

## עפ"ג 33896/04 - משה זוארץ נגד מדינת ישראל

בית המשפט המחוזי מרכז-לוד

עפ"ג 33896-04 זוארץ נ' מדינת

ישראל

לפני:

כב' השופט אברהם טל, נשיא - אב"ד כב' השופט זהבה בוסתן

כב' השופט ד"ר שמואל בורנשטיין

המעערע  
נגד

מדינת ישראל  
המשיבה

nocchim:

המעערע ובא כוחו עו"ד מירון רוזנטל

ב"כ המשיבה עו"ד גבי ליברמן - קובי

[פרוטוקול הושמטה]

### החלטה

המעערע הורשע על פי הודהתו בת"פ 18983-06-12 (בית משפט שלום בנתניה) בגין סם מסוכן בצוותא, בהחזקת סם שלא לשימוש עצמו ובהחזקת כלים שימושיים לגידול סם ונידון ל - 8 חודשים מאסר בפועל ועונשים נלוויים.

ב"כ המערע מבקש לגבי המערע לקבל תסקير מבחן לצורך הדיון בערעור מאחר והוא ממשך לשתף פעולה עם שירות המבחן ועובד תהיליך שיקומי.

ב"כ המשיבה מתנגדת לקבלת תסקיר נוסף שכן התסקיר האחרון הייתה בפני בית משפט קמא עובר לגור דין ניתן בחודש פברואר 2014, דהיינו, לפני כ - 4 חודשים.

יש בדברי ב"כ המשיבה כדי להצדיק את התנגדותה לקבלת תסקיר משלים ולאור תוכן התסקיר הקודם והמלצות שבו, גם אם לא התקבלו על ידי בית משפט קמא, איןנו רואים מקום לקבל תסקיר לצורך הדיון בערעור.

#3#>

עמוד 1

ניתנה והודעה היום כ"ז סיון תשע"ד, 24/06/2014 במעמד ב"כ הצדדים והמערער.

זהבה בוסtan, שופטת  
שמעאל בורנשטיין, שופט

אברהם טל, נשיא  
אב"ד

### פסק דין

המערער הורשע על פי הודהתו בת"פ 18983-06-12 (בית משפט השלום בנתניה) בכך שבמשך שלושה חודשים התקין יחד עם אחרים בדירה שכורה, שכיר יחיד איתם, אביזרי חשמל ומתקנים שייעדו לגדול קנאבוס בשיטת הידרו יחד עם אחרים, ביניהם ג'יוואן, החזיק וגידל 257 שתלים של קנאבוס במשך של כ - 9.4 ק"ג והחזיק כמות נוספת של קנאבוס במשך כל 669.65 גרם.

המערער נידון ל - 8 חודשים מאסר בפועל, ל - 4 חודשים מאסר על תנאי ו - 10 חודשים מאסר על תנאי בתנאים המפורטים בגזר הדין ותשלום קנס בסך 7,500 ל"נ.

כמו כן חולט קטעו של המערער שעיל פי הנטען שוויי 6,000 ל"נ.

הערעור מכoon כלפי משך תקופת המאסר בפועל ודרך ריצויו וככלפי גובה הקנס.

הטענות העיקריות בפני ב"כ המערער בהודעתה הערעור ובティיעונו בפנינו, הם שבית המשפט קמא לא אבחן כראוי בין עונש המאסר למשך 8 חודשים שהוטל על המערער לבין עונש מאסר של שנה שהוא בעל שותפו שהוא בעל פלילי ובנוסף תיק נושא הערעור יש שני תיקים בגין הפרת הוראה חוקית והחזקת סם לשימוש עצמו וכן שבית המשפט קמא לא התחשב בהליך שיקומי מוצלח שעבר המערער בכל הקשור לגמילה מסמים, כפי שבאה לידי ביטוי בתסקרי שירות המבחן שהיו בפנוי וביתר שאת בדו"ח סוציאלי ובמכתב של המטפלים, שלא היו בפני בית משפט קמא וצורפו להודעתה הערעור.

ב"כ המערער עותר לקבע את המלצה השירות המבחן, להטיל על המערער 300 שעות של"צ ולהעמיד אותו בפיקוחו במשך שנה ומלאן על כך שבית המשפט קמא, חרף העובדה שהפנה את המערער עבור למתן גזר הדין לממונה על עבודות שירות ואף התקבלה חוות דעת חיובית של הממונה עבור לגזר הדין, התעלם מאותה חוות דעת ולא הזכיר אותה בגזר הדין.

ב"כ המערער מפנה להסדר הטיעון אליו הגיעו הצדדים הצדדים לפיו טענה המשיבה כי מתחם הענישה הרαιי למעשי של המערער נע בין 6 חודשים לשנתיים ועתה להטיל על המערער עונש מאסר ברף התחתון של אותו מתחם.

כמו כן עותר ב"כ המערער להפחית ממשך תקופת המאסר בפועל את התקופה של חודש וחצי במהלך ההלכה היה המערער עצור, מה גם שלאחר מכן היה נתון בתנאי מעצר בבית במשך תקופה לא קצרה.

ב"כ המערער הגיע בפנינו אישור רפואי לפיו אשתו של המערער נמצאת בשירות הירון ומונימוק זה גם הוא מבקש להמיר את עונש המאסר לריצוי מאחריו סוג ובריח לעונש שלא יחייב את המערער לעשות כן.

באשר לכנסת, טוען ב"כ המערער כי יש להפחית אותו ולו עד לסכום שהוטל על שותפו של המערער, ג'יואן, שנידון לכנסת בסכום של 4,000 ₪ בגין העבירות נשוא גזר הדין של המערער והעבירות שצרכו אליו.

ב"כ המשיבה מתנגדת להקללה בעונשו של המערער ועומדת על חומרת התנהגותו בכל הקשור למעבדת הסמים, כאשר על פי הודהתו היה שותף מלא למעשייהם של שני האחרים, לרבות ג'יואן.

ב"כ המשיבה טוענת כי בית משפט קמא לא הפללה לרעה את המערער לעומת ג'יואן שכן ג'יואן נידון לשנת מאסר ואילו המערער נידון ל - 8 חודשים מאסר, כאשר בית משפט קמאקבע במפורש בגזר הדין שאיןנו מנכה את תקופת המעצר לאור העונש הנ"ל.

באשר להליך השיקום שעבר המערער ולPsiקה שהוגשה על ידי ב"כ המערער בעניין הליך השיקום, טוענת ב"כ המשיבה שבית המשפט קמא התחשב בה והציגה בפנינוPsiקה של בית המשפט העליון בה הוטלו על נאשמים עם נסיבות דומות עונשי מאסר לתקופות ארוכות יותר, הגם שעברו תהליכי שיקום.

עינן בגזר הדין של ביתה משפט קמא מעלה כי אמנים לא הזכיר את חוות דעת הממונה על עבודות שירות, אך עבר לשילוחתו של המערער לקבלת חוות הדעת, כתוב בית המשפט קמא במפורש שאין בכך זה כדי להביע דעתו בגזר הדין ומשחאליט בית המשפט קמא, מנימוקים מוצדקים המקובלים גם علينا, שלא להטיל על המערער עונש מאסר שניית לרצותו בעבודות שירות, לא נפל פגם בכך שלא הזכיר את חוות הדעת שהיא תהונה בפנוי עבור למתן גזר הדין.

עינן בגזר הדין של בית המשפט קמא מעלה כי הוא מתיחס בחומרה ובצדק להתנהגותו של המערער נשוא גזר הדין שכן הוא גידל והחזיק בקנאות בכמות של למעלה מ - 10 ק"ג כדי למכוון אותו ולפגוע בבריאותם של אחרים וכך להפיק רוחחים כספיים קלים.

גם אם כל אחד מהשותפים לביצוע העבירות תרם את חלקו לביצוע בדרך אחרת, הרי יש בעובדה שהעבירות בוצעו בצוותא כדי להחמיר את עניינו של כל אחד מהם.

אינו מתעלמים מעונש המאסר למשך שנה שהוטל על שותפו של המערער לביצוע העבירות, ג'יואן, אך ההפרש בענישה בין שנת המאסר שהוטלה על ג'יואן, לבין 8 חודשים מאסר שהוטלו על המערער, וזאת מוביל להתייחס עדין לניכוי ימי המעצר, הוא הפרש סביר שmbatא נכוונה את הבדל המעשים ביניהם.

בית המשפט קמא לא התעלם כלל ועicker מתיior נסיבותיו האישיות של המערער כפי שהובאו בתסקרי שירות המבחן שהיו בפנינו, אשר המערער החל לשתמש בסמים קלים בגיל 18 ובשנים האחרונות צרך המערער גם סם קשה יותר מסוג קווקאי.

בית המשפט קמא גם לא התעלם מליקחת האחריות של המערער, בפנוי ובפני שירות המבחן, מכך שבבדיקות השטן שמסר ועדין מוסר היו נקיות ומהליך השיקומי שהחל המערער לעבור ועדין עבר על פי הממסכים שהוצעו בפנינו ולא היו בפני בית משפט קמא.

בית המשפט קמא נתן ביטוי להליך השיקומי שעבר המערער כאשר הטיל עליו עונש, אשר אמנים אינם הולם את המלצה שירות המבחן שהיא המלצה חריגה בקולתה, אך הולם את כלל הנسبות ואת האינטראס הציבורי להילחם ברגע הסמים המביאים לעברינות נוספת ופגעים בבריאותו של הציבור, גם אם מדובר בסמך שנחשב כסמך לא קשה.

לאור כל האמור לעיל, עונש המאסר הבסיסי של 8 חודשים שהוטל על המערער איננו חרוג ממתחם הענישה, ומתחשב בכל הנسبות לקלוא ולחוורא, כאשר מצבו של המערער שונה לחומרה מ对照检查ם של הנאים נושא פסקין דין שהוצעו בפניינו על ידי ב"כ המערער, הן מבחינת הגיל והן מבחינת הנסיבות של הסמך.

עם זאת, ומבליל שאנו מתעלמים בדברי בית משפט קמא, בכל הקשור לנימוק של אי ניכוי תקופת המעצר, נראה לנו שאין מקום במקורה זה, גם בהתחשב בנסיבות לחומרה לחזור מהכלל לפיו מנכים תקופת מעצר מתקופת מאסר.

כך גם אנו סבורים שהקנס שהטיל בית המשפט קמא על המערער, גם שביצע את העבירות למען בצע כסף, לא צריך להיות גבוהה בצורה משמעותית מהकנס שהוטל על שותפו ג'יוואן, שביצע את העבירות לאותה מטרה.

לאור כל האמור לעיל, אנו קובעים כי המערער ירצה 6.5 חודשים מאסר.

אנו מפחיתים את הקנס שהוטל על המערער ומעמידים אותו על סכום של 4,000 ₪ או חודשיים מאסר תMOREתם.

הकנס ישולם ב- 8 תשלוםם רצופים ושווים של 500 ₪ כל אחד החל מיום 14.8.3. ובכל 3 חודשים עד לפירעון המלא.

יתר חלק גזר דין בת"פ 18983-06-12 (בית משפט השלום בננתינה) יעדמו בהתאם.

המערער יתייצב למסרו בבית סוהר הדרים, ביום 14.10.21 עד השעה 10:00, או על פי החלטת שב"ס, כשברשותו תעודת זהות או דרכון.

על ב"כ המערער לחתום את הכניסה למאסר, כולל האפשרות למיון מוקדם, עם ענף אבחון ומיפוי של שב"ס, טלפונים: 08-9787377, 08-9787336.

התנאים שנקבעו לעיכוב ביצוע עונש המאסר יעדמו בהתאם עד להתייצבויות המערער לריצוי.

>#3

**ניתן והודיע היום כ"ז סיון תשע"ד, 24/06/2014 במעמד ב"כ הצדדים והמערער.**

**אברהם טל, נשיא  
אב"ד**      **זהבה בוסטן, שופטת  
שמואל בורנשטיין, שופט**