



ת"פ 39058/09/18 - מדינת ישראל נגד לירן ליבוביץ

בית משפט השלום בתל אביב - יפו
ת"פ 39058-09-18 מדינת ישראל נ' ליבוביץ

לפני כבוד השופטת דנה אמיר
המאשימה מדינת ישראל
נגד
הנאשם לירן ליבוביץ

נוכחים:

ב"כ המאשימה - עו"ד ליהי אזולאי

ב"כ הנאשם - עו"ד ענבר קינן

הנאשם

גזר דין

רקע ועובדות כתב האישום

1. בהמשך להליך של גישור ולאחר תיקון כתב האישום בעניינו, הודה הנאשם והורשע בעבירה של גידול, יצור והכנת סמים מסוכנים לפי סעיף 6 לפקודת הסמים המסוכנים (נוסח חדש) תשל"ג-1973 (להלן: "**פקודת הסמים**") אשר יוחסה לו בכתב האישום המתוקן מיום 7.7.2020 (להלן: "**כתב האישום**"). על פי המפורט בכתב האישום שבעובדותיו הודה הנאשם, משך תקופה שאורכה המדויק איננו ידוע למאשימה, אך קדמה ליום 4.9.2018, גידל הנאשם בדירה בבת ים 12 שתילי סם מסוכן מסוג קנביס במשקל כולל של 4.6 ק"ג שלא לצריכתו העצמית וללא היתר או רישיון מאת המנהל. לצורך גידול הסמים המסוכנים שכר הנאשם את הדירה האמורה והחזיק בה, בין היתר, ציוד לגידול כגון מנורות, שנאי, מאורר, מפוח ומתקן לייבוש.

תמצית טיעוני הצדדים לעונש והשתלשלות העניינים

2. **בטיעוניה לעונש הפנתה ב"כ המאשימה** לעובדות כתב האישום, למעבדה שהקים הנאשם, לכמויות הסם שגידל ולמספר השתילים, והגישה דוח מסכם חקירת מז"פ ובו תמונות של המעבדה (**עת/1**). בראי הערכים המוגנים בעבירה בה הורשע הנאשם ומידת הפגיעה בהם, שהיא לטענתה בינונית-גבוהה במקרה דנן, מתחם העונש



ההולם ביחס לנאשם לשיטת המאשימה הוא בין 8 ועד 20 חודשי מאסר בפועל. ב"כ המאשימה הפנתה לפסיקה לתמיכה בטענותיה. לטענת ב"כ המאשימה הנאשם הוא חוליה חשובה בשרשרת מפיצי הסמים משהוא זה אשר גידל את הסם, ולכן יש להטיל עליו את האחריות המוטלת על כל הגורמים בשרשרת הפצת הסם. ב"כ המאשימה הגישה את הרישום התעבורתי של הנאשם (ע/ת2) וציינה שלבד מהרישום התעבורתי הנאשם נעדר עבר פלילי. בנסיבות אלה עתרה למיקום הנאשם בתחתית מתחם הענישה, תוך שהדגישה כי הנאשם לא עבר כל הליך טיפולי-שיקומי ולכן אין מקום סטייה לקולה מהמתחם אשר ייקבע. בנוסף, עתרה להשתתף מאסר מותנה, קנס ופסילת רישיון הנהיגה של הנאשם.

3. **ב"כ הנאשם** חלקה על עמדת המאשימה באשר למתחם הענישה, טענה להבחנה בין המקרה דנן לפסיקה אליה הפנתה המאשימה ועתרה לקביעת מתחם ענישה שתחתיתו מספר חודשי מאסר על תנאי ותקרתו 8 חודשי מאסר בפועל שיכול וירוצו בעבודות שירות והפנתה לפסיקה. לטענת ב"כ הנאשם במקרה דנן אין עדות לסחר בסם והמדובר בגידול לשימוש עצמי. כמו כן טענה כי יש לתת את הדעת לכך שלפי כתב האישום אין לדעת כמה זמן הייתה קיימת המעבדה טרם גולתה על ידי המשטרה. ב"כ הנאשם הפנתה לכך שהנאשם שהוא נעדר עבר פלילי, הביע חרטה וחסך מזמנו של בית המשפט ומזמנו של שירות המבחן. בנסיבות אלה לעמדתה יש למקם את עונשו של הנאשם בתחתית מתחם הענישה, ולגזור על הנאשם עונש של מאסר על תנאי. עוד עתרה כי ככל שיוטל על הנאשם עונש מאסר לריצוי בעבודות שירות, יהיה זה לתקופה קצרה, משעל הנאשם לכלכל את משפחתו והוא אינו עובד מאז יום מעצרו. בנוסף ציינה כי הנאשם נמצא תחת תנאים מגבילים משך שנתיים ולא נרשמה כל הפרה לחובתו.

4. הנאשם הביע חרטה וצער על מעשיו וציין כי רצונו להשתקם ולכלכל את משפחתו.

5. בסיום הטיעונים לעונש ציינו והתייחסו הצדדים לעונש אשר נגזר בת"פ 39126-09-18 **מדינת ישראל נ' אוחנה** (14.7.2019) (להלן: "**עניין אוחנה**"), משאוחנה נעצר במסגרת אותה הפרשה, הגם שבקשר למעבדת סמים אחרת.

מתחם העונש ההולם

6. קביעת מתחם העונש ההולם נעשית על פי עיקרון ההלימה. במסגרת קביעה זו יש להתחשב בערך החברתי אשר נפגע, במידת הפגיעה בו, במדיניות הענישה הנוהגת ובנסיבות ביצוע העבירה. במקרה דנן, המדובר בביצוע עבירה של גידול, ייצור, והכנת סמים מסוכנים לה מייחסים המחוקק ובתי המשפט חומרה רבה, לא כל שכן כאשר עסקין בגידול תוך תכנון ושימוש באביזרים לשם כך. זאת לאור הערכים החשובים המוגנים בעבירה, והצורך להילחם בנגע הסם הפוגע בבריאותו, שלומו, וביטחונו של הציבור ובחוסן החברתי, ולצדו סכנת ההתמכרות על כל השלכותיה ההרסניות. מובן כי במקרים רבים מגדלי הקנביס הם חוליה חשובה בשרשרת הפצת הסם. אמנם, קנביס נמנה על הסמים הקלים ואינו מצוי במדרג הגבוה מבין הסמים השונים, ואף נטען ונמצא כי לקנביס יתרונות ושימושים חיוביים לצד חסרונותיו (כמפורט **בהצעת חוק הסמים המסוכנים (עבירת קנס מיוחדת- הוראת שעה)** תשע"ח-2018, ה"ח 1211). יחד עם זאת, האיסור החוקי אף על החזקתו לשימוש עצמי שריר וקיים, לא כל שכן גידולו במעבדה מאובזרת כמו בעניינו. ראו דברי בית המשפט בעפ"ג (ת"א) 12819-11-15 **מדינת ישראל נ' בן צבי** (16.12.2015) (להלן: "**עניין בן צבי**");



"... לא בכדי הציב המחוקק בצדה של עברת גידול הסם עונש מקסימלי השווה לעונש שמוטל על הפצת סם וסחר בסם. יש בכך אמירה נורמטיבית לצד אמירה אופרטיבית. מידת החומרה שבגידול סם איננה נופלת מזו של הפצת הסם. מי שמגדל סם בכמויות כאלה חזקה עליו שאיננו מתכוון רק לשימוש עצמי..."

7. **באשר לנסיבות ביצוע העבירה**, במקרה דנן המדובר כאמור בגידול של 12 שתילים של קנביס על ידי הנאשם במשקל של כ-4.6 ק"ג. משקל השתילים אותם גידל הנאשם אמנם ממשי, אך להשקפתי המשקל אינו הגורם היחיד או אפילו העיקרי ללמד על חומרת הנסיבות, בשים לב לכך שמועד גילוי המעבדה הוא שרירותי, ומשקל השתילים תלוי פעמים רבות בגודלם בעת תפיסתם. דווקא כמות השתילים שגודלו במעבדה, שאינם רבים, 12 במספר, מלמדים על מיתון מסוים בנסיבות, וכך גם העובדה שלא נתפסו בדירה כספים או סמים נוספים או סמים מחולקים. לצד זאת, עצם בחירתו של הנאשם להקים מעבדה הנחזית בלוח הצילומים **עמ' 1** בדירה אותה שכר, תוך אבזורה בציוד לגידול כגון מנורות, שנאי, מאורר, מפוח ומתקן לייבוש, מלמד על התכנון שלצד ביצוע העבירה ועל ההוצאה כספית לצידה - ובכך על החומרה שבמעשיו. המפורט אף אינו מאפשר לקבוע כי המדובר במקרה זה בגידול קנביס לצריכה עצמית כטענת ההגנה. בנסיבות אלה מידת הפגיעה בערכים המוגנים ממעשי הנאשם היא ברף הבינוני.

8. מדיניות הענישה הנוהגת בעבירות גידול סם תוך הקמת מעבדה, בנסיבות והיקפים דומים, כוללת פעמים רבות עונשי מאסר ממשיים מאחורי סורג ובריא. תחתית מתחמי הענישה נקבעת לעיתים לתקופה אותה ניתן לרצות בעבודות שירות, בפרט לאחר תיקון 133 חוק העונשין, תשל"ז - 1977 אשר האריך בהוראת שעה את משך תקופת המאסר אותה ניתן לרצות בעבודות שירות ל - 9 חודשים. תקרת המתחם נקבעת בדרך כלל למאסר ממשי מאחורי סורג ובריא. ראו לשם הדוגמא:

רע"פ 1787/15 **עמר נ' מדינת ישראל** (24.3.2015) שם הורשע המבקש על יסוד הודאתו בעבירה של גידול סמים, החזקת סמים שלא לצריכה עצמית והחזקת כלים להכנת סמים שלא לצריכה עצמית. המבקש גידל בביתו 9 שתילים של סם מסוג קנביס במשקל 4.38 ק"ג, בנוסף החזיק בדירה קנבוס במשקל כולל של 1.907 ק"ג והחזיק ציוד לגידול סמים. בית משפט השלום קבע כי מתחם העונש נע בין 8 ו-20 חודשי מאסר בפועל תוך שציין לחומרה את כמויות הסם שנתפסו שמורות בקופסאות ואת כמות הגזם, המעידים על כך שהנאשם עסק בגידול סמים משך תקופה ממושכת, והטיל על המבקש מאסר בפועל לתקופה של 8 חודשים, מאסר על תנאי, קנס, ופסילת רישיון על תנאי. בית המשפט המחוזי דחה את ערעורו של המבקש. בית המשפט העליון דחה את בקשתו של המבקש לרשות ערעור.

רע"פ 7005/14 **דגן נ' מדינת ישראל** (30.11.2014) שם הורשע המבקש על יסוד הודאתו בגידול קנביס בביתו והחזקת סם לצריכה עצמית, במשקל כולל של כ-2.7 ק"ג. המבקש טען שהסם גודל לצריכתו העצמית עקב מצבו הרפואי. למבקש עבר פלילי והתסקיר בעניינו לא היה חיובי. בית משפט השלום קבע מתחם ענישה שבין 6 ו-12 חודשי מאסר, הוא המתחם לו עתרה המאשימה כפי שסיכמו הצדדים שתטען במסגרת הסדר הטיעון, וגזר על המבקש 10 חודשי מאסר וענישה נלווית. ערעור שהוגש לבית המשפט המחוזי נדחה. בית המשפט העליון דחה את בקשת המבקש וקבע כי העונש אינו חורג ממדיניות הענישה המקובלת והראויה במקרים דומים.

רע"פ 6987/13 **אברמוב נ' מדינת ישראל** (21.10.2013) שם הורשע המבקש על יסוד הודאתו בעבירות גידול סמים במשקל של כ-10 ק"ג, החזקת כלים להכנת סם שלא לצריכה עצמית, החזקת סמים שלא לצריכה עצמית ונהיגה בזמן פסילה, ללא רישיון נהיגה תקף וללא ביטוח. בית משפט השלום קבע כי מתחם העונש נע בין 6 חודשי מאסר לריצוי



בדרך של עבודות שרות ועד 24 חודשי מאסר בפועל, וגזר על המבקש 12 חודשי מאסר בפועל ועונשים נלווים. ערעור שהוגש לבית המשפט המחוזי נדחה, כמו גם בקשה לרשות ערעור שהוגשה לבית המשפט העליון.

עפ"ג (ק"ג) 13901-11-15 **עזרא נ' מדינת ישראל** (9.12.2015) שם הורשע המערער על יסוד הודאתו בגידול 5 שתילי קנבים במשקל 1.2 ק"ג. בית משפט השלום קבע מתחם שבין 6 חודשי עבודות שירות ובין 18 חודשי מאסר וגזר על המערער 45 ימי מאסר שיכול וירוצו בעבודות שירות. בית המשפט המחוזי דחה את הערעור וקבע כי אין המדובר בענישה החורגת מענישה ראויה וכי על המערער הוטל עונש מקל אשר יש בו התחשבות רבה במכלול נסיבות חייו.

עפ"ג (ת"א) 40089-12-14 **מדינת ישראל נ' מורי** (18.3.2015), המערער הורשע בהחזקת קנבים לצריכה עצמית וכן בגידול 15 שתילי קנבים במשקל 3.4 ק"ג לצד עבירה של הפרעה לשוטרי. בית המשפט המחוזי התערב בעונש אשר נגזר על ידי בית משפט השלום, וקבע כי על מתחם הענישה לעמוד לכל הפחות בין 6 ו- 18 חודשי מאסר בפועל. על המערער נגזרו 6 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות לצד פסילת רישיון נהיגה לשנה.

ראו גם **עניין אוחנה** אליו הצדדים והערעור שהוגש על גזר הדין בעפ"ג 44763-08-19 **אוחנה נ' מדינת ישראל** (16.12.2019). כאמור, במקרה זה נעצר אוחנה במסגרת אותה פרשה בה נעצר הנאשם בעניינו, הגם שהעבירות שבביצוען הורשע אינן קשורות לנאשם במקרה דנן. בהבחנה לחומרה מעניינו של הנאשם, אוחנה הורשע בגידול עשרות רבות של שתילים של סם מסוכן מסוג קנבים ב- 42 אדניות, במשקל כולל של 14 ק"ג, לצד החזקת סם שלא לצריכה עצמית במשקל 280 גרם. גם אוחנה שכר דירה לשם גידול הקנבים וצייד אותה במפוחים, שרשרים, מד לחות וטמפרטורה, אדניות, רפלקטורים, שנאי חשמל, חומרי דישון, כלי דישון וכלי עבודה. **בעניין אוחנה** נקבע מתחם ענישה שבין 8 ו- 20 חודשי מאסר בפועל, ונגזר עליו עונש מאסר בן 8 חודשים לצד ענישה נלווית, תוך שבית משפט השלום קובע כי עונשו של הנאשם ירוצה מאחורי סורג ובריא בראי חומרת הנסיבות וכמות הסם. בערעור על גזר הדין, בהסכמת הצדדים, התערב בית המשפט המחוזי בעונש המאסר שנגזר על אוחנה וקבע כי אוחנה ירצה 9 חודשי מאסר בעבודות שירות ולא מאחורי סורג ובריא לצד צו מבחן והענישה הנלווית כפי שנקבעה בבית משפט השלום.

9. לאחר סקירת המפורט לעיל, בראי מדיניות הענישה הנוהגת, נסיבות ביצוע העבירה, הערכים המוגנים שנפגעו ומידת הפגיעה בהם, מצאתי להעמיד את מתחם הענישה לעבירה בה הורשע הנאשם, בין 6 חודשי מאסר שיכול וירוצו בעבודות שירות לבין 18 חודשי מאסר בפועל, לצד ענישה נלווית הכוללת מאסר על תנאי, קנס ופסילה על תנאי.

גזירת עונשו של הנאשם

10. לא מתקיימות במקרה זה נסיבות לחריגה לקולא או לחומרה ממתחם הענישה שנקבע. הנאשם נעדר עבר פלילי למעט עברו התעבורתי אודותיו ניתן ללמוד מתדפיס המידע **עמ' 2**, הודה וחסך זמן שיפוטי. הנאשם אף הביע צער וחרטה על ביצוע העבירות. כל אלה ישקלו לזכותו. הנאשם יליד שנת 1993, ואב לתינוקת, מצבו הכלכלי מורכב, ולדבריו אינו עובד מאז מעצרו בחודש ספטמבר 2018. אין ספק כי כל עונש שייגזר על הנאשם יקשה עליו ועל בני משפחתו ולא רק בפן הכלכלי ועניין זה בה בין שיקולי. הנאשם נתון תחת תנאים מגבילים משך תקופה ארוכה, מיום מעצרו, ולדבריו באת כוחו לא נרשמה כל הפרה לחובתו. כל אלה מביאים למסקנה כי נכון למקם את עונשו של הנאשם בתחתית מתחם הענישה וכך יקבע. זוהי גם עתירת המאשימה במקרה דנן.



11. לאחר שקילת כלל המפורט לעיל, אני גוזרת על הנאשם את העונשים הבאים:

א. מאסר בפועל לתקופה של 6 חודשים, שירוצה בדרך של עבודות שירות, בהתאם לחוות-דעת הממונה על עבודות השירות במרכז קשר-שור ברח' פרופסור שור 40, חולון. הנאשם יתייצב במפקדת מחוז מרכז ביום 03/03/21 בשעה 08:00 לתחילת ריצוי עונשו, בשים לב להמלצת הממונה על עבודות השירות על נימוקיה בקשר למועד ולהשלכות נגיף הקורונה. הובהרה לנאשם המשמעות של אי עמידה בתנאי עבודות השירות.

ב. מאסר על תנאי למשך 6 חודשים, לתקופה של 3 שנים והתנאי שהנאשם לא יעבור עבירת פשע על פי פקודת הסמים.

ג. מאסר על תנאי למשך 3 חודשים, לתקופה של 3 שנים והתנאי שהנאשם לא יעבור עבירת עוון על פי פקודת הסמים.

ד. אני פוסלת את הנאשם מלקבל או להחזיק רישיון נהיגה למשך 3 חודשים, וזאת על תנאי, והתנאי הוא שמשך שנתיים מהיום לא יעבור עבירה על פקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג-1973.

ה. קנס בסך 1,000 ₪ או 14 ימי מאסר תמורתו. בכפוף לכל מניעה על פי דין, 1,000 ₪ מתוך סכום הפיקדון בהליך המ"ת הקשור ישמשו לתשלום הקנס, ויתרת הסכום תושב לנאשם.

ניתן צו להשמדת הסמים.

ניתן צו למוצגים לשיקול דעת קצין משטרה.

זכות ערעור לבית-המשפט המחוזי בתוך 45 יום מהיום.

המזכירות תשלח עותק גזר הדין לממונה על עבודות השירות.



ניתן היום, כ"ה חשוון תשפ"א, 12 נובמבר 2020, בהעדר הצדדים.