

ת"פ 219/08 - מ.י. משרד הtmp"ת מחלוקת משפטית-עו"ז נגד עלי עלייאן

בית דין אזרוי לעובדה בירושלים
ת"פ 219/08 מ.י. משרד הtmp"ת מחלוקת משפטית-
עו"ז נ' עלי עלייאן

בפני כב' השופט דניאל גולדברג
בעניין: מ.י. משרד הtmp"ת מחלוקת משפטית-עו"ז
המואשימה
נגד
علي عלייאן
הנאשם

גזר דין

- הנאשם הורשע ביום 13.10.27 בהעסקת שלושה עובדים זרים ללא היתר, בגין לסייע 2(א)(2) לחוק עובדים זרים, התשנ"א-1991, וזאת על פי כתוב אישום שהוגש בעקבות בקשה שהגיש הנאשם להישפט בגין הودעת קנס מנהלי שקיבל, בסך 30,000 ₪.
- על פי העובדות שנקבעו בהכרעת הדין, הנאשם העסיק ביום 19.9.05 שלושה עובדים תושבי חברון בנכסו הפרטى באבו גוש, באמצעות קבלן בשם אבו סנינה מעתירות. במסגרת הכרעת הדין נקבע, בהסתמך על ההלכה בע"פ 29/09 עופר יונסוף נ. מדינת ישראל, כי לא היה בהעסקת העובדים זרים באמצעות קבלן, כדי לסתור את החזקה שהעובדים הועסקו על ידי הנאשם.
- המואשימה בטיעוניה לעונש ביקשה להטיל על הנאשם קנס גבוה ומרטיע, התחייבת גבוהה וכן מאסר על תנאי. המואשימה הדגישה בטיעוניה את המהלך השונים נקט בניסיון להימנע מדין לגוף כתוב האישום ואת הדוחות המרובות בבירור ההליך שנגרמו בעטיפות, והפנתה לכלל המחייב הטלת עונש שלא יפחח מכפל הקנס המנהלי בהיעדר נסיבות חריגות.
- הנאשם ביקש להימנע מהטלת קנס כלשהו וטען כי מתקיימות בעניינו נסיבות מיוחדות בגין יש להסתפק בהחלט מאסר על תנאי. בראשן - מצבו הרפואי של הנאשם, כעולה מן המסמכים הרפואיים שהגיש, ומצביע הכלכלי הדחוק כמו שמתקדים מ Każבות הביטוח הלאומי ונזקק בשל מחלתו למגוונות רבות וקרחות. הנאשם עצמו טוען כי יש לו חובות כלפיים למועדם הנוכחי ابو גוש ולחברת החשמל. הנאשם הפנה לפסק דין של בית הדין הארץ שניית בערעור על החלטת בית דין זה לבטל את כתוב האישום בשל הגנה מן הצדוק, וטען כי עולה ממנו כי הגם שהשייה בהגשת כתוב האישום אינו מבסס הגנה מן הצדוק, יש לו שמעות לעניין הענישה. הנאשם ציין כי הרשות נעשתה על בסיס קונסטרוקציה משפטית שהטילה עליו אחירות לעובדי הקבלן שביצעו את העבודות.

5. בהתאם להוראות חוק העונשין בעניין הבנית שיקול הדעת השיפוטי בענישה, על בית הדין לקבוע תחילת "מתחם עונש הולם" לmouseupה העבירה שבה הורשע הנאשם, ולאחר מכן להטיל עליו עונש שהינו בתור מתחם זה, אלא אם כן מתקנים מיוחדים לkowski לאו לחומרא.

6. בהתאם לכך, על לקבוע תחילת "מתחם עונש הולם" בהתאם ל"עקרון המנחה", קרי: קיומו של יחס הולם בין "חומרת מעשה העבירה בנסיבותיו ומידת אשמו של הנאשם ובין סוג ומידת העונש המוטל עליו", ולשם כך עלי להתחשב ב"ערך החברתי שנפגע מביצוע העבירה, במידה הפגיעה בו, בנסיבות העונישה הנוגה ובנסיבות הקשורות ביצוע העבירה, כמפורט בסעיף 40ט" לחוק העונשין (סעיפים 40ב ו-40ג לחוק העונשין). על פי סעיף 40ח לחוק, כאשר מתחם העונש הולם כולל עונש קנס, על בית דין להתחשב גם במצבו הכלכלי של הנאשם לצורך קביעת מתחם הקנס ההולם.

7. לא ברורה בקשה שני הצדדים להטיל על הנאשם עונש מאסר על תנאי. הנאשם הורשע בעבירה לפי סעיף 2(א)(2) לחוק עובדים זרים שלא בנסיבות של העסקת העובדים במסגרת עסקו או משליח ידו, רק לגביין נקבע לעבירה עונש מאסר. בהתאם לכך, העונש היחיד שבית הדין מוסמך להטיל על הנאשם הוא עונש קנס. הויאל וכפל הקנס לפי סעיף 61(א)(2) לחוק העונשין עומד על סך 58,400 ₪ והנאים הורשע בהעסקת שלושה עובדים, הקנס המכסימלי בגין העבירות בהן הנאשם הינו בסך 175,200 ₪.

8. כאמור לעיל, מתחם העונש הולם צריך להביא לביטוי את הערך החברתי שנפגע מביצוע העבירה ואת מידת הפגיעה בו. ערכים אלה הינם בעיקר מניות פגעה בעובדים הזרים, מניעת פגעה בדמותה של החברה הכרוכה בהעסקת עובדים זרים בתנאי ניצול וכן מדיניות כלכלית של צמצום האבטלה של עובדים ישראליים.

9. מקובלת עלי עמדת הנאשם לפיה נסיבות ביצוע העבירה ומידת אשמו ביצועה, מצדיקות הקלה בקביעת מתחם העונש הולם, וזאת בשים לב לכך שאחריות הנאשם נקבעה על פי הלהקה משפטית המיחסת לנאים אחוריות להעסקת עובדים שעבדו בנקסו, גם אם הם הועסקו על ידי קבלן.

10. בהתאם להוראת סעיף 40ח לחוק העונשין, בקביעת מתחם העונש הולם על בית דין להתחשב במצבו הכלכלי של הנאשם. לתק הוגש מסמכים התומכים בעדותה הנאים בדבר חובות בסכומים גבוהים למועד המשקומיתabo גוש (בסך 81,015 ₪ נכון ליום 13.9.09 ובסך 36,761 ₪ לחברת החשמל, נכון לחודש 9/03. המאשימה לא חלקה על טענת הנאשם כי אין לו הכנסות כמעט למעט קצבות הביטוח הלאומי המשולמות לו (קיים בתק אישור על תשלום קצבת נכות בשיעור 1,781 ₪ בשנת 2009).

11. בשים לב לכל אלה, אני סבור כי יש הצדקה לקבעת עונש הולם שהרף התחתון שלו נמור מכפלו הקנס המינהלי, ואולם לא ניתן להתעלם מהחלטתו של הנאשם לעמוד על הคำשת ביצוע העבירה וניהול הiliar עד תומו, ועל כן הרף התחתון יקבע בסך גבוה מן הקנס המינהלי עצמו. בהתחשב במצבו הכלכלי של הנאשם, אני סבור כי יש מקום לקבע רף תחתון למתחם העונש הולם בנסיבות ביצועה בסך 40,000 ₪. בשים לב להרשעת הנאשם על פי קונסטרוקציה משפטית המיחסת לו אחוריות כמהבים של עובדי הקבן שהביא, הרף הגבוה של מתחם העונש הולם יקבע על סך 50% מהकנס המכסימלי, בסך 87,600 ₪.

12. מצבו הרפואי של הנאשם, שסובל ממחלה לב איסכמית ו עבר ניתוח מעקבים בחודש 13/11, אינו מצדיק לדעתו הטלת עונש החורג ממתחם העונש ההולם, אך הוא מצדיק הטלת עונש על פי הרף התחתון שלו.

13. אשר על כן החלטתי לגזר על הנאשם קנס בסך 40,000 ₪, אשר ישולם ב-50 תשלוםmons חודשיים שוויים ורצופים.

14. כן החלטתי להטיל על הנאשם התcheinות להימנע מביצוע עבירה לפי סעיף 2 לחוק עובדים זרים למשך שלוש שנים, שאם לא כן ישלם קנס בסך 150,000 ₪.

15. הנאשם יתיצב במציאות בית הדין לקבלת שוברים לתשלום הקנס ולהתימה על התcheinות בהתאם לגזר דין זה, לא יותר מאשר מיום 3.3.14, שאם לא כן ינתן נגדו צו הבאה.

16. זכות ערעור לנאים על הכרעת הדין ונזר הדין, ולמאמינה על גזר הדין - לבית הדין הארץ לעובדה, תוך 45 ימים מיום המוצאת גזר דין זה לצדדים.

ניתן היום, כ"ג אדר תשע"ד, 23 פברואר 2014, בהעדר הצדדים וישלח אליהם בפקsimilia ובדוור.