

## עפ"ג (באר שבע) 19362-03-24 - פלוני נ' מדינת ישראל

עפ"ג (באר-שבע) 19362-03-24 - פלוני נ' מדינת ישראל מהഴי באר-שבע

עפ"ג (באר-שבע) 19362-03-24

פלוני

נ ג ד

מדינת ישראל

בית המשפט המഴי בבאר-שבע

[19.06.2024]

לפני כבוד השופט הבכיר, אליהו ביתן

כבוד השופט גד גدعון

כבוד השופטת דינה כהן

ב"כ המשיבה, עו"ד גיורא חזן

פסק דין

המערער הורשע לאחר שמיית ראיות בעבירה של הסעת שב"ח לפי סעיף 12א(ג)(1) בחוק הכנסת לישראל,

תש"ב-1952.

בהתביעה הדין נקבע כי ביום 15.07.21 בשעת בוקר מוקדמת, המערער הסיע שוהה בלתי חוקי בתחום העיר באר שבע.

בבית המשפט קיבל תסקירות שunner על המערער בחודש ספטמבר 2022, במסגרת תיק אחר בו המערער הורשע בשתי עבירות של הלנת והעתקת שב"ח, האחת משנה 2018 והשנייה משנה 2020.

בתסקירות צוין שהנאים בן 69. נשוי. אב ל- 11 ילדים וסב ל- 53 נכדים. ללא עבר פלילי. אינו עובד מאז 20 שנה ומתקיים מקצועם בייחוז לאומי. סובל ממחלת רפואית מורכבת ומתחלואה נפשית ומוטופל תרופתית. שירות המבחן התרשם

שאווי לumaruer דפוסים עבריניים והמליץ להטיל עליו, באותו תיק, התchiebot להימנע מעבירה.

כאן, בתביעה טענה שמתחם העונש ההולם נע בין 3 ל- 12 חודשים מאסר, ועטרה למקם את עונשו של המערער בחקלקו האמצעי של המתחם.

ההגנה טענה למצבו הבריאותי והנפשי של המערער. ועטרה להטיל על המערער התchiebot בלבד ולהימנע מכך ומפשיטת רישון נהיגה.

ביה המשפט עמד על הערכים המוגנים בעבירה של הסעת שב"ח; ועל היחס בין ובין עבירת השב"ח; עמד על מדיניות הענישה הנוגשת; ועל נסיבות ביצוע העבירה, המעידות את מידת הפגיעה בערכים המוגנים ברףBINONI; וקבע שמתחם העונש ההולם נع בין מאסר קצר בעבודות שירות ל- 8 חודשים מאסר בפועל, לצד רכיבי עונישה נוספים. בקביעת העונש בית המשפט עמד על נסיבותיו האישיות של המערער, ובין היתר, גילו, מצבם הבריאותי שלו ושל רעייתו, והפגיעה של העונש בו ובמשפחה. ציין שהמערער לא הודה במינויו לו ונותר בעמדתו גם לאחר הכרעת הדין. ציין כי בחודש ינואר 2023 המערער הורשע בעבירות של העסקת והלנת שב"ח מהשנים 2018 ו 2020. עמד על הצורך בהרטעת היחיד והרבבים. קבע שיש להעמיד את עונשו של המערער בשליש התחثان של המתחם ולהסתפק בקנס מתון ובפסילה על תנאי. והתיל על המערער 3 חודשים לRICTI בעבודות שירות; מאסר על תנאי; שישה חודשים פסילת רישון על תנאי למשך 3 שנים; וקנס בסך 2,000 ₪.

ב"כ המערער טען שבית המשפט קמא שגה כשלעצמו שעונשם של מסיעים צריך להיות חמוץ יותר מזה של השווים הבלתי חוקיים, ללא שהפנה לפסיקה רלוונטי, וטען שמתחם העונש לעבירה של שהיה בלתי חוקית נע בין מאסר על תנאי ל- 5 חודשים מאסר בפועל. טען שנראה שהעונש שהוטל על המערער הושפע מהמצב הביטחוני ששורר ביום. וטען שישנם מקרים שנכיבותיהם חמורות יותר, ומצבם האישי של הנאים קל יותר, בהם הוטלו עונשים הנעים סיבוב חצי חדש מאסר בעבודות שירות בגין הסעת שב"ח בלבד. טען שב.uniיננו מדובר במקרה בודד של הסעת שב"ח היחיד. שמצובו הבריאותי והנפשי של המערער מרכיב ביותר. ואין לו עבר פלילי. ושמאז גזר הדין מציבו הוחמר ממשמעותית. והוא עתר לבטול את המאסר בעבודות שירות. ביום היום, הדגיש שהמערער זקוק לליוי מתמיד המומן על ידי המוסד לביטוח לאומי ושבחינה בריאות אין לו כל אפשרות לבצע עבודות שירות, והציע להטיל על המערער קנס גבוה יותר מאשר שהוטל עליו ולהוראות על שלילת רישון הנהיגה שלו לצמיות.

ב"כ המשיבה טען כי המערער ביצע את העבירה בהיותו כבן 69 וכמצובו הבריאותי היה דומה למצבו בעת, ושבנסיבות יש להורות שהמערער ישא את תקופת המאסר שנקבעה לו במאסר ממש, מאחרו סורג ובריח. עינו בכלל החומרים הנוגעים לעניין ושמענו את טיעוני הצדדים והחלתו לקבל את הערעור בכפוף לשינויים מסוימים. חוק הכנסת לישראל אוסר על מי שאינו תושב ישראל להיכנס לישראל ולהימצא בה ללא היתר. הטעם לכך נעוץ באינטרסים הלגיטימיים הכלליים של מדיניות לפקח על כניסה זרים לתחומי. בישראל הדברים קשורים בין היתר לעניינים הנוגעים למדייניות ההגירה, הסוגיה הדמוגרפית, שוק העבודה, ושמירת שלום הציבור. כאשר מדובר בתושבי השטחים, מעורבים בעניין גם אינטרסים של שמירת בטחון הציבור ומונעת ערביינות. לצד איסור זה, המופנה למי שאינו לו היתר להימצא בישראל, קיימים איסורים נוספים, האוסרים פעולות סיוע לשוהים בלתי חוקיים, כמו הסעה, הלנה והעסקה, המופנים עקרונית כלפי מי שהם עצם אינם שוים בלתי חוקיים.

העונש הקבוע לעבירות השהייה בישראל שלא כחוק הוא שנת מאסר אחת ואילו העונש שהיה קבוע לעבירות הסעת שב"ח בזמן הרלוונטי לעניינו הוא שתי שנות מאסר והעונש הקבוע לעבירה זו כעת הוא 4 שנות מאסר.

השוינו בעונשים הקבועים לעבירות מדבר بعد עצמו ומלמד על יחסיו החומרה בין העבירות.

מדיניות העונשה הנוגעת בעבירות הסיע לשותים בלתי חוקיים ובנהן עבירת הסעת שב"ח, רואה את "UBEIROT HESI'U" כחמורות יותר מעבירות הכנסה לישראל והשייה בה שלא כדין. מطبع הדברים, המסייעים לשב"ח חיים הם תושבי המדינה, מהם מצופה לאחריות חברתית לדאגה לשלוום אזרחי המדינה, בעוד השב"ח חיים עצםם הם תושבי הרשות הפלסטינית, שהאינטרסים שלהם בנושאים שונים. ובפועל, העונשים המוטלים על תושבי ישראל המסייעים לשב"ח חיים חמורים אלה המוטלים על עצם השהייה ללא היתר בישראל. (ראה מינוי רבים רע"פ 3967-18 חסין סייד נ' מדינת ישראל (12.08.18)).

כידוע, בرع"פ 3677/13 אלהרוש נ' מדינת ישראל (9.12.2014), בית המשפט העליון קבע מתחם עונש הולם עקרוני בעבירות השהייה בלתי חוקית בישראל ללא ביצוע עבירות נלוות, העומד על הטווח שבין מאסר על תנאי ועד חמשה חודשים מאסר.

העובדה שעבירות הסיע לשב"ח נחבות לחמורים יותר מהעבירה של השהייה בלתי חוקית, מביאה לכך שככל מתחם העונש ההולם ובסופו של דבר גם העונש עצמו על עבירת סיע לשב"ח יהיו חמורים יותר מאשר בעבירות השהייה הבלתי חוקית. יעיר כי אין פירוש הדבר שבכל מקרה מתחם העונש ההולם בעבירת סיע לשב"ח אינו יכול להתחיל במאסר על תנאי. כידוע, מתחם העונש ההולם מושפע בין היתר מנסיבות ביצוע העבירה, וממילא אין לקבוע לגביו מסמורות.

במקרה זה, העובדה שהמערער הסיע שב"ח שאון לו הিירות מוקדמת אותו, היא נסיבה מחמירה, ומנגד, העובדה שההסעה הייתה של שב"ח שכבר היה בישראל שהמערער הסיע אותו בתוך העיר באר שבע, ואין המדבר בהסתעה שהכנסה את השב"ח לתוך מדינת ישראל, היא נסיבה מקללה. כך שאפשר לומר שנסיבות המקרא אין מיוחדות ושמתחמי המוצא הנוגאים בנסיבות הולם אוטם.

העליה מהאמור הוא שמתחם העונש ההולם שנקבע על ידי בית המשפט כאמור, מותאם לנסיבות והוא אכן חריג לחומרה.

לחובת המערער הרשעה מחודש ינואר 2023 בגין שתי עבירות של הלנת והעסקת שב"ח שבוצעו על ידו בשנים 2018-2020, בגין הוא נידון למאסר על תנאי, קנס והתחייבות. והרשעתו הנוכחית הייתה לאחר שמייעת ראיות. בהתחשב בנסיבות אלה, עונש המאסר בעבודות שירות שנקבע לumarur איןנו חמור ולא היה מקום להתערב בו.

אלא שיכדוע קביעת העונש לocketה בחשבון את נתוני הנאשם הנוגעים לעניין ואת הפגיעה שתיגרם לנاسם מהעונש, וכך, במקרים מסוימים, בית המשפט בהליך הערעור יכול להתחשב גם במקרים שהhaftפותו לאחר גזר הדין בערכאה הדינונית, שטmbutם הדברים לא היו בפני המותב שגזר את הדין, ובמקרים כאלה ההתערבות בעונש איננה מעשה של תיקון העונש שהוטל אלא של התאמת העונש לננתונים העדכנים.

כאן, המערער בן לערך מ-70 שנה הסובל מבעיות רפואיות מסוימות, אשר מצבו הבריאותי הורע בעקבות אירוע שהתרחש לאחר גזר הדין בערכאה הקודמת ובמצבו הנוכחי הוא נמצא על ידי הממונה על עבודות השירות כבלתי כשר לביצוע עבודות שירות. בנסיבות אלה, שליחת המערער למאסר אחורי סוג וברית, גם אם לתקופה קצרה מתקופת המאסר בעבודות שירות שנקבעה לו, תהא מהלך בלתי מידתי.

במצב דברים חריג ומיחזך זה, אנו מבטלים את רכיב המאסר בעבודות שירות שנקבע לumarur ומנגד מגדים את סכום הקנס שעל המערער לשלם לסך של 7,500 ₪ או חדש מאסר תחתוי ומורם על שלילת רישוין הנהיגה של המערער לצמיתות. יתר הוראות גזר הדין יעדמו בעין.

הकנס ישולם בתוך 14 ימים.

ניתן והודיע היום י"ג סיון תשפ"ד, 19/06/2024 במעמד הנוכחים.

אליהו ביטן, שופט בכיר

גד גدعון, שופט

דינה כהן, שופטת