



עפ"ג 25919/04/19 - אחמד גאבר נגד מדינת ישראל

בית המשפט המחוזי בירושלים בשבתו כבית-משפט לערעורים פליליים

עפ"ג 25919-04-19

לפני כב' השופט רפי כרמל, אב"ד

כב' השופט אריה רומנוב

כב' השופטת שירלי רנר

המערער

אחמד גאבר

ע"י ב"כ עו"ד יעקוב ג'אבר

נגד

המשיבה

מדינת ישראל

באמצעות פרקליטות מחוז ירושלים

פסק דין

ערעור על גזר דינו של בית משפט השלום בירושלים (כב' השופטת ג'ויה סקפה שפירא) מיום 17.3.19

בת"פ 56173-02-18.

כללי

1. המערער הורשע על יסוד הודאתו בכתב אישום מתוקן בעבירת ניסיון סחר בסם מסוכן ונדון ל - 14 חודשי מאסר בפועל, 8 חודשי מאסר על תנאי שלא יעבור עבירה לפי פקודת הסמים המסוכנים, למעט החזקת סמים לצריכה עצמית וכלים, 6 חודשי מאסר על תנאי שלא יעבור עבירה של החזקת סמים לצריכה עצמית או כלים, לפי פקודת הסכמים המסוכנים, קנס בסך 5,000 ₪ ופסילת רישיון נהיגה למשך 4 חודשים. הערעור מופנה כנגד חומרת עונש המאסר בפועל.

2. ואלה המעשים: ביום 14.2.18 בשעה 17:26 לערך, נסע המערער עם אחר, ברכבו של המערער, לכיוון רחוב צלאח א-דין בירושלים. במהלך הנסיעה החזיקו השניים שקית ובה 400 טבליות של סם מסוכן מסוג MDMA. המערער הוציא מתוכה 2 טבליות אותם שמר בכיסו; מסר אחר את השקית ובה יתר הטבליות, אמר לאחר שמדובר בסם מסוג אקסטזי, ושבכוונתו להעביר את השקית לאדם שלישי, והוא לקח שתי טבליות על מנת להראות אותן. לאדם השלישי, הנאשם ביקש מהאחר להחזיק את השקית ולהמתין בצד, במרחק של כ - 25 מטרים ממנו, בעת שהמערער מציג בפני האדם השלישי שתי טבליות, והאחר הכניס את השקית לכיס מעילו. כאשר המערער החנה את רכבו, הגיעו אליו שוטרים וביקשו ממנו לעצור ולהזדהות. המערער סירב להזדהות ולצאת מהרכב, והחל לנופף בידיו לאחר ולצעוק לעברו "תברח, תברח".



3. האחר, שאדי ג'אבר, הורשע בעבירה של ניסיון סחר בסם מסוכן ונדון ל - 8 חודשי מאסר לריצוי בפועל, 7 חודשי מאסר מותנה וקנס בסך 3,000 ₪. (ערעור שהגיש על קולת העונש נדחה).

טענות הצדדים

4. ב"כ המערער עותר לביטול עונש המאסר בפועל והמרתו למאסר קצר שירוצה בעבודות שירות. נטען, כי יש לאמץ את המלצת שירות המבחן להטיל עונש מאסר לריצוי בעבודות שירות וצו מבחן לשנה כדי לאפשר את השלמת ההליך השיקומי שהמערער מצוי בו. כמו כן, יש להתחשב בנסיבותיו האישיות של המערער, שהוא כבן 36, אב לילדים קטנים, הזקוקים לתמיכתו. המערער הוא מפרנס יחיד למשפחתו והוא עבר מחלה קשה. נטען, כי מאסר בפועל יביא להתדרדרות של המערער. בנוסף, נטען כי יש להתחשב בכך שהמערער הודה במיוחס לו וביטא הבנה לטעות שעשה. נטען גם כי בטעות סבר בית משפט קמא כי מדובר בכמות גדולה של סם המצדיקה החמרה בענישה, בעוד שכתב האישום עוסק בשתי טבליות סם בלבד. משלא פורט משקלה של כל טבליה, יש להניח לטובת הנאשם כי לא מדובר בכמות גדולה כמו כן, נטען כי שגה בית משפט קמא בקבעו כי לעבירה קדמו תכנון ותעוזה וכי יש לזקוף זאת לחומרה. מתחם הענישה שקבע בית משפט קמא הינו מחמיר מדי. לחלופין, יש לסטות ממנו משיקולי שיקום. הוסף, כי בית משפט קמא ראה בחומרה רבה יותר את חלקו של המערער ביחס לחלקו של המעורב האחר, ובית משפט קמא חרג מעובדות כתב האישום. המערער לא תכנן את האירוע וכי בית משפט קמא הסיק זאת מיוזמתו. לעניין תסקיר שירות המבחן - נטען כי התסקיר המשלים שהתקבל, שיפר את מצבו של המערער שקיבל אחריות לאירוע. וכן התבקש, במסגרת הערעור, תסקיר משלים נוסף להשתלבות בהליך טיפולי על מנת שהמערער יוכל להוכיח את עצמו.

ב"כ המשיבה טען כי אין בסיס להתערב בגזר הדין של בית משפט קמא ואין מקום לקבל תסקיר נוסף. אמנם העונש אינו קל, אך מדובר ב - 400 טבליות סם. בית משפט קמא בחן את כל הנסיבות, המערער היה היוזם של האירוע. נלקחו כל הנתונים בחשבון ויש לדחות הערעור.

תסקיר שירות המבחן

5. מתסקיר שירות המבחן שנערך בעניינו של המערער עולה כי הוא בן 36 שנים, נשוי ואב לחמישה ילדים, עד למעצרו עבד בעבודות מזדמנות, וכיום עובד בתחום השיפוצים. המערער סובל מבעיות רפואיות כלליות, אך כיום אינו נתון לטיפול. ללא הרשעות קודמות. שולב בקבוצה טיפולית, אך מתקשה לגלות מודעות מעמיקה למצבו ולקשייו ואינו בעל מוטיבציה להמשיך ולהעמיק בהליך הטיפולי. בתחילה, המערער התקשה לקחת אחריות מלאה על ביצוע העבירה, השליך את האחריות על אחרים וצמצם את חומרת מעשיו. בתסקיר המשלים שנערך לו הביע חרטה על מעשיו ואמר כי הוא לוקח אחריות עליהם. הוערך כי פועל באימפולסיביות במצבי לחץ והרושם הוא כי הוא נעדר מוטיבציה של ממש לערוך שינוי בחייו. הומלץ על הטלת מאסר לריצוי בעבודות שירות, צו מבחן לשנה ועונשים מותנים.

דין

6. לזכות המערער עומדת הודאתו במיוחס לו, שהביאה לחיסכון בזמן שיפוטי ולייעול ההליכים, האחריות שלקח על המעשים, הבעת חרטה, הסכמתו לחילוט הרכב ששימש אותו בעת ביצוע העבירה, והעדר הרשעות קודמות. מאידך, לחובת המערער נזקפת חומרת העבירה שביצע, הן ככל שמדובר בכמות הסם שהחזיק והתכוון לסחור בו, והן ככל



שמדובר בסוג הסם, שהוא סם קשה שגם פגיעתו עלולה להיות רעה. בית משפט קמא עמד על הערכים המוגנים שנפגעו כתוצאה ממעשיו של המערער, על מידת הפגיעה שנגרמה ועל הצורך למגר את תופעת עבירות הסמים. כמות הסמים שניסה המערער לסחור בה הינו גדולה, ואין מדובר בשתי טבליות בלבד, כטענת הסנגור, שכן אלה, לפי כתב האישום, היו בידו לשם הדגמה לאדם, לו התכוון המערער למכור, בעוד שהיתה לו כמות של 400 כדורים אותם התכוון למכור. כל טבליה היא כמות סם מסוכן נפרדת, ולא בכדי קבע בית משפט קמא כי בנסיבות הענין הפוטנציאל הגלום בביצוע העבירה והנזק שצפוי היה להיגרם ממנה הוא רב. כמו כן, יש להתחשב בכך שהעבירה לא הושלמה אך בשל התערבות משטרה. שלא כטענת הסנגור, למעשיו של המערער קדם תכנון והם בוצעו בתעוזה תוך זלזול בשלטון החוק, באופן המלמד על מידת המסוכנות הנשקפת ממנו ומחייב שקילת שיקולים של הרתעה אישית. עם זאת, לנוכח העונש שנגזר על המעורב האחר, ואף שחלקו של המערער משמעותי יותר, ניתן להקל בעונשו של המערער ולהעמיד את עונש המאסר בפועל על תקופה של 12 חודשים. יתר חלקי גזר הדין יעמדו בעינם.

המערער יתייצב לריצוי עונשו ביום 9/2/20 עד השעה 10:00 בבית המעצר ניצן.

ניתן היום, י"א טבת תש"פ, 08 בינואר, 2020, במעמד ב"כ המערער, המערער וב"כ המשיבה.

שירלי רנר, שופטת

אריה רומנוב, שופט

רפי כרמל, שופט, אב"ד