



עפ"ג 54280/01/16 - באסם אבו דיאב נגד מדינת ישראל

בית המשפט המחוזי בירושלים בשבתו כבית-משפט לערעורים פליליים

עפ"ג 54280-01-16

לפני כב' השופט רפי כרמל, אב"ד
כב' השופט כרמי מוסק
כב' השופטת שירלי רנר

באסם אבו דיאב
ע"י ב"כ עו"ד דראושה

המערער

מדינת ישראל
באמצעות פרקליטות מחוז ירושלים

נגד
המשיבה

פסק דין

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

כללי

1. המערער הורשע על יסוד הודאתו בשלוש עבירות של סחר בסם מסוכן ונדון ל - 12 חודשי מאסר בפועל, שני מאסרים על תנאי, פסילה מלהחזיק ברישיון נהיגה ופסילה על תנאי. הערעור מופנה כנגד חומרת העונש.

2. ואלה המעשים: בתאריכים 26.11.12, 6.12.12 ו - 23.1.13, המערער ואחיו, הנאשם 1, מכרו לסוכן משטרה סם מסוכן מסוג חשיש. בשני המקרים הראשונים, מדובר בכמות סם של 98.79 גרם נטו ו - 96 גרם נטו, שנמכרו בתמורה לסך של 1,800 ₪ בכל מקרה, ובמקרה השלישי מדובר בכמות סם של 95.94 גרם נטו בתמורה לסך של 2,500 ₪ וכן במכירת 26 כדורים הנחזים להיות סם מסוג Alfa-PVP בתמורה לסך של 1,000 ₪. בכל המקרים, התבצע תיאום טלפוני מוקדם עם המערער. המערער הוא שמסר את הסמים וקיבל לידיו את התמורה הכספית.

טענות הצדדים

3. ב"כ המערער טוען כי הטלת עונש מאסר בפועל יקטע ויפגע בצורה קשה בהליך הטיפול המוצלח מגמילה מסמים, שעבר המערער בסמוך לאחר שהוגש כתב האישום בעניינו. בתסקיר שירות המבחן מיום 15.10.15, התסקיר

עמוד 1



האחרון שנערך בעניינו של המערער, פורט השינוי החיובי שחל בחייו של המערער על אף נסיבות חייו הקשות, והמלצת שירות המבחן הנה הטלת מאסר לריצוי בעבודות שירות, בנוסף למאסר מותנה וצו מבחן. בנסיבות אלה, כך נטען, אין מקום שלא לקבל את המלצת שירות המבחן. נטען כי בית משפט קמא קבע מפורשות שיש מקום לחרוג לקולה ממתחם הענישה הראוי נוכח ההליך השיקומי המוצלח, אך העונש שפסק בסופו של דבר אינו תואם קביעה זו. כמו כן, לעמדת הסניגור, האינטרס בשיקומו של המערער מתעצם אף לנוכח עברו הפלילי, הכולל עבירות סמים שונות, שכן התמכרותו של המערער לסמים היא שורש כל הרע. לפיכך, עותר הסניגור לביטול עונש המאסר בפועל והשתת עונש מאסר שירוצה בעבודות שירות. הוסף כי בית משפט קמא אימץ את השיקול המרכזי הוא שיקום המערער ובכך יש הצדקה לסטייה ממתחם הענישה, אולם, כאמור, בית משפט קמא הלך אך מחצית הדרך ולא ניתן לשיקול השיקום משקל מכריע. השבת המערער למאסר תוריד לטמיון את הליך השיקום. הוצג אף מסמך מעודכן לגבי המשך הטיפול במערער.

המשיבה, מנגד, התייחסה לכך שהמלחמה בנגע הסמים הנה מלחמה בלתי פוסקת ועליה להיות מעשית. ועוד, בית משפט קמא אכן חרג לקולה בנוגע עם ענישת המערער, אולם לא כפי המלצת שירות המבחן נוכח נסיבות העבירות. על כן, יש לדחות הערעור.

תסקיר שירות המבחן

4. מתסקיר שירות המבחן שנערך בעניינו של המערער עולה כי הינו יליד 1981, כבן 34 שנים, רווק, מתגורר בבית הוריו בשכונת סילוואן בירושלים, עובד מזה כחצי שנה אצל קבלן בעבודות אלומיניום. גדל במערכת משפחתית מורכבת, ובגיל ההתבגרות הוצא למסגרת חוץ ביתית. בעברו הפלילי 3 הרשעות קודמות בגין עבירות שונות מתחום הסמים, בגין הוטלו עליו עונשי מאסר בפועל לתקופה של 16 חודשים, מאסרים מותנים וקנסות. המערער החל לצרוך סמים ואלכוהול בגיל 16 שנים, הוא שולב בטיפול באמצע שנת 2013 ומתמיד בו גם כיום והינו נקי מסמים. המערער לקח אחריות מלאה על מעשיו, הסביר כי ביצע את העבירות על רקע מצב כלכלי קשה בו נתון, כשברקע סכומי כסף גדולים שנדרש לשלם לארוסתו לשעבר. הומלץ על השתת עונש אשר ירוצה בדרך של עבודות שירות.

דין

5. דין הערעור להידחות.

לזכות המערער עומדת הודאתו במיוחס לו, שהביאה לחיסכון בזמן שיפוטי ולייעול ההליכים, האחריות שלקח על המעשים והבעת חרטה כנה מצדו. כמו כן, יש להביא במכלול השיקולים לקולה את ההליך השיקומי הממושך בו מתמיד המערער ומאז חודש יולי 2013, ואת העובדה שהבדיקות שמסר נמצאו נקיות מסמים. מאידך, המערער ביצע את העבירות בסוף שנת 2012, על רקע תקופה בה היה נקי מסמים כאמור, באופן העולה בקנה אחד עם התרשמות שירות המבחן, לפיה המערער מנהל אורח חיים שולי ועברייני, וברקע לביצוע העבירות ניצבת בעיית ההתמכרות לסמים, הצורך לממנם והרצון ברווחים קלים. לחובתו של המערער נזקף גם עברו הפלילי העשיר, הכולל עבירות שונות מתחום הסמים, תיווך ומסחר בסמים, שהאחרונה בהן בוצעה בתחילת שנת 2008, בגין נדון, בין היתר, לעונש מאסר בפועל, שלא היה בהם כדי להרתיעו מלשוב ולעבור על החוק. בנוסף, לחובת המערער נזקפת חומרת העבירות שבוצע. המערער סחר



עם אחיו בשלושה מקרים שונים ונפרדים בכמות משמעותית של סם מסוג חשיש עבור בצע כסף. כמו כן, התמורה שהתקבלה בגין מכירות אלה הנה משמעותית והסתכמה באלפי שקלים במצטבר. לא בכדי קבע בית משפט קמא כי נתונים אלה מצביעים על נגישות הסם עבור המערער ואחיו ועל מידת הנזק הפוטנציאלי הטמון במעשיהם. המערער נטל חלק דומיננטי בביצוע העבירות, הוא מסר את הסמים לסוכן וקיבל לידייו את התמורה הכספית וגם היה בקשר טלפוני עם הסוכן לצורך תיאום העסקאות. המערער החל בהליך שיקומי, שהתפתח באופן חיובי. יחד עם זאת, שיקומו של המערער יכול להימשך בין כותלי הכלא, בתוכניות ואגפים המיועדים לכך. לפיכך, בנסיבות דנן, העונשים שקבע בית משפט קמא מקובלים עלינו ולא מצאנו מקום להתערב בהם.

אשר-על כן, הערעור נדחה.

המערער יתייצב לריצוי עונשו ביום 15/8/16 עד השעה 10:00 בבית המעצר ניצן.

ניתן היום, כ"ט תמוז תשע"ו, 04 אוגוסט 2016, במעמד ב"כ המערער, המערער וב"כ המשיבה.

שירלי רנר, שופטת

כרמי מוסק, שופט

**רפי כרמל, שופט
אב"ד**