

ת"פ 12637/04 - מדינת ישראל נגד נادر מוהנד

בית משפט השלום בקריה גת - בשבתו בביב"ש אשקלון

ת"פ 17-04-12637 מדינת ישראל נ' נادر
תיק חיזוני: 342776/2015
בפני כבוד השופט נועה חקלאי
מאשימה מדינת ישראל
נגד נادر מוהנד
נאשם

ההחלטה רקע

1. הנאשם הורשע על פי הודהתו בכתב אישום מתיוקן המיחס העסיקת תושב הרשות הפלסטינית אשר אין בידו אישור כניסה או שהייתה כדי בישראל בגין סעיף 12א(ב) לחוק הכניסה לישראל, תש"ב-1952.

2. על פי עובדות כתוב האישום ביום 4.8.15 העסיק הנאשם בלבד עם קובי חזן, באתר בנייה באשקלון, את מוחמד אבו מריה, שהינו תושב הרשות הפלסטינית, מבלי שהיא בידו אישור כניסה או שהייתה כדי בישראל.

הסדר הטיעון

3. ביום 20.4.17 הציגו הצדדים הסדר טיעון על פי הנאשם יודה בכתב אישום מתיוקן ווירשע בו, ישלח לשירות המבחן לקבלת תסקير. הצדדים ישבו לדבר לאחר קבלת התסקיר. ההגנה ביקשה כי תיבחן שאלת הרשעה.

תסקיר שירות המבחן

4. שירות המבחן סקר את הרקע האישי והמשפחה של הנאשם. הנאשם בן 27 נשוי ואב לשתי בנות, סטודנט למשפטים (הוצאה תעודה). נעדר עבר פלילי. שירות המבחן ציין כי הנאשם קיבל אחריות חילkit, לא חשב לעומק על ההשלכות האפשרות והבע צער על כך. לאור התרומות השירות המבחן מפגעה אפשרית בצרפת, המליץ שירות המבחן להימנע מהרשעתו. כן המליץ על ענישה בדמות של"צ.

טיעוני הצדדים

5. ב"כ המאשימה טענה נסיבות ביצוע העבירה חמורות, שכן העבירה בוצעה בצוותא חד ועסוקנן במעשים מתוכננים. ב"כ המאשימה הפנתה לערכים המוגנים שנפגעו. לשיטתה לא התקיימו התנאים המצדיקים הימנעות מהרשעה. ב"כ המאשימה הגישה פסיקה ועתרה להטיל על הנאשם מאסר בעבודות שירות וענישה נלוית.

6. ב"כ הנאשם ציין כי הנאשם נורматיבי לחלוון, הודה, ללח אחירות, חסר זמן שיפוט. הציג תעודה סטודנט למשפטים, טען כי הרשעה תפגע בעתידו, הציג פסיקה מטעמו וביקש לאמץ את המלצת שירות המבחן.

עמוד 1

. 7. הנאשם ציין כי זו פעם ראשונה וקיים שאחרונה שהוא בבית המשפט. הביע צער על מעשיו, לדבריו לא לkeh את הדברים בחשבון. ציין כי הוא נשי ואב לילדים. לדבריו עשה טעות שלא חתום על חוזה, שכן עשה טובה לאדם אחר.

תשע

. 8. בנסיבות דנן, **הערך החברתי** המוגן שנפגע כתוצאה מהעבירה של העסקת שווה בלתי חוקי הוא שלום הציבור ובתחומו זכותה של מדינה ריבונית לקבוע את זהות הבאים בשעריה.

על חומרת מעשיהם של המסייעים, המלויים והמעסיקים שוהים בישראל שלא דין ועל הסיכון הטמון בכך, עמד בית המשפט העליון, לא אחת, תוך שיקבב, כי יש לנקטו כלפים במדיניות של עונישה חמירה, הכוללת לרוב מסר בפועל מאחוריו סורג ובריח (רע"פ 3674/04 אבו סאלם נ' מדינת ישראל, רע"פ 8191/06 קריספי נ. מדינת ישראל, רע"פ 09/3173 פראגין נ' מדינת ישראל)

ברע"פ 11/5861 דניאל נ' מדינת ישראל, נקבע:

"העבירה של העסקת שווה בלתי חוקי יש בה חומרה מניה וביה, בראש ובראשונה בהקשר בטחוני ואחריותם של המעסיקים אינה פחותה מזו של השווים הבלתי חוקיים.. המעסיק ولو יהא זה אדם מן היישוב נתן יד לחשפה לטיוכנים .."

. 9. בחינת **מידת הפגיעה בערך המוגן** בנסיבות תיק זה אינה ברף הגבואה. בפועל לא נגרמה פגעה קונקרטית בביטחון הציבור.

. 10. באשר **לנסיבות ביצוע העבירה** לקחתי בחשבון כי אין אינדייקציה לכך שהיה תכנון מוקדם לביצוע העבירה, העבירה לא נעשתה בתחכום. לקחתי בחשבון כי מטר העסקה קצר (לכוארה לא מעבר ליום אחד), לקחתי בחשבון כי העבירה בוצעה בצוותא, וגם מר חזן העסיק את העובד הזה, אך כנגדו כלל לא הוגש כתב אישום. לקחתי בחשבון את דברי הנאשם כי לא היה מעורב בפרשה מתחילה אלא "עשה טובה" לאדם אחר.

. 11. בחינת **מידות העונשה הנוגעת מעלה** כי במקרים דומים הוטלו על נאים עונשים החל ממסר על תנאי (ובקרים חריגים אף הימנע מהרשעה) וכלה במאסר בתקופות קצרות, ראו למשל במקרים הבאים:

רע"פ 11/5861 דניאל יצחק נ' מדינת ישראל, בית המשפט קמא, לאחר ניהול הוצאות, נקבע כי הנאשם העסיק שווה בלתי חוקי משך חודשים, אך נמנע מלהרשו והטיל עליו 150 שעות של"צ. בית המשפט המ徇ז קיבל את הערעור, הרשע הנאשם, אך לא התעורר בעונשו. בבקשת רשות ערעור לבית משפט עליון נדחתה.

רע"פ 09/9301 מחאגנה נ' מדינת ישראל (19.11.09), נדחתה בבקשת רשות ערעור של הנאשם, אשר הורשע בביצוע עבירה של עסקה שלא דין של שווים בלתי חוקיים. בית המשפט המ徇ז ח读后 את עונשו של הנאשם ממאסר על תנאי ל- 4 חודשים מאסר בפועל. בית המשפט העליון הותיר את העונש על כנו.

רע"פ 10/756 מרעי נ' מדינת ישראל (31.1.10), נדחתה בבקשת רשות ערעור של הנאשם שההורשע בעבירה של העסקת שווה בלתי חוקי, ונדון ל- 5 חודשים מאסר בפועל וקנס בסך 10,000 ₪.

רע"פ 3140/07 **מוסא נ' מדינת ישראל** (העסקת הלנת שב"ח - 95 ימי מאסר בפועל, ערעורים במחוז) ובעלון נדחו).

עפ"ג (מח' נצרת) 31465-05-16 **מדינת ישראל נ' יוסף יוסף**, בית המשפט קבע כי הנאשם העסיק והסיע 5 שוהים בלתי חוקיים, אך נמנע מהרשיעו והטיל עליו 200 שעות של"צ. בית המשפט המחוזי קיבל את הערעור, הרשע הנאשם, אך לא התעורר בעונשו.

ע"פ (ב"ש) 35070-10-12 **ביטון נ' מדינת ישראל** (הלנת שב"ח - ביום"ש מחוזי קיבל הערעור וביטל הרשותה הנאשמה);

עפ"ג (מח' מרכז- לוד) 6162-02-10 **גורסמן נ' מדינת ישראל** (18.4.10), נדחה ערعروו של הנאשם, אשר הורשע בבית משפט השלום לאחר ניהול הנסיבות בהעסקת שלושה שוהים בלתי חוקיים. בית משפט השלום גזר על הנאשם 4 חודשים מאסר לרצוי בדרך של עבודות שירות. בית המשפט המחוזי דחה את ערعروו של הנאשם והותיר את העונש על כנו.

עפ"ג (מח' ת"א) 40153-03-11 **מלכה נ' מדינת ישראל** (20.6.11), נדחה ערعروו של הנאשם, אשר הורשע בביצוע עבירה העסקת תושב זר שלא כדין, ונדון ל- 3 חודשים עבודות שירות.

ראו גם ת"פ (פ"ת) 10-08-2002 **מדינת ישראל נ' ליפר**, ת"פ (פ"ת) 23831-08-09 **מדינת ישראל נ' נחום**, ת"פ (כ"ס) 10-05-2005 **מדינת ישראל נ' סולטאני**, ת"פ (פ"ת) 10-08-2008 **מדינתישראלנ'בדוי**, ת"פ(פ"ת) 11-03-2006 **מדינתישראלנ'ארזי**, ת"פ (אשדוד) 11-09-2008 58288- 58288-09-11 **מדינתישראלנ'פרנקל**, ת"פ (רחובות) 12-08-2005 **מדינתישראלנ'יאלעדי**, ת"פ(טבריה) 16-04-2007 6730-04-16 **מדינת ישראל נ' משהו ג'ראדאת** ת"פ (כ"ס) 14-12-2005 **מדינתישראלנ'אשקלון** 14-07-2007 38472-07-16 **מדינת ישראל נ' מאزن אבו תורכי** (הלנת 2 שב"חים - 3 חודשים מאסר يوم); ת"פ (כ"ס) 14-12-2005 **מדינת ישראל נ' עאלע אמר** (העסקת והלנת 3 שב"חים במשך 5 ימים - מע"ת +של"צ); ת"פ(כ"ס) 10-10-2007 46762-10-10 **מדינת ישראל נ' חאג' יחיא** (הלנת שב"ח והעסקת 2 שב"חים - 3 ח' ע"ש); ת"פ (כ"ס) 10-02-2006 **מדינת ישראל נ' נידקה** (העסקת והלנת שב"ח- 2 ח' ע"ש); ת"פ (פתח-תקווה) 09-10-2006 **מדינת ישראל נ' אהוס עזונה-** (העסקת והלנת שב"ח - 45 ימי מאסר בע"ש); ת"פ (כ"ס) 09-09-2006 **מדינת ישראל נ' שלום** (עסקת והלנת שב"ח- 5 ח' ע"ש); ת"פ(כ"ס) 07-04-2007 **מדינת ישראל נ' קדרי שביב** (העסקת והלנת שב"ח- מע"ת). ת"פ (כ"ס) 11-01-2006 **מדינתישראלנ' יוסף עטאללה** (אי הרשעה), ת"פ (קג"ת) 13-10-2005 **מדינת ישראל נ' דרביצ'ר**(אי הרשעה), ת"פ (אשדוד) 14-08-2005 **מדינת ישראל נ' אל רום** (אי הרשעה). ת"פ (רחובות) 13-06-2005 **מדינת ישראל נ' מיארה** (אי הרשעה).

לאור כל המפורט לעיל אני קובעת כי **מתחם העונש ההולם לעבירות בנסיבות שלפני נע ממאסר מותנה ועד למספר חודשים מאסר**.

ביטול הרשעה

13. הכלל הוא כי מי שהוכחה אשמו, יש להרשיעו בדין. עם זאת קיימים מקרים חריגים מיוחדים ויוצא דופן בהם קיימת הצדקה להימנע מהרשעה (ע"פ 06/9893 **לאופר נ' מדינת ישראל**) וזאת כאשר עלול להיווצר פער בלתי נסבל בין עצמת פגיעה של הרשעה הפלילית בנאשם האינדיבידואלי לבין תועלתה של הרשעה לאינטראס הציבורי-חברתי הכללי).

בע"פ 2083/96 **כתב נ' מדינת ישראל**, פ"ד נב(3) 337 נקבע כי הימנעות מהרשעה אפשרית בהצטבר שני גורמים מרכזיים: ראשית, סוג העבירה מאפשר לוותר בנסיבות המקורא המסתומים על הרשעה בלי לפגוע באופן מהותי בשיקול העונשה האחרים, ושנית הרשעה תפגع פגעה חמורה בשיקום הנאשם.

עמוד 3

14. יישום המבחנים האמורים במקרה דנן, מעלה כי ניתן וראוי להוראות על ביטול הרשות הנאשם בדיון.

באשר לסוג העבירה הרי שעסוקין בעבירה מסווג עונן אשר העונש המירבי הקבוע בצדיה עומד על שנתיים מאסר. כפי שניתן ללמידה מהפסקה הנוגגת בתא המשפט לא אחת נמנעו מהרשעה בעבירה זו.

באשר לנسبות ביצוע העבירה, כפי שפורט לעיל הנسبות אינן בעלות חומרה יתרה, מדובר בהעתקה קצרת טווח, של אדם יחיד ללא אינדייקציה לתוכנן מוקדם או תחכום, העבירה בוצעה בצוותא עם אחר, כאשר נגדו כלל לא הוגש כתוב אישום.

הרשעה עלולה לפגוע בנאשם לעסוק במקצוע אותו לומד - משפטים.

15. לפיכך, בשל העובדה הנאשם אדם נורטטיבי, נעדר עבר פלילי, בשל העובדה שלקוח אחריות בהזדמנות ראשונה, לאור גילו הצעיר, לאור היותו סטודנט למשפטים ולאור הנזק שעוללה הרשעה לגורם יכולתו להתרפנס ממקרה זה, לאור נسبות ביצוע העבירה שאין חמורות באופן יחסית, לאור חלקו של الآخر שכגンドו כלל לא הוגש כתוב אישום, לאור המלצה שירות המבחן, ולאחר כל יתר השיקולים שפורטו לעיל, הגעתם לכל מסקנה כי מתקיים בעניינו של הנאשם החriger, אשר מאפשר הימנעות מהרשעה, תוך מתן אמון בנאשם כי ימשיך וישמור על ניקיון כפוי.

16. אשר על כן, אני מורה על ביטול הכרעת הדין המרשעה מיום 20.4.17.

ניתנה והודעה היום ה' חשוון תשע"ח, 25/10/2017 במעמד הנוכחים.

נוועה קלאי, שופטת

הכרעת דין ללא הרשעה

17. לאור הودאת הנאשם אני קובעת כי הנאשם ביצע את העבירה מיום 4.8.15 של העסקת תושב הרשות הפלסטינית מבלי שהוא בידו אישור כניסה או שהוא כדין בישראל בנגדו לסעיף 12(ב) לחוק הכניסה לישראל, תש"ב-1952, אך נמנעת מהרשעה.

ניתנה והודעה היום ה' חשוון תשע"ח, 25/10/2017 במעמד הנוכחים.

נוועה קלאי, שופטת

גור דין ללא הרשעה

1. הנני מטילה על הנאשם צו לביצוע 250 שעות שירות לתועלת הציבור וזאת במשך שנה.

השל"צ יבצע במסגרת הנהלת קהילתי בית חנינה בתפקיד סיוע בשיעורי עזר במרכז הלמידה וסיוע לאנשי צוות המקומ בהתאם לתוכנית שגבשה על ידי שירות המבחן ובפיקוח שירות המבחן.

אם יתעורר צורך בשינוי מקום ההשמה, שירות המבחן יעשה כן וידוח לבית המשפט.

הנאשם מזוהר כי אם לא ימולאו תנאי הculo במלואם, ניתן יהיה לבטלו, להרשיונו ולהטיל עליו עונש נוסף, בגין

עמוד 4

העבירות בהן הורשע, במקומם צו השל"צ.

.2. הנאשם יחתום על התcheinות כספית בסך 10,000 ₪ להימנע מביצוע עבירה בה הודה והכל תוך שנתיים מיום.

התcheinות תחתם במציאות בית משפט עוד היום. לא יחתום הנאשם כאמור, יאסר למשך 20 יום.

זכות ערעור לבית-המשפט המחויז תוך 45 ימים.

ניתנה והודעה היום ה' חשוון תשע"ח, 25/10/2017 במעמד הנוכחים.