

## עפ"ג 18/03/46509 - מדינת ישראל נגד אחמד סנדוקה

בית המשפט המחוזי בירושלים בשבתו כבית-משפט לעערורים פליליים לפני כב' השופטים: י' נעם - סגן נשיא, ר' פרידמן-פלדמן וא' אברבנאל

עפ"ג 18-03-46509 מדינת ישראל נ' אחמד סנדוקה

מדינת ישראל

באמצעות פרקליטות מחוז ירושלים

המערערת

נגד

אחמד סנדוקה

על-ידי ב"כ ע"ד עיסא אבו אלהוא

המשיב

נגד

### פסק דין

סגן הנשיא י' נעם:

1. לפניה ערעור המדינה על גזר-דיןו של בית-משפט השלום בירושלים (כב' השופט ש' הרבסט), מיום 18.7.2.18, בת"פ 41710-12-15, לפיו נגזר דיןו של המשיב לשירות לtauולת הציבור בהיקף של 350 שעות; להארכת מאסר על תנאי של שלושה חודשים שהוטל עליו בת"פ 29221-04-12 למשך שנתיים נוספת; לשילילת רישון להגעה למשך חדשים מיום 1.4.18; לפסילת רישון הגעה על תנאי; ולकנס בסך 3,000 ₪ או 90 ימי מאסר תMOREתו. גזר-הדין הוטל על המשיב, על יסוד הרשעתו, על-פי הודהתו, בעבירה ניסיון להסתע תושב זר השוהה בישראל שלא כדין - לפי סעיף 12א(ג)(1) לחוק הכנסה לישראל, תש"ב-1952, בשילוב סעיף 25 לחוק העונשין, התשל"ז-1977.

2. על-פי עובדות כתוב-האישום, העומדות בסוד ההודאה וההרשעה, ביום 8.4.15 הסיע המשיב בנסיבותיו, מאוחר קריית ארבע לכיוון ירושלים, תושבת זרה אשר לא היו בידייה היתרנים לכינסה או לשהייה בישראל. הוא ניסה להכנס את התושבת הזרה לישראל דרך "מחסום המנהרות" בדרום ירושלים, אך הניסיון לא צלח עת עוכב לבדיקה במחסום.

3. המשיב, יליד שנת 1989. לחובתו שני הרשות בעבירות של הפרעה לשוטר במילוי תפקידו, התוצאותcadם אחר והסתע תושב זר ללא היטה. עבירות אלו נערכו בין השנים 2012-2013 ובEGINן נידון המשיב למאסר בעבודות שירות וכן לעונשה נלוות. תסקרי שירות המבחן אשר הוגשו בערכאה קמאמ למדים כי המשיב התחנתן במהלך התקופה שחלפה מעט ביצוע העבירה המיוחסת לו והוא עובד באופן קבוע. שירות המבחן ציין בתסקירותו הראשון מיום 1.6.17, כי למשיב יש נטייה להנהגות אימפרטיבית, אגב קשיים כלכלי מעשי לטוח הרחוק ולקבל גבולות וסמכות. עם זאת, מצא שירות המבחן כי מדובר למי שמעוניין לתפקיד באורך תקין; ועל-כן נדחה הדיון בפרשת העונש כדי להעמיק את

ההליך הטייפול. מתקיר משלים, מיום 17.12.26, עולה כי המשיב שיתף פעולה עם שירות המבחן; והתרשםותה של קצינית המבחן הייתה כי הוא עבר תהליך משמעותי שני ו纠por התנהלותו, ובביע רצון לנחל אורח חיים תקין. עוד צוין בתסוקיר המשלים, כי המשיב מועסק כמנהל עבודה באתר בנייה. ב McCart מטעם מעסיקו, צוין כי ככל שיורחך המשיב מעבודה לשך תקופה משמעותית - יאבד את מקום עבודתו.

4. בגזר-דיןנו קבע בית-משפט קמא, כי מתחם העונש ההולם נע בין שירות לתועלת הציבור לתקופה משמעותית ועד למספר חודשים מסויים. בית- המשפט ציין, כי בתחילת סבר שעלה-פי נתנו האישים של המשיב היה אמרו העונש המתאים לעמוד בחלוקת המרכז של מתחם הענישה ההולם, וכן היה מקום להפעיל את המאסר על-תנאי התלו ועומד גדו במצטבר למאסר המוטל. עם זאת, בית-משפט קמא הגיע לכל מסקנה, כי המשיב "נטל את גורלו בידו ועバー הליך טיפולי משמעותי, אשר הדיו החביבים מגיעים ממקורות שונים, הן שירות המבחן והן מעסיקו". עוד הדגיש בית-משפט קמא, כי העבירה בוצעה ללא תכנון מוקדם ולא תמורה כספית; כי האימפרוביזיות, שעמדה בסוד ביצוע העבירה, "טופלה במסגרת שירות המבחן והתהליכיים שהוביל", ומשום כך ניתן לקבוע כי המשיב "מצוי בתחום הליך השיקום, וכי יש סיכוי של ממש כי ימשיך וישתקם"; וכי "עבדתו של [המשיב] וגם חתונתו מהווים גם יחד נושא נספ בשיקומו, ומשום כך ראוי כי עונשו יקבע בחלוקת התיכון של מתחם הענישה ההולם". לפיכך, ולנוכח הליך השיקום, מצא בית-משפט קמא מקום להאריך את המאסר על-תנאי ולא להפעילו; ועל-כן גזר את דיןנו כمفופרט לעיל.

5. ב"כ המערערת טעונה, כי שגה בית-משפט קמא הן בקביעת מתחם הענישה ההולם, והן בעונש שהשיט על המשיב, בפרט כאשר לחובתו הרשעה קודמת בעבירה דומה. לטענתה, היה מקום להשית על המשיב מאסר של ממש, ולהורות על הפעלת המאסר על-תנאי במצטבר למאסר המוטל. עם זאת, העירה, כי הוואיל וערכאת הערעוור אינה ממחה את הדיין, تستפק בהטלת מאסר של ממש שייחוף את תקופת המאסר על-תנאי המופעלת.

המשיב גורס, כי לא קמה עילה להתערב בגזר-הדין, זאת מטעמו של בית-משפט קמא.

לאחר בחינת מכלול טיעוני הצדדים, הגענו לכל מסקנה כי יש לקבל את ערעור המדינה באופן חלקני.

בבוא בית- המשפט לקבוע את מתחם העונש ההולם בעבירה של הסעת תושב זר שלא כדין, או כמו בעניינו עבירה של ניסיון להסעת תושב זר שלא כדין, עליו להתחשב בערכיים החברתיים המוגנים העומדים בסוד העבירה. עבירה זו פוגעת בריבונות המדינה ובזכותה לקבוע מי יבוא בשעריה. העבירה אף פוגעת בביטחון הציבור, זאת לנוכח

הקשה לאתר בקרבת השוהים הבלתי חוקיים בתחום המדינה את אלה שזוממים לבצע פיגועים. מדיניות הענישה הנוגגת בעבירות של הסעת תושב זר שלא כדין, נקבעה בראע"פ 3674/04 אבו סאלם נ' מדינת ישראל (12.2.06). נפסק, כי על דרך העיקרון תישמר מדיניות הענישה המחייבת באשר לעבירות הנוגעות לכנית שוהים בלתי חוקיים לישראל; אך הודגש, כי "איו בה באותה מדיניות כדי לפטור את בית המשפט מחייבת עונש בעניינו האינדיידואלי של כל מי שהורשע בדיון. אבן הבוחן העיקרית להבחין ולהבדיל בין הטלת מאסר בפועל לבין הימנענות מהטלת מאסר בפועל תיגזר מתכליות מדיניות הענישה ובנסיבות של כל מקרה וכל נאשם" (פסקה 32 לפסק-הדין, וראו גם פסקה 16). בת-המשפט נהגים להטיל מאסרים בפועל של ממש בגין עבירות של הסעת תושבים זרים, ללא יותר, כאשר נסיבות ההסעה מצביעות על סיכון ביטחוני מוגבר, או על סיכון תעבורתי ממשמעותי; כמו מקרים שבהם מספר הנוסעים היה רב, כיוון ההסעה היה "מקום התפר" לתוך המדינה, ההסעה הייתה תמורה תשולם, לנ羞ם עבר פלילי בעבירות דומות או בעבירות חמורות, וגזרת-דין לאחר ניהול הכוחות מבלי שהנאשמים הביעו חרטה על מעשיהם. עם-זאת, לא מעתים המקרים שבהם בת-המשפט הסתפקו בהטלה מאסרים לריצוי בעבודות שירות, בגין עבירות של הסעת מספר שוהים בלתי חוקיים, זאת בהתחשב בנסיבות הספציפיות, הן של העבירה והן של הנאשם. במקרים חריגים יוצאי דופן הסתפקו בת-המשפט ברף תחתון של שירות לתועלת הציבור (ראו: עפ"ג (א-מ) 15-12-4603 מדינת ישראל נ' פכו (החלטה מיום 8.8.15 ופסק דין מיום 11.6.18); עפ"ג (א-מ) 17-09-50887 אסולין נ' מדינת ישראל (19.6.18) ועפ"ג (א-מ) 18-01-69834 עבاسي נ' מדינת ישראל (13.6.18)).

ambil' לקבוע מסמורות בשאלת, מהו הרף התחתון של מתחם הענישה ההולם בעבירות ניסיון הסעת תושב זר שביצע המשיב, סבירים אנו, כי למורת הליך השיקום שעבר המשיב, הרי שלnoc'h עברו הפלילי בעבירה של הסעת תושב זר שבטעיה נידון בעבר למאסר בעבודות שירות, וביצוע העבירה הנדונה שעה שמאסר על תנאי תלוי ועומד נגדו, העונש המתאים בעניינו אמר לכלול רכיב של מאסר בפועל, למצער בעבודות שירות, אגב הפעלת המאסר על-תנאיין וכן נוראה.

. על-יסוד האמור לעיל, הערעור מתקיים באופן שרכיב השירות לתועלת הציבור יבוטל; יוטל על המשיב רכיב של מאסר בפועל של שלושה חודשים; יופעל המאסר על-תנאי של שלושה חודשים מת"פ 29221-04-12 בבית-משפט השלום בנצרת. חדש מהמאסר המוטל יצטרך למאסר על-תנאי המופעל, כך שהמשיב ירצה בסך הכל ארבעה חודשים מאסר בפועל, כאשר כל תקופה זו תרוצה בעבודות שירות. עבודות השירות תבוצענה, כמפורט בחווית-הදעת של הממונה על עבודות השירות מיום 6.9.17, בمعنى הנכימים בשכונת גילה בירושלים. עבודות השירות יחולו ביום 18.10.18, ובמועד זה יתיצב המשיב במשרדי הממונה לשם קילטה והצבה. יתר רכיבי גזר-הדין יוותרו על-כnam.

המציאות תמציא עותקים מפסק-דין לשירות המבחן ולממונה על עבודות השירות.

ניתן היום, כ"ח בתמוז, תשע"ח (11.7.18), במעמד ב"כ המעררת, ב"כ המשיב, המשיב ומתרגם  
בית-המשפט לשפה הערבית.

אלן אברבנאל, שופט

רבקה פרידמן-  
פלדמן, שופטת

יורם נעם, סגן נשיא