

עפ"ג 21597/12 - עלי סביתאן נגד מדינת ישראל

בית המשפט המחוזי בירושלים שבתו כבית-משפט לערעורים פליליים

לפני כב' השופט רפי כרמל, אב"ד

כב' השופט כרמי מוסק

כב' השופט שירלי רנर

17 אפריל 2016

עפ"ג 21597-12-15

המעורער
על עלי סביתאן
עו"ב"כ עו"ד חלאילה

נגד

המשיבת
מדינת ישראל
באמצעות פרקליטות מחוז ירושלים

נגד

פסק דין

26.10.15 ערעור על גזר דיןו של בית משפט השלום בירושלים (כב' השופט איתן קורנהאוזר) מיום בת"פ 13-05-59983.

כללי

1. המערער הורשע על יסוד הודהתו בתיעור בשם מסוכן (שתי עבריות) ובניסיונו לתיעור בשם מסוכן, והוטלו עליו 18 חודשים מאסר במצטבר למסר אותו מרצה המערער חיים, ובניכוי ימי מעצרו בין הימים 23.10.13 ועד 27.5.13, שני עונשי מאסר על תנאי ופסילה מהחזקת רישיון נהיגה. הערעור מופנה כנגד חומרת העונש.

2. **ואלה המעשים:** המערער הודה בחמישה אישומים, בהתאם לעובדות כתוב האישום המתוקן, כדלקמן:

ביום 30.7.12 מכיר המערער סמ מגוג חשיש במשקל של כ-41 גרם לסוכן משטרת (להלן: "השוטר") בתמורה לסך של 1,000 ₪, לאחר תיאום טלפון. המערער קיבל לידי סך של 200 ₪ ובהמשך, קיבל לידי סכום נוסף של 800 ₪. סכום זה נמסר למערער מנהלים מס' 3.

ביום 2.8.12, בהצעת המערער ובתיואום מרראש, המערער קיבל מהשוטר סך של 2,500 ₪, והפגיש אותו עם

עמוד 1

נאשם מס' 3. בפגש זה מכר המערער לשוטר 5 כדורים MDMA בתמורה לסכום נוסף של 200 ₪, ונאשם מס' 3 מכר לשוטר סמ' מסווג חשיש במשקל של כ-97 גרם. המערער הורשע בעבירות סחר בגין מכירת טבליות אלה, ובUBEירת תיווך בגין הסם מסווג חשיש.

ביום 18.7.12, לאחר תיאום מראש, הפגש המערער את השוטר עם נאשם מס' 2 לצורך מכירת סולית חשיש בתמורה ל-1,900 ₪. השוטר מסר סכום זה למערער, ונאשם מס' 2 מסר לשוטר סמ' מסווג חשיש במשקל כ-60 גרם. לאחר התמקחות בשל משקל הסם, אמר המערער לנאשם מס' 2 שיקח רק 1,700 ₪, ונתן לו סכום זה.

UBEירת תיווך נוסף בוצעה ביום 23.7.12. המערער הפגש את השוטר עם נאשם מס' 2, לך מיד נאשם מס' 2 "סולית חשיש", במשקל של כ-97 גרם, בדק את טיבת ומסרה לידי השוטר. בתמורה מסר השוטר לידי נאשם 2 סך של 2,200 ₪. בהמשך, בהצעת המערער לשוטר, מסר נאשם 2 לשוטר 3 טבליות סמ' מסווג MDMA בתמורה ל-100 ₪.

בתאריך 8.8.12, לאחר תיאום מוקדם, בו סוכם כי השוטר ירכוש "פלטה" בתמורה ל-2,250 ₪, נפגש המערער עם השוטר בשכונת א-טור, והוציא "סולית חשיש" וביקש מהשוטר סך של 2,250 ₪. השוטר התעקש לפגוש את האדם ממנו קיבל המערער את הסם, ולפיirc העiska לא יצא, בסופו של דבר, לפועל.

טענות הצדדים

3. ב"כ המערער לא חלק על מתחם הענישה שקבע בית משפט קמא, אך טען כי עונשו של המערער בטעון מתחם זה מחמיר עימיו ואני מתחשב בשיקולים הבאים: המערער הודה במינויו, חסר זמן שיפוטי, הביע חרטה כנה על מעשי, ומעשי לא פגעו באיש בסופו של דבר. המערער פעל לאחר שהסוכן הסמי ביקש ממנו "לסדר" עברו סמים, והמעערר ראה בכך הושחת עזרה לאותו אדם. מדובר בסם שנמכר לצרכיו האישיים של השוטר, כך סבר המערער, ועל כן, כך נטען, אין לראות במערער כמו שמחפש פרנסה מסמים או רודף בצע. נאשימים 2 ו- 3 עשויו שימוש בטענה כדי למכור את הסמים שהחזיקו ועונשו של המערער איננו הולם באופן ייחסי את מעשי ביחס לחלקם של נאשימים אלה. כמו כן, העונש אינו מתחשב בהליך השיקומי הארוך והמשמעותי שעבר המערער, שנקטע בשיאו בשל מעצרו בהליך אחר. מדובר בהליך שיקומי שארך כשנתיים, במהלךו שמר המערער על ניקיון מסמים, שיתף פעולה עם שירות המבחן ושזה שנה מלאה במסד סגור. כמו כן, יש להתחשב בכך שהמעערער שהוא קרוב ל- 5 חודשים במעט ממש. לפיirc, נטען כי יש להקל בעונשו של המערער ולהסתפק בימי מעצרו. הוגש עוד כי בית משפט קמא קבוע, בהליך המעצר, כי הרוח החיה הוא נאשם 3 אשרណון לעונש מאסר לתקופה 6 חודשים בעבודות שירות ועונשו של נאשם 2 הוקל בערעו (אוו) נאשם נדון לעונש מצטבר, כולל הפעלת מאסר מותנה, לתקופה של 24 חודשים). המערער עשה אשר עשה לאור התמכרותו לסם ומנת הסם אמורה הייתה להיות התגמול למשוע. לאחר שעבר המערער להוסטל, שבר את רגלו, נפתח נגדו תיק אחר והוא נדון למאסר לתקופה 8 חודשים אותו הוא מרצה כיום, עונש שירוצה במצטבר לעונשו במסגרת התקיק נשוא הערעור, וכן, המערער הנו המפרנס היחיד.

המשיבה הפנתה לעברו הפלילי של המערער (שהוסכם שאינו מכבד). נטען כי בעניינו של המערער מדובר במי שהורשע בחמש UBירות, המערער היה מצוי בהליך שיקומי עד אשר נעצר בגין UBירת שוד, הליך שקטע את שיקומו ואף שירות המבחן המליך על מאסר בפועל. מתחם הענישה שנקבע על ידי בית משפט קמא הנה ראוי ונכון. באשר לנאשם 3, דובר שם במי שהודה בתחילת משפטו, ללא עבר פלילי, והורשע בשתי UBירות סחר שהיוו אירוע אחד. נאשם 2 הורשע בשתי UBירות סחר בסם וצירף תיק שעסק בעבירות רכוש, והיה תלוי נגדו עונש מאסר מותנה בגין UBירות סחר

בשם והיק לרכוש, ועונשו, כולל הפעלת המאסר המותנים, הגיע ל - 24 חודשים מאסר בפועל, יחד עם זאת, כאמור, בערעור שהוגש, הופחת עונשו והועמד על 22 חודשים מאסר לRICTSI בפועל. לפיכך נטען כי קיים הבדל בין המערערם, הליך השיקום של המערער כשל ויש לדוחות הערעור.

תסקרי שירות המבחן

4. מתקורי שירות המבחן שנערכו בעניינו של המערער עולה כי הינו בן 38 שנים נשוי ללא ילדים. בעברו הפלילי הרשעה משנת 2008 בעבירות רכוש, ומשנת 2010 בגין עבירות אלימות, בגין נשפט למאסר על תנאי. המערער שולב בהליך המעצר החל מיום 3.10.13 בטיפול בבעית סמים במסגרת הקהילה הטיפולית אל-פאטאמ, ובהמשך שולב בהוסטל וביחידת של"מ. שירות המבחן התרשם כי המערער עבר בתחום הילג גמילה עמוקה, אך בהמשך נתקע קשר עם שירות המבחן ועם יחידת של"מ. בהמשך הובילו לכך נקטע בשל מעצרו של המערער בעבירות שוד. לפיכך, מנע שירות המבחן מהמלצת טיפולית בעניינו ומילץ על השחת עונש מאסר בפועל.

דין

5. לזכות המערער עומדת הودאות במיחס לו, שהביאה לחיסכון בזמן שיפוט וליעול ההליכים, האחריות שנintel על המעשים והבעת חריטה כנה מצידו. כמו כן, יש להביא בחשבון השיקולים לקולא את העובדה שהמערער עבר הילג טיפול ממושך ומצליח עד לביצוע עבירת השוד, וכי הוא שהה תקופה ארוכה בחלופת מעצר בתנאים מגבלים. מאידך, לחובתו של המערער עבר פלילי שלא היה בו כדי להרתו מלעbor על החוק פעמי נססת. חומרת העבירות שביצע המערער הנה ברורה, והעבירות נערכו למנוע כלכלי רכושי. הילג הטיפולו אותו עבר לא עזר לשקמו. כמו כן, טענת הסגנון, לפיה עונשו של המערער סוטה ממדיניות הענישה האחידה ביחס לנאים האחרים בפרשה - דין להידחות. עניינים של הנאים האחרים שונה, ובכלל זה השווי מתבטאת בנסיבות האישומים שייחסו לכל אחד. יחד עם זאת ראיינו לנכון להקל במידת מה עם המערער לאור העובדה כי שהה תקופה ארוכה בקהילה סגורה בהעדר חופש התנועה, מעין מעצר בתחום הקהילה, ועל כן אנו מורים כי מתוך עונש המאסר שהוטל המערער יהיו 4 חודשים חופפים לעונש המאסר אותו מרצה המערער בגין עבירה אחרת בה הורשע ואילו 14 חודשים ירוצה באופן מצטבר. יתר חלק גזר הדין יוותר בעניינו.

אשר-על כן, הערעור מתקיים בפרק ש - 4 חודשים מთוך עונש המאסר בן ה - 18 חודשים שהוטל על המערער, ירוצה בחופף לעונש המאסר בין ה - 8 חודשים אותו מרצה בעת המערער.

ניתנה היום, ט' ניסן תשע"ו, 17 אפריל 2016 במעמד ב"כ המערער, המערער וב"כ המשיבה.

כרמי מוסק, שופט

ישראל רנרג, שופטת

רפי כרמל, שופט
אב"ד