



עפ"ג 39972/07/19 - מדינת ישראל נגד אליהו ירושלמי

בית המשפט המחוזי בחיפה

10 אוקטובר 2019

עפ"ג 39972-07-19 מדינת ישראל נ' ירושלמי

לפני הרכב כבוד השופטים:

אברהם אליקים, סגן נשיא [אב"ד] רונית בש ארז פורת
המערכת מדינת ישראל

נגד

אליהו ירושלמי

המשיב

פסק דין

השופט אברהם אליקים, סגן נשיא [אב"ד]

בפנינו ערעור המדינה על גזר דינו של בית משפט השלום בקריות מיום 11.6.2019 (השופט סימי פלג קימלוב) שניתן במסגרת ת"פ 18219-06-17 (להלן-בית משפט קמא).

מבוא

1. המשיב הורשע על פי הודאתו בעובדות כתב אישום מתוקן בעבירה של גידול, יצור והכנת סמים מסוכנים- עבירה לפי סעיף 6 **לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], התשל"ג-1973** (להלן-פקודת הסמים), בעבירה של החזקה/שימוש בסמים שלא לצריכה עצמית- עבירה לפי סעיף 7(א)+7(ג) לפקודת הסמים, בעבירה של החזקת כלים להכנת סם לא לצריכה עצמית- עבירה לפי סעיף 10 רישא לפקודת הסמים ועבירה של נטילת חשמל, בגניבה- עבירה לפי סעיף 400 **לחוק העונשין התשל"ז-1977**.

על פי עובדות כתב האישום שתוקן במסגרת הסדר טיעון, המשיב ייעד דירת מגורים לצורך הפעלת מעבדה לגידול סם מסוכן מסוג קנביס. בתאריך 4.6.2017 גידל במעבדה סם מסוכן מסוג קנביס ונמצאו בה 900 שתילי קנביס בתוך עציצים בשלבי צמיחה שונים במשקל נטו של 23.25 ק"ג. הוא החזיק במקום כלים שונים המשמשים להכנת סמים ונטל חשמל בגניבה בשווי של 65,828 ש"ח.

2. לאחר הרשעת המשיב הכין שירות המבחן חמישה תסקירים לעניין העונש. בתסקיר האחרון מיום 16.4.2019 המליץ שירות המבחן להטיל על המשיב ענישה מותנית ומאסר שירוצה בעבודות שירות.



בית המשפט קמא קבע, לאחר שמיעת טענות הצדדים כי מתחם העונש ההולם נע בין 9 חודשי מאסר בפועל ועד ל-30 חודשי מאסר בפועל והחליט לאמץ את המלצת שירות המבחן ולגזור על המשיב עונש של 9 חודשי מאסר בפועל לנשיאה בדרך של עבודות שירות, לצד מאסר מותנה בן 6 חודשים וקנס כספי בסכום של 6,000 ש"ח (לתשלום ב-10 תשלומים).

תמצית טענות הצדדים

3. המדינה שלא השלימה עם גזר הדין הגישה ערעור וביקשה להחמיר עם המשיב ולקבוע כי תקופת המאסר שנגזרה, יישא בה המשיב בדרך של מאסר בפועל ולא בעבודות שירות, בתוך מתחם עונש הולם שנע לגישתה בין 18 לבין 36 חודשי מאסר בפועל. לתמיכה בטענותיה הפנתה למדיניות הענישה בעבירות חמורות אלו, ולתוכן חמשת תסקירי שירות המבחן שאין בהם הפנייה לאופק שיקומי או טיפולי ועולה מהם כי המניע למעשיו של המשיב היה בצע כסף.

4. הסנגור ביקש לדחות את הערעור, טען כי העונש שהוטל על המשיב אינו מצדיק התערבות של ערכאת הערעור וזאת בהסתמך על פסקי דין שונים. עוד הפנה לתוכן תסקירי שירות המבחן והסביר כי מאחר והמשיב אינו משתמש בסמים, הוא שלל צורך בטיפול בנושא התמכרות לסמים. צוין כי המשיב כבן 55 מעולם לא הורשע בפלילים ואפילו לא נחשד בביצוע עבירה כלשהיא, הוא ניהל אורח חיים נורמטיבי, שירת בצבא וקבל אותות שונים. כי הודה בהזדמנות הראשונה ולקח אחריות על מעשיו. עוד הבהיר כי יש לקחת בחשבון תקופה ארוכה של שנה וארבעה חודשים במהלכה שהה המשיב ב'מעצר בית'.

דין

5. בטרם אנתח את טענות הצדדים אזכיר את פסק דינה של הנשיאה, השופטת חיות, ע"פ 6539/17 אבו **תנהא נגד מדינת ישראל** (15.3.2018) בו נקבע כך:

"אין זה מדרכה של ערכאת הערעור להתערב בעונש שנקבע על ידי הערכאה הדיונית, אלא במצבים שבהם נפלה טעות מהותית בגזר הדין או מקום שבו העונש חורג באופן קיצוני ממדיניות הענישה הנוהגת".

6. המשיב הקים מעבדה לגידול סמים, דהיינו תכנן מעשיו בצורה מדוקדקת, עד כדי התחברות למתקן של חברת חשמל, עקיפת מונה החשמל והצטיידות במזגן, מדי לחות, בקבוקי דישון, אמצעי תאורה ואוורור וכמובן כמות גדולה מאוד של שתילים ועציצים. במועד הכניסה לדירה נמצאו בה שתילי קנבוס במשקל נטו של 23.25 ק"ג.

"יצור והפקת סם מסוכן בכמות כה משמעותית, היא עבירה חמורה, ומדיניות הענישה ביחס לעבירות אלה היא של החמרה בענישה והרתעה.

העונש שהוטל עליו על ידי בית משפט קמא חורג בצורה קיצונית ממדיניות זו. אין בו כדי להרתיע מלבצע עבירות



אלו, שלכאורה קל לבצעו, והרווח שלצידן הוא גבוה מאוד ומפתה.

7. חשוב לציין כי כפי שעולה מתסקירי שירות המבחן וממהות העבירות בהן הודה המשיב, מעשיו לא נועדו לספק לעצמו סמים לשימוש עצמי, הוא לא משתמש בסמים ופעילותו העבריינית הייתה לשם הפקת רווח כלכלי תוך התעלמות מהנזק הכבד לחברה מעצם הכנת סם מסוכן בכמויות כה גדולות, כמות שעתידיה הייתה להיות מופצת לגורמים שונים.

עבירות הסמים הפכו זה מכבר לנגע הפוגע בציבור המשתמשים ובחברה בכללותה, ויש לעשות הכל על מנת למגרן ולעקור מן השורש, גם בדרך של ענישה קשה ומחמירה. ולעניין ענישה למפעילי מעבדות גידול סם הקנבים אפנה לע"פ 2596/18 שנדון במאוחד עם ע"פ 2656/18 **זנזורי נגד מדינת ישראל** (12.8.2018) בו נקבע כך:

"ריבוי המקרים המובאים לפנינו בעת האחרונה - של גידול, ייצור והפקת קנבוס לשם הפצה ומכירה, מעוררים את התחושה, הגם שאינה מגובה בסטטיסטיקה או במחקר אמפירי, כי המדיניות שבאה לידי ביטוי בחוק הסמים המסוכנים (עבירת קנס מיוחדת - הוראת שעה), התשע"ח-2018 (שתחולתו ביום 1.4.2019) - זלגה שלא בטובתה למחוזות אחרים. צרכנים ומשתמשים ואנשים נורמטיביים, שבעבר לא היו נכונים ליטול על עצמם סיכון להסתבך בעולם הפלילי, נכונים כיום לילך צעד נוסף ולהפוך למגדלים ולסוחרים בסם. זאת, מתוך תפיסה שגויה כי מדובר ב"סמים קלים", ובהינתן הטכנולוגיה המאפשרת מכירה והפצה קלה ו"סטריילית" של סמים. ברם, סחר בסמים הוא סחר בסמים. ידע כל מי שמהרהר בדרכים לעשיית כסף קל, כי מדיניות הענישה לא השתנתה ובית המשפט רואה בחומרה עבירות של סחר והפצה של סמים מסוכנים, גם סמים "קלים", תוך הטלת ענישה משמעותית ומרתיעה".

ראו גם פסק דינה של השופטת חיות (כתוארה אז) כבר משנת 2014, ע"פ 2194/14 **בן שמעון נגד מדינת ישראל** (10.9.2014). באותו מקרה נדון הנאשם ל-20 חודשי מאסר בפועל חרף כך ששירות המבחן המליץ להימנע מהטלת מאסר בפועל מאחר ואותו נאשם החליט לשנות את אורח חייו ונרתם להליך שיקום ארוך (שלא כמו במקרה שלפנינו) וכך קבע בית המשפט העליון:

"בית משפט זה חזר פעם אחר פעם על הצורך להחמיר בעונשם של מי שעברו עבירות סמים ולא אחת נפסק כי ככלל כאשר בעבירות סמים עסקין השיקולים הנוגעים לנסיבותיו האישיות של הנאשם נסוגים מפני האינטרס הציבורי שבהרתעת הרבים ומפני הצורך למיגור נגע זה".

יש כמובן לשקול לזכותו את העדר עבר פלילי, את מועד ביצוע העבירות והתקופה הארוכה בה היה משוחרר המשיב בתנאים מגבילים, מאידך אין להתעלם מהעובדה כי לא מוצעת תכנית שיקומית כלשהיא. חשוב לציין כי בתסקיר החמישי והאחרון, לאחר עשרה חודשים בהם היה המשיב תחת פקוח שירות המבחן, העריכה קצינת המבחן כי המשיב אינו בשל להשתלב בהליך טיפולי.

לאור האמור לעיל ובהתחשב בכך שערכאת הערעור אינה ממצה את הדין עת מתקבל ערעור המדינה על קולת העונש, אציע לחברי להסתפק במקרה זה בעונש של מאסר בפועל למשך 12 חודשים בניכוי הימים בהם היה במעצר, יתר



מרכיבי גזר הדין יישארו ללא שינוי.

משך הימים בהם היה המשיב במעצר לא הוזכר בטיעוני הצדדים בפנינו או בפני בית משפט קמא ולכן נתון זה יושלם לאחר השימוע.

**א. אליקים, שופט
סגן הנשיא
[אב"ד]**

השופט רונית בש:

אני מסכימה.

ר. בש, שופטת

השופט ארז פורת:

אני מסכים.

א. פורת, שופט

הוחלט פה אחד לקבל את הערעור וחלף מאסר בפועל של 9 חודשי מאסר מוטל על המשיב מאסר בפועל למשך 12 חודשים. כל יתר מרכיבי גזר דינו של בית משפט קמא יישארו ללא שינוי.

המשיב יתייצב למאסרו בבית סוהר ימ"ר קישון ביום 27.10.19 עד השעה 10:00, או על פי החלטת שב"ס, כשברשותו תעודת זהות או דרכון.

על המשיב לתאם את הכניסה למאסר, כולל האפשרות למיון מוקדם, עם ענף אבחון ומיון של שב"ס, טלפונים: 08-9787336, 08-9787377.



המזכירות תשלח העתק מפסק הדין לשירות המבחן ולממונה על עבודות שירות.

ניתן היום, י"א תשרי תש"פ, 10 אוקטובר 2019, במעמד הצדדים.

א. פורת, שופט

ר. בש, שופטת

א. אליקים, שופט
סגן הנשיא
[אב"ד]