



ת"פ 10998/06/22 - מדינת ישראל נגד מחמד אבו לטייף

בית משפט השלום בבאר שבע

ת"פ 10998-06-22 מדינת ישראל נ' אבו לטייף

לפני בעניין:	כבוד השופט אריה דורני-דורון המאשימה	מדינת ישראל ע"י ב"כ עוה"ד שירלי אוחיון
נגד הנאשם		מחמד אבו לטייף ע"י ב"כ עוה"ד הישאם אל עמור

גזר דין

1. הנאשם הורשע בהכרעת דין מיום 19.04.2023 בהתאם להודאתו במסגרת הסדר טיעון, בעובדות כתב האישום בעבירה של **המסיע ברכב תושב זר השווה שלא כדין**, לפי סעיף 12 א (ג) (1) לחוק הכניסה לישראל, תשי"ב - 1952.
2. **מכתב האישום** בעניינו של הנאשם מיום 07.06.22 עולה כי בתאריך ה- 10.02.21 בסמוך לשעה 14:23 בכביש 60, ק"מ 17 הסיע הנאשם ברכבו מסוג טויוטה קורולה את אלחואמדה יוסף ת.ז 859721037 שהנו תושב זר השווה בישראל שלא כדין.
- תסקיר שירות המבחן :**
3. מתסקיר שירות המבחן אשר הוגש ביום 03.10.2023, עולה כי הנאשם בן 32, מתגורר ברהט נשוי ואב ל 2 ילדים. מתיאור קורות חייו, עולה כי סיים 12 שנות לימוד בבית ספר תיכון ובעל תעודת בגרות מלאה. בעניין תפקודו התעסוקתי, ציין הנאשם כי החל לעבוד לאחר סיום לימודיו בעבודות מזדמנות שונות, כגון שמירה, עבודות טיח, קייטרינג וכקופאי בתחנת דלק. לדבריו, בשנה האחרונה, עובד בחברת קידוחים ובמקביל כקופאי בתחנת דלק.
4. עוד צוין כי הנאשם מתמודד עם חובות בגובה של 100 אלף ₪ לבנק, בעקבות השקעה כלכלית בבניית בית וחתונה.
5. באשר למצבו הבריאותי, צוין וכן הוצגו מסמכים, כי הנאשם עבר אירוע מוחי בשנת 2019, אשר משפיע על הנאשם כיום בביצוע פעולות מוטוריות מסוימות, פגיעה בזיכרון לטווח הקצר וכי בנוסף לכל מתמודד עם דלקת בעקב רגלו המקשה עליו לעמוד לאורך זמן.
6. עוד נטען כי מעיון ברישומי הפלילי של הנאשם מיום 02/10/2023 בעברו הרשעה אחת משנת 2015 בגין הסעת תושב זר השווה שלא כדין. הוא נשפט לקנס, למאסר על תנאי ולשישה חודשי עבודות שירות.

7. לעניין העבירה הנוכחית, נטען כי לדברי הנאשם, התקשר אליו מנהל עובדים במפעל באשקלון וביקש ממנו לבוא לאסוף עובד שאינו חש בטוב. הנאשם ציין כי עוד במהלך השיחה הטלפונית עם המנהל, וידא שיש ברשותו של העובד אישור שהייה. הוא ציין שגם כאשר עלה העובד לרכבו, הוא ביקש לראות את האישור שלו, העובד ציין כי הוא בעל אישור, אך אין לו דרך להציגו מכיוון שהוא נמצא בטלפון הקודם שלו. לדברי הנאשם, בגלל שסמך על דבריו של מנהל העבודה, וחשש לבייש את הנוסע ומשהבין שהוא חולה, התקשה לסרב והחליט להסיעו על אף שלא הוצג בפניו אישור שהייה של הנוסע.

8. הנאשם הביע חרטה על מעשיו, והתסקיר מציין כי הוא מודע לכך שנהג ברשלנות שאינה מאפיינת את התנהלותו בשנים האחרונות מאז הרשעתו בשנת 2015.

9. המלצת שירות המבחן, הייתה שיש להשית על הנאשם ענישה שיקומית במסגרת צו שירות לתועלת הציבור בהיקף של 120 שעות. שירות המבחן לקח בחשבון את שיתוף הפעולה של הנאשם, רצונו לנהל אורח חיים נורמטיבי ויצרני, עבודתו אינטנסיבית בשתי עבודות למען תשלום חובותיו לבנק והמליץ המלצתו כדי שהענישה לא תהווה מכשול לעתידו התעסוקתי ולתפקודו הנורמטיבי.

טענות המאשימה

10. ביום ה- 12.12.2023, הגישה המאשימה טיעונים לעונש בכתב (ת/3), גיליון הרשעות קודמות (ת/1) ורישום תעבורתי (ת/2).

11. המאשימה עמדה על הערכים המוגנים שנפגעו כתוצאה מביצוע העבירה, פגיעה בביטחון הציבור מפני הסיכון הנובע מחדירתם של שוהים בלתי חוקיים לתוך שטחה הריבוני של מ"י. המאשימה טענה כי הפגיעה בערכים המוגנים הינה משמעותית. כמו כן, הפנתה המאשימה למדיניות הענישה הנוהגת וציינה מספר פסיקות:

12. רע"פ 8344/15 **מחאמיד נ' מדינת ישראל** - נדחתה בקשת רשות ערעור של מי שנאשם בגין הסעת שוהה בלתי חוקי אחד ל-3 חודשי מאסר בפועל והטלת מאסר מותנה כך שבסך הכל נגזרו על הנאשם 7.5 חודשי מאסר בפועל וענישה נלווית.

13. רע"פ 2572/16 **חננאל סויסה נגד מדינת ישראל** - ביהמ"ש העליון אינו מתערב בקביעת מתחם של 5-18 חודשי מאסר בעבירה של הסעת שב"ח.

14. ת"פ 39234/04/12 **מדינת ישראל נגד מוסא אבו דיאב** - נאשם ללא עבר הורשע בעבירות של הסעת שב"ח והעסקת שב"ח. קובע ביהמ"ש מתחם בהסעת שב"ח הנע בין מאסר בפועל שיכול וירוצה בעבודות שירות ועד 9 חודשי מאסר בפועל. ובעבירה של העסקת שב"ח מתחם הנע בין מאסר מותנה ועד 8 חודשי מאסר בפועל. ובסופו של יום גוזר על הנאשם 6 חודשי מאסר בפועל.

15. בת"פ 8630/03/13 **מדינת ישראל נגד יצחק אבו אל קיעאן** - עבירה של הסעת שב"ח.

קבע ביהמ"ש מתחם של 3-9 חודשי מאסר בפועל.

16. בשים לב לאמור לעיל, טענה המאשימה כי מתחם העונש ההולם בנסיבותיו, נע בין חודש מאסר בפועל ל- 6 חודשי מאסר בפועל.

17. לנאשם הרשעה קודמת משנת 2015 בעבירה זזה, אשר בגינה נשפט לריצוי 6 חודשי מאסר בפועל לצד ענישה נלווית. התסקיר ציין, כי הנאשם בסיטואציות מסוימות עלול להגמיש את גבולותיו כמענה להפחתת תחושת חסר הנוחות מול האחר. המלצת שירות המבחן הינה מקלה וחורגת ממתחם הענישה ההולם ולכן אין לאמצה.
18. לשיטת המאשימה, יש למקם את עונשו של הנאשם בחלקו הבינוני-נמוך של מתחם העונש ויש להטיל על הנאשם מאסר מותנה ממושך ומרתיע, קנס, התחייבות להימנע מעבירה, פסילת רישיון נהיגה בפועל ועל תנאי.

טענות ההגנה:

19. בתחילה ההגנה ביקשה לקבל את המלצת שירות המבחן לעניין הענישה השיקומית. אולם, לאחר מכן, הגיעה עם המאשימה להסדר לעניין רכיב המאסר במדויק ושאר רכיבים לשיקול דעת בית המשפט.
20. הנאשם עובד ב 2 עבודות ומפרנס את משפחתו כדי לכסות את חובותיו.
21. הנאשם ללא עבר פלילי למעט אותה עבירה שבוצעה בעבר.

הסדר בין הצדדים :

22. הצדדים הגיעו להסכמה לעניין העונש ולפיה יגזרו על הנאשם :

- **חודשיים** מאסר בפועל שיכול וירוצו בעבודות שירות ככל והנאשם ימצא מתאים. ככל ולא ימצא מתאים ירוצו מאחורי סורג ובריח;
- מאסר מותנה שאורכו ומשכו לשיקול דעת בית המשפט;
- קנס שגובהו לשיקול דעת בית המשפט;
- התחייבות לשיקול דעת בית המשפט;
- פסילה בפועל שאורכה ומשכה לשיקול דעת בית המשפט;
- פסילה על תנאי שאורכה ומשכה לשיקול דעת בית המשפט.

23. ביום ה 22.01.2023 הוגשה חוות דעת ממונה על עבודות השירות, בה צוין כי הנאשם מתאים לעבודת שירות במגבלות.

הערכים המוגנים

24. הערך החברתי אשר נפגע בעבירות הסעת שב"ח הינו פגיעה פוטנציאלית בביטחון מדינת ישראל ובסמכות המדינה לקבוע את זהות הבאים בשעריה. יש להגן על תושבי המדינה מפני פוטנציאל הסיכון הביטחוני הטמון בעבירות מסוג זה, שכן המסיע אינו יודע מהי מטרתם האמיתית של הנוסעים שאותם הוא מסיע.

25. עסקינן במסיע, ולא בשוהים הבלתי חוקיים עצמם. ברע"פ 3173/09 פארג'ין נ' מדינת ישראל (5.5.09), נקבע שהמסיעים, המלינים והמעסיקים חטאם עולה על של השוהים הבלתי חוקיים, "שכן חוטאים הם ומחטיאים את הרבים, ומכאן גישת המחוקק שהחמירה עמהם". החומרה יתרה במיוחד בהיות אלה המעבירים ממקום למקום את השוהים, ובכך מונעים את תפיסתם בסמוך לגבולות, או גילויים וחשיפתם, שכן אם לא יהיו מסיעי שבחים, קיימת סבירות כי יעוררו את חשדות גורמי הביטחון או האזרחים במועד מוקדם יותר, מעברם ממקום למקום מעניק לשוהים "סוג של" ביטחון כי יוכלו להתהלך בארץ לכל תכלית בה יחפצו. מסר זה מגיע ונעשה בו לא אחת שימוש ע"י גורמים עבריינים מחוץ או בתוככי המדינה.

26. צוין ברע"פ 3674/04 מוחמד אבו סאלם נ' מדינת ישראל, (12/02/2006) (להלן: "הלכת אבו סאלם"), כי הלכת חטיב מורה :

"כי מדיניות הענישה הראויה בעבירות על חוק הכניסה לישראל נוטה בחוזקה אל-עבר הטלת עונש של מאסר בפועל, אלא שמדיניות זו תולה עצמה בנסיבותיו המיוחדות של כל מקרה ומקרה, והעונש שיושת על עבריין חייב להלום את נסיבותיו המיוחדות של המקרה ושל העבריין הספציפי."

מדיניות הענישה הנהוגה:

27. מדיניות הענישה הראויה, בגין העבירה שבה הורשע הנאשם, היא מחמירה וכוללת הטלת עונשים מרתיעים. זאת, נוכח פוטנציאל הסיכון הנובע ממנה, ואף נוכח החשש שמא ארגוני טרור ינצלו פוטנציאל זה למימוש מטרותיהם בתוככי מדינת ישראל. כיום המתחם אינו מתחיל במאסר מותנה אלא בחודש מאסר שיכול וירוצה בעבודות שירות. רף זה שמור להסדרים סגורים לנעדרי עבר פלילי בנסיבות קלות ביותר, ובכלל זה הודאה וקבלת הדין, ומתחם עבירה זה מגיע בצד השני כדי רף עליון של 6 חודשי מאסר. היום יודע כל בית בישראל, כי מדובר בביטחון המדינה פשוטו כמשמעו.

28. ניתן לסכם ולומר כי הגם שעונש מאסר בפועל מאחורי סורג ובריח הוא תוצאה מסתברת של עבירות העסקה, הלנה והסעה של שוהה בלתי חוקי, הרי שהוא אינו תוצאה הכרחית, וכי יש לבחון כל מקרה לגופו, בשים לב לנסיבות ביצוע העבירה ולנסיבות מבצע העבירה. ראו בעניין זה ע"פ 2210/11 באזין נ' מדינת ישראל:

"לאור תכליתן הביטחונית והתוצאות הרות האסון העלולות לנבוע מהן, יש להטיל על אדם שהורשע בביצוען - ככלל ובכפוף לבחינתו האינדיבידואלית של כל מקרה ומקרה - עונש מאסר בפועל, מבלי שתינתן האפשרות להמירו בעבודות שירות"

הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה:

29. הנאשם במעשיו הסיע בשטחי מדינת ישראל, תושב הרשות הפלסטינאית שאין בידו אישור שהייה במדינת ישראל כדין. מדובר באירוע מלפני הטבח ב 7.10.23 ששינה התודעה לחומרת עבירות הכניסה לישראל והשלכותיהן, הגם שהסכנה נודעת הייתה לאורך כל השנים .

30. הנאשם הסיע נוסע בודד.

31. לא נגרם נזק ממשי החושף עבריינות נוספת של אותו שוהה בלתי חוקי, אך לצד זאת יש לזכור כי מידת הנזק אינה נמדדת רק אל מול מבחן התוצאה, אלא אף אל מול הנזק הפוטנציאלי שהוכח לא אחת במדינת ישראל כי הוא מסתבר ואיננו חשש כללי בעלמא.

32. מתחם העונש ההולם, בנסיבות כל מקרה ומקרה, נע מחודש מאסר לריצוי בדרך של עבודות שירות ברף התחתון עד ל6 חודשי מאסר ברף העליון.

הנסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה:

33. לנאשם עבר תעבורתי אך בעיקר עבר פלילי - הרשעה מ9.9.15 בשל אותה עבירה הסעת שוהה בלתי חוקי וכן הפרעה לשוטר במילוי תפקידו . נגזרו עליו : **מאסר בפועל לתקופה של 6 חודשים**, מאסר על תנאי של 4 חודשים לתקופה של 3 שנים, **קנס בסך 5,000 ₪** . דהיינו הנאשם מודע היטב לטיב העבירה, חומרתה ואף ריצה עונש מאסר מאחורי סורג ובריח. מסיבה זו הגיעו הצדדים להסכמה לפיה ירצה חודשיים מאסר בעבודות שירות .

34. התסקיר חיובי, אך המלצותיו חרגו ממתחם הענישה, ומשהגיעו הצדדים להסכמה לא נדרשתי ליותר משציינתי בזה. הנאשם הודה, וחסך מזמנו של הציבור להוכיח אשמו, ובית המשפט שיקלל ואיזן במכלול העקרונות התוצאה הראויה תוך שמירה על האינטרס הציבורי במיוחד בעת הזו .

ההסכמה בין הצדדים :

35. משהגיעו הצדדים להסכמה לעניין העונש וזה אינו חורג ממתחם הענישה לא ראיתי לנכון לשנות רכיב מוסכם זה של חודשיים עבודות שירות, וזאת באיזון ראוי וסביר של שאר רכיבי הענישה, ובכלל זה מאסר מותנה, קנס התחייבות , פסילה בפועל ועל תנאי .

36. בשל הודאתו קבלתו הדין ומגמת בית המשפט במתן כלים ריאליים לריצוי העונש בדרך של עבודות שירות, אין אני מכביד יתר על המידה הנדרשת ומורה על פסילת הרישיון לפרק זמן מצומצם יחסית של 53 יום בשל חג הרמאדן במשפחתו של הנאשם במיוחד לאחר אירועי המלחמה וגבורת לוחמיה של משפחה זו .

37. לאור האמור, לאחר שקלול כלל הנתונים לעיל, אני גוזר על הנאשם העונשים הבאים:

חודשיים (2) מאסר בפועל לריצוי בעבודות שירות. בהתאם לחוות דעת

עמוד 5

הממונה, הנאשם יבצע העבודות בעיריית רהט אנף שפ"ע רחוב רהט 1 באר שבע. הנאשם ירצה עונש זה החל מיום 5.5.24. על הנאשם להתייצב ביום זה עד השעה 08:00 במשרדי הממונה על עבודות השירות, ככל שהממונה יוכל להקדים את עבודות השירות במועד מוקדם יותר, לבקשת הנאשם יעשה כן הממונה בסמכותו. הנאשם יפעל בהתאם להוראותיו הממונה כל עוד לא הוקדם המועד הרי שהתאריך שנקבע לעיל הוא התאריך הקובע.

הובהר לנאשם כי במידה ולא ימלא אחר הנחיות הממונה על עבודות השירות או מי מטעמה, ותוגש בקשה להפקעת מאסרו זה, הרי שיוכל בית המשפט לקבוע כי יתרת המאסר תרוצה מאחורי סורג ובריח.

6 חודשי מאסר מותנה, והתנאי הוא שלא יעבור הנאשם במשך 3 שנים מהיום, עבירה בה הורשע, או כל עבירה לפי חוק הכניסה לישראל, תשי"ב - 1952. הנאשם פסול מלקבל או מלהחזיק רישיון נהיגה, וזאת למשך 53 יום מהיום 14.2.24. הנאשם יפקיד את הרישיון עוד היום.

אני מורה על שלילת רישיון הנהיגה של הנאשם, שלילה על תנאי בת 12 חודשים, וזאת למשך תקופה של 3 שנים שמניין יחל ממועד סיום הפסילה בפועל דלעיל, והתנאי הוא שלא יעבור הנאשם כל עבירה לפי חוק הכניסה לישראל תשי"ב - 1952. התחייבות כספית בסך של 5,000 ₪ שלא יעבור כל עבירה לפי חוק הכניסה לישראל תשי"ב - 1952 וזאת למשך 3 שנים מהיום.

קנס כספי בסך של 4,400 ₪, או 40 ימי מאסר תמורתו. הקנס ישולם ב10 תשלומים שווים ורצופים, החל מיום 10.08.24 ובכל עשירי בחודש לאחריו. לא ישולם אחד התשלומים במועד, תעמוד יתרת הקנס לפירעון מדי.

את הקנס ניתן לשלם בחלוף 3 ימים מהיום באחת מהדרכים הבאות:

-בכרטיס אשראי, באתר המכוון של רשות האכיפה והגבייה
www.eca.gov.il

-במוקד שירות טלפוני בשירות עצמי (מרכז גבייה), בטלפון: *35592 או
בטלפון 073-2055000.

-במזומן בכל סניף של בנק הדואר, בהצגת תעודת זהות בלבד (אין צורך
בהצגת שוברי תשלום).

38. המזכירות תעביר עותק ההחלטה לממונה על עבודות השירות, וכן בא כוח הנאשם באדיבותו יעשה כן להסדרת הדרוש לביצוע גזר הדין .

זכות ערעור כחוק.

39. ניתן היום, ה' אדר א' תשפ"ד, 14 פברואר 2024, בהעדר הצדדים.

חתימה