

הע"ז (תל אביב) 58101-05-20 - מדינת ישראל נ' אל - דין שירותים אוטנטיים בע"מ

בית דין אזרוי לעובדה בתל אביב -יפו
הע"ז 58101-05-20 מדינת ישראל נ' אל - דין
שירותים אוטנטיים בע"מ ואח'

לפני כבוד השופטת, סגנית הנשיאה אסנת רובוביץ - ברכש

בעניין: המאשימה
מדינת ישראל
ע"י ב"כ עו"ד ישראל שנידרמן
נגד

- הנאשמים
1. אל - דין שירותים אוטנטיים בע"מ
2. לזר סטרולובייצי
3. מלונות רפואי בע"מ
4. חגיג רקח
ע"י ב"כ עו"ד דוד בכור

גזר דין כנגד הנאשמים 3 ו-4

1. בישיבה שהתקיימה בפני ביום 14.3.2024 הורשו נאים 3-4 על יסוד הודהתם בעבירות שוייחסו להם בכתב האישום, בהמשך להסדר פתח אליו הגיעו הצדדים ביחס לנואמת 3 והסדר סגור אליו הגיעו הצדדים ביחס לנואם 4. במעמד הדיון נשמעו טיעונים לעונש ביחס לנואמת 3, וביום 16.4.2024 הגיע ב"כ הנאים מסמך לתמיכה בטיעוני.

2. נואמת 3 הורישה בעבירות הבאות: (א) עסקה שלא כדין - עבירה על סעיף 2(א)(1) לחוק עובדים זרים, תשי"א-1991 (להלן: **חוק עובדים זרים**); (ב) עסקה שלא היתר - עבירה על סעיפים 2(א)(2) + 1 יג לחוק עובדים זרים; וכן (ג) עסקה ללא ביטוח רפואי - עבירה על סעיף 2(ב)(3) לחוק עובדים זרים.

נאם 4 הורשע בעבירה של הפרת אחריות נושא משרה - עבירה על סעיפים 5 + 2(א)(1), 2(א)(2) ו- 2(ב)(3) לחוק עובדים זרים.

3. יצוין כי ביחס לנאים 1 ו-2 נקבע מועד דיון נפרד, נכון הודהת ב"כ המאשימה במעמד הדיון בדבר הליכי פירוק ופשיטת רgel בו הן מצויות.

עיקר טיעוני הצדדים לעונש

עמוד 1

4. טיעוני המאשימה

א. העבירות בהן הורשעו הנאים בוצעו במסגרת משלח ידם. העונש המרבי לכל אחת מהעבירות הוא 116,800 ₪, והעונש המינימלי 10,000 ₪.

ב. העבירות מהוות פגיעה במדיניות ההגירה ומדיניות התעסוקה של מדינת ישראל, פגיעה בתנאי מסחר שוויוניים, וכן פגיעה בזכויות העובדים עצם. כמו כן, הפנטה המאשימה לפסיקה בה צוין, בין היתר, כי אי-עריכת ביטוח רפואי משaira עובדים זרים ללא גישה לשירותים רפואיים, ובמידה ויש צורך בהפעלת ביטוח רפואי, חל הנטול על הציבור. לטענתה המאשימה פרק הזמן בו נעברו העבירות מהוות פגיעה חמורה בערך החברתי.

ג. מדובר באירוע אחד שמכיל בתוכו מספר עבירות.

ד. לעניין מדיניות העונשה הנהוגה טעונה המאשינה כי הקנס העוני המוטל במקרים דומים הוא בשיעור של 30% מהקנסות המקסימליים.

ה. לטענת המאשינה יש לנקח בחשבון כי מדובר בעובדת אחת, תקופת העסקה של יותר מ-3 חודשים והעדר ביטוח רפואי לתקופה של יותר מ-8 חודשים. כמו כן, יש לנקח בחשבון כי מדובר בעבירות שהן מטבחן כלכליות.

ו. המאשינה מבקשת לקבוע טווח עוני לנאים לנאים בין 20,000 ₪ ל- 40,000 ₪, וטועת כי בקביעתו נלקח בחשבון המצב המשק נוכח המלחמה והעובדה שהנאשנת 3 היא מתחום התיירות. המאשינה מבקשת לקבוע קנס עוני בשיעור של 35,000 ₪, בהתחשב בכך שלנאשנת אין עבירות קודומות.

ז. ביחס לנאים 4 - מבקשת המאשינה לאמץ את הסדר אליו הגיעו הצדדים, במסגרתו יושת עליו קנס בסך 8,000 ₪.

ח. המאשינה מבקשת כי הנאים יצהירו לפרוטוקול על התcheinבות להימנע מביצוע עבירות בהן הורשעו במשך 3 שנים, לצד התcheinבות כספית בגובה קנס עוני מקסימלי.

5. טיעוני נאים 4-3

א. מדובר בתקופת העסקה שנמשכה פחות מ-8 חודשים. מדובר במבקשת מקלט מאוקראינה, כshed היום היה חסר וודאות לגבי מעמדם של אותם מבקשי מקלט ופליטים ששוים הארץ.

ב. מדובר בעסיק קטן שלא מתמחה בעסקה של עובדים זרים. לראה מעסיק זה התקשר עם הנאשנת 1 בשלב מסוים כדי שהוא תספק את שירותיו הניתן.

ג. מדובר באכסניה במקום קטן בתל אביב. מאז פרוץ הקורונה המקום כמעט כמעט לחלוטין, וחוויה הפסדים שנמשכים. אמם מאז פרוץ המלחמה המקום משcn מפונים, אבל עדין הקיום הכלכלי שלו בסכנה ממשית.

ד. מבקש לדחות עד סוף השנה הנוכחית את מועד תחילת התשלומים, על מנת לאפשר

לנאשمت 3 לייצר את הפעולות הכלכליות.

ה. מבקש לפרוס את התשלומים במשך 18 חודשים, בגין לנאשمت 3 וגם בגין לנאשمت 4 על מנת שלא לפגוע יותר מדי ביכולת הכלכלית שלהם.

ו. הנאשמת 3 מעסיקה עובדים, וספקת שירות חיוני. בפרט ביום אל. על נושא זה להילך בחשבון בגין לגובה הקנה וב בגין לגובה הפרישה.

דין והכרעה

6. סימן א'1 לחוק העונשין, התשל"ז-1977 (להלן: **חוק העונשין**), כפי שתוון במסגרת תיקון מס' 113, עוסק בהבנית שיקול הדעת השיפוטי בענישה. בהתאם לקבוע בסימן זה יש לגזר את דין של נאים, תוך נקיטה בשלושה שלבים כאשר העיקרונות המנחה הוא עיקרונו הילימה, הקבוע בסעיף 40ב לחוק העונשין שענינו "**קיומו של יחס הולם בין חומרת מעשה העבירה בנסיבותיו ומידת אשמו של הנאשם לבין סוג ומידת העונש המוטל עליו**".

7. לפי תיקון 113, קיימים שלושה שלבים שעל בית הדין לישם טרם קביעתו של עונש במשפט הפלילי: **בשלב הראשון** יש לבדוק האם הנאשם הורשע בכמה עבירות, להבדיל מהרשעה בעבירה יחידה. במידה ומדובר בכמה עבירות, על בית הדין לקבוע אם הן מהוות אירוע אחד או כמה אירועים נפרדים. **בשלב השני** יש לקבוע מתוך הענישה ראי בהתחשב בעבירה, ובנסיבות הקשורות ביצועה. **בשלב השלישי** נבחנות הנסיבות שאינן הקשורות לעבירה, ובהתחשב בהן גוזר בית המשפט על הנאשם עונש המצוי במתחם הענישה שנקבע בשלב השני (אלא אם מתקיימים חריגים המאפשרים חריגה לקולה או לחומרה) (ר' ע"פ **14-01-14 מדינת ישראל - חדות הורים בע"מ** (8.11.14) (להלן: **ענין חדות הורים**)).

8. לאחר שנתי דעתו לעובדות כתוב האישום, סבורני כי יש לקבל את טענת המאשימה לפיה מדובר באירוע אחד, המצדיק קביעת מתחם ענישה אחד, זאת נוכח הקשר ההדוק בין שלושת סוגי העבירות בענייננו.

9. הערכים החברתיים הנפגעים כתוצאה מהעסקת עובד זר שלא כדין, ללא היתר ולא ביטוח רפואי, כוללים, בין היתר, פגיעה בזכויות יסוד ובהבטחת תנאי העסקה הוגנים לעובדים המשתייכים לקבוצה מוחלשת, פגעה במידיניות הכלכליות של הממשלה ותנאי העסקה של העובדים הישראלים, ופגיעה ביכולת הגישה של העובד לשירותים רפואיים מסוימים על ידי המדינה לאזרחה (ר' ע"פ **14-01-14 מדינת ישראל - חדות הורים בע"מ** (8.11.14) וכן ע"פ (ארצ) 21578-01-15 מדינת ישראל - יוסף אפנוגר (21.2.17))

10. הקנס הקבוע לכל אחת מהעבירות בהן הורשעה הנאשמת 3 הוא 116,800 ₪ (ר' סעיפים 2(א) ו-2(ב) לחוק עובדים זרים, וסעיף 61(א)(2) לחוק העונשין). כמו כן, בהתאם לסעיף 2(א1) לחוק עובדים זרים, אין להטיל קנס לפי סעיף 2(א) הנמור מכפל הקנס המנהלי הקבוע לעבירה, אלא מטעמים מיוחדים שיירשםו. כפל הקנס המנהלי הקבוע לעבירות על

סעיף 2(א) לחוק עובדים זרים עומד על סך של 10,000 ₪ (ר' סעיף 1 לחוק הערים המנהליות, התשמ"ו-1985, וכן תקנות הערים המנהליות (כנס מנהלי - עובדים זרים), תשנ"ב-1992).

11. אשר לאחריות נושא משרה - הכנס המרבי בשל הפרת החובה לפי סעיף 5 לחוק עובדים זרים הוא 58,400 ₪ (סעיף 5(א) לחוק עובדים זרים ו-סעיף 61(א)(2) לחוק העונשין).

12. הערים בענייננו בוצעו במסגרת העסק של הנואמת וביחס לאותה עובדת, כשבירת העסקה שלא כדין ולא היתר בוצעה במשך כ- 3 חודשים, ועבירות העסקה לא ביטוח רפואי במשך כ-7 חודשים. כמו כן, לא נטען כי נגרם נזק לעובדת מבחינת זכויות. עם זאת, אין בכך כדי להתייחס אל הערים בקלות ראש, נוכח הערכים החברתיים העומדים בסודן והתועלת הכלכלית למפר החוק. כמו כן, עיון בדו"ח ר"ח שהוגש מעלה כי הוא תומך בטענת ב"כ הנואמים להפסדים נמשכים מאז פרוץ הקורונה.

13. בשים לב לאמר, ובහינתן מדיניות הנהוגה (ר' למשל ע"פ (ארצى) 19-02-0061440 דגמים בע"מ - מדינת ישראל (19.10.19), הע"ז 71297-01-19 מדינת ישראל - שבב אייל (19.6.22) וכן הצע (ת"א) 43073-03-15 מדינת ישראל רשות האוכלוסין וההגירה - גריון משה (18.7.19), אני סבורה כי יש להעמיד את מתחם העונשה בענייננו על שיעור שבין 10,000 ₪ ל- 40,000 ₪ .

14. אשר לעונש הספציפי בתחום מתחם העונשה - יש לקחת בחשבון את הודהה נואמת 3 בעבירות שייחסו לה מבלי לניהל ישיבת הרכשות, ואת הזמן השיפוטי שנחסך (אם כי ההודהה באשמה לא הייתה בהזדמנות הראשונה אלא רק בחולף ארבע שנים ממועד הגשת כתב האישום), העדר עבירות קודמות לנואמת 3 כפי שציינה המאשימה, ואת חלוף הזמן מאז יצוע העבירות. מעבר לאמר, יש לקחת בחשבון כי במועד כתיבת גזר הדין ישראל מציה מזה תקופה אחוריה במצב של מלחמה, את תחום עיסוקה של נואמת 3 ואת טענתה בנוגע לשיכון מפוניים. כמו כן, ישנו אינטרס ציבורי בדבר עונשה הרטעתית אך גם כזו שלא תפגע בעסק בצורה אשר טוביל להגדלת המעמסה על הקופה הציבורית. שכלל מגוון השיקולים הרלוונטיים בענייננו מצדיק לטעמי לגוזר את דינה של נואמת 3 על הרף הנמוך של מתחם העונשה.

סוף דבר

15. לאחר ש שקלתי את מגוון השיקולים הרלוונטיים בענייננו, אני גוזרת על נואמת 3 קנס בסך 13,000 ₪.

16. לאחר ששמעתי את טיעוני הצדדים, החלמתי לאמץ את הסדר אליו הגיעו הצדדים לעניין גובה הכנס בגין נואם 4, בהיותו סביר ומאוזן בנסיבות העניין. לפיכך, אני גוזרת על נואם 4 קנס בסך 8,000 ₪

17. הכנסות ישולמו ב-18 תשלומים שווים ורצופים, כשהראשון ישולם החל מיום 1.12.2024, ובכל 1 לחודש העוקב.

18. בנוספ', מכוח סעיף 72 לחוק העונשין, כל אחד מהנאשמים יחתום על התחייבות להימנע מביצוע העבירות בהן הורשוו בתקיק זה למשך 3 שנים מיהם, כדלקמן:

נשפטת 3: גובה התחייבות - 116,800 ₪;

נאשם 4: 58,400 ₪.

19. על הנאשמים לפנות למצוירות בית הדין בתוך 7 ימים מיום קבלת גזר הדין על מנת לחתום על התחייבות כאמור ועל מנת לקבל שוברים לתשלום הכנס.

20. תשומת לב הנאשמים מופנית להוראות הכלליות הבאות:

א. ככל שמועד התשלום חל בשבת או ביום חג, יש **להקדים** את התשלום על מנת להימנע מכנסות ומריבית פיגורים.

ב. החוב מועבר למרכז לגביית קנסות, אגרות והוצאות ברשות האכיפה והגבייה, בהתאם למועדים והתשלומיים שקבע בית הדין.

ג. ניתן יהיה לשלם את הכנס כעבור שלושה ימים מיום גזר הדין לחשבון המרכז לגביית קנסות, אגרות והוצאות ברשות האכיפה והגבייה באחת מהדרכים הבאות:

• בכרטיס אשראי - באתר המקוון של רשות האכיפה והגבייה, או www.eca.gov.il.

• מוקד שירות טלפוני בשירות עצמי (מרכז גבייה) - בטלפון *35592.

או בטלפון 00-2055000-073.

• בזמןן בכל סניף של בנק הדואר - בהציג תעודה זהות בלבד (אין צורך בשובי תשלום).

21. גזר הדין ישלח לצדים באמצעות הדואר.

22. זכות ערעור לבית הדין הארץ תוך 45 ימים ממועד המצאת גזר הדין.

נitan היום, ט"ו אב תשפ"ד, 19 אוגוסט 2024, בהעדר הצדדים.