



ת"פ 31661/06/18 - מדינת ישראל נגד מועתסם טהה, מועתז טהה

בית משפט השלום בירושלים

ת"פ 31661-06-18 מדינת ישראל נ' טהה ואח'

בפני	כבוד השופט דוד שאול גבאי ריכטר
בעניין:	מדינת ישראל
	ע"י תביעות ירושלים
	המאשימה
	נגד
	1. מועתסם טהה
	2. מועתז טהה
	ע"י ב"כ עוה"ד מסיס וסדראק
	הנאשמים

גזר דין

כתב האישום המתוקן

נגד הנאשמים הוגש כתב אישום מתוקן, בו הודו במסגרת הסדר טיעון ללא הסכמה עונשית. מעובדות כתב האישום המתוקן עולה, כי במהלך חודש ימים לערך, ועד ליום 18.5.2017, העסיקו הנאשמים שהם אחים, תושב זר שנכנס לישראל שלא כדין, בעבודת פריקת סחורה בחנות בבעלותם בירושלים. ביום 18.5.2017, כשהגיע כוח שיטור למקום ועצר את העובד, הוא הזדהה כבנו של נאשם 1, ואילו נאשם 2 ששהה אותה עת במקום, טען אף הוא כי השב"ח הוא בנו של נאשם 1. בחקירתו במשטרה בעקבות האירוע, טען נאשם 1 כי שמו של השב"ח הוא כשם בנו, וכי הנו בנו. לנוכח האמור, הודו הנאשמים בביצוע עבירות של העסקת שב"ח לתקופה של יומיים או יותר, לפי סעיף 12ב3(א)(2) לחוק הכניסה לישראל, התשי"ב-1952, ובהפרעה לשוטר, לפי סעיף 275 לחוק העונשין, התשל"ז-1977.

מהלך הדיון

כאמור, הנאשמים הודו במסגרת הסדר ללא הסכמה עונשית, אך נשלחו בהסכמה לשירות המבחן לעריכת תסקירים בעניינם.

תסקירי שירות המבחן

נאשם 1 - מהתסקיר שהוגש בעניינו של נאשם זה עולה, כי הוא כבן 41, נשוי ואב לחמישה ילדים ועובד בעסק המשפחתי כירקן. הוא סיים 8 שנות לימוד והחל לסייע בפרנסת המשפחה בחנות המשפחתית שבה עובד עד היום. הוא



המפרנס היחיד למשפחתו. בעברו הרשעה משנת 2013 (עבירה משנת 2010) בעבירת העסקת שב"ח בגינה נדון למאסר מותנה וקנס. שירות המבחן התרשם כי הנאשם מקבל אחריות חלקית לביצוע העבירה כשנטה לטשטש מחומרתה. שירות המבחן התרשם מאדם שומר חוק בעל ערכים נורמטיביים, אך ציין כי לחובתו רישום פלילי באותה עבירה. מכיוון שהנאשם מפרנס יחיד למשפחתו, סבר השירות כי גם הטלת מאסר בעבודות שירות תגדע את מטה לחמו, ולכן המליץ על הטלת של"ץ בהיקף 120 שעות וענישה נלווית.

נאשם 2 - אשר לנאשם זה, מדובר באדם כבן 38, נשוי ואב לשישה ילדים, אחיו של נאשם 1. גם הוא סיים 8 שנות לימוד והצטרף לעבודה בעסק המשפחתי. אחת מבנותיו היא נכה כתוצאה מתאונת דרכים. שירות המבחן העריך, כי הנאשם מצוי בטרואמה כתוצאה מכך וייתכן כי אף סובל מפוסט-טראומה. לנאשם זה אין עבר פלילי. גם הוא נטל אחריות חלקית למעשים, אך יחד עם זאת הפיק לקחים ממעורבותו זו בפלילים. נאשם 2 הוערך כאדם בעל ערכים חיוביים. גם בעניינו של נאשם זה סבר שירות המבחן, כי הטלת מאסר בעבודות שירות תפגע בפרנסתו ובפרנסת משפחתו בהיותו מפרנס יחיד, והמליץ על של"ץ בהיקף 120 שעות וענישה נלווית.

חוות דעת של הממונה על עבודות השירות

הממונה הגיש חוות דעת על אודות כשירות הנאשמים לבצע מאסר בעבודות שירות. שניהם נמצאו כשירים ומתאימים לעבודות שירות.

טיעונים לעונש

הצדדים לא הגיעו להסכמה עונשית.

מחד, עתר ב"כ המאשימה להטיל על שני הנאשמים עונש שיכול וירוצה בעבודות שירות, קנס שלא יפחת מקנס המינימום וענישה נוספת, תוך שהוא מבחין בין נאשם 1 לנאשם 2 נוכח ההבדלים ביניהם בנוגע לעבר הפלילי.

מאידך, הסניגור הדגיש את נסיבותיהם האישיות של הנאשמים, וביקש לאמץ את המלצת שירות המבחן.

קביעת מתחם הענישה - מתחם הענישה צריך להתייחס לעקרון ההלימה, הנוגע ליחס לערך החברתי המוגן, מידת הפגיעה בו, מדיניות הענישה הנוהגת ונסיבות ביצוע העבירה.

אשר לערך המוגן - בית המשפט העליון עמד לא אחת על הערכים המוגנים הנפגעים מביצוע סוג זה של עבירות, ובכלל זאת "... פגיעה משמעותית בערכים מוגנים של פגיעה בסמכות המדינה לקבוע את זהות הבאים בשעריה, וכן היה בהם סיכון לביטחון המדינה ולחיי אדם" [רע"פ 3901/16 **דעיף** נ' **מ"י** (מיום 5.6.2016) (פסקה 20)]. בנוסף, בעניינו פעלו הנאשמים להטעות במכוון את המשטרה ביחס לזהות השב"ח, כך שהפגיעה המצרפית בערכים המוגנים היא בינונית.



נסיבות הקשורות בביצוע העבירה, לפי סעיף 40ט' לחוק העונשין - בין הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה יש לשקול את אלה, לעניין קביעת המתחם: מדובר בעבירה מתכוננת ומתמשכת שהנאשמים יכלו להפסיקה בכל עת אך נמנעו מלעשות כן ממניעים כלכליים. לא רק זאת, אלא שהנאשמים הטעו את המשטרה ביחס לזהותו של השב"ח ובכך החמירו את נסיבות ביצוע העבירה; שני הנאשמים צריכים היו להימנע מן המעשים בהיותם בוגרים; למעשה, נפגעה ריבונות המדינה למשך תקופה ממושכת יחסית, וכן הוכבדה עבודת המשטרה. להלכה הנזק הפוטנציאלי מהעסקת תושב ללא היתר הוא שלא נבחן ביטחונית ועלול היה להסב נזק רב.

מדיניות הענישה הנוהגת - סקירת הפסיקה מלמדת על טווח עונשי נרחב, שנע בין של"ץ במקרים קלים, למאסר ממש. לרוב, הענישה במקרים כגון אלו היא מאסר בעבודות שירות. מפנה לרע"פ 2057/19 **מרזוק נ' מ"י** (מיום 21.3.2019) שם אושר עונש של 5 חודשי מאסר בעבודות שירות בנסיבות של הסעת 5 שב"חים והעסקה לאורך תקופה, על בסיס מתחם שבין מאסר על-תנאי ועד 8 חודשי מאסר; בעפ"ג (חיפה) 41693-01-17 **נסאר נ' מ"י** (מיום 23.2.2017) אושר מתחם שבין 4 ל-8 חודשי מאסר ועונש של 5 חודשי עבודות שירות בנסיבות של העסקת 2 שב"חים כחודש ימים.

מתחם הענישה - לפיכך, מתחם הענישה צריך לעמוד על מאסר על-תנאי ושל"ץ משמעותי ועד 8 חודשי מאסר לרבות בעבודות שירות.

נסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה לפי סעיף 40י"א לחוק העונשין ומיקום במתחם הענישה - ניתן לתת משקל לנסיבות הבאות שאינן קשורות בביצוע העבירה, במסגרת גזירת העונש בתוך המתחם: **לגבי נאשם 1 -** מדובר במי שעברו הפלילי אינו מכביד אך רלבנטי, שכן מדובר בביצוע חוזר של אותה עבירה. אז לא מוצה עמו הדין, והוא חזר לסורו תוך שנטל אחריות חלקית למעשים. נדמה כי הנאשם לא הפנים את הפסול שבמעשים, ועל-כן לא ניתן לקבל את המלצת שירות המבחן, ויש להעמידו בחלק המרכזי של המתחם שקבעתי ולגזור עליו עונש בעבודות שירות.

לגבי נאשם 2 - מדובר באדם ללא עבר פלילי שנטיילת האחריות שלו חלקית גם היא. עם זאת, נסיבותיו האישיות מורכבות יותר מעניינו של נאשם 1 ובמקרהו, ניתן לסיים את התיק בענישה שאינה כוללת מאסר בעבודות שירות, וזאת תוך התחשבות בנסיבותיו האישיות והיותו מפרנס יחיד ללא עבר.

המיקום במתחם - לגבי נאשם 1 יש למקמו עד לאמצע המתחם נוכח עברו הפלילי הרלבנטי. לגבי נאשם 2 - ניתן להסתפק בשל"ץ בעניינו בהיעדר עבר פלילי.

גזירת הדין

לפיכך, אני מחליט לגזור על הנאשמים את העונשים הבאים:

נאשם 1 -



- א. חודשיים מאסר, אשר ירוצו בעבודות שירות, החל מיום 9.2.2021, אשר ירוצו ב"עידן הזהב" בירושלים, וזאת על פי חוות דעת הממונה על עבודות השירות. על הנאשם להתייצב ביום זה עד לשעה 08:00 במשרד הממונה על עבודות שירות בבאר שבע לתחילת ריצוי עונשו. מובהר בזה כי הפרת הוראות הממונה ואי עמידה בכללים הנוגעים לריצוי עבודות השירות עלולים להביא להפקעת העבודות ולהמרת העונש בעונש מאסר של ממש;
- ב. 4 חודשי מאסר, שלא ירוצו אלא אם יעבור הנאשם כל עבירה לפי חוק הכניסה לישראל וכל עבירה של הכשלת שוטר בתוך שנתיים מהיום;
- ג. קנס בסך 5,000 ₪, או 10 ימי מאסר תמורתו אם לא ישולם. הקנס ישולם ב-10 תשלומים שווים ורצופים ב-1 בכל חודש החל מיום 1.3.2021. לא ישולם תשלום במועד או לא ישולם כלל, יעמוד הקנס לפירעון מיידי. החלטתי להטיל קנס מתוך פחות מקנס המינימום לנוכח הנסיבות הכלכליות של הנאשם והתקופה הכלכלית הקשה בה אנו מצויים בעקבות משבר הקורונה;
- ד. התחייבות בסך 10,000 ₪ שלא לעבור כל עבירה לפי חוק הכניסה לישראל במשך שנתיים מהיום. הובהר לנאשם שמשמעות ההתחייבות היא, כי אם יעבור את העבירה בתוך התקופה שצוינה, בית המשפט שיגזור את הדין יהא חייב לחלט את ההתחייבות כקנס.

נאשם 2 -

- א. של"ץ בהיקף 120 שעות שירוצה בלשכת הרווחה במזרח ירושלים ע"פ התוכנית שהכין שירות המבחן. תחילת העבודות 7.2.2021 בפקוח שירות המבחן. הובהר לנאשם כי אם לא יבצע את המוטל עליו, עלול שירות המבחן לבקש את הפקעת הצו והטלת עונש חלופי תחתיו;
- ב. 4 חודשי מאסר, שלא ירוצו אלא אם יעבור הנאשם כל עבירה לפי חוק הכניסה לישראל וכל עבירה של הכשלת שוטר בתוך שנתיים מהיום;
- ג. קנס בסך 2,500 ₪, או 10 ימי מאסר תמורתו אם לא ישולם. הקנס ישולם ב-10 תשלומים שווים ורצופים ב-1 בכל חודש החל מיום 1.3.2021. לא ישולם תשלום במועד או לא ישולם כלל, יעמוד הקנס לפירעון מיידי. החלטתי להטיל קנס מתוך פחות מקנס המינימום לנוכח הנסיבות הכלכליות של הנאשם והתקופה הכלכלית הקשה בה אנו מצויים בעקבות משבר הקורונה;
- ד. התחייבות בסך 10,000 ₪ שלא לעבור כל עבירה לפי חוק הכניסה לישראל במשך שנתיים מהיום. הובהר לנאשם שמשמעות ההתחייבות היא, כי אם יעבור את העבירה בתוך התקופה שצוינה, בית המשפט שיגזור את הדין יהא חייב לחלט את ההתחייבות כקנס.

יש לשלוח לשירות המבחן ולממונה על עבודות שירות.

זכות ערעור כחוק לבית המשפט המחוזי בירושלים בתוך 45 יום מהיום.



ניתן היום, כ"ז טבת תשפ"א, 11 ינואר 2021, במעמד הצדדים.