



ת"פ (באר שבע) 8093-01-22 - מדינת ישראל נ' אמין אלסייד

ת"פ (באר-שבע) 8093-01-22 - מדינת ישראל נ' אמין אלסיידשלום באר-שבע

ת"פ (באר-שבע) 8093-01-22

מדינת ישראל

ע"י משטרת ישראל, לשכת תביעות נגב

נגד

אמין אלסייד

בית משפט השלום בבאר-שבע

[27.10.2024]

כבוד השופטת אורית קרץ

ע"י ב"כ עוה"ד יונס אלגרנאוי

גזר דין

1. הנאשם הורשע על פי הודאתו בעובדות כתב האישום המתוקן בעבירה של הסעת תושב זר השוהה בישראל שלא כדין לפי סעיף 12א(ג)(1) לחוק הכניסה לישראל, התשי"ב-1952.
2. על פי עובדות כתב האישום המתוקן, בתאריך 03.10.21 בבאר שבע, הנאשם הסיע ברכבו תושב זר, ששהה בתחומי מדינת ישראל מבלי שהחזיק בידיו אישור כניסה או שהייה בישראל כדין (להלן: שוהה בלתי חוקי או שב"ח).
3. ביום 18.06.23 הצדדים הודיעו כי הגיעו להסדר טיעון לפיו הנאשם יודה ויורשע, יופנה לקבלת תסקיר שירות מבחן ולאחר קבלת התסקיר הצדדים יטענו לעונש באופן חופשי.
4. ביום 27.03.24 הוגש תסקיר שירות מבחן בעניינו של הנאשם.
5. מהתסקיר עולה כי הנאשם הוא בן 28, נשוי ואב לילד בן שנה וחצי, מתגורר עם משפחתו ביישוב אלסייד ועצמאי בתחום החשמל מזה 7 שנים (כיום בן 29 אב ל - 2 ילדים).
6. שירות המבחן סקר את נסיבות חייו של הנאשם, המסגרת המשפחתית בה גדל, התבגרותו ותפקודו התעסוקתי.
7. בסקירת ההיסטוריה העבריינית של הנאשם צוין כי הנאשם נעדר עבר פלילי, שלל שימוש בסמים ואלכוהול.
8. ביחס לעבירה בה הורשע צוין כי הנאשם הודה בביצוע העבירה ונטל אחריות מלאה. לדבריו, בשל תקופת לחץ בעבודה, שחייבה העסקת עובדים נוספים, הוא פנה לעובד שעבד אצלו בעבר בהיתר כדי לבחון העסקתו. לטענת הנאשם, העובד מסר לו כי ברשותו אישור עבודה תקף, הוא סמך על מילתו ולא בדק את אישור העבודה שברשותו. עוד טען כי ביום העבירה בשל עיכוב באתר בפרויקט בו עבדו, הוא נאלץ באופן חריג להסיע את העובדים ברכבו הפרטי וכשנעצר התברר לו שפג תוקף אישור העבודה של העובד והוא שוהה בלתי חוקי.



9. הנאשם ביטא בפני שירות המבחן צער על ביצוע העבירה ועל מצבו הנוכחי ושיתף כי הוא הפיק לקחים ומאז ביצוע העבירה הוא נוהג לבדוק היטב את אישורי העבודה באמצעות תוכנת מחשב.
10. שירות המבחן התרשם מאדם בוגר אשר ביטא את עצמו בכנות הן באשר לעבירה והן באשר לחייו והתנהלותו, גדל בבית נורמטיבי, ביטא יציבות תעסוקתית במהלך חייו, הודה בטעות בביצוע העבירה, ביטא מודעות והבנה באשר לדפוסיו הבעייתיים בעת ביצוע העבירה והפיק לקחים להתמודדות עתידית במצבים דומים.
11. הנאשם שלל נזקקות טיפולית עקב אי מעורבות בפלילים והבנת משמעות מעשיו, לפיכך שירות המבחן לא בא בהמלצה להטלת צו מבחן והמליץ על הטלת צו של"צ בהיקף של 150 שעות לצד קנס כספי והתחייבות להימנע מביצוע עבירה.
- ראיות לעונש
12. ב"כ המאשימה הגישה תדפיס מידע תעבורתי של הנאשם (2/ת) ממנו עולה כי לנאשם הרשעות בעבירות ברירת קנס.
13. ב"כ הנאשם הגיש שני אישורי העסקה של הנאשם כקבלן עבודות חשמל מחברות שונות (נ/1) וכן העיד כעד מטעם הנאשם את מר יוסף ג'ולני, עובד של הנאשם. בעדותו טען מר ג'ולני כי הוא עובד תחת הנאשם מזה 10 חודשים כחשמלאי במספר אתרים וכי הנאשם מעסיק מעל 10 עובדים ומפקח על עבודתם. מר ג'ולני טען כי הוא מתפרנס מעבודתו אצל הנאשם וכי אם לא תהיה לו עבודה, הוא לא יוכל לשלם את חובותיו והוצאותיו.
- טענות הצדדים
14. ב"כ המאשימה עמדה על הערכים המוגנים שנפגעו כתוצאה מביצוע העבירה, על התוצאות הקשות הנובעות מביצוע העבירות ועל הצורך בהתמודדות עם עבירות אלו בצורה אפקטיבית כדי למנוע את התפשטותן וביקשה לקבוע מתחם ענישה הנע בין 9-3 חודשי מאסר בפועל.
- ב"כ המאשימה הפנתה למספר גזרי דין בתמיכה בעמדתה העונשית, אתיחס אליהם בהמשך.
15. לעמדת המאשימה, מכיוון שהנאשם שלל נזקקות טיפולית ולא שולב בטיפול במסגרת שירות המבחן, אין מקום לקבל את המלצת שירות המבחן ולסטות ממתחם העונש ההולם.
16. בתוך המתחם, לאור העדר עבר פלילי והודאת הנאשם, ב"כ המאשימה ביקשה לגזור את עונשו של הנאשם ברף התחתון של המתחם לצד עונשים נלווים של מאסר על תנאי ממושך ומרתיע, התחייבות, קנס ופסילת רישיון נהיגה בפועל ועל תנאי.
17. ב"כ הנאשם עתר לענישה צופה פני עתיד ולחילופין ביקש לאמץ את המלצות שירות המבחן ולסטות ממתחם הענישה.
- ב"כ הנאשם הפנה למספר גזרי דין בתמיכה בעמדתו העונשית, אתיחס אליהם בהמשך.
- בנסיבות שקשורות לביצוע העבירה ב"כ הנאשם טען כי מדובר במעידה חד פעמית שמקורה בטעות וביקש להתחשב בעובדה שמדובר בשב"ח אחד, בכך שלא נגרם כל נזק בפועל ובכך שהעבירה נעברה לפני שלוש שנים, טרם המתקפה ב - 7.10.23 וטרם התיקון לחוק.



בנסיבות שאינן קשורות לביצוע העבירה ב"כ הנאשם הפנה לתסקיר שירות המבחן וביקש להתחשב בהעדר עבר פלילי לנאשם, בלקיחת האחריות וההודאה בהזדמנות הראשונה, בזמן שעבר ממועד ביצוע העבירה במהלכו לא נפתחו כנגד הנאשם תיקים חדשים, בגילו של הנאשם ובהיותו אב לשני ילדים. ב"כ הנאשם טען כי הנאשם בעל עסק עצמאי בתחום החשמל המעסיק מעל 10 עובדים ועובד מול חברות שונות. ריצוי מאסר בדרך של עבודות שירות יפגע בו במידה לא מידתית, שכן יהיה עליו להפסיק את עבודתו, לפטר חלק מעובדיו והוא לא יוכל לעמוד בהתחייבויותיו בעבודה.

ב"כ הנאשם ביקש להימנע מפסילת רישיונו של הנאשם ולהסתפק בפסילה על תנאי בהינתן שמדובר בעבירה ראשונה ושעברו התעבורתי של הנאשם כולל עבירות ברירות קנס שאינן חמורות. לטענת ב"כ הנאשם, הנאשם זקוק לרישיון הנהיגה שלו כדי לפקח על עובדיו ועל האתרים ולעמוד בהסכמים מול החברות שהוא בקשר עסקי איתן. 18. הנאשם בדבריו לעונש לקח אחריות, הביע חרטה על מעשיו וטען שביצע את העבירה על רקע עומס עבודה.

דין והכרעה

19. בהתאם להוראת סעיף 40ב לחוק העונשין, העיקרון המנחה את בית המשפט בקביעת מתחם העונש ההולם למעשה עבירה הוא יחס הולם בין חומרת המעשה בנסיבות המקרה ומידת אשמו של הנאשם לבין סוג העונש המוטל עליו ומידתו.

20. בהתאם להוראת סעיף 40ג(ב) לחוק העונשין בקביעת מתחם העונש ההולם יתחשב בית המשפט בערכים החברתיים שנפגעו מביצוע העבירה, במידת הפגיעה בהם, במדיניות הענישה הנוהגת ובנסיבות הקשורות בביצוע העבירה.

21. הערכים המוגנים: עבירה של הסעת שוהים בלתי חוקיים פוגעת בריבונות המדינה לדעת מי יבוא בשעריה, מגדילה את הסיכון לפשיעה מצד אלו ששוהים בה שלא כדין ויש בה כדי להגדיל את הפוטנציאל לפגיעה בביטחון של הציבור ואזרחי המדינה.

22. לעניין זה יפים דבריו של כב' השופט ג'ובראן ברע"פ 3677/13 מוחמד אלהרוש נ' מדינת ישראל (נבו, 9.12.14, להלן: הלכת אלהרוש), שנכתבו ביחס לעבירה של שהיה בלתי חוקית בישראל, אולם יפים גם לעניינו: "מושכלות ראשונים הם כי הכניסה לישראל שלא כדין ומבלי היתר פרטני פוגעת בביטחון המדינה, בזכותה לקבוע את הבאים בשעריה ועלולה להגדיל את הסיכון לפשיעה מצד אלו ששוהים בה לא כדין [...] אין חולק כי עצם תופעת הכניסה שלא כדין מגדילה את הפוטנציאל לסיכון בטחוני, בין היתר בכך שהיא פותחת פתח לזליגת פעילות חבלנית עוינת (פח"ע) לתחומי מדינת ישראל ובכך מסכנת את בטחון תושביה".

23. הסיכונים הטבועים בתופעת השהייה הבלתי חוקית בישראל והעבירות הנלוות לה - הסעה, הלנה והעסקה - קיבלו משנה תוקף לאחר המתקפה הרצחנית ביום 7.10.23 על תוצאותיה הקטלניות. היום ברורות ביתר שאת התוצאות הקשות שיכולות לנבוע מביצוע העבירות והצורך בהפחתת התופעה באמצעות ענישה מרתיעה.

24. מידת הפגיעה בערכים המוגנים בעניינו: לאור הידוע לנו היום לאחר המתקפה הרצחנית ב - 7.10.23 על הסיכונים הגדולים הכרוכים בתופעת השהייה הבלתי חוקית והעובדה שהעבירה בוצעה למטרת עבודה והפקת רווח כלכלי ומנגד לאור העובדה שמדובר בעבירה של הסעת תושב זר אחד, ברכבו הפרטי של הנאשם (לא רכב הסעות), לפני המתקפה הרצחנית ב - 7.10.23 ולטענת הנאשם הוא הכיר את השב"ח מעבודה משותפת בעבר ונתן בו אמון, מידת הפגיעה בערכים המוגנים היא במידה בינונית.

מדיניות הענישה הנוהגת

25. בחינת מדיניות הענישה הנוהגת בעבירות הסעת שב"ח מלמדת כי בעבירות דומות הוטלו על נאשמים לפני המתקפה הרצחנית ב - 7.10.23 עונשים כדלקמן:



- רעפ 8344/15 על מחאמיד נ' מדינת ישראל (08.12.15), אליו הפנתה ב"כ המאשימה: נדחתה בקשת רשות ערעור של נאשם שהורשע בעבירה של הסעת שב"ח בתחומי מדינת ישראל, נקבע מתחם ענישה הנע בין מאסר על תנאי ועד 8 חודשי מאסר בפועל והושת על הנאשם בעל עבר פלילי 3 חודשי מאסר בפועל והפעלת מאסר מותנה של 6 חודשים, חודש וחצי בחופף והיתר במצטבר, כך שסה"כ ירצה 7.5 חודשי מאסר. ערעור ובקשת רשות ערעור לבית המשפט העליון - נדחו.
- עפ"ג 42224-05-14 סאלח סרסור נ' מדינת ישראל (03.08.15), אליו הפנה ב"כ הנאשם: הנאשם הסיע שב"ח בתוך שטח ישראל ונידון בבית משפט השלום ל-8 חודשי מאסר בפועל והפעלת שני מאסרים על תנאי למשך שנה שירוצו בחופף לצד עונשים נלווים. בית המשפט המחוזי התחשב בין היתר בגילו (77), מצבו הרפואי הקשה והיותו סועד את אשתו, ביטל את עונש המאסר והורה על הארכת המאסרים המותנים.
- ת"פ 37841-01-14 מדינת ישראל נ' חוסיין אבו אלקיעאן (16.12.15): הנאשם הורשע לאחר שמיעת ראיות בעבירה של הסעת שב"ח לאחר שהסיע שוהה בלתי חוקי מתחומי מדינת ישראל אל המחסום לכיוון שטחי הרשות הפלסטינית. בית המשפט שקל לקולה את העובדה שהנאשם הסיע 10 שוהים בלתי חוקיים ורק אחד מהם לא נשא אישור מתאים וייחס לו עצימת עיניים ולחומרה את העובדה שנגד הנאשם תלוי ועומד מאסר מותנה בגין עבירות דומות. נקבע מתחם ענישה הנע בין חודש ל-6 חודשי מאסר ונגזר על הנאשם מאסר בן 4 חודשים והפעלת מאסר מותנה בן 6 חודשים, חציו בחופף וחציו במצטבר וסה"כ 7 חודשים. ערעור לבית המשפט המחוזי התקבל חלקית עקב נסיבותיו האישיות ועונש המאסר המותנה הופעל כך ש-3 חודשי מאסר ירוצו בחופף ו-4 במצטבר.
- בת"פ 18284-04-15 מדינת ישראל נ' עמאר (נבו, 16.12.15) בגין הסעת 2 שוהים בלתי חוקיים נקבע מתחם עונש שנע בין 3 חודשי מאסר בפועל לבין 10 חודשי מאסר בפועל.
- ת"פ 58422-05-15 מדינת ישראל נ' נסארה (25.6.17) הנאשם, ללא עבר פלילי, הסיע שב"ח אחד. נדון לחודש מאסר בפועל לריצוי בעבודות שירות, מאסר על תנאי וקנס.
- ת"פ 15016-10-15 מדינת ישראל נ' אבו קיעאן (נבו, 29.1.20) הנאשם, נעדר עבר פלילי, הסיע ברכבו 2 שוהים בלתי חוקיים. בית המשפט השית עליו 3 חודשי מאסר בפועל לריצוי בעבודות שירות, מאסר על תנאי, חילוט רכב וקנס.
- בת"פ 61854-02-20 מדינת ישראל נ' ענאבוסי (נבו, 14.09.21) בגין הסעת 2 שוהים בלתי חוקיים ללא עבר פלילי נקבע מתחם עונש שנע בין מאסר קצר שניתן לשאת בעבודות שירות ועד 6 חודשי מאסר. על הנאשם הושתו 45 ימי מאסר בפועל בעבודות שירות.
- ת"פ 36333-01-20 מדינת ישראל נ' אבו מדיעם (נבו, 28.2.21) הנאשם, ללא עבר פלילי, הסיע שוהה בלתי חוקי אחד. נדון לצו של"צ בהיקף 120 שעות, מאסר על תנאי ופסילת רישיון נהיגה.
- ת"פ 34316-10-21 מדינת ישראל נ' אבו שריפה (28.11.22), אליו הפנתה ב"כ המאשימה: בגין הסעת שוהה בלתי חוקי ללא עבר פלילי נקבע מתחם עונש שנע בין חודש מאסר בפועל לריצוי בעבודות שירות ועד ל-6 חודשי מאסר. על הנאשם הושת חודש מאסר בפועל בעבודות שירות.
- ת"פ 14258-11-21 מדינת ישראל נ' אל פאחורי (נבו, 21.12.22) - הנאשם, נעדר עבר פלילי, הורשע בעבירה של הסעת 2 שוהים בלתי חוקיים. מתחם העונש נקבע בין מאסר קצר ל-6 חודשי מאסר בפועל. עונשו של הנאשם נגזר לחודש מאסר בפועל בעבודות שירות.



· בת"פ 34316-10-21 מדינת ישראל נ' אבו שריפה (נבו, 28.11.22), אליו הפנתה ב"כ המאשימה, בגין אירוע חד פעמי של הסעת שב"ח נקבע מתחם ענישה שנע בין חודש ל - 6 חודשי מאסר וענישה נלווית, על הנאשם נגזר חודש מאסר שירוצה בעבודות שירות, מאסר מותנה, קנס, פסילת רישיון נהיגה בפועל ועל תנאי.

· בת"פ 12240-05-21 מדינת ישראל נ' עלא אבו כף (נבו, 29.01.24), שנדון לאחר 7.10.14, בית המשפט גזר על נאשם ללא עבר פלילי שהסיע שוהה בלתי חוקי אחד ענישה הכוללת מאסר בפועל למשך 30 ימים שירוצה בעבודות שירות לצד ענישה נלווית ושלילת רישיון על תנאי. הנאשם נטל אחריות מלאה, הודה שהוא מכיר את הנוסע וידע שהוא ללא היתר כדין. השתתף בהצלחה בהליך טיפולי. בית המשפט הדגיש בגזר דינו - "זוועות ונוראות פרוץ המלחמה בשבעה באוקטובר הבהירו לרשויות האכיפה ולבתי המשפט המחויבים בהגנת הציבור וביטחון, ולכל אזרח, כי קיימת חובה להרתעה מפני ביצוע עבירות בתחום זה, קטנה כגדולה תוך שמירת האינטרס הציבורי לגבולות בטוחים. משעתרה המאשימה- מדינת ישראל לעונש של חודש בעבודות שירות כאמור בפרוטוקול הדיון 18.9.23, לא ראיתי לנכון להחמיר יותר בקביעת ריצוי המאסר בפועל, וזאת בשל הנסיבות המקלות ובכללם עברו הפלילי והודאתו בשני תיקים וקבלתו הדין בכל הנוגע לעבירות משנת 2021".

· בת"פ 14-09-21 מדינת ישראל נ' אבו מדיעם (נבו, 26.02.24) בית המשפט גזר ענישה הכוללת 45 ימי מאסר בפועל שירוצו בעבודות שירות, מאסר מותנה, פסילת רישיון נהיגה מותנית, ₪ 4,000 קנס והתחייבות בגין הסעת שוהה בלתי חוקי, קרוב משפחה מחברון. לנאשם עבר פלילי ישן, לא בעבירה לפי חוק הכניסה לישראל. בית המשפט קבע כי יש להבדיל בין עוברי עבירת הכניסה לישראל והמסייעים בידם לפני הטבח בשביעי באוקטובר לבין אלו שיעברו עבירה זו אחריו, אולם מאידך ציין שלנוכח הסכנה לה התוודעו במתקפה הרצחנית, מדיניות הענישה מחייבת התאמה.

· ת"פ 54477-12-21 מדינת ישראל נ' אבו עמרה (נבו, 30.01.24): בית המשפט גזר 3 חודשי מאסר שירוצו בעבודות שירות, מאסר מותנה, פסילת רישיון נהיגה מותנה וקנס בגין הסעת תושב זר. לנאשם הרשעה נוספת בעבירות העסקת תושב זר והלנת תושב זר שלא כדין, הוא כפר בביצוע העבירה ולא נטל אחריות. בערעור (עפ"ג 19362-03-24) בית המשפט המחוזי קבע שמתחם העונש שקבע בית המשפט מותאם לנסיבות ואינו חורג לחומרה, כך גם עונש המאסר שהושת על הנאשם. יחד עם זאת, לאור החמרה במצבו הרפואי של הנאשם לאחר גזר הדין ומאחר שהוא נמצא כלא מתאים לריצוי מאסר בעבודות שירות בשל ההחמרה במצבו הרפואי, הוחלט לבטל את רכיב המאסר ומנגד להגדיל את סכום הקנס ל- 7,500 ₪ ולשלול את רישיון הנהיגה לצמיתות.

26. בעבירות שבוצעו בזמן המלחמה, הענישה הוחמרה. כך, למשל, בת"פ 1605-11-23 מדינת ישראל נ' סמי אלחמידי (07.02.24) הנאשם הורשע בעבירה של הסעת שב"ח ממעבר מיתר ללא תמורה בזמן המלחמה. בית המשפט התחשב לחומרה בעברו הפלילי של הנאשם (שתי הרשעות בעבירות של חבלה במזיד לרכב, סיכון אדם בנתיב תחבורה, הפרעה לשוטר במילוי תפקידו וגניבה) ובעיתוי ביצוע העבירה (בזמן מלחמה) והשית על הנאשם עונש הכולל 4 חודשי מאסר בפועל; בת"פ 37379-03-24 מדינת ישראל נ' מוצטפא אל גראד (15.05.24) - בגין הסעת 3 תושבים זרים ללא תמורה וללא היכרות מוקדמת משטח מדינת ישראל אל המחסום בזמן המלחמה. נקבע מתחם עונש שנע בין 3 חודשי מאסר ל - 15 חודשי מאסר. על הנאשם, נעדר עבר פלילי, הושתו 6 חודשי מאסר בפועל, שירוצו בעבודות שירות.



27. ב"כ הנאשם הפנה לגזרי דין בהם נקבע מתחם ענישה שתחילתו במאסר מותנה (ת"פ 19080-09-14 מדינת ישראל נ' אבו אליקיעאן (21.11.17), ת"פ 64747-11-15 מדינת ישראל נ' נסאסרה (21.11.17), ת"פ 596060-12-16 מדינת ישראל נ' כמלאה (17.07.18), ת"פ 32796-11-18 מדינת ישראל נ' אלטאלקה (20.01.20) וגזרי דין נוספים). מתחם ענישה שתחילתו מאסר מותנה לא אומץ על ידי כלל המותבים עובר למתקפה ב - 7.10.23 וביתר שאת כיום גם ביחס לעבירות שבוצעו לפני 7.10.23 לאור הסיכונים הכרוכים בתופעת השהייה הבלתי חוקית, כפי שידועים לנו היום, הנזק שעלול להיגרם והצורך בענישה מרתיעה.
28. נסיבות הקשורות בביצוע העבירה - במסגרת הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה התחשבתי בעובדה שהעבירה בוצעה לפני המתקפה ב - 7.10.23, ברכבו הפרטי של הנאשם (לא רכב הסעות) ובטענת הנאשם שהכיר את השב"ח מעבודה קודמת.
- מאידך לחומרה התחשבתי בעובדה שהנאשם לא בדק את אישור העבודה של השב"ח, בעובדה שהעבירה בוצעה למטרת הפקת רווח כלכלי (עבודה) ובנזק שיכול היה להיגרם כתוצאה מביצוע העבירה.
29. במסגרת הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה נתתי דעתי גם לעונש המקסימלי שקבע המחוקק לעבירה בה הורשע הנאשם, שהוא כפול מהעונש המקסימלי שנקבע לעבירת שהייה בלתי חוקית בישראל, עובדה המלמדת על מידת החומרה שייחס המחוקק לעבירת הסעה של תושב זר השוהה בישראל שלא כדין ומשליכה על מתחם העונש ההולם.
- ביום 8.4.23, אושר תיקון לחוק הכניסה לישראל, המחמיר את הענישה בעבירות לפי חוק הכניסה לישראל ומעמיד את העונש על עבירת הסעת תושב זר השוהה בישראל שלא כדין על עונש מקסימלי של 4 שנים.
- ברי כי התיקון אינו חל על המקרה שבפני, אולם יש בו כדי ללמד על הבנת המחוקק שהענישה הישנה לפני 7.10.23, לא נותנת מענה הולם לסיכונים הנובעים מתופעת השהייה הבלתי חוקית וראוי להחמיר בה.
- יש להתחשב בענייננו בעובדה שהעבירה בוצעה לפני 7.10.23 ולא להחמיר באותה מידה כפי שמחמירים ביחס לעבירות המבוצעות לאחר 7.10.23, אולם יש להתחשב בנוסף בסיכונים הכרוכים בתופעת השהייה הלא חוקית, כפי שידועים לנו היום, הנזק שעלול להיגרם מהתופעה והצורך בענישה מרתיעה.
30. בנסיבות העניין, בהתחשב בפגיעה בערכים המוגנים, בהתחשב במדיניות הענישה הנוהגת ובנסיבות הקשורות בביצוע העבירה, מצאתי לקבוע כי מתחם העונש ההולם בענייניו של הנאשם נע בין 30 ימי מאסר ל-5 חודשי מאסר בפועל, שיכול וירוצו בעבודות שירות, מאסר על תנאי, קנס, פסילת רישיון נהיגה על תנאי והתחייבות להימנע מעבירה.
31. נסיבות שאינן קשורות לביצוע העבירה - במסגרת הנסיבות שאינן קשורות לביצוע העבירה התחשבתי לזכותו של הנאשם בהודאת הנאשם, בלקיחת אחריות, בהעדר עבר פלילי לנאשם, בגילו ובהתרשמות שירות המבחן מכנותו והבנת השלכות מעשיו, עוד התחשבתי בזמן שחלף ממועד ביצוע העבירה ועד היום (כ-3 שנים), שבמהלכן הנאשם לא ביצע עבירות פליליות.
32. במקרים המתאימים ניתן לחרוג ממתחם העונש בין אם לקולא מטעמי שיקום ובין אם לחומרא מטעמי הגנה על שלום הציבור (סעיפים 40 ד(א) ו-40 ג(ב) לחוק העונשין).
33. בענייננו הנאשם שלל צורך או נזקקות טיפולית ולא שולב בהליך טיפולי, לפיכך לא מצאתי לסטות ממתחם העונש ההולם.
34. לא נעלמו מעיניי המלצות שירות המבחן להשית על הנאשם ענישה חינוכית שיקומית. יחד עם זאת, כפי שנפסק לא פעם, ההחלטה בדבר הענישה היא תחת סמכותו הבלעדית של בית המשפט. המלצת שירות המבחן הינה בגדר המלצה ואינה בבחינת נתון קונקלוסיבי. עמד על כך בית המשפט ברע"פ 5434/07 שאדי פריג' נ' מדינת ישראל (פורסם בנבו, 09.09.2007):



- "מתפקידו של בית המשפט להעריך ולשקול נסיבות רבות ומגוונות, כמו למשל, חומרת העבירה ונפיצותה בציבור, הגנה על שלום הציבור וביטחון, הרתעת העבריינים בכוח, התגמול שבענישה וכיוצא באלה. שיקולים אלה אינם מתחום שיקוליו של קצין המבחן, ואין הוא אף מוסמך להמליץ לגביהם. השופט, הוא אשר ישים במאזני שיקוליו, כאחד השיקולים החשובים, גם את המלצתו של קצין המבחן, אך בכך לא סגי".
- התוצאה
35. בשים לב למתחם העונש ההולם ולנסיבות לקולא ולחומרא שפירטתי לעיל, שנוגעות ואינן נוגעות לביצוע העבירה ובהתחשב בעתירת המאשימה להשית על הנאשם עונש ברף התחתון של המתחם, מצאתי לגזור על הנאשם את העונשים הבאים:
- א. 30 ימי מאסר בפועל אותם יישא בעבודות שירות על פי המלצת הממונה בעיריית באר שבע אגף שפע. הנאשם יתייצב לתחילת ריצוי עבודות השירות במקום ובזמן עליו יורה הממונה ובהתאם להוראות הממונה או מי מטעמו. הנאשם מוזהר כי עליו לבצע את כל הנחיות הממונה וכי אם יפר את עבודות השירות, תבוצע הפסקה מינהלית והוא יבצע את המאסר בפועל ממש.
- כדי לאפשר לנאשם להיערך לקראת תחילת עבודות השירות, הממונה יודיע מועד נדחה לתחילת ריצוי עבודות השירות עד ליום 10.11.24.
- ב. 3 חודשי מאסר על תנאי שלא יעבור משך שלוש שנים מהיום כל עבירה לפי חוק הכניסה לישראל.
- ג. 2 חודשי פסילת רישיון נהיגה על תנאי שלא יעבור משך שנתיים מהיום עבירה דומה לעבירה בה הורשע. בשל העדר עבר פלילי, נסיבות ביצוע העבירה כמפורט לעיל והנזק שיגרם לנאשם לו יושת עליו עונש פסילת רישיון נהיגה בפועל, לא מצאתי להשית עליו פסילת רישיון נהיגה בפועל.
- ד. קנס כספי בסך 4,000 ₪ או 30 ימי מאסר תמורתו. הקנס ישולם עד ליום 01.01.25.
- את הקנס ניתן לשלם כעבור 3 ימים מהיום באחת מהדרכים הבאות:
- תשלום בכרטיס אשראי באמצעות האתר המקוון של רשות האכיפה והגבייה.
 - תשלום בשירות עצמי באמצעות מוקד שירות טלפוני של מרכז הגבייה, בטלפון שמספרו 35592* או, 073-205-5000.
- תשלום במזומן בכל סניף של בנק הדואר, בהצגת תעודת זהות בלבד (אין צורך בהצגת שוברי תשלום).
- ה. התחייבות בסך 8,000 ₪ לא לעבור עבירה לפי חוק הכניסה לישראל במשך 3 שנים מהיום. המזכירות תשלח העתק גזר הדין לממונה על עבודות השירות ולשירות המבחן.
- זכות ערעור תוך 45 יום מהיום לבית-המשפט המחוזי בבאר-שבע.
- ניתן היום, כ"ה תשרי תשפ"ה, 27 אוקטובר 2024, בהעדר הצדדים.