

עפ"ג 13953/09 - דוד יהונתן מדינה נגד מדינת ישראל

בית המשפט המחוזי בירושלים שבתו כבית-משפט לעערורים פליליים

עפ"ג 13953-09-19

לפני כב' השופט רפי כרמל, אב"ד

כב' השופט אריה רומנווב

כב' השופט שירלי רנर

המעורער
דוד יהונתן מדינה
עו"י ב"כ עו"ד ארץ בר צבי

נגד

המשיבה
מדינת ישראל
באמצעות פרקליטות מחוז ירושלים

נגד

המשיבה

פסק דין

ערעור על גזר דיןו של בית משפט השלום בירושלים (כב' השופט דוד גבאי ריכטר) מיום 30.6.19

בת"פ 50693-02-18.

כללי

1. המעורער הורשע, על יסוד הודהתו בעבודות כתב אישום מותקן, בסחר במסמים (שתי עבירות), החזקת סם מסוכן שלא לצורך עצמאי, סחר במסמים (ריבוי עבירות), וקשרתו קשור לביצוע פשע. המעורערណון לעונשים הבאים: 8 חודשים מאסר לריצוי בעבודות שירות, 9 חודשים מאסר על תנאי בגין כל עבירה לפי פקודת הסמים למעט שימוש עצמי במסמים והחזקת כלים לשימוש עצמי במסמים, 4 חודשים מאסר על תנאי בגין עבירה של שימוש עצמי במסמים או החזקת כלים לשימוש עצמי במסמים, כניסה בסך 10,000 ₪, צו מב奸 למשך 18 חודשים, התחייבות בסך 5,000 ₪, ופסילת רישיון נהיגה על תנאי למשך 6 חודשים. העורעור מופנה כנגד חומרת עונש המאסר בפועל לריצוי בעבודות שירות.

ואלה המיעדים: במהלך החודשים נובמבר 2017 ועד פברואר 2018, שימש המעורער מנהל רשות סמים שפעלה באמצעות אפליקציה "טלגרם" (להלן: "הישומון") ובקבוצת "טלגראם", תחת ניהולו של "חנןאל". חנןאל העסיק את המעורער ושני אנשים נוספים כמנהלים. כדי לבצע עסקה באמצעות היישומון, היו נדרשים הקונים הפונים, לאמת את פרטייהם, לרבות באמצעות שליחת תמונה שלהם, ולאחר מכן, היה נקבע מקום לביצוע העסקה, אליו הגיע אחד מהמנהלים, כשהוא נושא את הסם עמו וטלפון נייד בו מותקן היישומון, ומוכר את הסם ללקוח, או שהוא מטמן אותו במקום העסקה וمعدכן את הקונה היכן מוטמן הסם והיכן להשאיר את התשלום עבורו. לאחר ביצוע העסקה, היה המעורער מעביר לחנןאל סכום שבין 50-60 ₪ בעבר כל גרם שמכר, תוך שההפרש (כ- 30 ₪ לגורם) היה משולשל לכיסיו. לפי האישום הראשון, ביום 27.12.17 מכיר המעורער סם מסווג קנבוס במשקל של כ- 300 ₪ תמורה 100 ₪. לפי האישום השני, ביום 31.12.17 מכיר המעורער לשוטר סם מסווג קנבוס במשקל של 3 גרם תמורה 300 ₪. לפי האישום הרביעי, ביום 6.2.18 החזיק המעורער ברכבו סם מסווג חשש במשקל כולל של כ- 49 גרם נתו ושם מסוכן מסווג קנבוס במשקל של כ- 2.2 גרם נתו, וכן, כסף מזומן בסך 2,860 ₪ וטלפונים נוספים. לפי האישום החמישי, במהלך

התקופה הנזכרת לעיל, פעיל המערער ברשות הפצת הסם וקשר קשור עם חננאל ויתר חברי הרשת, כך שקיבל מchnerאל עשרות גרים של סמך מסוג קנבוס בתחילת כל יום, ובאמצעות היישום וחתת שימוש משתמש שונים, מכיר סמים לكونים שונים ברחבי העיר, תוך שהוא משתמש ברכב שבבעלותו, תמורה מאות שקלים לכל עסקה, והרווח כ- 10,000 ₪ בכל שבוע. בתמורה לכל עסקה היה המערער מקבל כ- 90 ₪ לכל גרם שמכר, ומסכום זה היה מעביר לחננאל 60 ₪ בשבוע. ומשלול את ההפרש לכיסו. בין יתר העסקאות שביצע, המערער מכר פעמיים ללקחה כ- 3.5 גרים קנביס תמורה 300 ₪ ומכר 9 גרים קנביס ללקחה אחרת, בתמורה לסכום שאינו ידוע.

טענות הצדדים

3. ב"כ המערער עוטר לביטול עונש המאסר בעבודות שירות ולהמרתו בשל"צ. נטען כי העונש שהושת על המערער חורג מהעונש הנוגג במקרים דומים ואף חמורים יותר. לעומת זאת הrhoח של בית משפט קמא במהלך הדיונים נתה במובאה לעבר ההליך הטיפולי, ואף הורה לשירות המבחן לבחון אפשרות של של"צ. לעומת זאת, בגין הדין קבוע בית משפט קמא כי נכון עקרון הלהימה לא ניתן להטיל של"צ, ובכך סתר את עצמו. עוד נטען כי לא ניתן משקל מספק לנسبות חייו של המערער ולהמלצת שירות המבחן שהתבססה על ההליך השיקומי שעבר המערער. המערער מתמיד להשתתף במפגשים טיפולים שבועיים בשירות המבחן. הטלת עבודות שירות תחייב את המערער להתפטר מעובdotו ואףعشיה לפגוע בהליך הטיפולי. לערער אין הרשות קודמות, הוא נשוי ואב לילדים קטנים, בעבר היה שליח חב"ד במקומות שונים בעולם, הוא הוודה במיחס לו, נטל אחראות על מעשייו וביטה חרטה כבר בתסaurus הראשון.

מנגד, המשיבה טענה כי על אף הרוח שנשבה מכיוונו של בית משפט קמא, לא הייתה כל התcheinות לגבי התוצאה העונשית, ולא היה מקום לפתח ציפיות. באה הדגשה לחומרת המעשים ולהשלכות הרחבות שיש לשימוש בסמים, במיוחד בדרך המתוחכמת שננקטה במקרה זה. התסקרים בנוגע למערער אינם חיוביים. העונש שהוטל אינו חורג ממתחם הענישה הראווי ושיקום הנהו רק מרכיב אחד מכל רכיבי הענישה. על כן, יש לדחות הערעור.

تسקיר שירות המבחן

4. מתקיר שירות המבחן שנערך בעניינו של המערער עולה כי הוא בן 33 שנים, אב לשלושה ילדים קטנים ומצפה ליד נספ, בחצי השנה האחרונות עבד בעסק למדرسים. המערער ללא הרשות קודמות ומאז פתיחת התקיק דין לא נפתחו נגדו תיקים נוספים. פורט כי לאור חייו היה חסר יציבות תעסוקתית, התקשה לניהל אורח חיים יציב, חיפש אחר ריגושים, התקשה בווסות דחפי ובהפעלת שיקול דעת והתנהגוו אימפולטיבית. כמו כן, הוא נוטה לצמצם את הבעייתיות בהתנהלו ונדער הבנה להשלכות מעשי על הסובבים אותו. המערער דיווח כי מאז גיל 19 ולאורך השנים הוא צריך סמים מסוג קנביס באופן מזדמן. בדיקות שתן שמסר במסגרת שירות המבחן נמצאו נקיות מרידי סם. הוא שולב בהליך טיפולי במסגרת שירות המבחן, בו שיתף פעולה והתמיד במשך חצי שנה, אך גילה קושי לעמוד בגבולות ואחר בעמדות מקלות ביחס לעברות שביצע. בתסaurus לא פורט האם המערערלקח אחריות על ביצוע העבירות. הומלץ להטיל עליו של"צ בהיקף של 300 שעות וצו מבנן.

.5. דין הערעור להידחות.

כל הוא כי ערכאת הערעור אינה גוזרת מחדש מחדש את העונש, אלא בוחנת את סבירות גזר הדין של הערכאה הידיונית, והתערבותה בעונשים שנגזוו שמורה למקרים חריגים בלבד, בהם נפלת טעות מהותית, או כאשר העונש שנגזר סוטה באופן קיצוני מרמת העונשה הרואה. לאחר בחינת טיעוני הצדדים, הגיעו לכל מסקנה כי דין הערעור להידחות, הוואיל ולא נפלת טעות מהותית בגזר הדין.

6. לזכות המערער עומדת הוודאות במינוס לו, שהבאה לחיסכון בזמן שיפוטו ולייעול ההליכים, האחריות שלקה על המעשימים, הירטמותו להליך טיפול ממושך במסגרת שירות המבחן, שיთוף הפעולה של המערער עם המשטרת וחשיפתו בפנים את המעשימים, והעדר הרשעות קודמות. כמו כן, יש להביא מכלול השיקולים לקולה, את מצבו המשפחתית של המערער ותרומתו מזמןנו לפעילויות חברתיות. מאידך, לחובת המערער נזקפת חומרת העבירות שביצע. מדובר בביצוע עבירות סמיים באופן שיטתי ומאורגן, לאחר תכנון מקדים קפדי ומדוקדק, שנועד להפיז סמיים לקהיל הרחוב ככל הנימנע ובצורה קלה וזמנית. המעשימים נמשכו על פני תקופה ארוכה וחזרו על עצםם, תוך שהשiao למערער רוחים כלכליים משמעותיים ובאופן חדש. מתוך קייר שירות המבחן העומד על אופיו של המערער, עולה כי הוא מתנסה לנHAL אורח חיים יציב ולעומוד במצבו וכי התנהגוו אימפרוביזציה. כמו כן, חרב הטיפול הממושך שעבר הוא עודנו נוטה לצמצם את הביעתיות בתנהלותו ואת השלכתה על הסביבה ואוחז בעמדות מקלות ביחס לעבירות שביצע, באופן המחזק את משקלו של אינטרס ההרתעה בעניינו. לפיכך, בנסיבות דין, העונשים שקבע בית משפט קמא מקובלים עליו ולא מצאנו מקום להתערב בהם.

אכן, בדי שהתקיים ביום 19/2/13, בית משפט קמא לא שלל את האפשרות להטיל על המערער עונש של שירות לתועלת הציבור. ואולם גם אם כך הדבר, מקובלות علينا קביעתו של בית המשפט בגזר דין, כי במקרה זה לא ניתן להסתפק בעונש מסווג זה "לונכח עקרון ההלימה", המחייב, לכל היותר, הטלת מאסר בדרך של עבודות שירות.

אשר-על כן, הערעור נדחה.

המערער יתיצב לריצוי עבודות השירות כאמור בחוות דעת הממונה ביום 20/8/10.

ניתנה היום, כ"ב סיון תש"פ, 14יוני 2020, במעמד ב"כ המערער, המערער עצמו וב"כ המשיבה.

שירלי רננה, שופטת

אריה רומנוב, שופט

רפאל כרמל, שופט, אב"ד

