

עפ"ג 2260/02 - מאزن אבו דיאב נגד מדינת ישראל

בית המשפט המחוזי בירושלים שבתו כבית-משפט לערעורם פליליים

12 יולי 2016

עפ"ג 2260-02-16

לפני כב' השופט רפי כרמל, אב"ד

כב' השופט כרמי מוסק

כב' השופט שירלי רנر

מעורער
נגד
המשיבה

מאزن אבו דיאב ע"י ב"כ עו"ד דראושא
מדינת ישראל
באמצעות פרקליטות מחוז ירושלים

פסק דין

20.12.15 ערעור על גזר דיןו של בית משפט השלום בירושלים (כב' השופט איתן קורנהאוזר) מיום בת"פ 13-05-59243.

כללי

1. המערער הורשע על יסוד הודהתו בשלוש עבירות של סחר باسم מסוכן ונדון ל - 27 חודשים מאסר בפועל, שני מאסרים על תנאי, פסילה מלאהציק ברישון נהיגה, פסילת רישון נהיגה על תנאי וקנס. הערעור מופנה כלפי חומרת העונש.

2. המעשים הם: בתאריכים 26.11.12, 23.1.13, 6.12.12 ו - 6.12.12, המערער ואחיו, הנואשם 2, מכרו לסוכן משטרה

שם מסוכן מסווג חשיש. בשני המקרים הראשונים, מדובר בכמות סמ של 98.79 גרם נטו ו- 96 גרם נטו, שנמכרה בתמורה לסך של 1,800 ₪ בכל מקרה, ובמקרה השלישי מדובר בכמות סמ של 95.94 גרם נטו בתמורה לסך של 2,500 ₪ וכן במקרה 26 כדורים הנחוצים להיות שם מסווג PVP-Alfa בתמורה לסך של 1,000 ₪. בכל המקרים, הטענה תיאום טלפון מוקדם עם המערער. הנאשם 2 הוא שמסר את הסמים וקיבל לידי את התמורה, כאשר במקרה הראשון המערער נכח במקום והנחה את הסוכן להעביר את הכסף לידי הנאשם 2, וכן במקרה השני נכח המערער בסמוך וידע עם הסוכן שהכל הטענו כבושא.

טענות הצדדים

3. ב"כ המערער טוען כי עונשו של המערער חורג מרף הענישה המקובל בעבירות בהן הורשע, בהתחשב בנסיבות המקרה. חלקו של המערער נמצא בתיווך או דרגה אחת מעל פעולות התוויר, שכן בכל פעם שפונה אליו הסוכן המשטרתי, המערער הפנה אותו לאחיו. המערער מעולם לא קיבל את הכסף לידי ולא העביר את הסם לידי הסוכן. יתרה מזו, כבר בעסקה הראשונה, הנאשם 2 ביקש מהסוכן לא לתקשר למערער אלא שירות אליו, כפי שצין בכתב האישום. לטענת הסגנון, מתחם הענישה צריך להתחיל מעבודות שירות. כמו כן, יש להתחשב בנסיבות האישיות והמשפטתיות של המערער, כעולה מتسקיר שירות המבחן, ובכך שהוא במוחס לו ותרם לחיסכון בזמןו של בית משפט קמא. עברו הפלילי של המערער הינו ישן. העבירה האחורה הינה מנתת 2005, לפני כ- 11 שנים. לפיכך, עותר הסגנון לביטול עונש המאסר ולגוזר על המערער חצי שנת מאסר שתרצה בעבודות שירות, מעבר לתקופת המעצר שריצה, או לקיצור תקופת המאסר באופן ממשמעותי. הסגנון הדגיש עוד כי לא ניתן משקל להודאותו של המערער על כל הכרוך בכך והעונש, בנסיבות אלה, אינו מידתי, זאת לצד נסיבותו האישיות המיעילות, שיעירן מחלת אשתו והטיפול בילדיו הקטנים, ומ שא משפחתי זה הוא שהביא לכישלון הליך השיקום. עוד טוען לגבי הפער בין העונש שהוטל על המערער זהה שהוטל על אחיו, הנאשם 2. באה הפניה לפסיקה המובילה, לדעת הסגנון, להקלת בעונש.

המשיבה עתירה לדחית הערעור. טוען כי פסק דיןו של בית משפט קמא מazon והעונש שגורע על המערער הנה סביר. טוען כי אין מדובר בתיווך וטענת הדחזה נדחתה ע"י בית משפט קמא וכותב האישום, בעובdotיו הודה המערער, מדובר בעצמו. כמו כן נסיבותו האישיות של המערער היו פרושות לפני בית משפט קמא והבדל בין המערער לבין אחיו נבע מהליך שיקום מוצלח של האח, כנגד כישלון המערער למשם ההזדמנות להליך שיקום.

מסקיר שירות המבחן

4. מتسקיר שירות המבחן שנערך בעניינו של המערער עולה כי הינו יליד 1979, כבן 36 שנים, נשוי ואב ל- 3 ילדים, מתגורר בסילואן, עבד במחזור ומוכרת ברזל במשך שנים עד למעצרו בתיק זה, משתמש שנים רבות במסים מסוג קוקאין וקריסטל, מריצים מסוג אקסטזי, צורך אלכוהול ומנהל אורח חיים הרסני סביב סמים, עברות סמים ורכוש פיתוח אורח חיים עברייני עם מעורבות פלילתית מתמשכת. אשתו סובלת מבעיות נפשיות. המערער החל להסתבר בפלילים מגיל 14 שנים. לחובתו 10 רישיונות קודמות, שהאחרונה בהן הינה מנתת 2007 בגין תקיפה סתם בצוותא שבוצעה בשנת 2005, בגין נדן ל- 15 חודשים מאסר בפועל. הרשותו האחורה בעבירות מתוחם הסמים הינה מנתת 2002 בגין עבירות שימוש וסחר שבוצעו בשנת 2001. המערער לוקח אחריות על מעשייו וביטה חרטה, אך שירות המבחן התרשם כי הוא מיצמצם את חלקו בעבירות, וכי באישיותו דפוסים עברייניים מופנים, קושי בווסות דחפים ונטייה לפעול

ambil' לחשוב על חומרת מעשו והשלכותיהם.

דין

.5. דין הערעור להידחות.

לזכות המערער עומדת הودאותו במיחס לו, שהביהה לחיסכון בזמן שיפוטיו וליעול ההליכים, האחריות שלקח על המעשים והבעת חריטה מצדיו. כמו כן, במקלול השיקולים לקוליה יש להביא בחשבון את מצבה של אשת המערער, כפי שפורסם בתסaurus שירות המבחן, גיל הילדים והעובדת שבני הזוג מצפים ליד נסוף. מאידך, לחובת המערער נזקפת חומרת העבירות שביצע. המערער סחר עם אחיו בשלושה מקרים שונים ונפרדים בנסיבות ממשמעותית של סם מסוג חשיש עברור בצע כסף. כמו כן, התמורה שהתקבלה בגין מכירות אלה הנה ממשמעותית והסתכמה באלפי שקלים במצטבר. לא בcoli קבע בית משפט כמה נקבעים אלה מ对照检查ים על נגישות הסם עבור המערער ואחיו ועל מידת הנזק הפוטנציאלי הטמון במשיהם. בנוסף, שלא כטענת הסגנור, לפיה חלקו של המערער היה קטן והסתכם בתיווך, מכתב האישום המתוקן, בו הודה המערער, עולה כי תפקידו היה דומיננטי, ובכלל זה הוא שיצר את הקשר הראשוני עם הסוכן המשטרתי, עמד בקשר טלפוני עם הסוכן בכל עסקה, נפגש עמו וסייעם את פרטי העסקה השנייה, והנחה את הסוכן למקום המפגש. לחובתו של המערער נזקף גם עברו הפלילי העשיר, הכול עבירות סמים, רכוש ואלימות, ודפוסי העברינות וההתמכרות לסמיס ולאלכוהול המאפיינים אותו לארוך שנים, כפי שפורסם בהרחבה בתסaurus שירות המבחן. בעניינו של המערער לא מתקיים שיקולים המצדיקים את העדפת האינטראס השיקומי כבמקרה של אחיו, שכן כשבועיים לאחר ששולב המערער בהליך טיפול ושולב בקהילה בתנאי פניםיה, עזב המערער את הקהילה על דעת עצמו ועוד אף איים בתקיפה על מטופלים ומדריך שניסו לשכנע להישאר. יחד עם זאת, היה מקום ליתן משקל נוספים להודאותו. לפיכך, עונש המאסר בפועל אותו ירצה המערער יעמוד על 24 חודשים. יתר חלק גזר הדין יעדמו על כנמו.

ניתנה היום, ו' تمוז תשע"ו, 12 יולי 2016, במעמד ב"כ המערער, המערער וב"כ המשיבה.

כרמי מוסק, שופט

ישראל רנر, שופט

רפאל כרמל, שופט

אב"ד