

ת"פ (תל אביב) 20-10-56819 - מדינת ישראל ע"י נ' יגאל מסיקה ע"י

בית דין אזרוי לעבודה בתל אביב -יפו

ת"פ 20-10-56819 מדינת ישראל נ' מסיקה
לפני כבוד השופטת חופית גרשון-זרעאלי

המאשימה מדינת ישראל ע"י ב"כ עו"ד סברניק ומשלי

נגד
הנאשם
גזר דין

1. הנאשם הורשע ביום 21.11.22 על פי הודהתו בכך שלא הפקיד בחודשים ספטמבר 2018 עד אוגוסט 2019 פיקדון לעובד זר שהוא מסתנן שהעסק, לפי סעיף 1 יא וסעיף 2(ב)(8) **חוק עובדים זרים תשי"א-1991** (להלן: "חוק עובדים זרים"), ובהעסקה ללא ביטוח רפואי משך כ- 4 שנים לפי סעיף 2(ב)(3) לחוק עובדים זרים.

2. כל זאת לאחר שבים 22.9.19 נערכה ביקורת של מפקחי רשות האוכלוסין וההגירה ונמצא במסעדה של הנאשם בשפירים עובד זר שעבד במטבח, הוא נשוא העבירות בכתב האישום (להלן: "העובד").

3. ביום 30.4.24 נשמעו טיעוני הצדדים הצדדים לעונש, והוסכם כי לאחר הדיון ימציא הנאשם למאשימה מסמכים בטענותיו במישור הכלכלי והרפואתי. לאחר הדיון הגיע הנאשם העתקי פוליסות רפואיות לעובד לתקופות של כשנה וחצי בmonths: 18.1.19 - 21.8.18; 11.10.18 - 21.8.18; 10.4.19 - 15.10.18; 26.3.20 - 18.12.19; 25.9.19 - 6.5.19.

כן הגיע הנאשם מספר מסמכים רפואיים הנוגעים למצבו הרפואי לאחר תאונת עבודה מיום 12.3.23; מסמך רפואי הנוגע לפעוטה בשם גאה מזרחי, ככל הנראה בת משפחה של הנאשם, ננדתו; דרישות לתשלום מס של עיריות נתניה המופנות למר מסיקה שמואל.

בתגובה שהגישה המאשימה היא טענה כי פוליסות הביטוח הרפואי נוגעות לחלק קטן מן התקופה לה טענה בכתב האישום, ויש להתחשב בהן בהתאם במסגרת גזר הדין. כן נטען כי המסמכים אינם משקפים את מצבו הכלכלי של הנאשם לאשורה.

טענות הצדדים

4. **המאשימה** טענה כי הנאשם ביצע את העבירות במסגרת משלח ידו. יש לראות את עבירות היעדר הביטוח הרפואי בה הורשע הנאשם כאירוע אחד, ואת העבירה הנוגעת להיעדר הפקודות כאירוע נפרד. בכך שלא הפקדו הפקודות לפיקדון גם בדיעד נפגעו זכויות הסוציאליות של העובד. מדובר

בעבירה המתחדשת מדי חדש ולנאמם היה רוח כלכלי מכך. העובד לא היה מבוטח בביטוח רפואי. מדובר בפגיעה בערך חברתי העוללה להזיק לקופה הציבורית. הנטול להוכיח קשיים כלכליים המצדיקים התחשבות בענישה מוטל על הנואם.

המיאהה ביקשה לגזר על הנואם קנס בגין אי הפקדת הפיקדון בטוויה שלא יחתת מ- 30,000 ₪ ולא יעלה על 55,000 ₪. הטווח לעבירה של היעדר ביטוח רפואי הוא בין 10,000 ₪ לבין 18,000 ₪.

עבור העבירה של אי הפקדת הפיקדון התבקש בית הדין לגזר קנס בסך 50,000 ₪ ובгинר היעדר הביטוח הרפואי קנס בסך 18,000 ₪. כמו כן, התבקש לחיב את הנואם לחותם על התחייבות להימנע מביצוע עבירה נוספת במשך 3 שנים ולא, יוות עליו הקנס המקסימלי הקבוע בחוק לביצוע העבירה בסך 116,800 ₪.

5. **הנאם** טען כי הודה בעבודות כתוב האישום וחסר זמן של בית הדין וזמןנה של המיאהה. מדובר במקרה חד פומי, בו הנتبעת העסיק עובד אחד. הנואם נקבע למצב כלכלי קשה בעקבות מגפת הקורונה והמסעה בה עבד ונסגרה. הנואם שילם לעובד את הסף שלא הופקד, אך לא הספיק להחטים אותו על מסמך המאשר זאת,טרם נפגע העובד מרובה הצער בתאונת דרכים. הנואם הוא שבר כלי לאחר שנפגע והוכר כנכה במוסד לביטוח לאומי. גם אשתו וגם בתו של הנואם חלו במחלה הסרטן בשנים האחרונות ואף נכדתו אובחנה כחולה במחלה קשה. הנואם ביקש להטיל עליו קנס נמוך ככל האפשר, ששולם בתשלומים, שלא יעלה על 20,000 ₪.

דין והכרעה- גזר דין

6. ביום 10.1.12 פורסם תיקון מס' 113 **חוק העונשין, תשל"ז - 1977**, (להלן: "חוק העונשין") בדבר "הבנייה שיקול הדעת המשפטי בענישה". העיקרון המנחה בענישה, כפי שנקבע בסעיף 40ב לחוק העונשין, נקבע כך:

"העיקרון המנחה בענישה הוא קיומו של יחס הולם בין חומרת מעשה העבירה ונسبותיו ומידת אשמו של הנאשם ובין סוג ומידת העונש המוטל עליו (בסיימון זה - העיקרי המנחה)"

ראו: ע"פ 8641/12 מוחמד סעד נ' מדינת ישראל (5.8.2013); ראו ע"פ (ארצى) 57160-01-14
מדינת ישראל - חדות הורים (8.11.14); ע"פ (ארצى) 32385-05-14 שימוש חי אחזקות בע"מ - מדינת ישראל (13.8.15); ע"פ (ארצى) 11221-06-14 סעדיה יוסף - מדינת ישראל (29.3.17).

7. על פי התקון האמור לחוק העונשין קיימים שלושה שלבים במנגנון גזירת העונש. בשלב ראשון יש לבחון האם מדובר באירוע אחד או מספר אירועים נפרדים, יש לבחון האם הנאשם הורשע במספר עבירות, או בעבירה יחידה. אם מדובר במספר עבירות יש לקבוע האם הן מהוות אירוע אחד או

אירועים נפרדים. אם מדובר באירוע אחד יש המשיך לשלבים הבאים. אם מדובר במספר אירועים יש לקבוע עונש הולם לכל אירוע בנפרד או עונש כולל לאירועים כולם (סעיף 40 יג (א)(ב) לחוק העונשין).

בשלב שני יש לקבוע את מתחם הענישה בהתאם לסעיף 40ג(א) לחוק העונשין. בתוך כך יש להתחשב בערך החברתי שנפגע מביצוע העבירה, במידה הפגיעה בו, בנסיבות הענישה הנהoga ובנסיבות הקשורות לביצוע העבירה.

הנסיבות האישיות של הנאשם אין נשקלות בשלב זה, ואלה יבואו במסגרת קביעת העונש המתאים בתוך מתחם הענישה.

בשלב שלישי יש לגוזר את עונשו של הנאשם בתוך המתחם שנקבע.

לשם כך רשאי בית הדין להתחשב בנסיבות שאינן קשורות לביצוע העבירה כמפורט בסעיף 40 ג(ב) לחוק העונשין. הנסיבות אשר אין קשורות לביצוע העבירה מפורטו בסעיף 40יא לחוק העונשין: **כדלהלן :**

- "(1) הפגיעה של העונש בנאשם, לרבות בשל גילו;**
- (2) הפגיעה של העונש במשפחהו של הנאשם;**
- (3) הנזקים שנגרמו לנאם מביצוע העבירה ומהרשעתו;**
- (4) נטילת האחריות של הנאשם על מעשיו, וחזרתו למוטב או מאמץיו לחזור למוטב;**
- (5) מאמץו הנאשם לתקן תוצאות העבירה ולפיצו על הנזק שנגרם בשלה;**
- (6) שיטוף הפעולה של הנאשם עם רשות אכיפת החוק; ואולם כפירה באשמה וניהול משפט על ידי הנאשם לא יזקפו לחובתו;**
- (7) התנהגותו החיובית של הנאשם ותרומתו לחברה;**
- (8) נסיבות חיים קשות של הנאשם שהיתה להן השפעה על ביצוע מעשה העבירה;**
- (9) התנהגות רשות אכיפת החוק;**
- (10) חלוף הזמן מעת ביצוע העבירה;**
- (11) עברו הפלילי של הנאשם או העדרו".**

8. בעניינו, הנאשם הורשע בשתי עבירות, שהן שני איורים נפרדים הנובעים למעשה ממחדים בהם הודה. האחת, לאחר שלא הפקיד עבור העובד הפקדות לפיקדון מסתננים. השנייה, לאחר שלא דאג לביטוח רפואי לעובד לתקופת העבודה. מן המסמכים שהוגשו לאחר הדיון התברר לראשונה כי הנאשם כן דאג לביטוח רפואי לעובד משך כחצי שנה מתוך כ- 4 שנים עובודה.

9. בקביעת מתחם העונשה, בשלב השני, יש לשקול את חומרת העבירות והערך החברתי אשר נפגע כפועל יוצא מכך. בעניינו, הנאשם השיא רוח כלכלי לעצמו בכך שלא הפקיד עבור העובד הפקדות לפיקדון מסתננים, ובכך גם נפגע בבירור העובד במישור הכלכלי. בהיעדר ראיות לא ניתן לדעת אם המחדל תוקן בדיעד,قطעתה הנואמת. כן נפגע האינטרס הציבורי בכך שלא ניתן היה למשש את מטרתו של הפקדת הפיקדון, יידוד עובדים זרים מסתננים לעזוב את הארץ ולקבל לידם את הסכם שהופקד אגב כך.

עוד יש לזכור כי העבירות על פי חוק עובדים זרים נקבעו כעבירות מנכילות, ולפיכך בעת קביעת מתחם העונשה ההולם לא ניתן להתעלם משיעור הקנס המנהלי, כפי שנקבע בחקיקה, העומד על 5,000 ₪ לכל עבירה.

העובדת כי העובד לא בוטח במהלך כל תקופה העבודה בביטוח רפואי כדי סיכנה את העובד, סיכון ממשי, וכן העמידה בסיכון את הקופה הציבורית.

10. אשר לנسبות ביצועה של העבירה: במקרה שלפניו מדובר בעסקה במסגרת משלוח ידו של הנאשם. הנאשם טען כי מדובר במקרה ייחיד בו העסיק העובד, וטענתו לא הוכחה ולא נסתרה. אף לא טען כי הנאשם היו עבירות קודומות נוספות, או כי הנسبות בגין הורשע חוזרו במקרים אחרים.

כן תיליך בחשבון העובדה שהנאטם הודה בעבירות המייחסות לו ובכך חסר מזמן היקר של בית הדין ושל המאשימה. הובאו ראיות חלקיות בלבד לטענות הנאשם בדבר קשיים רפואיים וככליים. מן המסמכים עולה כי הנאשם נפגע בתאונת עבודה והוא עדין סובל מליקויים בריאותיים ומכאבים עקב לכך. מצבם הרפואי הנוכחי של בני משפחתו לא הוברר במלואה.

11. לאור זאת, מתחם העונשה המתאים במקרה העבירה זה לעבירה של היעדר הפקדות לפיקדון מסתננים הוא 20,000 ₪ עד 40,000 ₪. לעבירה של היעדר ביטוח רפואי לכל תקופה העבודה המתחם הוא בין 5,000 ₪ לבין 12,000 ₪.

12. אשר לעונשו של הנאשם בגין מתחם העונשה: לאור מועד ביצוע העבירות, הodataה הנאשם, העובדה כי אין לנאים עבר פלילי בתחום וניסיבותו הרפואיות, ישלם הנאשם קנס בסך 22,000 ₪ בגין היעדר הפקדות לפיקדון מסתננים וכן קנס בסך 8,000 ₪ בגין היעדר ביטוח רפואי, ובמשך הכלול ישלם קנס בסך 30,000 ₪. הקנס ישולם ב- 20 תשלום שווים ורצופים, הראשון שבמהלכו 30 ימים. לא ישולם תשלום ממועד, או תוך 7 ימים לאחריו, ימודד מלאה הסכם לפירעון מיד!

כמו כן, יחתום הנאשם תוך 60 ימים על התcheinבות בסך 116,800 ₪ להימנע מביצוע העבירות בהן הורשע לפי חוק עובדים זרים במשך שלוש שנים.

13. הנאשם יפנה לזכירות בית הדין לשם חתימה על התחייבות כאמור וקבלת שוברים לתשלום הקנס.

14. גזר הדין ישלח לצדים בדואר.

זכות ערעור לבית הדין הארץ לעבודה תוך 45 ימים מיום הממצאת גזר הדין.

נitan היום, ד' תמוז תשפ"ד, 10 יולי 2024, בהעדר הצדדים.