



ע"פ 31959/06/14 - גמאל מסארוה נגד מדינת ישראל

בית המשפט המחוזי בתל אביב - יפו בשבתו כבית-משפט לערעורים פליליים
ע"פ 31959-06-14 מסארוה נ' מדינת ישראל
20 אוקטובר 2014

בפני: כב' הנשיאה דבורה ברלינר, אב"ד

כב' השופט ג'ורג' קרא, ס"נ

כב' השופט רענן בן יוסף

המערער:	גמאל מסארוה
נגד	
המשיבה:	מדינת ישראל

נוכחים:

המערער וב"כ - עו"ד אבי כהן

ב"כ המשיבה - עו"ד גלי חצב

מערער 1 - נאשם גמאל מסארוה

[פרוטוקול הושמט]

החלטה

לבקשתו של הסנגור, יישמע הערעור בהיעדר המערער.

ניתן והודע היום כ"ו תשרי תשע"ה, 20/10/2014 במעמד הנוכחים.



דבורה ברלינר, נשיאה
אב"ד

ג'ורג קרא, ס"נ

רענן בן-יוסף

פסק דין

המערער הועמד לדין בבימ"ש קמא בגין שני אישומים, כל אחד מהם עניינו סחר בסם. המערער מכר לשוטר מוסווה באישום הראשון סם מסוג קוקאין תמורת 200 ₪, באישום השני מדובר באותו סם ובאותו מחיר אותו שילם הקונה למערער.

בבימ"ש קמא הודה המערער ובעקבות זאת הוא נשלח לקבלת חו"ד של שירות המבחן ומאוחר יותר הופנה גם לממונה על עבודות שירות. בסופו של יום, הטיל בימ"ש קמא (כב' השופטת י' פרדלסקי) את העונשים הבאים:

1. 6 חודשי מאסר בפועל שירוצו בעבודות שירות.
2. עונשי מאסר על תנאי לתקופות משתנות בהתאם לעבירות שמדובר בהן.
3. צו מבחן לתקופה של שנה.
4. חתימה על התחייבות.
5. שני חודשי פסילת רישיון.

על גזר-הדין הערעור בפנינו.

טענתו העיקרית של הסנגור הינה, כי גם אם מתחם הענישה שקבע בימ"ש קמא בתיק זה הוא מתחם נכון, המערער שבפנינו מהווה דוגמה קלאסית למקרה שבו היה על בימ"ש קמא לחרוג ממתחם הענישה בשל שיקולי שיקום. המערער עבר תהליך ארוך וממושך ובניגוד לציפייה ובניגוד למה שניתן היה לחשוב הצליח לעמוד בו. המערער השתלב בטיפול גמילה. שהה כשנה בקהילה טיפולית. כרגע הוא עובד. בבימ"ש קמא הוצג מכתב מעיריית טייבה באשר לעבודתו של המערער. המערער גם עבר את בדיקתו של הממונה על עבודות שירות ונמצא כשיר לעבודות שירות, כאשר לא נמצאו שרידי סם בשתן. כל הנתונים הללו מצביעים על כך שהוא אכן עבר תהליך שיקום ולשלוח אותו למאסר, ולו למאסר בעבודות שירות, יהווה עבורו קושי שבו לא יוכל לעמוד וישים לעל את כל מאמצי השיקום אותם עשה המערער עד כה.



עוד מלין ב"כ המערער על כך שבימ"ש קמא לא שקלל את העובדה, שהמערער היה 3 חודשים במעצר והטיל עליו את מלוא התקופה אותה ניתן להטיל בדרך של עבודות שירות.

המדינה מפנה למה שנאמר בגזר-הדין ולטענתה, אין מקום להתערב בענישה.

שקלנו את טיעוני הסנגור ולא ראינו לנכון להתערב בענישה.

נתחיל מהעבירות שמדובר בהן, מדובר בסחר בסמים, סחר פשוט, אין מדובר ב"אחוות נרקומנים" אלא במכירה של סם לסוכן סמוי, אין מדובר גם באירוע אחד אלא בשני אירועים בשני תאריכים שונים. כל מה שניתן לומר על נגע הסמים כבר נאמר ואין לנו ספק שלא נצליח לחדש מאום בנושא זה. המלחמה בנגע הסמים מחייבת ענישה של ממש, במיוחד כך כאשר מדובר בסחר כמו במקרים נושא כתב האישום הנוכחי.

מכאן אנו עוברים לשאלת מתחם הענישה:

בימ"ש קמא קבע כי מתחם הענישה בתיק זה נע בין 6 חודשי מאסר בפועל ל- 18 חודשי מאסר. אין לנו ספק שהמתחם הינו מחמיר עם המערער. זהו אכן המתחם הנהוג. אדרבא, בתיקים רבים הרף התחתון שמוצג לעבירות מעין אלה עולה על 6 חודשים. גם הסנגור למעשה לא טען שנפלה שגגה מעם בימ"ש קמא באשר למתחם.

מכאן לשאלה של גזר-הדין והאם היה על ביהמ"ש לחרוג מהמתחם שנקבע על-ידו מטעמי שיקום.

גם בנושא זה איננו סבורים שנפלה שגגה מעם בימ"ש קמא. אדרבא, חסד נעשה עם המערער בכך שביהמ"ש לא שלח אותו למאסר מאחורי סורג ובריאח והסתפק במאסר שירוצה בעבודות שירות.

השיקום עליו מצביע המערער איננו שיקום מובהק כפי שעולה מתסקירי שירות המבחן שבפנינו. מסתבר כי בעת היותו בקהילה הטיפולית נמצאו שרידי סם אצל המערער, הוא לא נטל על כך אחריות ותגובותיו כאשר הוטחה בפניו עובדה זו היו ילדותיות: "תוך שימוש בדפוסי התנהגות מעברו והשלכת אחריות". המערער ביטא באותו שלב כעס וציין כי מסרב לקבל תנאי הקהילה לצורך השתלבותו מחדש בקבוצת הבוגרים.

כאשר מדובר על תהליך שיקום קשה לקרוא למתואר לעיל משום תהליך שיקום מובהק ובולט שיכול לשאת על עצמו את משקל הסטייה מהמתחם. אנו ערים לכך שבשלב מאוחר יותר הוא נמצא כשיר על-ידי הממונה על עבודות השירות, כאשר באותו שלב כשהיה בפני הממונה לא נמצאו שרידי סם בשתן. אין בכך כדי לאיין את האמור בתסקירי שירות המבחן ולא ניתן על-כן להצביע על תהליך שיקום מובהק.

בהינתן מסקנה זו, לא נפלה כאמור שגגה מעם בימ"ש קמא. איננו סבורים גם כי יש להתערב, בשל העובדה שביהמ"ש לא ניכה את שלושת החודשים שבהם ישב המערער במעצר. עובדה זו נלקחה בחשבון כאשר בימ"ש קמא החליט להשית עונש בדרך של עבודות שירות ויש לו, למערער, על מה לברך בנושא זה.



הערעור נדחה.

המזכירות תפנה לממונה על עבודות שירות שימציא לנו חוו"ד עדכנית ביחס למערער.

הסנגור ידאג לכך כי ייווצר קשר בין הממונה לבין המערער, על-מנת שחווה"ד תהיה בפנינו בתאריך 1.12.2014.

התיק נדחה לתאריך 1.12.2014 שעה 08:30.

המזכירות תשלח הזמנה למערער.

ניתן והודע היום כ"ו תשרי תשע"ה, 20/10/2014 במעמד הנוכחים.

רענן בן-יוסף

ג'ורג קרא, ס"נ

דבורה ברלינר, נשיאה
אב"ד

הוקלדעלידיסימונהאלפסי