

עפ"ג 54901/03 - הרצל באבازדה נגד מדינת ישראל

בית המשפט המחוזי מרכז-לוד

08 יוני 2014

עפ"ג 54901-03 באבازדה נ' מדינת
ישראל

לפני:

כב' השופט אברהם טל, נשיא

כב' השופט צבי ויצמן

כב' השופט ד"ר שמואל בורנשטיין

הרצל באבازדה

המערער

מדינת ישראל

נגד

המשיבה

nocchim:

המערער וב"כעו"ד דוד טובול

ב"כ המשיבה עו"ד אור ממן

[פרוטוקול הושמטה]

פסק דין

המערער הורשע עפ"י הודהתו בתיק פלילי 11-06-49083 (בית משפט השלום בראשל"צ), בעבירה של קבלת רכוש שהושג בפשע ב-4 הזרמיות, כאשר קנה מגשים גנובים שמכילים מנוגת חמורות שהו מיועדים לחיללים השוהים בבית החיל מציון בן שושן, כאשר כל מגש הכיל 12 יחידות, ובסה"כ קנה המרער 166 מגשים תמורת 3,510 ל"נ.

נאמר מיד, כי ציון בן שושן, שהורשע עפ"י הודהתו בעבירה של גנבה בידי מורשה נושא תיק פלילי 11-06-49134 (בית משפט השלום בראשל"צ)ណון ל-4 חודשים מסר לריצוי בעבודות שירות, לשבעה חודשים מסר בתנאים המפורטים בגזר הדין ולקנס בסכום של 2,000 ל"נ. המרער שבפנינוណון ל-60 ימי מסר לריצוי בעבודות שירות, ל-5 חודשים מסר על תנאי בתנאים המפורטים בגזר הדין ולתשלום קנס בסך 1,000 ל"נ.

הערעור מכoon כלפי חומרת עונש המסר בפועל, וב"כ המרער עותר לקבל את המלצת שירות המבחן לפיה יוטל על המרער לבצע עבודות של"צ, שכן לאור הנסיבות המפורטות בתסקיר שירות המבחן והפגיעה הצפואה בפרנסתו של

המערער ריצוי עונש מאסר, ولو בעבודות שירות, יפגע בצרפתתו.

ב"כ המערער טוען לחסר 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 מאז 16 שנים מנהל המערער חנות לממכר צבעים בראשל"צ שמהווה מקור פרנסה שלו ושל בני משפחתו והטלת עונש מאסר לריצוי בעבודות שירות תנטק אותו מקור פרנסתו, שכן הוא משתמש עמו התווך של החנות והוא והחנות- חד הם.

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

ב"כ המשיבה מתנגד להטלת עונש המאסר שהוטל על המערער ומציבע על חומרת התנהגוותו כאשר קנה מצין בן שושן את המגשיות בידעה שנגנבו בדרך של פשע ב-4 הזרדמנויות וקרוב לוודאי שהתכוון למקור אותן. בעניין אחרון זה טוען ב"כ המערער, כי המגשיות נתפסו ברכבו של המערער, ומשכך לא רק שלא הרוויח ממיכרתן אלא גם שהפסיד את הכספי ששילם לציון עבור המגשיות.

עיוון בגזר הדין של בית המשפט קמא מעלה כי הוא התייחס בחומרה מיוחדת למעשייהם של המערער וציון, אשר עשו יד אחת כדי לשלוח בזמן המועד לחיללים על רקעכלכלי.

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

בית המשפט קמא לא התעלם אמן מהודאותו של המערער, מעברו הנקי, מגילו המבוגר יחסית ומהפגיעה בצרפתתו ובצרפתת משפחתו כאשר יאלץ לרצות מאסר בעבודות שירות. חרף האמור, החליט בית המשפט להטיל על המערער 60 ימי מאסר לריצוי בעבודות שירות, אשר המאשימה הגבילה עצמה בטיעוניה בפניו לשולשה חודשים מאסר לריצוי בעבודות שירות.

אף אנו, כמו בית משפט קמא, איננו מקלים ראש עבירה נושא גזר הדין, אך נראה לנו כי ההפרש בין עונש המאסר לריצוי בעבודות שירות לפחות 4 חודשים שיטול על ציון בן שושן ע"י בית משפט קמא, שנה לפני מועד גזר הדין נושא הערעור לבן עונש מאסר של חודשים 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 בפניו בית משפט קמא ובפניו, להתבסס על תסaurus שירות המבחן, מצדיקים התurbות ערכאת ערעור.

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

לאור כל האמור לעיל, גם שאיננו מקבלים את המלצה שירות המבחן כלשונה בכל הקשור להיקף שעותת השיל"צ שאוטן הוא ממליץ להטיל על המערער בסיפת תסוקיר שירות המבחן, אנו מחליטים לבטל את 60 ימי המאסר בעבודות שירות שהוטלו על המערער על ידי בית המשפט כמו ובמקרהו אנו מחייבים אותו לבצע 300 שעות של"צ על פי תכנית שתchein קצינת המבחן ללא צורך בדיון משפטי נוסף.

המערער יתייצב בפני גב' דיקלה שוקרון, קצינת מבחן למבוגרים בראשל"צ ביום 14.6.10 בשעה 08:00 או במועד סמוך כפי שיتواءם בין לבין קצינת המבחן על מנת שתchein תכנית של"צ בהיקף של 300 שעות ותעביר אותה לאישור בית המשפט תוך 30 יום.

המציאות תשלח את פסק הדין לקבעת המבחן גב' דיקלה שוקרון משירות המבחן למבוגרים בראשל"צ.

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

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

**ד"ר שמואל בורנשטיין,
שופט**

צבי ויצמן, שופט

**abrahem tal, נשיא
אב"ד**