



ת"פ 13432/04/12 - מדינת ישראל נגד יהושע אוזן

בית משפט השלום בתל אביב - יפו

07 ספטמבר 2016
13453-04-12

ת"פ 13432-04-12 מדינת ישראל נ' אוזן
לפני כב' השופט שמואל מלמד

מדינת ישראל
יהושע אוזן

המאשימה
נגד
הנאשם

נוכחים:

ב"כ המאשימה עו"ד מוטי רייזמן

ב"כ הנאשם עו"ד כצמן

הנאשם בעצמו

גזר דין

הסדר הטיעון וכתב האישום.

ביום 01.10.14 הגיעו הצדדים להסכמה לפיה הנאשם הודה והורשע בעובדות כתב האישום המתוקן, ונשלח לשירות המבחן לצורך קבלת תסקיר בעניינו. עמדת התביעה למאסר.

נוכח הודאתו הורשע הנאשם, במיוחס לו בכתב האישום המתוקן - בעבירה של גידול סם מסוכן, לפי סעיף 6 לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], התשל"ג - 1973.

ביום 02.04.12 במבנה תעשייה, בנה הנאשם וארגן "מעבדת הידרו" לגידול, יצור והפקת סם מסוכן מסוג קנבוס, בכך שמספר חודשים עובר למועד האמור, שכר את המקום מאדם אחר, בנה מדפים ממתכת ועליהם הניח 36 עציצים בהם שתל זרעי סם מסוכן מסוג קנבוס שרכש מאדם אחר, התקין חימום, איור, אוורור והספקת מים לצמחיית הסם, ורכש כימיקליים לגידול צמחיה. בנסיבות האמורות, החזיק הנאשם בסם מסוכן מסוג קנבוס במשקל 2424.20 גרם נטו.

תסקיר שירות המבחן

הנאשם נשלח לשירות המבחן לצורך הכנת תסקיר, לפיו, הנאשם בן 42, נשוי ואב לארבעה ילדים (גילאי 4-15). בילדותו סבל מאסטמה ב- 11.03.13 אובחן כחולה ב- COPD מחלת ראות חסימתית בחומרה קשה. לדברי הנאשם



אחת מראותיו אינה מתפקדת לחלוטין. הנאשם מועמד להשתלת ריאות ומקבל טיפול תרופתי. על פי התייעוד הרפואי העריכו הגורמים הרפואיים כי טיפול בקנאביס עשוי לסייע לנאשם במצבו. לאור מצבו הנאשם אינו עובד ומקבל קצבת לאחר שהוכר כבעל 100% נכות מהביטוח הלאומי.

הנאשם החל לצרוך סמים לפני כ- 7 שנים. צריכת הקנביס מקלה על תסמיני מחלתו. לדבריו החל לגדל את הקנביס כדי להימנע מהתנהלות מול גורמים עבריינים. הנאשם פעל להשגת אישור רפואי לקנביס, אך נמצא לא מתאים. לדבריו מזה תקופה אינו צורך קנביס.

כנגד הנאשם נפתח תיק מב"ד חדש מיום 16.04.14 בגין עבירות דומות. זאת על רקע התדרדרות נוספת במצבו הרפואי וביחסים בינו לבין אשתו. בקשת הנאשם לקבל אישור רפואי לצורך קבלת קנביס רפואי נדחתה עקב אי עמידה בתנאים. הנאשם ער למצבו המשפטי ברם הוא ממוקד להקל על מצבו הפיזי והנפשי ולכן ביצע את העבירה שוב.

הנאשם התקשה לקבל אחריות אישית על חייו ולגלות מודעות לכך שההחלטה לגדל סם ולהשתמש בו ללא היתר נובעת מתפיסה מוטעית וחוסר לקיחת אחריות על מעשיו. בהתייחס לעבירה הנוכחית, הסביר הנאשם כי הרקע הוא מצבו הרפואי והימנעות מהתנהלות מול גורמים עבריינים. הנאשם עושה שימוש במצבו הרפואי והנפשי כהסבר לגיטימי להתנהגותו ולבחירות בעייתיות שלו. הנאשם ביצע בדיקת שתן לאיתור סם שנמצאה נקייה.

בבחינת הסיכון להישנות עבירות התרשם שירות המבחן כי הנאשם מצוי כיום בלחצים נפשיים עקב ההחמרה במצבו הרפואי, רצון אשתו להיפרד, מצבו הכלכלי, העדר מסגרת השתייכות תעסוקתית. קיים קושי לוויסות דחפים והתנהגות אימפולסיבית המגיעה מתוך מתן לגיטימציה למעשיו ותפיסת הקורבנות על חייו. שירות המבחן מעריך כי קשיים אלו מעמידים את הנאשם בסיכון למעבר חוזר על החוק. כמו גם העובדה כי הנאשם ביצע עבירה חוזרת ב- 2014. שירות המבחן לא בא בהמלצה בהעדר פתח להתערבות טיפולית בדמות גמילה ובהעדר אפשרות לריצוי צו של"צ נוכח מצבו הבריאותי. שירות המבחן המליץ להטיל על הנאשם עונש מרתיע ומציב גבולות.

טיעוני הצדדים לעונש

ב"כ המאשימה הגישה תמונות של המעבדה, הפנתה לנסיבות ביצוע העבירה. הערך המוגן לעבירה מסוג הזה היא מיגור תופעת נגע הסמים אשר בית המשפט קובע כי הוא הורס כל חלקה טובה. המתחם לשיטת התביעה לכמות ונסיבות של כתב אישום זה הוא בין 10 ל- 24 חודשי מאסר בפועל. ב"כ התביעה הפנתה לאמור בתסקיר שירות המבחן והעובדה כי התסקיר מצביע על אי הפקת לקחים, מהתסקיר עצמו עולה גם אי נטילת אחריות למעשים ולחומרה של גידול סמים באופי הזה. הנאשם עושה שימוש במצבו הרפואי להסבר למעבדה שהיא בהיקף גדול. שירות המבחן ממליץ על ענישה מרתיעה מציבת גבולות. התביעה עתרה לעונש שלא יפחת מ- 15 חודשי מאסר, מאסר על תנאי, פסילת רישיון נהיגה, פסילת רישיון נהיגה על תנאי וקנס. ב"כ התביעה הגישה פסיקה התומכת בשיטתה.

ב"כ הנאשם ציין כי התביעה התבססה על פסיקה לא רלוונטית לגבי כמויות גדולות יותר, סכומי כסף גדולים. לדעת ב"כ הנאשם הטיעון של התביעה אינו מבוסס על בסיס משפטי, מדובר במי שנמצא על ערש דווי, הנאשם סובל ממחלת ריאות מגיל ילדות באשר במהלך 30 שנה אובחן בשגגה כמי שסובל מאסמה ולכן טופל בהתאם שלא מתאימים למחלה האמיתית. מומחה ריאות אבחן שמדובר בתסמונת שגורמת לניוון ומוות לריאות. הנאשם מתאשפז לעיתים קרובות,



הנאשם נמצא בתור להשתלת ריאות. הגידול היה לשימוש רפואי וכך הנאשם הודה בכתב האישום כי הגידול היה לשימוש רפואי. כיום הנאשם אוחז באישור לשימוש בקנאביס עד ליום 17/8/16 (הוצג אישור). המדינה הכירה בכך שהנאשם זקוק לקנאביס. אם המדינה הייתה נותנת לנאשם להשתמש בקנאביס בזמן הרי שזה היה מקל עליו.

המתחם לדעת ב"כ הנאשם מתחיל במאסר מותנה ועד מאסר מותנה עם של"צ. המתחם צריך להלום את העבירה ולאור המצב הרפואי של הנאשם, העובדה שאושר לו קנאביס הרי שיש מקום לקבוע כי זה המתחם. בהתאם לתיקון 113 על בית המשפט לשקול את מצבו הנפשי והרפואי של הנאשם. הענישה צריכה להיות ברף התחתון דהיינו מאסר מותנה הצופה פני עתיד. ב"כ הנאשם ביקש להסתפק במאסר מותנה וקנס. אני שמעתי

הנאשם הודה בביצוע העבירה הסביר כי עשה זו בשל מצבו הרפואי.

דין והכרעה

מתחמי ענישה שנקבעו ע"י בתי המשפט בעברת גידול סם.

רע"פ 4816/13 שלום מרדכי נ' מדינת ישראל (09.07.13) המבקש הורשע לפי הודאתו בעבירות של גידול סם מסוכן, החזקה ושימוש שלא לצריכה עצמית והחזקת כלים להכנת סם. לפי כתב האישום, בביתו של המבקש נתפסו 210 שתילי חשיש במשקל כולל של 902 גרם, וכן שקיות נוספות עם חשיש וזרעי קנבוס. המבקש נדון ל- 4 חודשי מאסר בפועל, עונשי מאסר מותנה וקנס בסך 1,500 ₪. הערעור בבית המשפט המחוזי ובבית המשפט העליון נדחו.

רע"פ 6987/13 אנטוני אברמוב נ' מדינת ישראל (21.10.13) המבקש הורשע לפי הודאתו בעבירות של גידול, ייצור והכנת סמים מסוכנים, החזקת כלים להכנת סם לא לצריכה עצמית, החזקת סמים שלא לצריכה עצמית ונהיגה בזמן פסילה, ללא רישיון נהיגה תקף וללא ביטוח. על פי המתואר בכתב האישום, שכר המבקש דירה בנתניה והתקין בה ציוד לייצור סמים. לאחר שנפתס המבקש על ידי המשטרה כשהוא נוהג בקטנוע ללא רישיון וללא ביטוח, ערכו השוטרים חיפוש בדירתו - שם נמצאה מעבדה לגידול סמים ובה שתילי קנבוס במשקל של (נטו) כעשרה ק"ג ואביזרים ששימשו לגידול או לצריכת סמים. בית המשפט קבע כי מתחם הענישה בעניינו של המבקש נע בין שישה חודשי עבודות שירות לבין 24 חודשי מאסר בפועל. הטיל בית המשפט על המבקש 12 חודשי מאסר בפועל, מאסר על תנאי, קנס בסך 7,500 ₪ פסילת רישיון הנהיגה למשך שנה ושישה חודשי פסילה על תנאי. הערעור נדחה בבית המשפט המחוזי וכן בבית המשפט העליון. בית המשפט העליון התייחס למתחם וקבע כי לא נפלה בו שגגה.

רע"פ 7005/14 עידן דגן נ' מדינת ישראל (30.11.14) על פי כתב אישום גידל המבקש במעבדה בביתו סם מסוג קנבוס, במשקל כולל של 2,721 גרם. בנוסף, החזיק המבקש בביתו 3.3 גרם סם לצריכה עצמית, וכן ציוד וכלי עזר לגידול הסם. השימוש נעשה על רקע רפואי, תסקיר שירות המבחן לא היה חיובי הנאשם לא שיתף פעולה, נקבע מתחם ענישה של 6-12 חודשי מאסר. המבקש נדון ל- 10 חודשי מאסר לריצוי בפועל, מאסר על תנאי, וקנס בסך 3,000 ₪. בית המשפט המחוזי ובית המשפט העליון דחו את הערעור.

עפ"ג (ת"א) 31126-05-14 מדינת ישראל נ' חריט (12.01.15) המשיב הורשע בגידול ייצור והכנת סמים מסוכנים, על פי כתב האישום החזיק המשיב בדירתו סם מסוכן בכך שגידל אותו באדניות. מדובר ב- 50 שתילים של קנאביס במשקל כולל של כ- 763 גרם. בנוסף לשתילים נתפסו ברשותו של המערער פרטי ציוד שונים המהווים יחד מעבדה לגידול סם. מדובר במנורת הלוגן, קופסאות ובהם הורמון השרשה ועוד. נקבע מתחם ענישה של מע"ת ושל"צ לצדו ועד 12 חודשי מאסר. הוטל על המשיב שירות לתועלת הציבור, מע"ת וקנס 5,000 ₪. בית המשפט המחוזי קבע כי בעברה



זו מדובר במתחם שהינו ראוי וקבע "מתחם הענישה בעבירה של גידול סם מתחיל מעונש מאסר בפועל ולשיטתנו הרף העליון הוא תלוי נסיבות, במקרה הנוכחי הרף העליון צריך לעמוד לפחות על 18 חודשי מאסר ואף זאת תוך התחשבות בכמויות שמדובר בהן." בית המשפט המחוזי הטיל 6 חודשי ע"ש יתר רכיבי הענישה נותרו על כנם.

עפ"ג (ת"א) 24376-07-14 עמר נ' מדינת ישראל (18.02.15) המערער הורשע על סמך הודייתו בעבירה של גידול וייצור של סמים מסוכנים, החזקה ושימוש בסם שלא לצריכה עצמית והחזקת כלים להכנת סם שלא לצריכה עצמית. כתב האישום מתעד את קיומה של מעבדת סמים משוכללת שאותה החזיק המערער בשני מקומות האחד בדירתו והשני על גג הבית. נתפסו שתלים וסם במשקל של כ- 6.3 ק"ג. המעברה מצוידת כדבעי המעידה על עיסוק מסחרי ומקצועי בגידול הסם, החזיק המערער משקל אלקטרוני שנועד, לצורך שקילת הדשנים לגידול הסם, דודים, מפוח, כבלים חשמליים, תרמוסטטים. בית המשפט קבע מתחם ענישה של 8 חודשי מאסר ל- 20 חודשי מאסר. המערער נדון ל- 8 חודשי מאסר, מע"ת, קנס וחילוט רכוש וכספים.

עפ"ג 42358-10-14 גיא נ' מדינת ישראל (18.02.15) המערער הורשע בבית משפט קמא בעבירה של גידול, ייצור והכנת סמים מסוכנים, על פי כתב האישום גידל הנאשם סם מסוכן מסוג קנאביס שלא לצריכה עצמית במשקל כולל של 5,535 ק"ג וחשיש במשקל של 1.40 גרם נטו, מדובר במעבדת סם שהתנהלה בדירתו של המערער. הנאשם החזיק בכלים לגידול הסם, בספר בשם "מריחואנה" הכולל תמונות והסברים לגידול סם וכן מכשור: פילטר אוויר, פילטר מים, שני חשמל, לוחות חשמל, כבלים, מפצלים, 6 יחידות של תעלות אוויר, מפוחים, מאוורר. בית המשפט קבע מתחם ענישה בין 7 ל- 20 חודשי מאסר בית משפט הטיל על המערער מאסר בפועל בן 8 חודשים, הופעל מע"ת כך שסה"כ ריצה הנאשם 10 חודשי מאסר ומע"ת. בית המשפט המחוזי התייחס למתחם וקבע כי הוא מתחם ראוי. הערעור נדחה.

בהתאם לתיקון 113 לחוק העונשין, יש לקבוע, בטרם גזירת הדין את מתחם העונש ההולם, תוך התחשבות בעיקרון המנחה בענישה, שהוא קיומו של יחס הולם בין חומרת מעשה העבירה בנסיבותיו ומידת אשמו של הנאשם. בין סוג ומידת העונש המוטל עליו, מידת הפגיעה בערך החברתי המוגן, במדיניות הענישה הנהוגה ובנסיבות ביצוע העבירה, לנוכח האמור הדוגמאות שהובאו המעידות על מתחמים הרווחים בעבירות דומות. סבורני כי מתחם העונש ההולם בגין האירוע של גידול סם מסוכן בהתחשב באמור, ובין היתר בסוג הסם וכמותו, הינו מאסר לתקופה קצרה שיכול ותרוצה בעבודות שירות ועד למאסר למשך 12 חודשים.

בהינתן המתחם האמור, יש לגזור את עונשו של הנאשם תוך שקילת המתחם ותוך התחשבות בנסיבות המשליכות על קביעת העונש המתאים, כאשר בענייננו יש ליתן משקל להלימה בגזירת העונש לביצוע העבירה ע"י הנאשם; נסיבות ביצוע העבירה וחומרתה; מידת הפגיעה בערך המוגן; גילו של הנאשם; הנסיבות עליהן עמדה ההגנה בטיעוניה; הודאתו המצביעה על נטילת אחריות; היותו נעדר עבר פלילי.

בית המשפט התלבט רבות בתיק זה לגבי הענישה. מחד העבירה אותה ביצע הנאשם הינה עבירה חמורה ויש להטיל בגינה ענישה מחמירה. בתי המשפט בכל הערכאות אמרו את דברם ובגין עבירה זו יש להטיל ענישה שהיא במאסר. הדברים נאמרו וחזרו על עצמם בפסיקה ארוכה של בתי המשפט, כאשר הדבר מבטא את הלימת הענישה לחומרת העבירה והצורך להדביר את התופעה של גידול סם. מאידך, עומד על הפרק מצבו הבריאותי של הנאשם. לפי המסמכים הרפואיים שהוצגו לבית המשפט הנאשם עשה מספר ניסיונות אובדניים. מצבו הגופני של הנאשם על פי התיעוד הרפואי שהוצג לבית המשפט, גם כן בכי רע. על פי התיעוד הרפואי הנאשם סובל ממחלת ראיות קשה והוצגה לבית המשפט



תעודה הנושאת המלצה רפואית להשתלת ראה לנאשם. יצוין כי מצבה של הראה הימנית הינו קשה ונמצאת כמעט בחוסר תפקוד.

השאלה הנדרשת לבירור היא האם יש די בתיעוד הרפואי שהוצג לבית המשפט לפתור את הנאשם ממאסר כאשר השיקול הוא חריגה מהמתחם באופן שלא יוטל על הנאשם עונש מאסר. לאחר עיון בתיעוד הרפואי ניתן להתרשם כי הנאשם למרבה המזל אינו במצב סופני חריגה מהענישה ההולמת וביטול של עונש המאסר הוא חריגה בלתי סבירה בענישה על רקע מצבו הבריאותי של הנאשם. הנאשם יכול לקבל טיפול רפואי ההולם את מצבו במסגרת שב"ס. בית המשפט סבור כי על רקע הרפואי של הנאשם, כאשר הנאשם גידל סם בכמות העולה על 2 קילו יש להתחשב בכל הנסיבות ולקצוב תקופת מאסר שתיקח בחשבון מצבו האישי תוך מתן מענה לאינטרס הציבורי. הנאשם לא נמצא מתאים לריצוי של"צ או מאסר בדרך של עבודות שירות וזאת נוכח מצבו הרפואי. בנסיבות אלו הטלת תקופת מאסר קצרה יש בה כדי לאזן בין שיקולי הענישה הנוגדים.

הערה אחרונה בטרם סיום. הנאשם טען בדיון כי אין לו בעיה כספית ומנסיבות אלו הגידול נעשה רק לצריכה עצמית. מהאמור בתסקיר שירות המבחן עולה תמונה שונה לחלוטין לפיה הנאשם מצוי במצוקה כלכלית.

לאחר ששמעתי את הצדדים בהתחשב בטיעוניהם, בנסיבות המקרה והעניין ועל פי כל השיקולים הצריכים לגזר הדין אני קובע כי אלה העונשים שאני משית על הנאשם:

א. אני דן את הנאשם לעונש מאסר למשך 4 חודשים.

ב. אני דן את הנאשם למאסר למשך 6 חודשים וזאת על תנאי למשך שלוש שנים. התנאי הוא שלא יעבור את העבירה בה הורשע.

א. הנאשם ישלם קנס בסך 2,000 ₪ או 20 ימי מאסר תמורתם.

הקנס ישולם עד ליום 01.10.16.

ב. הנני פוסל את הנאשם מלקבל או מלהחזיק רישיון נהיגה לתקופה של חודשיים וזאת על תנאי למשך שנתיים.

זכות ערעור לבית המשפט המחוזי בת"א, תוך 45 יום מהיום.

במידה וקיימים מוצגים הרי שהם יישמדו, יחולטו, יושבו לבעליהם על פי שיקול הדעת של קצין החקירות.



ככל שהופקד פיקדון בתיק על-ידי הנאשם, הקנס יקוזז מהפיקדון ואת היתרה יש להחזירו לידי או לגורם אחר לפי בקשת הנאשם, בהיעדר מניעה על-פי דין תושב לבא כוח הנאשם עו"ד כצמן מספר רישוי 17964.

ניתנה והודעה היום ד' אלול תשע"ו, 07/09/2016 במעמד הנוכחים.

שמואל מלמד, שופט

[פרוטוקול הושמט]

החלטה

אני מורה על עיכוב עונש המאסר עד ליום 30/10/16.

הנאשם יתייצב לריצוי עונש המאסר שהושת עליו ביום, 30/10/16 עד לשעה, 10.00, בימ"ר ניצן ברמלה או על פי החלטת שירות בתי הסוהר, כשברשותו תעודת זהות או דרכון ועותק מגזר הדין. על המבקש לתאם את הכניסה למאסר, עם ענף אבחון ומיון של שירות בתי הסוהר, בטלפונים: 08-9787377 או 089787336.

להבטחת התייצבות הנאשם למאסר וקיום עיכוב הביצוע אני מורה כי על הנאשם לעמוד בתנאים הבאים:

1. התחייבות עצמית על סך של 15,000 ₪.
 2. ערבות צד ג' על סך של 10,000 ₪, ערב צד ג' יכול שתהא אוזן מלכה ת.ז. 022496368.
 3. במידה והגשה בקשת מעצר בעניינו של הנאשם ונקבעו תנאי שחרור, הרי שהם יעמדו בעינם.
 4. צו עיכוב יציאה מהארץ, במידה והנאשם אוחד בדרכון עליו להפקידו בתחנת משטרת בתוך 24 שעות.
- על שלטונות בית המעצר לאפשר לנאשם ביצוע שלוש שיחות טלפון על חשבון המדינה, לרבות לטלפונים ניידים, לצורך הסדרת תנאי השחרור שנקבעו לעיל.

ניתנה והודעה היום ד' אלול תשע"ו, 07/09/2016 במעמד הנוכחים.

עמוד 6



שמואל מלמד , שופט