

ת"פ 30626/08/13 - מדינת ישראל נגד מועאד בדיר

בית משפט השלום בפתח תקווה

ת"פ 30626-08-13 מדינת ישראל נ' בדיר

בפני כב' השופט ד"ר עמי קובו, סגן הנשיאה
מדינת ישראל

המאשימה

נגד

מועאד בדיר

הנאשמים

ב"כ המאשימה: עו"ד רחל אוליבה-תמם

ב"כ הנאשם: עו"ד ד"ר יריב וינצר

גזר דין

רקע

1. הנאשם הורשע בהתאם להודאתו בעובדות כתב האישום המתוקן, בביצוע עבירת של **המסיע ברכב תושב זר השוהה שלא כדין**, לפי סעיף 12א(ג)(1) לחוק הכניסה לישראל, תשי"ב-1952 (להלן: "**החוק**").

2. על-פי המתואר בעובדות כתב האישום המתוקן, ביום 2.2.13 בשעה 14:40, בכביש 5 לכיוון ג'לג'וליה, הסיע הנאשם חמישה שוהים בלתי חוקיים ברכב. בהמשך, רכב משטרתי נסע אחר רכבו של הנאשם כדי לעצרו. משהבחין הנאשם ברכב המשטרתי, החל בנסיעה לאחור ופגע ברכב אחר.

3. הצדדים הגיעו להסדר דיוני, לפיו הנאשם הודה והורשע בכתב אישום מתוקן. הנאשם ישלח לקבלת תסקיר שירות מבחן. המאשימה תגביל עצמה לעונש של שלושה חודשי מאסר בפועל, שיכול שירוצה בעבודות שירות וקנס. ההגנה תטען חופשי לעונש.

תסקיר שירות המבחן

4. מתסקיר שנערך ביום 1.7.14 עולה כי הנאשם, יליד 1994, רווק, בוגר 12 שנות לימוד. תאר התנהגות תקינה במסגרת החינוכית, אולם לא גילה עניין בלימודים, כאשר החל במקביל לעבוד בעסק משפחתי באופן מזדמן. לאחר מכן, עבד כשנתיים בגינון וכיום עובד בעבודות בניין מזה כחודשיים. לאביו עבר שולי. אמו עקרת בית. אביו ואחיו של הנאשם מהווים עבורו גורמי תמיכה משמעותיים, כאשר הם מלווים אותו בכל עת וגם בהליך הפלילי הנוכחי. הנאשם נעדר עבר פלילי. נטל אחריות למעשיו והבין את החומרה, הפסול והסיכון הטמונים בהתנהגותו. לדבריו, ביצע את המעשים על רקע מצוקה כלכלי.

שירות המבחן התרשם כי הנאשם, צעיר, אשר גדל במשפחה מורכבת. חרף הקשיים סיים 12 שנות לימוד, ונראה כי לא גובשו אצלו מאפייני התנהגות עברייניים ושוליים. להערכת שירות המבחן, העבירה בוצעה על רקע חוסר בשלות, קושי בהפעלת שיקול דעת וכשהיה ממוקד בסיפוק צרכיו המיידים. הסיכון להישנות התנהגות עבריינית עתידית הינו נמוך. השתת עונש מאסר בפועל תהווה פגיעה ניכרת במאמצי הנאשם לתפקד באופן יציב במישור התעסוקתי ובהסדרת

חובותיו. לפיכך, הומלץ על צו של"צ בהיקף של 180 שעות, כענישה חינוכית וקונקרטי. הנאשם הביע נכונות לבצע את השל"צ.

טיעוני הצדדים

5. לטענת ב"כ המאשימה, עוה"ד תמיר גינדן ונדב רייכמן, הנאשם, יליד 1994, הודה והורשע בעובדות כתב האישום המתוקן. הנאשם הסיע 5 שוהים בלתי חוקיים, ולכן אינו נופל לגזרה של ההנחיה אשר מורה על אי הגשת כתב אישום בגין הסעה ראשונה של שוהים בלתי חוקיים, כאשר מדובר על הסעה של עד שלושה שב"חים. ישנה פגיעה בערך החברתי המוגן של ההגנה על ריבונות המדינה. על אף שהנאשם לא מואשם בחבלה במזיד, הרי שמעובדות כתב האישום עולה כי במעשיו אף פגע ברכב משטרתי, ונסיבות האירוע אינן של הסעה שב"חים בלבד. מן התסקיר עולה כי הנאשם, צעיר ונטל אחריות למעשיו. צוין כי בעת ביצוע העבירות התקשה בהפעלת שיקול דעת ופעל למען צרכיו האישיים. מתחם העונש ההולם הינו החל מחודש עבודות שירות ועד לשישה חודשים. הנאשם נעדר עבר פלילי. המאשימה עתרה להשית על הנאשם עונש מאסר למשך חודש, לריצוי בעבודות שירות, מאסר על תנאי וקנס כספי.

6. לטענת ב"כ הנאשם, עו"ד ד"ר יריב וינצר, התסקיר בעניין הנאשם הינו חיובי. הוא מתאר את נסיבות חייו הסבוכות של הנאשם, ואת העובדה שהנאשם נטל אחריות למעשיו בהזדמנות הראשונה והבין את הפסול שבהתנהגותו. זוהי מעידתו הראשונה של הנאשם, אשר נמצא בראשית דרכו, ואף התסקיר בא בהמלצה שיקומית-חינוכית בעניינו. ב"כ הנאשם עתר לאמץ את המלצת שירות המבחן.

דיון

7. לאחר ששמעתי את טיעוני הצדדים, סבורני כי יש לגזור על הנאשם צו של"צ, לצד עונשים נלווים.

8. במקרה דנן כתב האישום מתאר אירוע אחד, ומכאן שיש לקבוע בגינו מתחם עונש הולם אחד.

קביעת מתחם העונש ההולם

9. קביעת מתחם העונש ההולם למעשה העבירה נעשית בהתאם לעקרון ההלימה. לשם קביעת מתחם העונש ההולם יש להתחשב בערך החברתי שנפגע, במידת הפגיעה בו, במדיניות הענישה הנוהגת ובנסיבות הקשורות בביצוע העבירה.

10. במקרה דנן, **הערכים החברתיים** אשר נפגעו הינם זכותה של מדינה ריבונית לקבוע את הבאים בשעריה, וכן פעילותה התקינה של משטרת ישראל.

11. בחינת **מידת הפגיעה בערך המוגן** מובילה למסקנה כי היתה פגיעה ממשית בערכים המוגנים, כאשר הנאשם הסיע חמישה שוהים בלתי חוקיים.

12. בחינת **מדיניות הענישה הנוהגת** מעלה כי במקרים דומים הוטלו על נאשמים עונשים במנעד רחב, כמפורט להלן:

א. ברע"פ 7726/13 **מסארה נ' מדינת ישראל** (8.1.14), נדחתה בקשת רשות ערעור של נאשם, אשר הורשע לאחר ניהול הוכחות בביצוע עבירה של הסעה שלא כדין. הנאשם הסיע ארבעה שוהים בלתי חוקיים אל תוך גבולות ישראל. לנאשם עבר פלילי, אולם זוהי הרשעתו הראשונה בעבירה מסוג זה. נידון ל- 7 חודשי מאסר בפועל.

עמוד 2

- ב. ברע"פ 2210/11 באזין נ' **מדינת ישראל** (24.3.11), נדחתה בקשת רשות ערעור של נאשם, שהורשע בביצוע שתי עבירות של הסעה שלא כדין. הוא נידון לשישה חודשי מאסר בפועל, לצד עונשים נלווים.
- ג. ברע"פ 5861/11 **דניאל נ' מדינת ישראל** (18.8.11), נדחתה בקשת רשות ערעור של נאשם, שהורשע בביצוע עבירה של העסקת שוהה בלתי חוקי. בית משפט השלום נמנע מהרשעתו בדין והוא נידון לשל"צ בהיקף של 150 שעות. בית משפט המחוזי הרשיע את הנאשם, והותיר את עונש השל"צ על כנו.
- ד. בעפ"ג (מח' מרכז-לוד) 1671-09-13 **סאלח נ' מדינת ישראל** (01.12.13), התקבל חלקית ערעורו של נאשם, אשר הורשע על פי הודאתו בעבירות של הסעת ארבעה שב"חים. בית משפט השלום גזר עליו 15 חודשי מאסר בפועל, לצד עונשים נלווים. בית משפט מחוזי קיבל את הערעור בנוגע לעונש המאסר, והוא נידון לשנת מאסר בפועל.
- ה. בעפ"ג (מח' מרכז-לוד) 4217-11-09 **גברין נ' מדינת ישראל** (09.12.09), נדחה ערעורו של נאשם, אשר הורשע בביצוע עבירות של הסעה שלא כדין, שהייה שלא כדין בישראל ועוד. הנאשם הסיע 11 שב"חים ונידון לעונש מאסר בפועל של 6 חודשים, לצד עונשים נלווים.
- ו. בעפ"ג (מח' ב"ש) 58809-10-13 **אבו מחארב נ' מדינת ישראל** (1.1.14), התקבל ערעורו של נאשם, אשר הורשע על פי הודאתו בביצוע שתי עבירות של הסעת שוהים שלא כחוק. הנאשם הסיע בשני מועדים שונים 3 שוהים בלתי חוקיים. בית משפט השלום גזר עליו 6 חודשי עבודות שירות. בית משפט מחוזי הקל בעונשו והוא נידון ל- 4 חודשי עבודות שירות.
- ז. בעפ"ג (מח' י-ם) 29374-03-13 **מדינת ישראל נ' כרד** (16.6.13), התקבל ערעורה של המדינה על קולת העונש. הנאשם הורשע בעבירת של הסעת שמונה שוהים בלתי חוקיים. לנאשם עבר פלילי. בית משפט השלום גזר עליו מאסר על תנאי למשך 7 חודשים. בית משפט מחוזי החמיר בעונשו והוא נידון ל- 3 חודשי מאסר בפועל.
- ח. בת"פ (ב"ש) 38900-03-13 **מדינת ישראל נ' אבוגודה** (08.04.14), הורשע נאשם על פי הודאתו בביצוע עבירות של הסעת שוהה בלתי חוקי ועוד. הנאשם הסיע שב"ח אחד. לנאשם עבר פלילי. הוא נידון לחמישה חודשי מאסר בפועל, לריצוי בדרך של עבודות שירות, לצד עונשים נלווים.
- ט. בת"פ (י-ם) 59838-12-12 **מדינת ישראל נ' אלצראיעה** (09.12.13), הורשע נאשם בהתאם להודאתו בעבירה של הסעת שלושה תושבי השטחים אשר שהו בישראל ללא היתר. נידון למאסר על תנאי לתקופה בת ארבעה חודשים, לצד קנס כספי.
- י. בת"פ (רמ') 2162/08 **מדינת ישראל נ' מסודי** (23.12.13), הורשע נאשם על פי הודאתו בעבירה של הסעת ארבעה שוהים בלתי חוקיים. נידון לשלושה חודשי מאסר על תנאי, לצד עונשים נלווים.
- יא. בת"פ (י-ם) 52636-04-13 **מדינת ישראל נ' עבדאללה** (29.6.14), הורשע נאשם בעבירה של הסעת שני שוהים בלתי חוקיים, ונידון לשל"צ בהיקף של 150 שעות, לצד עונשים נלווים.
13. במסגרת **הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה** (סעיף 40 ט' לחוק), יש ליתן את הדעת לשיקולים הבאים:
- א. **הנזק שהיה צפוי להיגרם מביצוע העבירה**; כפי שנקבע לא אחת בפסיקה, הסעת שוהים

בלתי חוקיים לישראל עלולה ליצור סיכון בטחוני ממשי, הואיל ואין המסיע יודע את זהותם וטבעם של השוהים אשר אותם הוא מסיע, ואשר לא עברו את "המסננת הביטחונית" של הגורמים הרשמיים.

ב. **הסיבות שהביאו את הנאשם לבצע את העבירה**; הנאשם ביצע את המעשים על רקע מצוקה כלכלית, כאשר לא עבד. עוד עולה מן התסקיר כי הנאשם ביצע את המעשים עקב חסר בשלות, קושי בהפעלת שיקול דעת וחתירה לסיפוק מידי.

14. בהתאם לתיקון 113 לחוק העונשין (סעיף 40 יג'), סבורני כי **מתחם העונש ההולם** הינו החל משל"צ ועד לשבעה חודשי מאסר בפועל.

סוגיית הסטייה מן המתחם

15. במקרה דנן, לא קיימים שיקולים אשר מצדיקים סטייה מהמתחם, לחומרה או לקולא. **שיקול ההגנה על שלום הציבור**, הינו ממין העניין, אולם אינו מצדיק חריגה מן המתחם. **השיקול השיקומי**, אף הוא ממין העניין לנוכח גילו הצעיר של הנאשם, העדר עבר פלילי והמלצת שירות המבחן. זאת בגדרי המתחם.

גזירת העונש המתאים לנאשם

16. בגזירת העונש המתאים לנאשם, בגדרי מתחם העונש ההולם, יש להתחשב **בנסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה** (סעיף 40 יא'). במסגרת זו מן הראוי ליתן את הדעת לנסיבות הבאות:

א. **הפגיעה של העונש בנאשם, לרבות בשל גילו**; הנאשם הינו צעיר לימים, יליד 1994, ללא עבר פלילי. מובן הדבר כי הרשעתו בפלילים והשתת ענישתו יפגעו בו.

ב. **נטילת האחריות של הנאשם על מעשיו, וחזרתו למוטב או מאמציו לחזור למוטב**; הנאשם הודה במיוחס לו ונטל אחריות מלאה למעשיו.

ג. **נסיבות חיים קשות של הנאשם שהייתה להן השפעה על ביצוע מעשה העבירה**; הנאשם חווה קשיים בילדותו וביצע את המעשים על רקע מצוקה כלכלית.

ד. **עברו הפלילי של הנאשם או העדרו**; הנאשם נעדר עבר פלילי.

17. עוד יש ליתן את הדעת לשיקול **הרתעת היחיד** בגדרו של המתחם, וזאת בשים לב לכך שזוהי מעידתו הראשונה והיחידה של הנאשם. כן יש ליתן את הדעת לשיקול **הרתעת הרבים** בגדרו של המתחם.

18. באיזון בין השיקולים השונים, סבורני כי יש לגזור על הנאשם צו של"צ, קנס כספי, פסילת רישיון ופסילה על תנאי. שירות המבחן המליץ על של"צ בהיקף של 180 שעות, ואולם לנוכח מכלול הנסיבות סבורני כי מן הראוי לקבוע מספר רב יותר של שעות של"צ.

הקנס הכספי

19. עבירת שוהים בלתי חוקיים נעשית על רקע כספי. לפיכך, קיים אינטרס ציבורי להשתת עונש כספי, אשר יהווה מסר ברור בדבר העדר כדאיות העבירה. יחד עם זאת, בקביעת גובה הקנס, יש להתחשב אף למצבו הכלכלי של הנאשם.

אשר על-כן, הנני גוזר על הנאשם את העונשים הבאים:

- א. **צו של"צ בהיקף של 250 שעות.** השל"צ יבוצע בהתאם לתוכנית שגיבש שירות המבחן.
- ב. 4 חודשי מאסר על תנאי, לבל יעבור הנאשם במשך 3 שנים מהיום, כל עבירה לפי חוק הכניסה לישראל.
- ג. קנס כספי בסך של 2,500 ₪ או 25 ימי מאסר תמורתו. הקנס ישולם ב- 5 תשלומים חודשיים שווים ורצופים, שהראשון שבהם ביום 1.1.15. לא ישולם תשלום כלשהו במועדו, תעמוד היתרה לפירעון מייד.
- ד. פסילה בפועל מלהחזיק או מלקבל רישיון נהיגה למשך 3 חודשים מהיום. הנאשם יפקיד את רישיון הנהיגה שברשותו, או הצהרה מתאימה במזכירות בית המשפט.
- ה. 6 חודשי פסילה על תנאי מלקבל או מלהחזיק רישיון נהיגה, לבל יעבור הנאשם במשך שנתיים מהיום כל עבירה של הסעת שב"ח.

מזכירות בית המשפט תמציא העתק פסק הדין לשירות המבחן.

זכות ערעור לבית-המשפט המחוזי תוך 45 ימים.

ניתן היום, ט"ו אלול תשע"ד, 10 ספטמבר 2014, במעמד הצדדים.