

עפ"ג 54901/03/14 - הרצל באבאזדה נגד מדינת ישראל

בית המשפט המחוזי מרכז-לוד

08 יוני 2014

עפ"ג 54901-03-14 באבאזדה נ' מדינת
ישראל

לפני:

כב' השופט אברהם טל, נשיא

כב' השופט צבי ויצמן

כב' השופט ד"ר שמואל בורנשטיין

הרצל באבאזדה

המערער

נגד

מדינת ישראל

המשיבה

נוכחים:

המערער וב"כ עו"ד דוד טובול

ב"כ המשיבה עו"ד אור ממון

[פרוטוקול הושמט]

פסק דין

המערער הורשע עפ"י הודאתו בתיק פלילי 49083-06-11 (בית משפט השלום בראשל"צ), בעבירה של קבלת רכוש שהושג בפשע ב-4 הזדמנויות, כאשר קנה מגשים גנובים שמכילים מנות חמות שהיו מיועדים לחיילים השוהים בבית החייל מציון בן שושן, כאשר כל מגש הכיל 12 יחידות, ובסה"כ קנה המערער 166 מגשים תמורת 3,510 ₪.

נאמר מיד, כי ציון בן שושן, שהורשע עפ"י הודאתו בעבירה של גניבה בידי מורשה נושא תיק פלילי 49134-06-11 (בית משפט השלום בראשל"צ) נדון ל-4 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות, לשבעה חודשי מאסר בתנאים המפורטים בגזר הדין ולקנס בסכום של 2,000 ₪. המערער שבפנינו נדון ל-60 ימי מאסר לריצוי בעבודות שירות, ל-5 חודשי מאסר על תנאי בתנאים המפורטים בגזר הדין ולתשלום קנס בסך 1,000 ₪.

הערעור מכון כלפי חומרת עונש המאסר בפועל, וב"כ המערער עותר לקבל את המלצת שירות המבחן לפיה יוטל על המערער לבצע עבודות של"צ, שכן לאור הנסיבות המפורטות בתסקיר שירות המבחן והפגיעה הצפויה בפרנסתו של

המערער ריצוי עונש מאסר, ולו בעבודות שירות, יפגע בפרנסתו.

ב"כ המערער טוען לחוסר הלימה בין עונש המאסר לתקופה של 4 חודשים בעבודות שירות שהוטל על ציון בן שושן, לבין 60 ימי מאסר לריצוי בעבודות שירות שהוטלו על המערער לאור ההפרש המשמעותי בחומרת המעשים של כל אחד מהם.

עוד טוען ב"כ המערער כי מזה 16 שנים מנהל המערער חנות לממכר צבעים בראשל"צ שמהווה מקור פרנסה שלו ושל בני משפחתו והטלת עונש מאסר לריצוי בעבודות שירות תנתק אותו ממקור פרנסתו, שכן הוא משמש עמוד התווך של החנות והוא והחנות-חד הם.

המערער צירף להודעת הערעור דפי חשבון המלמדים על מצבו הכלכלי ואשר מגבירים את הצורך להימצאותו בעסק על מנת שיוכל לעמוד בנטל החובות המוטל עליו ועל משפחתו.

ב"כ המשיבה מתנגד להטלת עונש המאסר שהוטל על המערער ומצביע על חומרת התנהגותו כאשר קנה מציון בן שושן את המגשיות בידיעה שנגנבו בדרך של פשע ב-4 הזדמנויות וקרוב לוודאי שהתכוון למכור אותן. בעניין אחרון זה טוען ב"כ המערער, כי המגשיות נתפסו ברכבו של המערער, ומשכך לא רק שלא הרוויח ממכירתן אלא גם שהפסיד את הכסף ששילם לציון עבור המגשיות.

עיון בגזר הדין של בית המשפט קמא מעלה כי הוא התייחס בחומרה מיוחדת למעשיהם של המערער וציון, אשר עשו יד אחת כדי לשלוח במזון המיועד לחיילים על רקע כלכלי.

כך התייחס בית המשפט קמא גם למה שנכתב בתסקיר שירות המבחן שהיה בפניו בכל הקשור לעמדתו של המערער בקשר לעבירה נושא גזר הדין, כאשר הוא לא נטל אחריות על מעשיו, שלל כוונה פלילית לביצועם ומשכך קבע בית המשפט קמא כי לא ברורה המלצת שירות המבחן, אותה מבקש ב"כ המערער לאמץ, באשר להטלת עבודות של"צ.

בית המשפט קמא לא התעלם אמנם מהודאתו של המערער, מעברו הנקי, מגילו המבוגר יחסית ומהפגיעה בפרנסתו ובפרנסת משפחתו כאשר יאלץ לרצות מאסר בעבודות שירות. חרף האמור, החליט בית המשפט להטיל על המערער 60 ימי מאסר לריצוי בעבודות שירות, כאשר המאשימה הגבילה עצמה בטיעוניה בפניו לשלושה חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות.

אף אנו, כמו בית משפט קמא, איננו מקלים ראש בעבירה נושא גזר הדין, אך נראה לנו כי ההפרש בין עונש המאסר לריצוי בעבודות שירות למשך 4 חודשים שיוטל על ציון בן שושן ע"י בית משפט קמא, שנה לפני מועד גזר הדין נושא הערעור לבין עונש מאסר של חודשיים בעבודות שירות שהוטל על המערער בפניו, הוא הפרש קטן מדי בהתחשב בעונש המרבי ובנסיבות ביצוע העבירות ע"י כל אחד מהם, ומשכך, בנוסף ליתר הנימוקים לקולא שהועלו על ידי ב"כ המערער בפני בית משפט קמא ובפניו, בהתבסס על תסקיר שירות המבחן, מצדיקים התערבות ערכאת ערעור.

אף אנו איננו מתעלמים מדברי המערער לקצינת המבחן בכל הקשור לנסיבות ביצוע העבירה נושא גזר הדין, אך נראה לנו כי יש בהודאתו של המערער בפני בית המשפט קמא כדי לבטא נטילת אחריות על המעשה, כאשר אין מחלוקת שהמערער לא הספיק להרוויח מביצוע המעשים שכן המגשיות הגנובות נתפסו ברכבו.

לאור כל האמור לעיל, הגם שאיננו מקבלים את המלצת שירות המבחן כלשונה בכל הקשור להיקף שעות השל"צ שאותן הוא ממליץ להטיל על המערער בסיפת תסקיר שירות המבחן, אנו מחליטים לבטל את 60 ימי המאסר בעבודות שירות שהוטלו על המערער על ידי בית המשפט קמא ובמקומן אנו מחייבים אותו לבצע 300 שעות של"צ על פי תכנית שתכין קצינת המבחן ללא צורך בדיון משפטי נוסף.

המערער יתייצב בפני גב' דיקלה שוקרון, קצינת מבחן למבוגרים בראשל"צ ביום 10.6.14 בשעה 08:00 או במועד סמוך כפי שיתואם בינו לבין קצינת המבחן על מנת שתכין תכנית של"צ בהיקף של 300 שעות ותעביר אותה לאישור בית המשפט תוך 30 יום.

המזכירות תשלח את פסק הדין לקצינת המבחן גב' דיקלה שוקרון משירות המבחן למבוגרים בראשל"צ.

יתר חלקי גזר הדין בת"פ 49083-06-11 (בית משפט השלום בראשל"צ) יעמדו בתוקפם.

ניתן והודע היום י' סיוון תשע"ד, 08/06/2014 במעמד ב"כ הצדדים והמערער.

**ד"ר שמואל בורנשטיין,
שופט**

צבי ויצמן, שופט

**אברהם טל, נשיא
אב"ד**