

ת"פ 17463/10 - מדינת ישראל נגד אשרף סרחאן

בית משפט השלום בפתח תקווה

ת"פ 12-10-17463 מדינת ישראל נ' סרחאן

בפני כב' השופט ד"ר עמי קובו

מדינת ישראל

המאשימה

נגד

אשרף סרחאן

הנאשמים

ב"כ המאשימה: עו"ד עליזה שירן

ב"כ הנאשם: עו"ד אופיר כתבי

גור דין

רקע

.1.

הנאשם הורשע בהתאם להודאותו בעובדות כתוב האישום בעבירות הבאות:

א. הסעת תושב זר השווה שלא חוק, לפי סעיף 12א(ג)(1) לחוק

הכניסה לישראל, תש"ב-1952 (להלן: "חוק כניסה לישראל").

ב. איומים, לפי סעיף 192 לחוק העונשין, התשל"ז-1977 (להלן):

"החוק").

על-פי המתואר בעובדות כתוב האישום, בתאריך 1.2.12 בשעה 15:00 בכביש הראשי של כפר קאסם, נהג הנאשם ברכב מסווג טויטה (להלן: "הרכב"). הנאשם עצר את הרכב בתחנת דלק בכפר קאסם, כאשר ברכב נחכו ארבעה שוהים בלתי חוקים. הרכב נלקח על ידי השוטרים יעקב לויון (להלן: "השוטר לויון") ואופיר אליצור (להלן: "השוטר אליצור") לבסיס מג"ב, כאשר הנאשם ישב במושב האחורי של הרכב. הנאשם היכה עם ידו בשמשה האחוריית של הרכב. בתגובהו השוטר לויון, והנאשם איים עליו בפגיעה בו שלא כדין בהתחנחות, על ידי קירוב פניו באופן מאיים לפניו של השוטר לויון, וזאת לשם הפחיתה או הקנטתו. השוטר לויון הדף את הנאשם באמצעות ידיו בחזהו של הנאשם. לאחר עצירת הרכב, השוטרים והנאשם ירדו ממכנו, והנאשם איים בפגיעה בשוטר לויון שלא כדין באמוריו: "שימצא אותו ויראה לו", וזאת כדי להפחידו או להקנטו. לפיכך, השוטר לויון הודיע לנאשם על מעצרו וכבל את ידיו. בתגובה איים הנאשם על השוטר לויון בפגיעה בו שלא כדין באומרו: "אם אתה גבר תוריד את האזיקים ואני אקרע אותך", זאת לשם הפחידה או הקנטה.

תסוקיר שירות המבחן

3. מתסוקיר שירות המבחן עולה כי הנאשם כבן 26, נשוי ואב לשני ילדים. בוגר 11 שנות לימוד. עם סיום לימודיו החל לעבוד בחברות בנייה שונות. בתקופות קצרות שבהן לא עבד בתחום עיסוקו התפרנס כנהג, ובעת ההז ביצע אף את העבירות נשוא כתוב האישום. להתרשותם שירות המבחן, הנאשם לרוב הצליח למלא את תפקידו כמפרנס וגילתה

עמוד 1

齊齊夫 והתמדה בתחום התעסוקתי. משפחת מוצאו מונה זוג הורים וחמשה ילדים. אביו מרצה עונש מאסר בגין עבירות אלימות, ואמו עקרת בית. ציון כי חש מחויבות לטיש לאם, בשל היוטו הבן הבכור. קשה ב托ך המשפה באו לידי ביטוי בغال ההתברחות, שבו המשגורה המשפחתיות התקשתה להיות עבורה גורם תומך ומציב גבולות. לחובת הנאשם שלוש עבירות קודמות לפליילים, שענין אלימות כללית והסעת שב"ח.

4. הנאשם נטל אחריות למשעו והביע חרטה. לדבריו, ביצע את העבירות במטרה להרוויח כסף. באשר לעבירת האיום, הנאשם מסר כי הותקף והושפלו על ידי השוטרים בזמן מעצרו, והתנהגו נבעה מתוך רצון להגן על כבודו. להערכת שירות המבחן, הנאשם ביצע את עבירת השב"ח לצורך השגת רוחם כספי קל ומהיר. הנאשם נטה להגביל באופן אימפרסייבי ואלים בעת שחש איום, בעיקר מול דמיות סמכותיות. להתרשםות שירות המבחן, הנאשם סובל מחסכים רגשיים קשים, על רקע יחסיו עם אביו. היעדרותן של דמיות הוריות תומכות, מכילות ומציבות גבולות, וקשה ברכישת כלים בונים להתמודדות עם קשיים, הובילו אותו לביצוע עבירות. הנאשם בעל דימי עצמי ירוד. בהתנהלותו ניכרים דפוסי ההתנהגות ידottiים ואמפרסייביים, קושי בדוחית סיפוקים וחוסר גבולות.

5. הנאשם בעל משפה, עובד ומעוניין לשינוי בחייו. מזה כשתיים לא ביצע כל עבירה. שירות המבחן העיריך כי ענישה מוחשית בשלוב עם כיוון שיקומי תומך לתאים לנאים. עונש מאסר בפועל עלול להיות גורם מדרדר, אשר יפגע ביציבות שכירם מאפיינת את התנהלות הנאשם. הומלץ על עונש מאסר לRICTיו במסגרת עבירות שירות, לצד צו מב奸 למשך שנה.

טייעוני הצדדים

6. לטענת ב"כ המאשימה, עווה"ד תמר גינדי ונדב רייכמן, הנאשם יליד שנת 1988, הוודה והורשע בעובדות כתוב האישום. במעשה היה משה פגעה בערכיהם המוגנים של ריבונות המדינה ופגיעה בביטחון הציבור. מתחם העונש ההולם הינו החל משישה חודשים מאסר בפועל ועד ל- 18 חודשים. האירוע בוצע בשנת 2012, כאשר הנאשם הסיע ארבעה שב"חים ואים על שוטר. מטסקייר שירות המבחן עולה כי הנאשם לקח אחראי למשעו, וביצע את העבירות במטרה לרווה כספי קל. לפיכך, יש להטיל ענישה כלכלית. שירות המבחן המליץ על מאסר בפועל שירותה במסגרת עבירות שירות. ענישה זו אינה נוונת ביטוי לאינטראס הציבור. לחובת הנאשם שלוש הרשעות קודומות. המאשימה עתרה לעונש מאסר בפועל בתחום המתهام, קנס כספי ופסילה בפועל של רישיון הנהיגה.

7. לטענת ב"כ הנאשם, עו"ד אופיר כתבי, לנאים הסתמכיות חוזרת ונשנות עם החוק, כאשר מדובר בבחור צעיר, אשר במועד ביצוע העבירות היה בן 24. נשוי ואב לשני ילדים רכים בשנים. אמון על פרנסת משפחתו וכן, מפרנס את שני אחיו הקטנים. מהטסקייר עולה כי ביום הנאשם עבד באופן קבוע. על אף האמור בתסקרי, לחובת הנאשם אין הרשעה בגין עבירת אלימות כלכלית. הנאשם ביצע את העבירות Dunn לשם הבאת מזון לביתו. הנאשם המפרנס היחיד, ולכן עבירות שירות יקשה עליו לככל את משפחתו. מתחם העונש ההולם נע בין מאסר על תנאי ועד למאסר בפועל. מאז העבירות נשוא כתב האישום לא הסתבר לפליילים, ולכן יש לשקל את הריבט השיקומי. הטלת ענישה כלכלית מהויה פגעה ישירה במשפטו של הנאשם. ב"כ הנאשם עתירה למאסר על תנאי, או צו של"צ.

8. הנאשם הביע חרטה על מעשו. לדבריו, עבר תקופה קשה בחייו. כיום מפרנס שבע נפשות, ואביו מרצה עונש מאסר בפועל.

דין

9. לאחר ששמעתי את טיעוני הצדדים, סבורני כי יש לגזר על הנאשם עונש מאסר בפועל, לRICTיו בדרך של עבירות שירות לתקופה המרבית, וזאת לצד עונשים נלוויים.

.10. במקירה דין כתוב האישום מתאר אירוע אחד, ומכאן שיש לקבוע בגיןו מתחם עונש הולם אחד.

קביעת מתחם העונש הולם

.11. קביעת מתחם העונש הולם למעשה העבירה נעשית בהתאם לעקרון ההלימה. לשם קביעת מתחם העונש הולם יש להתחשב בערך החברתי שנפגע, במידה הפגיעה בו, במדיניות הענישה הנוגמת ובנסיבות הקשורות ביצוע העבירה.

.12. במקירה דין, **הערכיהם החברתיים** אשר נפגעו הינם זכותה של מדינה ריבונית לקבוע את הבאים בשעריה, וכן פעילותה התקינה של משטרת ישראל.

.13. בחינת **מידת הפגיעה בערך המוגן** מובילת למסקנה כי הייתה פגעה ברף ביןוני בערכיהם המוגנים. הנאשם הסיע ארבעה שוהים בלתי חוקיים, וכך אשר נוצר על ידי השוטרים נקט באיזומים כלפי השוטר.

.14. בחינת **מדיניות הענישה הנוגנת**, בפרט מן העת האחרונה, מעלה כי במקרים דומים הוטלו על נאים עונשיים החל ממאסר על תנאי וכלה במאסרים בפועל, כמפורט להלן:

א. ברע"פ 3865/09 **יעידה נ' מדינת ישראל** (10.5.09), נדחתה בקשה רשות ערעור של הנאשם, אשר הורשע בבית משפט העולם בעבירה של הדעה שלא כדין (14 שב"ח). בית משפט השלים גזר עליו 7 חודשים מאסר בפועל. בית משפט המחויז הפחית את עונשו ל- 4 חודשים מאסר בפועל. בית משפט העליון הותיר את העונש על כנו.

ב. ברע"פ 7726/13 **מסארה נ' מדינת ישראל** (8.1.14), הורשע הנאשם ביצוע עבירה של הסעה שלא כדין. הנאשם הסיע ארבעה שוהים בלתי חוקיים אל תוך גבולות ישראל. הנאשם עבר פלילי, אולם זהה הרשעתו הראשונה בעבירה מסוג זה. נידון ל- 7 חודשים מאסר בפועל, לצד עונשיים נלוויים.

ג. ברע"פ 2210/11 **באזין נ' מדינת ישראל** (24.3.11), נדחתה בקשה רשות ערעור של הנאשם, שההורשע ביצוע שתי עבירות של הסעה שלא כדין. הוא נידון לשישה חודשים מאסר בפועל (כולל הפעלת עונש מאסר על תנאי), לצד עונשיים נלוויים.

ד. בעפ"ג (מח' מרכז-lod) 1671-09-13 **סאלח נ' מדינת ישראל** (13.12.13), התקבל חלקיית ערעורו של הנאשם, אשר הורשע על פי הודהתו בעבירות של הסעת ארבעה שב"ח. בית משפט השלים גזר עליו 15 חודשים מאסר בפועל, לצד עונשיים נלוויים. בית משפט מהוויז קיבל את העורור בגין עונש המאסר, והוא נידון לשנת מאסר בפועל.

ה. בת"פ (ראשל"צ) 13-03-13768 **מדינת ישראל נ' נסארה** (29.04.14), הורשע הנאשם בהתאם להודהתו ביצוע עבירות של הסעת שב"ח, הכשלת שוטר ונחיתה בפיזיות. נידון לשישה חודשים מאסר בדרך של עבירות השירות, לצד עונשיים נלוויים.

ו. בת"פ (פ"ת) 13-03-7065 **מדינת ישראל נ' ابو קיש** (15.07.13), הורשע הנאשם ביצוע עבירות של העת תושב זר השווה שלא כדין ועוד. הנאשם הסיע בשני מועדים שונים שב"ח. בעת אחת הסיע 4 שב"ח ובהזדמנות נוספת 5 שב"ח. נידון לעונש מאסר בפועל של שישה חודשים, לצד עונשיים נלוויים.

ז. בת"פ (י-מ) 13-10-8463 **מדינת ישראל נ' רشك** (27.4.14), הורשע הנאשם בהתאם

להודאותו בעירות של הסעת תושב זר שלא כדין בנסיבות מחמירות (10 שוהים בלתי חוקיים) ועוד. הנאשם הסיע עשרה שב"חים, ונידון לשישה חודשים מאסר בפועל לריצוי בדרך של עבודות שירות, לצד עונשים נלוויים. נקבע מתחם שבין מספר חדשני עבודות שירות בין 15 חדשני מאסר בפועל.

ח. בת"פ (רמ') 13-09-20059 **מדינת ישראל נ' נאזר** (14.04.14), הורשע נאשם על פי הودאותו, בביצוע עבירות של הסעה בנסיבות מחמירות ועוד. נידון לשישה חודשים מאסר בפועל, לריצוי במסגרת עבודות שירות, לצד עונשים נלוויים. נקבע מתחם שבין חדשניים עבודות שירות ל- 10 חדשני מאסר בפועל.

ט. בת"פ (ב"ש) 13-03-38900 **מדינת ישראל נ' אבוגודה** (14.04.14), הורשע נאשם על פי הודאותו בביצוע עבירות של הסעת שוהה בלתי חוקי ועוד. הנאשם הסיע שב"ח אחד, ונידון לחמשה חודשים מאסר בפועל, לריצוי בדרך של עבודות שירות, לצד עונשים נלוויים.

ו. בת"פ (פ"ת) 13-01-15865 **מדינת ישראל נ' נויתן** (29.09.13), הורשע נאשם בהתאם להודאותו בביצוע עבירות של הסעת שישה או יותר שוהים בלתי חוקיים, וכן בעבירה של החזקת סכין שלא כדין. נידון לשישה חודשים של מאסר על תנאי, לצד עונשים נלוויים.

יא. בת"פ (י-מ) 12-12-59838 **מדינת ישראל נ' אלצראיעה** (13.12.13), הורשע נאשם בהתאם להודאותו בעבירה של הסעת שלושה תושבי השטחים אשר שהו בישראל ללא היתר. נידון למאסר על תנאי לתקופה בת ארבעה חודשים, לצד קנס כספי.

יב. בת"פ (רמ') 2162/08 **מדינת ישראל נ' מסודי** (23.12.13), הורשע נאשם על פי הודאותו בעבירה של הסעת ארבעה שוהים בלתי חוקיים. נידון לשולשה חודשים מאסר על תנאי, לצד עונשים נלוויים. נקבע מתחם שבין מאסר על תנאי לבין חמישה ספרות של מאסר לריצוי בעבודות שירות.

15. בהצעתם של ד"ר אורן גזל-אייל ופרופ' רות קנאוי (להלן: "החוקרים") לעונשי מוצא (פורסם באתר הכנסת), בחונים החוקרים, בין היתר, את עבירות ההלנה וההסעה שלא כדין, ומציגים עונשי מוצא מתאימים לעבירות הללו. החוקרים בחונים את רמת הענישה הנוגגת כiom בעבירות ההסעה וההלנה שלא כדין, ואת הנחיות בית-המשפט העליון בקשר לעבירות אלו ומגיעים למסקנות אלו:

"מהאמור לעיל עולה כי לאחר הלכת ח'טיב, כמחצית מהמורשעים בעבירה של הלנה, הסעה והעסקה שלא כדין נדונים לעונשים שאינם כוללים מאסר בפועל, והיתר נדונים לתקופות מאסר קוצרות. עוד עולה מהנתונים כי 55% מעונייני המאסר הומרו בעבודות שירות. לאחר הלכת ابو סאלם, חלה הקלה ברמת הענישה, כאשר 34% נדונו למאסר. גם בשלב זה 55% מעונייני המאסר האלו הומרו לעבודות שירות. על מרבית הנאשמים הוטלו גם עונייני מאסר לתקופה של מספר חדשים וקנס שעמד על 3,000 ₪ בפועל".

16. מדיניות הענישה המקובלת בעבירות האיומים, בנסיבות המקירה דן, הינה החל ממאסרים על תנאי וכלה בעבודות שירות.

17. במסגרת **הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה** (סעיף 40 ט' לחוק), יש ליתן את הדעת לשיקולים הבאים:

א. **הנזק שהוא צפוי להיגרם מביצוע העבירה;** כפי בנקבע לא אחת בפסקה, הסעת שוהים בלתי חוקיים לישראל יוצרת סיכון בטחוני ממשי.

- . ב. **הסיבות שהביאו את הנאשם לבצע את העבירה;** הנאשם אמון על פרנסת משפחתו, והוא ביצע את העבירות על בשל מניע כלכלי.
- . 18. בכל הנוגע למתחם העונש ההולם, מן הראי להפנות לע"פ 2789/13 **מדינת ישראל נ' חmedi** (4.8.13) שם קבע בית-המשפט העליון כי מתחם העונש ההולם לעניין מסיעים, מלינים, ומעסיקים בנסיבות מחמירות הינו בין 5 חודשים מאסר לפחות לבין 15 חודשים. באותו מקרה עסוקין בהסעה של 25 שוהים. בהינתן מתחם זה להסעה בנסיבות מחמירות, פשיטה שבמקרה של הסעה שאינה בנסיבות מחמירות, מתחם העונש ההולם צריך להיות נמוך יותר. במקרה דנן, יש לכלול במסגרת המתחם אף את עבירת האיים שבה הורשע הנאשם.
- . 19. בהתאם לתיקון 113 לחוק העונשין (סעיף 40 יג'), סבורני כי **מתחם העונש ההולם** הינו החל מחודשים עבודות שירות ועד ל- 12 חודשים לפחות בפועל.
- סוגיות הסטייה מן המתחם**
- . 20. במקרה דנן, לא קיימים שיקולים אשר מצדיקים סטייה מהמתחם, לחומרה או לקלואה. **шиיקול ההגנה על שלום הציבור והשיקול השיקומי** אינם מצדיקים סטייה מהמתחם.
- גזרת העונש המתאים לנאשם**
- . 21. בגזרת העונש המתאים לנאשם, בגין מתחם העונש ההולם, יש להתחשב **בנסיבות שאין קשרות בביצוע העבירה** (סעיף 40 יא'). במסגרת זו מן הראי ליתן את הדעת לנסיבות הבאות:
- . א. **הפגיעה של העונש בנאשם, לרבות בשל גילו;** הנאשם הינו צעיר לימים, כבן 26. מובן הדבר כי עונש מאסר, ولو בדרך של עבודות שירות, יפגע בנאשם. יחד עם זאת, הנאשם נשא בעבר בעונש מאסר בפועל של שישה חודשים בגין ביצוע עבירה של הסעה שלא כדין.
- . ב. **הפגיעה של העונש במשפחתו של הנאשם;** הנאשם הינו המפרנס היחיד של משפחתו, לפיכך מובן כי הטלת עונש מאסר בפועל לריצוי בדרך של עבודות שירות אף תפגع במשפחתו.
- . ג. **נטילת האחריות של הנאשם על מעשיו, וחזרתו למוטב או מאמץ לחזור למוטב;** הנאשם הודה במינויו לו ונטל אחריות למשעו.
- . ד. **נסיבות חיים קשות של הנאשם שהייתה להן השפעה על ביצוע מעשה העבירה;** כפי שפורט בהרבה בתסaurus שירות המבחן לנאשם **נסיבות חיים קשות** והוא גדול ברקע סוציא-אקונומי קשה, כאשר חש צורך לעוזר בפרנסת המשפחה, באופן אשר השפיע על ביצוע העבירה.
- . ה. **חלוף הזמן מעת ביצוע העבירות;** העבירה בוצעה בתאריך 1.2.12, ומازל לא ביצע עבירות נוספות. בהקשר זה יש להעניק משקל לכך שלאחר ביצוע העבירה, ובטרם הוגש כתב אישום, הנאשם נשפט בתיק אחר בעבירה זהה, ונשא בעונש מאסר בפועל.
- . ו. **עברו הפלילי של הנאשם או העדרו;** לחובת הנאשם שלוש הרשעות קודמות, דין ביצוע עבירות של הסעה שלא כדין, הפרעה לשוטר במילוי תפקידו או ימיים. בגין עבירות אלו הוא נידון לעונשים של מאסר על תנאי, וכן מאסר בפועל לריצוי בדרך של עבודות שירות.
- . 22. עוד יש ליתן את הדעת לשיקול **הרתקעת היחיד** בגין המתחם, וזאת בשים לב לכך שהזיהוי אינה מיידתו הראשונה של הנאשם בעבירה של הסעת שוהים בלתי חוקיים. כן יש ליתן את הדעת לשיקול **הרתקעת הרבים**

בגדרו של המתחם.

23. במסגרת שיקולי הענישה בגדרו של המתחם יש להעניק משקל אף להמלצת שירות המבחן להטיל על הנאשם עונש מאסר לRICTO בדרכו של עבודות שירות, לצד צו מבחן.

24. באיזון בין השיקולים השונים, סבורני כי יש לגזר על הנאשם עונש מאסר לRICTO בדרכו של עבודות שירות לתקופה המרבית, וזאת לצד קנס כספי ממשמעו תי אשר יהווה עבורו רכיב עונשה מוחשי, וכן מאסר על תנאי, פסילה בפועל, פסילה על תנאי וצו מבחן.

הकנס הכספי

25. עבירה שוהים בלתי חוקיים נעשית על רקע כספי. לפיכך, קיים אינטראס ציבורי להשתת עונש כספי, אשר יהווה מסר ברור בדבר העדר כדאות העבריה. יחד עם זאת, בקביעת גובה הקנס, יש להתחשב אף במצבו הכלכלי של הנאשם.

סוף דבר

אשר על-כן, הנהנו גוזר על הנאשם את העונשים הבאים: 26.

א. **6 חודשים מאסר בפועל לRICTO בדרכו של עבודות שירות.** עבודות השירות תבוצענה בהתאם להמלצת הממונה על עבודות השירות בעמותת "רעות" הoston בית גלעד. תחילת עבודות השירות ביום 2.12.14

ב. 6 חודשים מאסר על תנאי, לבב עבור הנאשם במשך שלוש שנים מהיום כל עבירה לפי חוק הכניסה לישראל או עבירה של אויומים.

ג. קנס כספי בסך של 7,000 ₪ או 7 ימי מאסר תמורה. הקנס ישולם 10 תשלומיים חודשיים שווים ורצופים, שהראשון שבינם ביום 1.1.15 לא ישולם תשלום כלשהו במהלך, תעמוד הירתה לפירעון מיד. ככל שקיימת הפקודה בהליך המ"ת הקשור בתיק, ישולם הקנס או חלקו מהתור ההפקודה. ככל שתיתוותר יתרה בהפקודה, תושב למפקיד בכפוף לכל הוראה חוקית.

ד. צו מבחן למשך שנה מהיום.

ה. פסילה בפועל מלאחזיק או מקבל רישון נהיגה למשך 6 חודשים החל מיום 2.12.14 הנאשם יפקיד את רישיונו או הצהרה מתאימה בסמוך לפני המועד האמור.

ו. 6 חודשים פסילה על תנאי מלאחזיק או מקבל רישון נהיגה לבב עבור הנאשם במשך שנתיים מהיום עבירה של הסעה שואה בלתי חוקי.

מציאות בית-המשפט תמציא העתק גזר הדין למומנה על עבודות השירות ולשירות המבחן.
זכות ערעור לבית-המשפט המחויז תוך 45 ימים.

ניתן היום, י"ב אלול תשע"ד, 07 ספטמבר 2014, במעמד הצדדים.

