



עפ"ג 10311/09/20 - אלישיב יוסף נגד מדינת ישראל

בית המשפט המחוזי בירושלים בשבתו כבית-משפט לערעורים פליליים
לפני כב' השופט רפי כרמל, סגן נשיא, אב"ד
כב' השופט אריה רומנוב
כב' השופטת שירלי רנר

אלישיב יוסף
ע"י ב"כ עו"ד רובי גלבע

המערער

מדינת ישראל
באמצעות פרקליטות מחוז ירושלים

נגד
המשיבה

פסק דין

ערעור על גזר דינו של בית משפט השלום בירושלים (כב' השופט דוד גבאי ריכטר) מיום 7.7.20 בת"פ

17501-07-17.

כללי

1. המערער הורשע, על יסוד הודאתו בכתב אישום מתוקן, בהחזקת סם שלא לצריכה עצמית, בקשירת קשר לביצוע פשע וב - 24 עבירות של סחר בסמים בצוותא. המערער נדון לעונשים הבאים: 7 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות, 12 חודשי מאסר על תנאי בגין עבירה מסוג פשע לפי פקודת הסמים, 3 חודשי מאסר על תנאי בגין עבירה מסוג עוון לפי פקודת הסמים, קנס בסך 7,000 ₪, התחייבות עצמית להימנע מעבירה וצו מבחן למשך שנה. הערעור מופנה כנגד חומרת העונש.

2. ואלה המעשים: בין החודשים מרץ ליוני 2017, פעל המערער במשותף עם אחיו ואדם נוסף בשם אליאור יוסף בתחום מכירת הסמים. בין השלושה סוכם כי האחים ירכשו סם מסוכן מסוג קנביס מאדם בשם יהושע טבנס, וימכרו אותו באמצעות אליאור (להלן: "אליאור"). בהתאם לכך, האחים קנו מדי שבוע, סם בכמויות משתנות שבין 50 ל-70 גרם מהאחר במרכז העיר ירושלים, במחיר של כ-70-80 ₪ לגרם קנביס. חלק מן הכמות המתוארת שימשה את האחים בעצמם, וחלק הם החביאו בביתם שמחוץ לירושלים. בנוגע לחלק שהוחבא, נהג אליאור לתאם עם הקונים הפוטנציאליים את המכירות, להגיע לביתו, לשקול את הסמים וליטול מהם כמויות משתנות בהתאם לדרישות הקונים. עבור הפצת הסמים קיבל אליאור חלק מהסמים בחינם לשימוש. עבור המכירות, אליאור היה מקבל סכומים משתנים של כסף, כ-100 ₪ עבור גרם קנביס, ואת הכסף הניח במקום שתואם מראש בבית האחים. בכסף שהאחים הרוויחו מן המכירות שבוצעו ע"י אליאור, קנו האחים סמים נוספים מטבנס, וכך תחזקו את שיטת הפעולה האמורה. בין החודשים מרץ ליוני 2017 התבצעו בדרך זו מכירות רבות ("השיטה המוסכמת"). כתב האישום המתוקן, בו הודה המערער, אוזח 18 אישומים ומתייחס לעסקאות רבות של סחר בסמים בצוותא בכמויות של 1-6 גרם סם מסוכן מסוג קנביס ובתמורה של 100-600 ₪ לכל עסקה.



טענות הצדדים

3. ב"כ המערער טוען כי העונש שהוטל על המערער הינו חמור וסוטה מעיקרון אחדות הענישה. ביום 25.9.19 נגזר דינו של יהושע טבנס, ממנו רכשו האחים את הסם, והוא נדון לשל"צ בהיקף של 600 שעות בלבד. בית משפט קמא אבחן את עניינו של המערער מעניינו של טבנס, אך לעמדת הסנגור, מדובר באבחנה חלקית שאינה מתחשבת בשיקולים חשובים, ובכלל זה ריבוי עסקאות הסמים בהן הורשע טבנס וכמויות הסמים הגדולות לעין ערוך בהן סחר. עוד נטען כי המערער עבר תהליך שיקומי ארוך, בו שיתף פעולה, הן בטיפול הקבוצתי והן בטיפול הפרטני, שמר על ניקיון מסמים ולא נפתחו נגדו תיקים נוספים. כמו כן, הוא לא הפר את תנאי מעצר הבית. הוא נישא, הפך לאב והוכיח יציבות תעסוקתית בשנה האחרונה. מכאן שיש להקל עמו ולגזור עליו עונש המקל מזה שנגזר על טבנס, או לכל הפחות, להשוותו לזה. לחלופין, עותר הסנגור להקלת עונש עבודות השירות כך שלא יעלה על חודשיים ומחצה. הוסף, כי לאור הנטען לעיל, מי שביצע הרבה יותר עבירות (40 מול 24), נדון לעונש קל יותר.

ב"כ המשיבה הפנתה להמלצת שירות המבחן השונה בנוגע עם המערער לעומת המעורב האחר. נטען כי בית משפט קמא הקל, בסופו של דבר, עם המערער ועל כן יש לדחות הערעור.

תסקיר שירות המבחן

4. מתסקיר שירות המבחן שנערך בעניינו של המערער עולה כי הינו כבן 25 שנים, נשוי ואב לתינוקת, מתגורר במצפה יריחו, ללא הרשעות קודמות. המערער מסר כי מאז גיל 16 עושה שימוש בחשיש, שהפך אינטנסיבי, התמכרות ויומיומי. שירות המבחן פירט בתסקיר נסיבות משפחתיות מורכבות במסגרתן גדל המערער, ושתי תאונות שעבר. ביחס לעבירות דנן, המערער נקט בעמדה מצמצמת ומטשטשת ומסר כי ביצע אותן על רקע מצוקה כלכלית. המערער השתלב בטיפול פרטני וכן בטיפול במרכז יום במשך שנה ובדיקות שתן שמסר נמצאו נקיות מסמים. לאחר שנה זו, סירב המערער להמשיך בטיפול, הגם ששירות המבחן התרשם מהמשך נזקקות טיפולית. הומלץ על הטלת מאסר לריצוי בעבודות שירות, ענישה מותנית וצו מבחן פיקוחי למשך שנה.

דין

5. דין הערעור להידחות.

כלל הוא, כי ערכאת הערעור אינה גוזרת מחדש את העונש, אלא בוחנת את סבירות גזר הדין של הערכאה הדיונית, והתערבותה בעונשים שנגזרו שמורה למקרים חריגים בלבד, בהם נפלה טעות מהותית, או כאשר העונש שנגזר סוטה באופן קיצוני מרמת הענישה הראויה. לאחר בחינת טיעוני הצדדים, הגענו לכלל מסקנה כי דין הערעור להידחות, הואיל ולא נפלה כל טעות מהותית בגזר הדין.

6. לחובת המערער נזקפת חומרת העבירות הרבות שביצע. מדובר בעבירות רבות שבוצעו בתחכום, בצוותא, לאחר



תכנון מקדים ותוך חלוקת תפקידים מובהקת, לאורך תקופה ובהיקף נרחב, כאשר חלק מהסמים נמכרו באופן חוזר ונשנה לקטינים. התכנון ואופן הביצוע תוך "מידור" בין חלקי החברה, מלמד על כוונה להשיא רווחים מהסחר ויש בכך מימד לחומרה. בית משפט קמא קבע כי מתחם הענישה נע בין 18-30 חודשי מאסר בפועל למכלול העבירות. עם זאת, הוא חרג לקולה ממתחם זה מטעמי שיקום ונמנע מהטלת עונש מאסר בפועל על המערער. המערער עבר תהליך טיפולי משמעותי וארוך, הוא עמד בו בהצלחה ושומר על ניקיון מסמים מזה תקופה ארוכה. כמו כן, בחלוף הזמן שעבר מעת ביצוע העבירות, לא נפתחו נגדו תיקים נוספים. הוא השתלב בשוק העבודה ומפגין יציבות תעסוקתית. לזכותו עומדת גם הודאתו במיוחס לו, שהביאה לחיסכון בזמן שיפוטי ולייעול ההליכים, האחריות שלקח על המעשים, הבעת חרטה, גילו הצעיר והיעדר הרשעות קודמות. כמו כן, במכלול השיקולים לקולה הביא בית משפט קמא בחשבון גם נסיבות חיים לא פשוטות, כפי שתואר בתסקיר שירות המבחן. טעם נוסף להקלה עם המערער, בו התחשב בית משפט קמא, הוא עקרון אחדות הענישה שמתחייב מהענישה שהוטלה בעניינו של האחר לעניינו של המערער, שכן היקפי האישומים והמעשים דומים. עם זאת, בית משפט קמא לא שוכנע כי התהליך שעבר המערער מצדיק הטלת של"צ ואף שירות המבחן לא סבר כך. בנסיבות אלה, העונש שהוטל על המערער עומד בעקרון ההלימה לחומרת המעשים ומקטין במידת מה את הפער בתוצאה העונשית שבין המעורבים בתיק. לפיכך, בנסיבות דנן, העונשים שקבע בית משפט קמא מקובלים עלינו ולא מצאנו מקום להתערב בהם.

אשר לעונש שהוטל על טבנס נציין, כי מגזר הדין שהוטל עליו עולה שהוא שהה במעצר במשך חודשיים וחצי, ולאחר מכן היה נתון בתנאים מגבילים במשך זמן רב. הוא עבר תהליך שיקומי מעמיק וממושך, שכלל שהות בקהילה טיפולית ולאחר מכן בהוסטל. בית המשפט אמר בגזר דינו כי **"ענישה שקומית, צופת פני עתיד, משמעותה הכרה בתהליך הטיפולי ועידוד הנאשם להמשיך בדרך הטובה בה הוא צועד עתה, המשך ניתוב יכולותיו וכוחותיו לטובת החברה והציבור, תוך שמירה על המשך התרחקותו מעולם הסמים"**.

אשר-על כן, הערעור נדחה.

המערער יתייצב לריצוי עונש המאסר בעבודות שירות ביום 1/8/21 בהתאם לחוות דעת הממונה.

ניתן היום, י"ג תמוז תשפ"א, 23 יוני 2021, במעמד ב"כ המערערת, ב"כ המשיב והמשיב בעצמו.

שירלי רנר, שופטת

אריה רומנוב, שופט

השופט רפי כרמל, סגן נשיא, אב"ד