



עפ"ג 48187/07/17 - מוחמד דאוד נגד מדינת ישראל

בית המשפט המחוזי בירושלים בשבתו כבית-משפט לערעורים פליליים
לפני כב' השופטים: י' נועם - סגן נשיא, ר' פרידמן-פלדמן וא' אברבנאל

עפ"ג 48187-07-17

מוחמד דאוד
על-ידי ב"כ עו"ד שאדי כבהא

המערער

מדינת ישראל
באמצעות פרקליטות מחוז ירושלים

נגד
המשיבה

פסק דין

סגן הנשיא, י' נועם:

1. לפנינו ערעור על גזר-דינו של בית-המשפט השלום בירושלים (כב' השופטת שרון לארי-בבלי), בת"פ 3025-08-16, מיום 8.6.17, לפיו נידון המערער לששה חודשי מאסר בפועל, לשני מאסרים על-תנאי, לקנס בסך ₪ 2,000 ולפסילה מלהחזיק רישיון נהיגה למשך 10 חודשים. גזר-הדין הוטל על המערער בגין הרשעתו, על-יסוד הודאתו, בעבירת סיוע לסחר בסם מסוכן - לפי סעיף 13 לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], התשל"ג-1973, בשילוב סעיף 31 לחוק העונשין, התשל"ז-1977.

2. על-פי עובדות כתב-האישום המתוקן, העומדות ביסוד ההודאה וההרשעה, סייע המערער לנאשם 1 בהליך בבית-משפט קמא, למכור סם מסוכן מסוג הרואין במשקל בלתי ידוע, תמורת 400 ₪.

3. המערער הנו בן 22, רווק העוסק בצביעת רהיטים. מדובר בהרשעתו הראשונה והיחידה. שירות המבחן נמנע מהמלצה טיפולית בעניינו של המערער, זאת נוכח שיתוף פעולה חלקי מצדו, לרבות אי-מסירת דגימות שתן לאיתור שרידי סמים. בית-משפט קמא הזמין בעניינו של המערער חוות-דעת מהממונה על עבודות השירות; ואולם הממונה קבע, כי המערער נמצא בלתי מתאים לרצות מאסר בעבודות שירות, הואיל ודגימת שתן שמסר הצביעה על שימוש בסם



מסוג חשיש.

4. בית-משפט קמא קבע בגזר-דינו, כי מתחם הענישה ההולם בגין העבירה הנדונה של סיוע למכירת סם מסוכן נע בין ששה חודשי מאסר בעבודות שירות לבין 12 חודשי מאסר בפועל. הואיל והמערער לא נמצא מתאים לבצע עבודות שירות, מחמת העובדה שדגימת השתן שמסר הצביעה על שימוש בחשיש, גזר בית-משפט קמא על המערער ששה חודשי מאסר בפועל לריצוי של ממש בין כותלי הכלא, בצד רכיבי הענישה האחרים. בשולי גזר-הדין ציין בית-משפט קמא, כי כאשר נאשם לא נמצא מתאים לרצות מאסר בעבודות שירות, נוטים בתי-המשפט להטיל מאסר בפועל לריצוי של ממש לתקופה קצרה יותר מתקופת עבודות שירות, אך במקרה דנן אין מקום לעשות זאת, היות שהסיבה לאי-התאמת המערער לביצוע עבודות שירות היא שימוש בסמים, ולא מניעה שלא בשליטתו, כמו למשל - מטעמים רפואיים. על-כן סבר בית-משפט קמא, כי בשל אי-התאמת המערער לריצוי מאסר בעבודות שירות מחמת שימוש בסמים, ראוי להטיל עליו ששה חודשי מאסר בפועל של ממש.

5. במסגרת הדיון בערעור ציין המערער, כי אינו משתמש בסמים, ואף הצהיר כי מעולם לא השתמש בסמים. על-רקע האמור הופנה המערער על-ידינו לממונה על עבודות השירות, לבחינת התאמתו לריצוי מאסר בעבודות שירות, לנוכח הצהרתו כי אינו משתמש בסמים.

6. הממונה על עבודות השירות הודיע לבית-המשפט, כי בבדיקה נוספת שנערכה למערער ביום 26.2.18 הצהיר המערער כי אינו משתמש בסמים; אך בבדיקת דגימת שתן שמסר אותרו ממצאים המעידים על שימוש בסם מסוכן מסוג חשיש. על-כן חזר הממונה על עבודות השירות על קביעתו, שלפיה המערער אינו מתאים לריצוי מאסר בעבודות שירות.

7. ב"כ המערער ביקש במסגרת הערעור לבטל את רכיב המאסר בפועל; ולחלופין, ככל שיושת על מרשו מאסר בפועל, עתר לקיצור תקופת המאסר. הוא הדגיש, כי על-פי קביעתו של בית-משפט קמא, הרף התחתון של מתחם הענישה ההולם הוא מאסר בעבודות שירות; ומשייגזר דינו של המשיב למאסר של ממש, עקב אי-התאמתו לריצוי עבודות שירות, ראוי לקצוב תקופת כליאה קצרה יותר. כן ביקש ב"כ המערער לקצר את תקופת הפסילה מלהחזיק רישיון נהיגה.

8. ב"כ המשיבה גרסה, כי לא נפלה טעות בגזר-דינו של בית-משפט קמא, וכי אין הצדקה לקיצור תקופת המאסר בשל העובדה שהמערער אינו יכול לבצע עבודות שירות; שכן אי-הביצוע נובע משימוש בסמים.



8. לאחר בחינת טיעוני הצדדים, הגענו לכלל מסקנה שיש מקום לקצר את תקופת המאסר בפועל שהוטלה על המערער.

נקודת המוצא לגזר-הדין היא קביעתו של בית-משפט קמא, שלפיה הרף התחתון של מתחם הענישה ההולם הוא מאסר בעבודות שירות; דהיינו - מאסר שלא עולה על ששה חודשים. סבורים אנו, כי משנמצא שהמערער אינו מתאים לבצע מאסר בעבודות שירות, אף אם מדובר בסיבה הנעוצה במערער עצמו, ובעניינו - עקב שימוש בסם מסוכן מסוג חשיש, ראוי ומידתי להסתפק במאסר של ממש לתקופה קצרה מזו שהושתה עליו.

אשר על-כן, רכיב המאסר בפועל יועמד על חודשיים וחצי, חלף ששה חודשים, ומתקופה זו תנוכה תקופת מעצרו של המערער. לא מצאנו עילה לקצר את תקופת הפסילה מלהחזיק רישיון נהיגה.

המערער יתייצב לריצוי המאסר בפועל ביום 9.4.18 בשעה 9:30 בבית המעצר "ניצן" שבמתחם כלא "איילון".

המזכירות תמציא עותקים מפסק-הדין לבאי-כוח הצדדים, לשירות המבחן, לממונה על עבודות השירות ולשב"ס.

ניתן היום, כ"א אדר תשע"ח, 08 מרץ 2018, בהעדר הצדדים.

אלי אברבנאל, שופט

רבקה פרידמן-
פלדמן, שופטת

יורם נועם, סגן נשיא