

ע"פ 3398/22 - ניתאי גמליאל נגד מדינת ישראל

בבית המשפט העליון בשבתו כבית משפט לערעורים פלייליים

ע"פ 3398/22

לפני:

כבוד השופט י' אלרון
כבוד השופט א' שטיין
כבוד השופט ח' כבוב

המערער:

ניתאי גמליאל

נגד

המשיבה:

מדינת ישראל

ערעור על גזר דינו של בית המשפט המחוזי בחיפה ב-
ת"פ 29731-05-21 מיום 9.5.2022, שניתן על ידי
סג"נ השופטת ד' סלע

תאריך הישיבה:

י"ד בתמוז התשפ"ב (13.07.2022)

בשם המערער:

עו"ד אביאמר

בשם המשיבה:

עו"ד נגה בן סידי

בשם שירות המבחן למבוגרים:

עו"ס ברכה וייס

פסק דין

השופט י' אלרון:

1. לפנינו ערעור על חומרת העונש שהושת על המערער בגזר דינו של בית המשפט המחוזי בחיפה (סג"נ השופטת ד' סלע) ב-ת"פ 29731-05-21 מיום 9.5.2022.

המערער הורשע על פי הודאתו במסגרת הסדר טיעון, אשר לא כלל הסכמה לעניין העונש, בעבירת ייצור, הכנה והפקה לפי סעיף 6 לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], התשל"ג-1973 (להלן: הפקודה); עבירת החזקת סם מסוכן שלא לצריכה עצמית לפי סעיף 7(א) ו-7(ג) רישא לפקודה; עבירת החזקת כלים לפי סעיף 10 רישא לפקודה; ועבירת גניבת חשמל לפי סעיף 400 לחוק העונשין, התשל"ז-1977.

2. כמפורט בגזר דינו של בית המשפט המחוזי, ביום 20.10.2020 המערער שכר וקיבל חזקה בדירה תמורת 2,700 ₪ לחודש והחזיק בה עד ליום מעצרו ביום 2.5.2021 (להלן: התקופה). במהלך התקופה המערער צייד את הדירה לצורך גידול סם מסוכן מסוג "קנבוס", בין היתר, ב-36 מנורות, אוהל שחור גדול, 5 בלוני חמצן, 4 מזגנים ניידים, 2 מפוחים, 200 אדניות, 2 מנועי מזגן, מקררים ומיכל מים גדול.

בנוסף, המערער חיבר את הדירה למתקני חברת החשמל בחיבור ישיר, שלא דרך מונה החשמל, באופן שעקף את החיבור התקני של חברת החשמל במבנה תוך גרימת סכנה בטיחותית לבניין ולדייריו. במהלך התקופה, המערער גרם להטיית חשמל במרמה וצרך חשמל בשווי של 21,072 ש"ח, מבלי שהיה זכאי לכך.

עוד עולה מגזר דינו של בית המשפט המחוזי, כי ביום 2.5.2021 נמצאו בדירה כלים המשמשים להכנת סם מסוכן, ו-202 שתילים של סם מסוכן מסוג "קנבוס" במשקל של כ-65 ק"ג נטו שלא לצריכה עצמית ללא היתר וללא רישיון, והכל במטרה להפיק רווח.

3. בית המשפט המחוזי סקר בהרחבה בגזר דינו את תסקירי שירות המבחן שהוגשו בעניינו של המערער, על מנת לבחון את מסוגלותו להשתלב בתהליך טיפולי. לאחר בחינת התנהלותו בהליך הטיפול ואופן השתלבותו במהלך התקופה, שירות המבחן נמנע מהמלצה טיפולית בעניינו והמליץ לגזור עליו ענישה מוחשית ומרתיעה.

4. בתום שמיעת טיעוני באי כוח הצדדים לעונש, ובשים לב לחומרת המעשים ונסיבות ביצועם, בית המשפט המחוזי קבע כי מתחם העונש ההולם בעניינו של המערער נע בין 22 ל-48 חודשי מאסר בפועל, לצד ענישה נלווית בגזירת עונשו של המערער בגדרי המתחם, בית המשפט התחשב, בין היתר, בהודאתו במעשים, ובנסיבותיו האישיות בכללן גילו הצעיר והעדר הרשעות קודמות לחובתו.

נוכח האמור לעיל, ובשים לב למדיניות הענישה הנוהגת, בית המשפט המחוזי גזר על המערער 22 חודשי מאסר בפועל; 18 חודשי מאסר על תנאי, לבל יעבור עבירת סמים מסוג "פשע", למשך 3 שנים; 6 חודשי מאסר על תנאי, לבל יעבור עבירת נטילת חשמל או עבירת שימוש והחזקת סמים שלא לצריכה עצמית, למשך 3 שנים; קנס בסך 10,000 ש"ח; וחייבו בתשלום 21,072 ש"ח לחברת החשמל, כשווי החשמל שגנב.

5. לטענת המערער, בית המשפט המחוזי החמיר יתר על המידה במתחם העונש ההולם שנקבע, זאת נוכח כמות הסם שגידל והעובדה שבפועל לא הפיק רווח ממעשיו. עוד נטען כי לא ניתן משקל ראוי לנסיבותיו האישיות לקולה ובכללן גילו הצעיר, הודאתו במעשים, העדר הרשעות קודמות לחובתו, תאונת הדרכים הקשה שעבר, וסיכויי הגבוהים לשיקום.

בדיון שנערך לפנינו, ב"כ המערער הוסיף וטען כי המלצת שירות המבחן בטעות יסודה. זאת מאחר ששירות המבחן סבר שהמערער זנח את הליך הטיפול והשיקום משנמצאו שרידי סם בבדיקות שתן שנערכו, ואילו לטענתו, באותה העת, החזיק באישור חוקי לשימוש בקנאביס רפואי.

6. מנגד, לטענת המשיבה יש לדחות את הערעור, מאחר שהעבירות שביצע המערער אינן מעידה חד פעמית אלא בוצעו במסגרת תכנית עבריינית סדורה. עוד נטען כי בית המשפט המחוזי התחשב בנסיבותיו המקלות של המערער, ועל כן גזר את העונש ברף התחתון של מתחם העונש ההולם, ובהתאם למדיניות הענישה הנוהגת.

7. בדיון שנערך לפנינו, נציגת שירות המבחן הדגישה כי ההמלצה בעניין המערער הסתמכה בעיקר על מהות הטיפול, המלמדתכי אין אינדיקציה לשינוי או התגייסות לטיפול מצדו, בעוד נושא השימוש בסם היה "מינורי לחלוטין" כלשונה.

8. לקראת הדיון בעניינו של המערער, הוגש תסקיר שירות מבחן עדכני ממנו עולה כי הוא מתקשה להבין את חומרת מעשיו, ואינו מגלה מוטיבציה ונכונות לערוך שינוי משמעותי בחייו. משכך, שירות המבחן נמנע מהמלצה טיפולית בעניינו.

9. דין הערעור להידחות, וכך אציע לחברי לעשות כן.

הלכה היא כי ערכאת הערעור תטה שלא להתערב בעונש שהושת על ידי הערכאה הדיונית אלא במקרים שבהם ניכרת חריגה קיצונית ממדיניות הענישה הנוהגת במקרים דומים, או כאשר נפלה על פני הדברים טעות מהותית ובוולטת בגזר הדין (ע"פ 475/20 סורני נ' מדינת ישראל, פסקה 8 (13.7.2022)).

בית משפט זה שב ומתריע על חומרתן של עבירות הסמים הפושות בקרבנו, ופוגעות בשלום הציבור ורווחתו (ע"פ 2139/22 ארליך נ' מדינת ישראל, פסקה 12 (14.7.2022)). בעבירות אלו נדרשת ענישה חמורה ומרתיעה, בפרט כאשר העבירות נעשות לשם השגת "רווח", ובדרך זו יועבר המסר כי עבירות הסמים נעדרות תוחלת כלכלית (ע"פ 4387/20 מדינת ישראל נ' דרור, פסקה 13 (8.2.2021)).

בעניינו, המערער שכר דירה ובה גידל בתקופה ממושכת סם מסוכן מסוג "קנבוס", כדי להפיק רווח ותמורה כלכלית. לשם גידול הסם, המערער החזיק בדירה ציוד רב רלוונטי, ואף נטל וצרף חשמל במרמה. מעשים אלו משקפים תכנית עבריינית, ודורשים ענישה הולמת ומרתיעה.

נוכח האמור, אין מקום להתערב בעונש שבית המשפט המחוזי גזר על המערער. העונש הולם את חומרת מעשיו; עולה בקנה אחד עם מדיניות הענישה הנוהגת בעבירות בהן הורשע; ומתחשב כדבעי במכלול נסיבות העבירה ונסיבותיו האישיות. אשר על כן, אני סבור כי דין הערעור להידחות.

שופט

השופט א' שטיין:

אני מסכים.

שופט

השופט ח' כבוב:

אני מסכים.

שופט

הוחלט כאמור בפסק דינו של השופט י' אלרון.

המערער יתייצבלשאת בעונש המאסר בפועל שהוטל עליוביום 18.8.2022 עד השעה 10:00 בבית"ר קישון, או על פי החלטת שירות בתי הסוהר, כשברשותו תעודת זהות או דרכון. על המערער לתאם את הכניסה למאסר, כולל האפשרות למיין מוקדם, עם ענף אבחון ומיין של שירות בתי הסוהר, בטלפונים: 074-7831077 או 074-7831078.

ניתן היום, י"ח בתמוז התשפ"ב (17.7.2022).

שופט

שופט

שופט