

עפ"ג 7138/04/17 - הוד יזרעאלי נגד מדינת ישראל

בית המשפט המחוזי בירושלים בשבתו כבית-משפט לערעורים פלייליים

עפ"ג 7138-04-17

לפני כב' השופט רפי כרמל, אב"ד
כב' השופט כרמי מוסק
כב' השופטת שירלי רנר

המערער	הוד יזרעאלי ע"י ב"כ עו"ד חנן רובינשטיין
נגד המשיבה	מדינת ישראל באמצעות פרקליטות מחוז ירושלים

פסק דין

1. **ערעור על פסק דינו של בית משפט השלום בירושלים (כב' השופט א' קורנהאוזר) שניתן ביום 22.2.17 במסגרת ת"פ 57680-10-15.**
2. המערער הורשע בעבירות גידול סם מסוכן, לפי סעיף 6 **לפקודת הסמים המסוכנים, (נוסח חדש), התשל"ג-1973** (להלן: "**פקודת הסמים**"); החזקת כלים להכנת סם שלא לצריכה עצמית, לפי סעיף 10 רישא לפקודת הסמים; החזקת סם שלא לצריכה עצמית, לפי סעיף 7(א)(ג) רישא לפקודת הסמים; החזקת סכין שלא למטרה כשרה, לפי סעיף 186(א) **לחוק העונשין, התשל"ז-1977.**
3. בית משפט קמא הטיל על המערער שישה חודשי מאסר שירוצו בעבודות שירות ומאסרים מותנים. הערעור מכוון כנגד חומרת העונש.
4. המערער התגורר במבנה נטוש ביישוב רותם. המערער בנה מחסן בסמיכות למבנה, בו נמצאה ביום 20.10.15 מעבדת סמים פועלת ומאולתרת שיצר המערער לשם גידול סמים מסוכנים. במעבדה נמצאו 25 שתילי סם מסוג קנבוס במשקל 526.63 גרם ו- 99 שתילי סם מסוג קנבוס במשקל 29.08 גרם וכן כלים שנועדו לייצור וגידול סם מסוג קנבוס.

5. באשר למערער הומצא תסקיר שירות מבחן. התסקיר מציין כי מדובר במערער אשר שירת בצבא שירות מלא כלוחם ומשרת כיום בשירות מילואים פעיל. לאחר שחרורו השתלב המערער בעבודות שונות, והתקבלה חוות דעת חיובית ממעסיקו הנוכחי. המערער החל להשתמש בסם מסוג קנאביס בנסיבות חברתיות. שירות המבחן הוסיף וציין בתסקיר כי המערער השתלב בקבוצה טיפולית ובדיקות שתן שמסר נמצאו נקיות משרידי סם. שירות המבחן התרשם כי אין מדובר במערער בעל דפוסים התמכרותיים מושרשים וכי ההליך הפלילי מהווה עבור המערער הרתעה וגורם מציב גבולות. לפיכך, המליץ שירות המבחן להטיל על המערער צו מבחן, של"צ וכן מאסר מותנה.

6. בגזר דינו, קבע בית משפט קמא כי מתחם הענישה נע בין מאסר לתקופת שישה חודשים אשר ירוצה בעבודות שירות ועד מאסר בפועל למשך 18 חודשים.

7. בית משפט קמא קבע כי המערער לא קיבל אחריות על מעשיו. אמנם המערער הודה בהחזקת כמות סמים מזערית לצריכה עצמית אך כפר בחלקו המשמעותי של כתב האישום. לצד זה, בית משפט קמא התייחס לעובדה שהמערער נעדר עבר פלילי, וניהל אורח חיים נורמטיבי למעט העבירות בהן הורשע במסגרת תיק זה. בית משפט קמא אף זקף לזכות המערער את היענותו החיובית לטיפול בשירות המבחן, הפסקת השימוש בסם, השתלבותו בעבודה מסודרת וחזרה לניהול אורח חיים נורמטיבי. משקל משמעותי נתן בית משפט קמא להשפעת ההליך הפלילי על המערער אשר כלל את מעצרו משך כשבוע ימים וכן תקופה ממושכת של מגבלות במסגרת תנאי מעצר בית. בהתחשב במכלול הנסיבות, מצא בית משפט קמא לנכון להטיל על המערער שישה חודשי מאסר שירוצו בעבודות שירות וכן מאסר על תנאי.

טענות הצדדים בערעור

8. המערער טוען כי שגה בית המשפט קמא משלא התחשב במכלול השיקולים, לרבות העובדה שהיה במעצר, וכן במעצר בית תקופה ארוכה, ושיתף פעולה באופן מלא עם שירות המבחן לרבות השתתפות בקבוצה טיפולית. בפתח הדיון הוגשה המלצה ממעבידו הנוכחי לפיה הנו חיוני לעבודתו. המערער היה בפיקוח שירת המבחן במשך 18 חודשים ועשה כל הנדרש ושימש כלוחם בשירותו בצה"ל. אביו תרם כליה לאישה אותה אינו מכיר כלל ויש בכך להעיד על המסגרת הנורמטיבית בה גדל המערער. המערער אכן צרך סמים קלים, אך עבר שיקום והעונש המתאים הנו של"צ או מאסר קצר בעבודות שירות. באה הפנייה לפסיקה התומכת בגישה המקלה הנטענת. עוד נטען כי האינטרס הציבורי אינו נפגע והאיזון הנכון, בנסיבות תיק ספציפי זה, מחייב ההקלה בעונשו.

המשיבה בקשה לדחות הערעור. נטען כי מדובר בענישה מקלה וכל השיקולים להם טען המערער הובאו בחשבון על ידי בית משפט קמא. המערער, לכל אורך הדרך, לא נטל אחריות על מעשי גידול הסם, ובכך יש שוני מפסקי הדין אליהם הפנה הסנגור בהם דובר על קבלת אחריות מלאה. וכן, הליך השיקום של המערער התבטא אך בהפסקת השימוש בסם. עונשו של המערער סביר, וכאמור אף נוטה לקולה, ועל כן יש לדחות הערעור.

דין

9. כלל הוא, כי ערכאת הערעור אינה נוטה להתערב בעונש שהושת בערכאה הדיונית, אלא אם מתקיימות נסיבות מיוחדות המצדיקות את הדבר, במקרים בהם נפלה טעות מהותית בגזר הדין או שהעונש שנגזר סוטה באופן קיצוני מרמת

הענישה הראויה (ע"פ 8344/14 אסור נ' מדינת ישראל (ניתן ביום 15.3.2015); ע"פ 7430/13 שחרוך טוחסונוב נ' מדינת ישראל, (ניתן ביום 3.3.2014)). לאחר שמיעת טיעוני הצדדים, לא מצאנו כי במקרה דנן נמנה עם אותם מקרים חריגים בהם קיימת הצדקה להתערבות ערכאת הערעור. בית משפט קמא הביא בחשבון לפני ולפנים את מכלול הנתונים והשיקולים הרלוונטיים ואיזן כראוי בין מכלול שיקולי הענישה. העונש שהוטל על המערער אינו חמור ואינו מצדיק, כאמור, התערבות ערכאת הערעור.

10. לאור האמור, הערעור נדחה.

הנאשם יחל בביצוע עבודות השירות ביום 5/12/17 כאמור בחוות דעת הממונה.

ניתן היום, יט' בחשון, 8 בנובמבר, 2017, במעמד ב"כ המאשימה, ב"כ הנאשם והנאשם בעצמו.

שירלי רנר,
שופטת

כרמי מוסק, שופט

רפי כרמל, שופט
אב"ד