אשקלון) 26145-06-11 הסתיים בהפקעת של"צ ביום 05/08/2012 וכך גם צו המבחן עקב היעדר שיתוף פעולה של המשיב.

בעניין הערכת המסוכנות ניתח שירות המבחן את מסוכנותו של המשיב והגיע למסקנה כי קיים סיכון להישנות העבירות, במיוחד כאלה המקיימות סיכוי לרווח כספי גבוה בזמן קצר.

עם זאת, תוך הכרה בסיכון מחושב להתנהגות פורצת גבולות, ומתוך החשש לגיבוש דפוסי פעולה עברייניים בתנאי המעצר, המליץ שירות המבחן לשחררו לחלופת מעצר אשר תכלול מעצר בית **מרוחק גאוגרפית**, פיקוח הכולל בדיקות לגילוי סם ואיזוק אלקטרוני.

מסיבות שונות נמנע שירות המבחן מלהמליץ על מספר חלופות שהוצעו, אך בסופו של דבר סמך את ידיו על גב' רות בוכרע מנתניה, נשואה ואם לארבעה, אשר מכירה את המשפחה מילדותה.

## שמיעת הערבים ובחינת החלופה המוצעת על ידי בית המשפט

בית המשפט בחן את הערבה והתרשם ממנה לטובה כאישה רצינית אחראית ואסרטיבית, הערה לגודל המשימה שנטלה על עצמה ונכנסת למשימה זו מתוך אופטימיות ושמחה של מצווה.

בית המשפט שמע וחקר את אביו אמו ודודתו של המשיב שהוצעו כערבים חלופיים והתרשם כי המשפחה כולה מוכנה ומגויסת לטפל במשיב ולחלצו מן הדרך שבה בחר.

## דין ומסקנות

החלטת בית משפט בשאלה אם חלופה מסוגלת להשיג את מטרות המעצר באמצעים שפגיעתם בחירות המשיב פחותה היא החלטה שבה בה אומדנא של סיכוי למשיב ואומדנא של סיכון לציבור.

בעבירות של סחר בסם מסוכן, מרובה הפסיקה הרואה במעצר עד תום ההליכים את הכלל ואת השחרור בחריג השמור לנסיבות מיוחדות מאוד. [בש"פ 3031/11 בן דוד, בש"פ 2903/11 אברג'ל בש"פ 11439/04 אלקויד] נסיבות מיוחדות הוכרו בפסיקת בית המשפט העליון במשורה וכך נאמר:

**"במקרה דנן קיימות נסיבות אישיות חריגות. העורר הינו בחור צעיר ללא עבר פלילי, ונוסף על כך, וזה העיקר, לא מצטיירת במקרה דנן תמונה של סוחר סמים טיפוסי. העורר הפליל את עצמו והודה במשטרה בביצוע מעשים שאלמלא התוודה לגביהם ספק אם היו נודעים ואם היה מובא לדין בגינם. הוא אף הביע חרטה על מעשיו וזה לו מעצרו הראשון"**

על מנת לברר אם אדם שכנגדו עומד כתב אישום בעבירות של סחר בסם המגובה בראיות לכאורה מקיים נסיבות חריגות אלה נוהג בית המשפט לקבל את חוות דעתו של שירות המבחן בטרם יורה על מעצר עד לתום ההליכים.

הואיל ובתיק זה התנהל דיון בהתנגדות ההגנה לראיות לכאורה, הרי שבית המשפט עיין בראיות לכאורה על מנת להבין ולמצוא נקודות לקולא ולחומרא הנוגעות למסוכנות הנובעת מן המשיב ולמצוא אם, כדברי כב' השופטת חיות שם מצטיירת כאן תמונה של "סוחר סמים טיפוסי".

הסיכון הנובע מהמשיב הוא סיכון משמעותי וכבד, הוא נלמד הן מן הנתונים הקשורים בביצוע העבירות והן מן הנתונים שאינם קשורים בביצוע העבירות לכאורה.

**הכמויות הגדולות של הסם**, הגם שמדובר בסם הנחשב לקל המדובר בכמות כוללת של כ 300 גרם שעברה תחת ידי המשיב בשלוש עסקאות אקראי המדובר בכמות של פי 20 מהחזקה הקבועה **בפקודת הסמים המסוכנים (נוסח חדש) התשל"ג - 1973**.

**תכיפות העסקאות** : אשר בוצעו כל השלוש באותו החודש.

**זמינות העסקאות :** כמות גדולה של סם סופקה בכל פעם בטווח של מספר שעות מעת ההזמנה.

**היקף העסקאות ומחירן** שלוש עסקאות בסך כולל של כ 13,000 ₪ בחודש אחד.

**סימנים נוספים לסחר על דרך עיסוק :** סימנים אלה עולים בבירור מדו"ח תמליל מ.ט 9/873638/13 אשר ממנו עולה כי המשיב, באופן דיבורו, משאו ומתנו, ואף תוכן דבריו, מצוי בתחום סחר הסמים ומקיים מסחר בסמים כעניין שבשגרה.

נתונים אלה מבססים יסוד סביר לחשש שהסחר נעשה שלא באקראי או בהזדמנות אלא דרך עיסוק.

הנתונים אשר אינם קשורים בביצוע העבירות מלמדים אף הם על הסיכון הנובע מן המשיב והם:

**עברו של המשיב בת.פ (אשקלון) 11-06-26145 והכשלת ניסיונות הטיפול והשיקום מצדו.**

בעניין זה של המשיב אשר הסתיים בגזר דין, בחר בית המשפט להתמקד בענישה משקמת על אף העבירות החמורות שכללו פגיעה אלימה באדם על מנת לגנוב. בית המשפט שם גזר על הנאשם עונשים של מאסר על תנאי, צו מבחן, שירות לתועלת הציבור ופיצוי לנפגע. והנה מסתבר כי המשיב עצמו הכשיל הן את הטיפול השיקומי והן את העונש המיוחד הנושא אופי משקם, וכעבור 15 חודשים מהפסקת הטיפול בו, כשל המשיב בעבירות שלפני, ולא עוד אלא שעבר לעיסוק בתחום הסחר בסמים. יש לזכור כי גם לעבירות אלה קדם פסק דין ללא הרשעה של בית משפט לנוער שניתן בשנת 2009, בגין עבירות אלימות ואימים.

כפי שכבר נכתב בהחלטה ביום 12/03/2014 וכעולה מתסקיר שירות המבחן שגם שם התכחש לעבירות, הרי בחקירתו שמר המשיב על שתיקה ולא מסר כל הסבר לראיות המפלילות נגדו. מובן כי אין מוטלת על משיב חובה להודות במיוחד לו במשטרה או בשירות המבחן, אך פסיקת בית המשפט העליון מצאה כי הודיה, חרטה, ושיתוף פעולה בחקירה, הינם שיקולים משמעותיים בהחלטתו של נאשם לטובת חלופה, גם במקרים בהם הכלל הוא המעצר עד תום ההליכים.

כאמור גם שירות המבחן עמד על רמת הסיכון המשמעותית שעדיין נובעת מן המשיב, אך בבואו לתת המלצה נתן משקל גבוה לחשש להעמקת דפוסי אישיות עבריינים במהלך המעצר והעדיף לפיכך להמליץ על חלופת מעצר.

עיון בתולדות המשיב בשנים האחרונות ממקורות נתונים משולבים, הן מנתוני הרישום הפלילי הן מנתוני שירות המבחן והן מן ההקלטות המהוות את הראיות לכאורה שלא היו בידי שירות המבחן, מעלה כי המשיב כבר מצוי ברמת סיכון גבוהה לרצידיביזם, ורמה זו נובעת מהתנהגות עבריינית רציפה, והעדר מוטיבציה פנימית לשיקומו שלו שהכשילה באופן בוטה ויזום את ניסיונות השיקום בעבר.

לא אלה הנסיבות החריגות אשר הורתנו פסיקת בית המשפט העליון להחריג ולכבד.

על אף החלופה הטובה שהומצאה בדמותה מעוררת הכבוד של הגב' רות בוכרע שפתחה את ליבה וביתה לשיקומו של המשיב, איני יכול לתת עוד אמון ברצון המשיב עצמו, ואיני יכול לבטוח בו שלא יוסיף ויסכן את הצבור בעיסוק נוסף בסמים אשר גם בתנאי מעצר בית עלול להתאפשר.

אשר על כן אני מקבל את הבקשה ומורה לעצור את המשיב עד תום ההליכים נגדו .

**זכות ערר לבית המשפט המחוזי בבאר שבע על פי חוק**

**ניתנה והודעה היום י"ג ניסן תשע"ד, 13/04/2014 במעמד הנוכחים.**

**אמיר דהאן, שופט**