

## ע"פ 37095/04 - מחמוד מחאג'נה נגד מדינת ישראל

בית המשפט המחוזי בתל אביב - יפו בשבתו כבית-משפט לערעוורים פליליים

עפ"ג 16-04-37095 מחאג'נה נ' מדינת ישראל  
תיק חיזוני: מס' תיק חיזוני

בפני	כבוד השופט אליו בכר
מבקש	מחמוד מחאג'נה
נגד	מדינת ישראל
משיבה	

### החלטה

### הבקשה

1. לפני בקשה ליעקוב ביצוע גזר דין של בימ"ש השלום בת"א (השופט שמו אל מלמד) בת"פ 1328-03-15 מיום 13.3.2016 במסגרת הושתו על המבוקש עונש מאסר בן 9 חודשים בגין הרשעתו בתיק קמא, הופעל כלפיו מאסר על תנאי בין 6 חודשים לריצוי במצטבר ובסה"כ נגזרו על המבוקש 15 חודשים לריצוי בפועל. עוד נגזרו על המבוקש 8 חודשים מאסר על תנאי וה坦אי שלא יעבור עבירת רכוש מסווג פשע וכן 3 חודשים מאסר על תנאי וה坦אי שלא יעבור עבירה של התנודות למעצר חוקי. עפ"י גזר הדין על המבוקש להתייצב לריצוי עונשו בתאריך 24.4.2016.

### רקע לבקשת

2. כתוב האישום המתוקן ייחס למבקר עבירות של פריצה לרכב בכונה לגנוב וכן שימוש בכוח או איום למנוע מעצר זאת לאחר שבתאריך 27.2.2015 בשעה 23:20 התפרץ לרכב לאחר שניפוץ את חלון הנוסע הקדמי, הכניס את פלג גופו העליון לרכב ונגנב מתוכו תיק שחור. המבוקש נתפס בכף ע"י שוטר. כשהשוטר ביקש לעצרו התנגד המבוקש למעצר שלא כדין והשתולל.

3. בימ"ש קמא הרשע את המבוקש עפ"י הודהתו בעבירות שיווחסו לו. המבוקש נשלח לקבלת תסקירות קצין מבחן וכן לחוו"ד הממונה על עבודות השירות. חוות"ד שהתקבלה מהממונה על עבודות השירות הייתה חיובית אך תסקירות קצין המבחן לא המליץ על מאסר שירוצה בעבודות שירות ולפיכך גזר בימ"ש קמא על הנאשם את העונשים כאמור לעיל לאחר שבחן את מתחם הענישה הקים בעבירות בהן עסakin כמו גם את עברו של המבוקש וניסיבותו הפרטניות.

4. לטענת המבוקש, מאחר ועסקין בערעור בזכות, יש לתקן את יומו בבי"ש זה מבלי שיינזק עת ישאה במאסר בזמן

עמוד 1

ערעورو כאשר אין כל אינטראס נגדו לעיכוב ביצוע עונש המאסר. מעבר לכך, דחית הבקשה תשומות את הקרקע תחת עתירת המבוקש בסיס ערעור להארכת המאסר על תנאי התלי ועומד כנגדו בשל נסיבות אישיות ומשפחתיות ובכלל זה שיקומו.

5. המשיבה מתנגדת לבקשתה. לטעמה לכל אורך הדרך היא עתרה לעונש מאסר בפועל וכן להפעלת המאסר המותנה. עוד הוסיףה, כי לבקשתה ניתנה הזרמנות עת נשלה למסקיר קצין מבחן שיבחן את הארכת התנאי אך המסקיר היה שלילי. מעבר לכך סיכוי הערעור נמוכים, תקופת המאסר כוללת מאסר על תנאי שהוא תלוי ועומד ומכאן שאין מקום לעיכוב ביצוע העונש.

## דין

6. תחיליה יזכיר, כי הבקשה הוגשה לביהם"ש בתאריך 19.4.16 הינו כ- 5 ימים קודם לתחילת ריצוי המאסר למרות שפסק הדין בעניינו של המבוקש ניתן ב- 13.3.16. מעבר לכך, נקודת המוצא בבקשתו לעיכוב ביצוע גזר דין הינה ע"פ 11/99 **שורץ ב' מדינת ישראל**, פ"ד נד(2) 241 (להלן: "**הלכת שורץ**"), במסגרתו התקבלה "גישה האיזון" הדביקה בכלל העקרוני בדבר ביצוע מידיו של עונש מאסר (ס' 43 לחוק העונשין), שלו שלושה רציונליים ובהם העדר חזקת החפות עם הרשעה; החש מפני הפגיעה בביטחון הציבור אם ישוחרר; האינטראס בהרטעת ערביינים. במקרים מסוירה הלכת שורץ שיקול דעת רחב בידי השופט היושב בדיון לעורך איזון פרטני בגדרו של כל מקרה לגופו, כאשר במקרה זו יבחנו בין השאר חומרת העבירה ונסיבות ביצועה; אורך תקופת המאסר שנגזרה על המבוקש; טיב הערעור וסיכוי הצלחתו; עברו הפלילי של המבוקש וה坦הלותו במהלך המשפט; נסיבותו האישיות והשאלה אם הערעור מופנה כלפי הרשעה עצמה או רק כלפי העונש.

7. בנסיבות דנא, עוסknןumi במי שלחו בטו הרשותות קודמות והוא אף ריצה מאסרים ממושכים למרות גלו הצער יחסית, ביום כבן 26 ולחובתו עונש מאסר על תנאי ברא הפעלה שלמרות קיומו בוצעו העבירות בהן עסוקן. מבר לכך, מסקיר שרות המבחן מעלה שקיימת ביחס לבקשת מסוכנות ברמה ביןונית עד גבואה, כי ישוב להתנהג באליםות באופן חוזר כבעבר והינו עלול לחזור לנוהל אורח חיים ערבייני ולבצע עבירות נוספות על החוק, לאחר מכן ורואה בעיתיות במצבו והוא אף אינו מבטא אחריות לה. תימוכין למסקנה זו מצא שירות המבחן בשראי סם שנמצא בבדיקה שנעשתה לבקשתו וכן בכך שלא עשה דבר על מנת להיכנס למסגרת שיקומית למרות שהופהנה לכך.

ב"כ המבוקש סבר, כי היה מקום לאפשר לבקשתו לקבל מסקיר משלים וכפועל יוצא להאריך את התנאי תוך מתן אפשרות לבקשת לרצות עונשו בעבודות שירות. לטענת מרשו הוא לא עשה כל שימוש בסמים בתקופה הרלוונטית, ולפיכך מצוי בדיקת הסמים שעבר אינם נובעים משימוש שהוא עצמו עשה בשם עצמו כי יתכן שהשם הגיע לגופו בשל שימוש שעשו אחרים בסמוון לו. כך גם טען כי מעבר לאי השימוש בסמים, הוא אף הפסיק לעשות שימוש באלכוהול וכי הוא יכול להוכיח כי כך הם פניו הדברים.

8. לאחר שיענית בכתב הערעור על נספחים, כמו גם בבקשת המבוקש ותגובת המשיבה, נחה דעתינו בנסיבות העניין כי אין כל סיבה לעיכוב ביצוע גזר דין. עסוקןumi במי שאין לו זו הפעם הראשונה בה הינו פוגש אתسلطונות החוק, הוא אף ריצה מאסרים ארוכים בעברו. כך גם לא קיים רצון בולט מצדו להשתקם והעובדה כי נמצא שרידי סם אף מעידה,

פחותUPI עמדתו שלו, כי הסביבה בה הוא חי רוויה בסמים באופן שלא מעיד על רצון להשתקם.

במצב דברים זהה, סיכון הערעור אינם נראים גבוהים. שיקולי העונשה אוחת בבחן בהם"ש קמא נראים סבירים על פניהם ולנוכח מיהותו של המבקש, לא נראה כי בהם"ש שקל שיקולים שאינם רלוונטיים או אינם תואמים את חומר הראיות שעמד לנגד עינו.

לפיכך, דין הבקשה להידחות.

ה המבקש יתיצב לריצויו עונשו במועד שנקבע בגזר דין של בית המשפט קמא.

ניתנה היום, י"ד ניסן תשע"ו, 22 אפריל 2016, בהעדך  
הצדדים.