



עפ"ג 47545/06/19 - מיכה סיבנליסט נגד מדינת ישראל

בית המשפט המחוזי בירושלים בשבתו כבית-משפט לערעורים פליליים

עפ"ג 47545-06-19

לפני כב' השופט רפי כרמל, אב"ד
כב' השופט אריה רומנוב
כב' השופטת שירלי רנר

מיכה סיבנליסט
ע"י ב"כ עו"ד טליה רם

המערער

מדינת ישראל
באמצעות פרקליטות מחוז ירושלים

נגד
המשיבה

פסק דין

ערעור על גזר דינו של בית משפט השלום בירושלים (כב' השופט י' שמעוני) מיום 12.5.19 בת"פ

4788-09-15.

כללי

1. המערער הורשע על יסוד הודאתו בכתב אישום מתוקן בגידול סמים ובהחזקת נשק ונדון לשישה חודשי מאסר בפועל, שישה חודשי מאסר על תנאי בגין עבירה לפי סעיף 144 לחוק העונשין או עבירה לפי פקודת הסמים המסוכנים למעט החזקה לצריכה עצמית, וחודשיים מאסר על תנאי בגין עבירה של החזקת סמים לצריכה עצמית או כלים לפי פקודת הסמים המסוכנים. הערעור מופנה כנגד ההרשעה וחומרת העונש.

2. ואלה המעשים: ביום 18.5.15 גידל המערער בדירתו 215 שתילים מסוג קנבוס מזנים שונים במשקל כולל של 10.86 ק"ג. מדובר בשישה זנים שונים אותם יבא המערער מהולנד ומאפריקה. לפי כתב האישום המתוקן, בשנים שקדמו לביצוע העבירה, המערער התגורר בהולנד ולמד שם כיצד לגדל סמים מסוג "גראס". המערער בנה מעבדה בתוך חדר בדירה שהחזיק, בו נמצא ציוד רב שכלל, בין היתר, אוהלים, חומרי דישון, גופי תאורה, מערכת השקיה, מפוח, מכשיר אדים ושנאים. במעבדה שיצר השקיע המערער סכום כולל של 20,000 ₪ לערך. בנוסף, המערער החזיק על שולחן בסלון דירתו אקדח ומחסנית, מבלי שהיה לו היתר להחזיקם.



טענות הצדדים

3. ב"כ המערער עותרת לביטול הרשעתו של המערער ואימץ את המלצת שירות המבחן, כך שיוטל עליו עונש של"צ בהיקף של 220 שעות. לטענת ההגנה, בית משפט קמא שגה בהתייחסו לסוגיית השיקום של המערער אך מההיבט של גמילה מסמים, בלא להתייחס לטראומה שעבר המערער ומכך שכיום הוא הלום קרב. בשנת 1997, במהלך שירותו הצבאי של המערער ובעת שהיה בחופשה בירושלים, נכח בפיגוע קשה שהתרחש במרכז ירושלים ונרתם לפינוי פצועים וגוויית מהמקום. כיום, כך נטען, משמש הקנבים כתרופה של ממש למערער על מנת שיוכל לתפקד בחיי היום יום ולהתמודד עם תסמיני הפוסט טראומה. המערער החל בניסיונותיו להשיג אישור לקנבים רפואי כבר בשנת 2016 ופנה לעו"ד שהגיש בשמו בקשה להכרה כנכה צה"ל בשל ה"לם קרב. הליכים אלה טרם הסתיימו ועדיין אין באפשרותו של המערער לקבל את הרישיון המיוחל. עוד נטען, כי שגה בית משפט קמא בקבעו כי למערער אין מוטיבציה להשתקם, בעוד שבמסגרת הטיפול בשירות המבחן, עשה המערער מאמץ להימנע משימוש בסם למשך למעלה מחצי שנה, אך חזר לסבול מסיוטים קשים, קשיי שינה ואכילה והגיע להתמוטטות מלאה ללא יכולת תפקוד כלל. שירות המבחן התרשם כי המערער הינו אדם נורמטיבי וערכי וכי ההליך הפלילי מהווה עבורו גורם מרתיע ועל כן המליץ על עונש מסוג של"צ. עוד נטען, כי הליכים דומים הסתיימו ללא הרשעה, גם כאשר דובר בגידול כמויות משמעותיות. כמו כן, להבדלים במשקל הסם או במספר השתילים אין משמעות כאשר בית המשפט השתכנע שלא מדובר בגידול לצורך סחר. אשר לפגיעה שתיגרם למערער בגין הרשעתו, נטען כי הרשעה בעבירת סמים תקשה עליו לקבל אישור משרד הבריאות לקנבים רפואי, ותשפיע על אפשרויות העסקתו כמדריך ירי. עוד נטען, כי המערער מטפל באימו החולה. הוא אינו מגלה כל מסוכנות ואין לו הרשעות קודמות.

בדיון הראשון במסגרת הערעור (שהתקיים ביום 29/10/19), ביקשה הסנגורית להמתין להחלטת קצין התגמולים במשרד הביטחון באשר לקביעת נכותו של המערער בעקבות תביעה שהוגשה על ידו. לשם כך נדחה הדיון מספר פעמים. בדיון ביום 5/7/20 הוצג מכתב מאת עו"ד יואב אלמגור, המטפל בעניינו של המערער בתביעתו לנכות, ממנו עולה כי קצין התגמולים במשרד הביטחון מסר הודעתו ביום 16/6/20 כי המערער יוזמן לועדה רפואית אשר תקבע את נכותו הרפואית בגין "התפתחות הפרעה הבתר חבלתית מהאירוע מ-9/97 שארעה בהיותו בחופשה", כלומר קיימת למעשה הכרה בפגיעה הפוסט טראומתית בשל אירוע הפיגוע.

לפיכך, ב"כ המערער שבה על בקשתה לקבלת המלצת שירות המבחן.

4. ב"כ המשיבה טענה כי גזר הדין אינו חורג באופן קיצוני ממתחם הסבירות ואין להתערב בו. גזר הדין מפורט ומנומק. המאשימה ביקשה ללכת לקראת המערער אך המערער לא שיתף בסופו של דבר פעולה עם שירות המבחן, ולמרות זאת עמדת המאשימה הייתה מקלה והסכימה לעבודות שירות, להן המערער לא נמצא מתאים. בית משפט קמא קבע מתחם ומיקם את המערער בתחתית המתחם. לעניין ההרשעה, אין מקום והצדקה להימנע מכך. לא הוכח נזק קונקרטי. על כן יש לדחות הערעור.

תסקיר שירות המבחן וחוות דעת הממונה על עבודות השירות



5. מתסקיר שירות המבחן שנערך בעניינו של המערער עולה כי הינו יליד 1977, רווק ואב לילדה בת 12, אינו עובד, ללא הרשעות קודמות. במהלך שירותו הצבאי, בעת חופשה, היה עד לפיגוע חבלני במרכז ירושלים ומסר כי מאז הוא סובל מתסמינים פוסט טראומטיים. הוצע לו לשלב תרפיה וטיפול תרופתי אך המערער סירב והחל לעשות שימוש בסמים מסוג מריחואנה. שירות המבחן התרשם כי המערער מגלה דפוס התמכרותי לשימוש בסמי מריחואנה כהתמודדות עם קשייו השונים, ובכללם קשיים רגשיים מילדותו וקודם לפיגוע, כי שימוש זה הינו תדיר ופוגע בתפקודו היומיומי וכי המערער מתקשה להכיר בבעייתו זו ומטשטש דפוסים אלו. אשר לעבירות, המערער קיבל אחריות לביצוען, אך מתקשה להכיר בחומרת מעשיו, נוקט בעמדה קורבנית ומביע כעס רב על מערכת החוק. כמו כן, המערער גילה אמביוולנטיות כלפי הצורך בטיפול בתחום הסמים ובהפסקת השימוש בסם. ניסיון לשלב את המערער בטיפול ייעודי בהתמכרות כשל למרות ניסיונות רבים ודחיות. כמו כן, הוא נתפס מזייף בדיקת שתן לאיתור שרידי סם. הוא ניתק קשר עם שירות המבחן, לאחר מכן הודיע כי אינו מעונין להשתלב בטיפול ובוחר בשימוש בסם כדרך להתמודדות יומיומית. לפיכך, נמנע שירות המבחן מהמלצה טיפולית בעניינו והמליץ על של"צ בהיקף של 220 שעות.

6. הממונה על עבודות השירות קבע כי המערער אינו כשיר לביצוע עבודות שירות לאחר שתוצאות בדיקות לאיתור שרידי סם הראו כי הוא משתמש בסמים מסוג חשיש ומריחואנה.

דין

7. במקרה דנן, תנאי הלכת כתב אינם מתקיימים. מעשיו של המערער אינם קלים. המערער גידל סם, שאמנם נחשב קל, אך עשה כן בכמות גדולה מאוד ותוך שהשקיע בכך משאבים רבים, תכנון מוקפד וכסף רב, ואף ייבא סוגים שונים של זני סם. בנוסף, המערער החזיק גם נשק וחלקי תחמושת. בית משפט קמא פירט את הערכים המוגנים שנפגעו כתוצאה מהעבירות שביצע ואת מידת הפגיעה בהם גם בנסיבות בהן גידול הסמים נעשה במסגרת ביתית. חומרת העבירות ונסיבות ביצוען במקרה דנן אינם מאפשרים לבטל את הרשעתו של המערער מבלי לפגוע בשיקולי הענישה האחרים. כמו כן, לא הוכחה פגיעה מוחשית וקונקרטית בעתידו של המערער או בשיקומו בגין הרשעתו. המערער אינו מעונין בהליך טיפולי-שיקומי ובוחר לעשות שימוש בסמים כדרך להתמודדות עם קשייו. המערער שלל בפני שירות המבחן נזקקות טיפוליות מכל סוג שהוצע לו, גילה קושי רב בהימנעות משימוש בסמים ושיתף פעולה באופן חלקי בלבד עם שירות המבחן. כמו כן, המערער טען בפני בית משפט קמא כי הוא מעונין לשוב ולהתגורר בחו"ל לאחר שיסתיים ההליך המשפטי בעניינו. בנסיבות דנן, החלטת בית משפט קמא שלא לבטל את הרשעת המערער אינה חורגת ממתחם הסבירות באופן המחייב את התערבות ערכאת הערעור. באשר לעונש המאסר בפועל שהוטל על המערער: גם בנושא זה בית משפט קמא שקל ואיזן נכונה את כלל הנתונים הצריכים לעניין. עם זאת, נוכח ההתפתחות שחלה לעניין ההכרה בפגיעתו הפוסט טראומטית של המערער בשל אירוע הפיגוע, ונוכח נסיבותיו האישיות, ניתן להקל עם המערער באופן שעונש המאסר בפועל יבוטל. המערער יבצע של"צ בהיקף 220 שעות כאמור בתסקיר שירות המבחן. המערער יחל בביצוע השל"צ עד ליום 20/9/20. יתר חלקי גזר הדין יעמדו בעינם.

ניתן היום, י"ד אב תש"פ, 04 אוגוסט 2020, במעמד ב"כ המערער, המערער וב"כ המשיבה.



המזכירות תשלח עותק פסק הדין לצדדים.

שירלי רנר, שופטת

אריה רומנוב, שופט

רפי כרמל, שופט, אב"ד