

עפ"ג 40019/11/13 - חמדאללה עבדא נגד מדינת ישראל

בית המשפט המחוזי מרכז-לוד

05 ינואר 2014

עפ"ג 40019-11-13 עבדא נ' מדינת
ישראל

לפני:
כב' השופט אברהם טל, אב"ד - סג"נ כב' השופטת זהבה בוסתן
כב' השופט צבי ויצמן

חמדאללה עבדא
מדינת ישראל

המערער
נגד
המשיבה

נוכחים:

המערער ובא כוחו עו"ד חסן ג'מל
ב"כ המשיבה עו"ד רחל אבישר

[פרוטוקול הושמט]

פסק דין

המערער הורשע על פי הודאתו בתיק פלילי 19312-03-13 (בימ"ש השלום בכ"ס) בשתי עבירות של תיווך בסם מסוכן (קוקאין) ובעבירה אחת של סחר בסם מסוכן (קוקאין) נושא שלושה אישומים כמפורט בסעיף 2 לגזר הדין של ביהמ"ש קמא.

המערער נידו ל - 22 חודשי מאסר בפועל, לשנת מאסר על תנאי ול - 6 חודשי מאסר על תנאי בתנאים המפורטים בגזר הדין, לתשלום קנס בסך 5,000 ₪ ולשנת פסילה בפועל מלקבל או להחזיק רישיון נהיגה ושנת פסילה על תנאי מלקבל או להחזיק רישיון נהיגה בתנאים המפורטים בגזר הדין.

הערעור מכיוון כלפי חומרת עונש המאסר בפועל וב"כ המערער טוען בהודעת הערעור ובטיעונו בפנינו כי שגה בימ"ש

קמא כאשר הישווה את עונשו של המערער לעונשו של שותפו לביצוע המעשים נושא גזר הדין, אברהים עודה, שנידון בתיק פלילי 17021-03-13 (בימ"ש השלום בכ"ס) לעונשים זהים.

לטענת ב"כ המערער עודה הנ"ל הורשע גם בעבירה של גידול 5 שתילים של קנביס במשקל 869.47 גרם ובנוסף, נתפסו במחסן שבחצר ביתו שתיל קנבוס במשקל 361.46 גרם, שקית ובה סם מסוג קנבוס במשקל 10.85 גרם ומתחת למיטת שיזוף בחצר נמצא עיתון ובתוכו קנבוס במשקל כולל של 0.89 גרם (ראה סעיף 3 לגזר דינו של עודה).

ב"כ המערער טוען כי היה על ביהמ"ש קמא להתחשב בעבירה הנוספת שבה הורשע עודה ולהקל בעונשו של המערער מטעם זה בלבד או בהצטרף לנימוקים אחרים המופיעים בהודעת הערעור כמו הודעתו של המערער ונסיבותיו האישיות והטרגיות, כפי שעולות מתסקיר שירות המבחן שהיה בפני ביהמ"ש קמא, למרות שלא בא בהמלצה טיפולית לגבי המערער שלא הביע נזקקות טיפולית מאחר וחלפו 18 שנה מאז הפסיק להשתמש בסמים.

ב"כ המשיבה מתנגדת להקלה בעונשו של המערער וטוענת כי המערער הורשע בשתי עבירות של תיווך בסם מסוכן, שהן עבירות מושלמות שעונשן זהה לעונש המרבי הצפוי למי שסוחר בסמים, בעוד עודה הורשע בעבירות של סיוע לסחר בסם מסוכן שעונשן מחצית העונש המרבי הצפוי למי שסוחר בסמים.

עיון בגזה"ד של ביהמ"ש קמא מעלה כי הוא התייחס למערער ולעודה באופן שווה בכל הקשור לעבירות נושא גזרי הדין והדבר מוצדק בתיאור מעשיו של כל אחד מהם כפי שמופיע בגזרי הדין.

כך המצב גם בהתחשב בעונש המרבי שהיה צפוי לכל אחד מהם כתוצאה מהרשעתו, כאשר העונש המרבי שהיה צפוי לעודה הוא מחצית העונש המרבי שהיה צפוי למערער, שכן עודה הורשע בעבירה של סיוע לסחר בסם מסוכן בעוד שהמערער הורשע בתיווך בסם מסוכן.

בימ"ש קמא לא התעלם מהעבירה של גידול קנבוס והחזקת קנבוס נושא גזר דינו של עודה, אך קבע בסעיף 22 לגזר הדין כי ביהמ"ש שגזר את דינו של עודה לא ייחס לעבירה הזאת משקל רציני במלאכת גזירת העונש.

עיון בגזה"ד של ביהמ"ש קמא בעניינו של עודה מעלה כי לא נעלמו מעיניו העבירה של גידול קנבוס והוא אף הקדיש לה מתחם ענישה נפרד וקבע כי הוא בין מספר חודשי עבודות שירות ועד לשנת מאסר בפועל (ראה סעיף 16 לגזה"ד).

מסעיף 14 לגזה"ד בעניינו של עודה עולה כי ביהמ"ש קמא התייחס בחומרה לגידול הקנבוס על ידי עודה וקבע כי אמנם מדובר בסם מסוג קנבוס אך בביתו ובחצריו של עודה נמצאה כמות סם משמעותית במקומות שונים, לרבות בדמות שתילים אותם גידל.

מכל האמור לעיל עולה כי שגה בימ"ש קמא, בכל הכבוד, כאשר קבע שביהמ"ש שגזר את דינו של עודה לא ייחס משקל להרשעתו בתיק הצירוף בגין גידול קנבוס והחזקת שתילי קנבוס. משכך, מן הראוי להקל בעונשו של המערער אשר הורשע בביצוע מעשים שביהמ"ש קמא לא מצא לנכון להבחין בינו לבין עודה בקשר אליהם, מבלי שאנו מקלים בהם ראש, בשל העובדה שעודה הורשע בעבירות נוספות על אלה שבהן הורשע המערער.

לאור כל האמור לעיל, אנו מקבלים את הערעור וקובעים כי המערער ירצה 18 חודשי מאסר בפועל החל מיום מעצרו -
5.3.13.

יתר חלקי גזה"ד בתיק פלילי 19312-03-13 (בימ"ש השלום בכ"ס) יעמדו בתוקפם.

**ניתן והודע היום ד' שבת
תשע"ד, 05/01/2014
במעמד ב"כ הצדדים
והמערער.
אברהם טל, סג"נ
אב"ד**

זהבה בוסתן, שופטת **צבי ויצמן, שופט**