



בית משפט השלום בחדרה

ת"פ 37607-05-23 מדינת ישראל נ' עיסאוי

לפני **כבוד השופט אלכס אחטר**

בעניין: **המאשימה** מדינת ישראל ע"י ב"כ עוה"ד דין כהן

נגד

הנאשם נסים עיסאוי ע"י ב"כ עוה"ד עלי סעדי
בהעברה מעו"ד יוסף שלבי

גזר דין

הנאשם הורשע על פי הודאתו בעבירה המיוחסת לו בכתב האישום – הסעת שלושה תושבים זרים או יותר, עבירה לפי סעיף 12א(ג)(א1)(ב) לחוק הכניסה לישראל.

בהתאם לעובדות כתב האישום, ביום 2/1/22 סמוך לשעה 05:30 **הנאשם הסיע 12 שוהים בלתי חוקיים**, עת נתפס במחלף בקה על גרביה בהיותו נוהג במיניבוס מ.ר. 93-533-54.

טרם שמיעת הטיעונים לעונש ולבקשת ב"כ הנאשם הופנה עניינו של מרשו לשירות המבחן וזאת לצורך קבלת תסקיר לעניין העונש.

בתאריך 9/12/24 התקבל תסקיר מטעם שירות המבחן, ממנו עולה כי הנאשם שהינו רווק בן 22 שנים, נעדר הרשעות קודמות, מקבל אחריות פורמאלית בלבד לביצוע העבירות ומבטא שאננות לתוצאות מעשיו.

הנאשם הדגיש בפני שירות המבחן כי ביצע את העבירה לצורך פרנסת בני משפחתו, וכי כעת משנתפס הוא מתחרט על תמימותו והחלטתו שלא לבדוק את אישורי הכניסה של אותם שוהים בלתי חוקיים.

שירות המבחן הגיע למסקנה כי לאור גילו הצעיר של הנאשם ועל בסיס ביטויי החרטה מצידו, הטלת ענישה חינוכית בדמות של"צ עשויה להלום את הענישה הראויה.

משכך המליץ שירות המבחן על הטלת צו של"צ בהתאם לתוכנית שתגובש עבור הנאשם ככל שהמלצה זו תצא אל הפועל.



בית משפט השלום בחדרה

ת"פ 37607-05-23 מדינת ישראל נ' עיסאוי

ביום 15/12/24, לאחר ששמעתי את טיעוני הצדדים מצאתי לנכון להפנות את עניינו של הנאשם לממונה על עבודות השירות וזאת על מנת שתבדק כשירותו לריצוי עונש מאסר בעבודות שירות, מקום בו המלצת שירות המבחן לא תצא אל הפועל.

ביום 13/1/25 הוגשה חוות דעת מטעם הממונה על עבודות השירות, לפיה הנאשם נמצא כשיר לריצוי עונש המאסר בעבודות שירות במועצה המקומית ביר אלמכסור.

טיעוני הצדדים לעונש:

המאשימה הדגישה במסגרת טיעוניה את חומרת העבירה בה הורשע הנאשם את הפגיעה המהותית, המוחשית והקונקרטי בערכים המוגנים, את העובדה כי הנאשם הסיע 12 שוהים בלתי חוקיים וזאת בתמורה ל- 20 ₪ מכל אחד מהם, ובנסיבות אלה ביקשה המאשימה לקבוע מתחם ענישה שיהלום את העבירה בה הורשע הנאשם כך שינוע בין 12-24 חודשי מאסר לצד הטלת ענישה צופה פני עתיד וקנס.

המאשימה הדגישה, כי ביום 8/4/24 נכנס לתוקף תיקון 38 לחוק הכניסה לישראל אשר התמקד בהחמרת ענישה ביחס למי שהורשע בעבירות של הסעה הלנה והעסקה של שוהים בלתי חוקיים וביקשה לקחת בחשבון גם ביחס לעניינו של נאשם זה את רוח התיקון לחוק.

המאשימה הפנתה לפסיקה, אשר תמכה לעמדתה במתחם אותו ביקשה היא לקבוע, ובאשר לנסיבות שאינן קשורות לביצוע העבירה המאשימה לקחה בחשבון את גילו של הנאשם, את העובדה כי מדובר בנאשם נטול הרשעות קודמות וגם את עמדת שירות המבחן אולם לעמדתה אין לאמץ את המלצתו, שכן הנאשם לקח אחריות פורמאלית בלבד והדגיש כי ביצע את העבירות עבור רווח כספי.

בסופו של דבר ביקשה המאשימה למקם את עונשו של הנאשם ברף התחתון של המתחם לצד הטלת מאסר על תנאי, קנס בסך של 10,000 ₪, פסילה בפועל של רישיון הנהיגה ופסילה על תנאי.

ב"כ הנאשם במסגרת טיעונו, הדגיש כי הנאשם הודה ולקח אחריות על מעשיו, חסך זמן שיפוטי יקר, הביע חרטה כנה ואמיתית, עסקינן בנאשם נטול הרשעות קודמות אשר זו לו מעידה ראשונה ויחידה.

ב"כ הנאשם הדגיש את מועד ביצוע העבירה חודש ינואר 2022, את חלוף הזמן עד למתן גזר דין זה ובאשר לתיקון 38 לחוק הכניסה לישראל, טען כי מאחר והתיקון לא חל על עניינו של הנאשם אין לתת משקל כלשהו לתיקון זה וזאת נוכח מועד ביצוע העבירה – טרם התיקון לחוק.



בית משפט השלום בחדרה

ת"פ 37607-05-23 מדינת ישראל נ' עיסאוי

ב"כ הנאשם סמך את ידיו על המלצת שירות המבחן, וביקש לאמץ את המלצתו ובאשר למתחם הענישה הדגיש כי לעמדתו מתחם העונש ההולם נע בין ענישה צופה פני עתיד ועד 6 חודשי מאסר בפועל שיכול וירוצו בעבודות שירות, ולאור נסיבותיו של מרשו ביקש למקם את עונשו ברף התחתון של המתחם לצד אימוץ המלצת שירות המבחן.

הנאשם ביקש אף הוא לומר את דברו – ביקש סליחה, הצטער והתנצל.

דיון והכרעה:

תיקון 113 לחוק העונשין, עיגן את הבניית שיקול הדעת השיפוטי והעניק מעמד בכורה לעיקרון ההלימה, היינו קיומו של יחס הולם בין חומרת מעשי העבירה, בנסיבותיו ומידת אשמו של הנאשם ובין סוג ומידת העונש המוטל עליו. בהתאם לתיקון לחוק, על בית המשפט לקבוע את מתחם העונש ההולם למעשה העבירות שביצע הנאשם. לשם כך יתחשב בית המשפט בערך החברתי שנפגע מביצוע העבירה, במידת הפגיעה בו, במדיניות הענישה הנהוגה ובנסיבות הקשורות בביצוע העבירה המפורטות בסעיף 40ט' לחוק העונשין.

לכשיקבע מתחם הענישה, יקבע בית המשפט את העונש המתאים, בתוך המתחם, אשר יוטל על הנאשם וזאת בהתחשב בנסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה המפורטות בסעיף 40יא' לחוק.

בית המשפט רשאי לחרוג ממתחם העונש ההולם בשל שיקולי שיקום או הגנה על שלום הציבור לפי סעיפים 40ד' ו-40ה' לחוק.

מתחם הענישה – נסיבות הקשורות בביצוע העבירה

בהתאם לתיקון 113 לחוק העונשין, על בית המשפט לקבוע את מתחם העונש ההולם למעשה העבירה בה הורשע הנאשם, לשם כך יתחשב בית המשפט בערך החברתי שנפגע מביצוע העבירה, במידת הפגיעה בו, במדיניות הענישה הנהוגה ובנסיבות הקשורות בביצוע העבירה המפורטות בסעיף 40 ט' לחוק העונשין.

ברע"פ 3674/04 אבו סאלם נגד מדינת ישראל (החלטה מתאריך 12.02.06, פורסם בנבו), נקבע שהכלל בעבירות הסעת שוהים בלתי חוקיים הוא אמנם מאסר בפועל, אך כלל זה חריגים בצדו, ובמקום שיש ונכון להטיל עונש קל יותר, כך ייעשה.

ברע"פ 3173/09 פארגין נ' מדינת ישראל (החלטה מתאריך 05.05.09, פורסם בנבו), נקבע ש"בהקשר הקרוב של המסיעים, המלינים והמעסיקים את השוהים הבלתי חוקיים, שחטאתם אמנם עולה משל הללו, שכן - כאמור - חוטאים הם ומחטיאים את הרבים, ומכאן גישת המחוקק שהחמירה



בית משפט השלום בחדרה

ת"פ 37607-05-23 מדינת ישראל נ' עיסאוי

עמהם, וכך גם בתי המשפט, דן בית משפט זה ברע"פ 5198/01 ח'טיב נ' מדינת ישראל, פ"ד נו(1) 769. מפי השופט טירקל נדונה שם רמת הענישה הראויה, והוכרע כי דחק העתים והמציאות הבטחונית הקשה (ב-2001) **מצדיקה לגזור על הללו עונשי מאסר בפועל (עמ' 775): "אם אין עומדות לעברייני נסיבות יוצאות מגדר הרגיל, יש לגזור עליו - ואפילו הוא אדם מן היישוב שעשה מעשיו מתוך תמימות או מחמת צורך דוחק כלשהו - עונש מאסר לריצוי בפועל, בלי מתן אפשרות להמירו בעבודות שירות. אשר לאורך תקופת המאסר, חלקי עם המחמירים...".** ואולם, ברבות הימים היה צורך לשוב ולהידרש לנושא ולפרש את הלכת ח'טיב, כדי להסביר כי מחד גיסא החומרה על מכונה ועל תוצאותיה, **ומאידך גיסא מתחייבת בדיקת הנסיבות האינדיבידואליות**" (ההדגשות אינן במקור, א.א).

בע"פ 617/15 מונתסר נ' מדינת ישראל (2.4.15): **"בית משפט זה חזר ואמר, כי חטאם של המסיעים גדול מחטאם של השוהים הבלתי חוקיים, שכן הראשונים חוטאים ומחטיאים את הרבים... ואכן, אדם המסיע רכב עמוס בשוהים בלתי חוקיים פוגע בבטחון המדינה, ומסייע ביצירת תשתית לפעילות חבלנית (רע"פ 3674/04 סאלם נ' מדינת ישראל, פס' 12 לפסק דינו של המשנה לנשיאה חשין (2006)); ונזכור כי גם אם אין בכוונת המסיע לגרום נזק בטחוני, לעולם אינו יכול לדעת בודאות מי כל נוסעיו, ומה זומם מי מהם. זאת בנוסף לסיכון התעבורתי הכרוך בהסעת 23 אנשים ברכב שאינו ערוך לכך".**

במקרה דנן, הערך החברתי שנפגע היא עצם הפגיעה הפוטנציאלית בבטיחות מדינת ישראל לנוכח הסיכון הביטחוני הטמון בעבירות מסוג זה שכן המסיע אינו מודע לכוונותיהם של תושבי הרשות אותם הוא מסיע לשטחי המדינה וממנה וזאת גם בעת בו מדינת ישראל אינה נתונה במלחמה.

בחינת מידת הפגיעה בערך המוגן בתיק זה, בהיות הנאשם בחור צעיר אשר נהג במיניבוס ויכול היה להחליט בעצמו את מי יסיע את מי לא, ועשה זאת לצורכי פרנסה ומבלי לתת את הדעת להשלכות מעשיו, מלמדים על פגיעה קונקרטיה ומוחשית בערכים המוגנים הנ"ל. הנאשם לא בדק את האישורים של השוהים הבלתי חוקיים אותם הסיע, עצם את עיניו והכל לצורך השגת מטרתו – כסף.

מדיניות הענישה הנוהגת:

בע"פ (ירושלים) 3690-10-23 **געברי נ' מדינת ישראל** (03.01.24) – המערער הורשע לאחר ניהול הוכחות בניסיון להסעת 3 תושבים זרים או יותר והפרעה לעובד ציבור לאחר שהסיע 14 שוהים בלתי חוקיים במיניבוס וכאשר נשאל על ידי חיילת במחסום, הכחיש שהוא מסיע נוסעים. בבית משפט קמא נקבע מתחם ענישה בין 5 חודשי מאסר בעבודות שירות ועד ל-12 חודשי מאסר בפועל. המערער נדון ל-9 חודשי מאסר בפועל שיצטברו לתקופת מאסר אותה נשא המערער (בשל הפקעת עבודות שירות), מאסר על תנאי, פסילה בפועל למשך 6 חודשים, פסילה על תנאי וחילוט הרכב. ערעורו של המערער



בית משפט השלום בחדרה

ת"פ 37607-05-23 מדינת ישראל נ' עיסאוי

התקבל חלקית באופן בו חודשיים מתקופת המאסר יחושבו בחופף למאסר אותו נושא וכן חילוט הרכב יבוטל בכפוף לפדיון הרכב תמורת 80,000 ₪.

בע"פ 6545/16 **אסקאפי נ' מדינת ישראל** (21.02.17) – המערער הורשע בהתאם להודאתו בכתב אישום מתוקן בנהיגה נמהרת או רשלנית שיש בה כדי לסכן חיי אדם והסעת תושב זר השוהה בישראל שלא כדין לאחר שנתפס מסיע כ-11 נוסעים ששהו בישראל ללא היתר וניסה להימלט לאחר ששוטרים הבחינו בו וכרזו לו לעצור. בית המשפט המחוזי קבע את מתחם העונש בין 12-24 חודשי מאסר בפועל, חרג לקולה מן המתחם משיקולי שיקום, וגזר על המערער 8 חודשי מאסר בפועל, פסילת רישיון הנהיגה לשנה, קנס בסך 5,000 ₪, מאסר על-תנאי ופסילת רישיון הנהיגה על-תנאי. בית המשפט העליון דחה את הערעור תוך שקבע שהמתחם הכולל שנקבע נוטה לקולה.

בע"פ 617/15 **מונתסר נגד מדינת ישראל** (02.04.15) בית המשפט העליון דחה את הערעור על העונש שהושת על הנאשם - 7 חודשי מאסר בפועל, בגין הסעת 23 שוהים בלתי חוקיים ומעל למותר לצד ענישה נלווית.

בת"פ 20059-09-13 **מ"י נגד וליד נאצר** (החלטה מיום 9.4.14, פורסם בנבו) בית המשפט גזר על נאשם שהסיע 15 שוהים בלתי חוקיים ללא היתר שהייה בארץ ומעל למותר ביחס לרישיון הרכב, 6 חודשי מאסר בפועל שירוצו בדרך עבודות השירות לצד ענישה נלווית.

בעפ"ג (מח-ים) 2593-06-10 **מ"י נגד ג'מיל** (החלטה מיום 17.6.10, פורסם בנבו) נגזר על נאשם שהסיע 11 שוהים בלתי חוקיים עונש של 5.5 חודשי מאסר בפועל לצד עונשים נלווים.

בעפ"ג (י-ם) 19255-06-14 **מ"י נגד גודאדא** (החלטה מיום 11.3.15, פורסם בנבו) גזר בית המשפט על נאשם (בעניינו הוגש תסקיר) עונש של שישה חודשי מאסר בפועל לריצוי בעבודות שירות, לחמישה חודשי מאסר על-תנאי, לפסילה בפועל מלהחזיק רישיון נהיגה למשך חמש שנים ולפסילה על-תנאי מלהחזיק רישיון נהיגה. כן נקבע כי המשיב יהיה נתון בפיקוח שירות המבחן לתקופה של שנה וחצי וישולב בתוכנית טיפולית כחלק מתנאי המבחן.

בהתאם, סבורני שמתחם העונש ההולם בעבירה בה הורשע הנאשם בנסיבות ענייננו, נע **ממספר חודשי מאסר אותם ניתן לרצות בעבודות שירות ועד ל- 12 חודשי מאסר בפועל**, בצירוף ענישה נלווית, לרבות פסילת רישיון נהיגה בפועל, פסילה על תנאי וקנס.

העונש ההולם - נסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה:

עמוד 5 מתוך 8



בית משפט השלום בחדרה

ת"פ 37607-05-23 מדינת ישראל נ' עיסאוי

לאחר קביעת מתחם הענישה, יקבע בית המשפט את העונש המתאים, בתוך המתחם, אשר יוטל על הנאשם וזאת בהתחשב בנסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה המפורטות בסעיף 40 יא' לחוק.

כאמור, הנאשם רווק בן 22 שנים, נעדר עבר פלילי, נטל אחריות על מעשיו, הודה במיוחס לו ובכך חסך זמן שיפוטי יקר.

טרם שמיעת הטיעונים לעונש הופנה עניינו של הנאשם לשירות המבחן, ובהתאם לתסקיר שהוגש בעניינו הומלץ על הטלת ענישה חינוכית בדמות צו של"צ וזאת לאור מכלול הנימוקים והשיקולים אשר מפורטים בתסקיר, בהם חלוף הזמן, לקיחת האחריות, העדר עבר פלילי, ושמירה על יכולתו של הנאשם לסייע כלכלית לבני משפחתו.

למען הסר ספק, אציין כי לא נעלמה מעיני העובדה שהאירוע מושא הליך זה שבפני, ארע בחודש ינואר 2022, ומדובר באירוע יחיד שאינו אופייני להתנהלותו היום יומית של הנאשם. עוד לקחתי בחשבון לזכות הנאשם, את גילו הצעיר, לקיחת האחריות והחיסכון בזמן השיפוטי היקר אולם לא אוכל במקביל להתעלם מנסיבות ביצוע העבירה שמתבטאות במיוחד בהסעה של 12 שוהים בלתי חוקיים, שהוסעו ע"י הנאשם לשטחי המדינה בניגוד לחוק, והכל בעבור תמורה כספית.

כך גם יש לקחת בחשבון את שיקול ההרתעה ועמדת הפסיקה לפיה יש להחמיר עם המסיעים שוהים בלתי חוקיים כאשר לעניין זה, הפסיקה נקטה בגישה מחמירה עובר לפרוץ מלחמת חרבות ברזל, ועובר לתיקון 38 לחוק הכניסה לישראל.

משכך ולאור כל האמור לעיל, ולאחר שנתתי דעתי למכלול הטיעונים שהוצגו בפני כך גם לנסיבות הכרוכות בביצוע העבירה, ולאלה שאינן כרוכות בביצוע העבירה, ומאחר ועמדת שירות המבחן היא בגדר המלצה בלבד ואינה מחייבת את בית המשפט וודאי שעצם הפניית הנאשם לשירות המבחן לא יצרה בקרבו ציפייה עונשית קונקרטי, וכפי שמצאתי לנכון להפנות את עניינו של הנאשם טרם מתן גזר דין זה לממונה על עבודות השירות באתי לכלל מסקנה כי העונש ההולם ביחס לעבירה בה הורשע הנאשם חייב להתבטא במאסר שיכול וירוצה בעבודות שירות, וזאת לאור חומרת העבירה, ונסיבות ביצועה.

אדגיש, כי אילו הנאשם היה מבצע את העבירה לאחר פרוץ מלחמת חרבות ברזל וודאי לאחר תיקון 38 לחוק הכניסה לישראל, לא היה זוכה הנאשם להקלה עונשית כאמור לעיל אלא היה נשלח לריצוי עונש מאסר בפועל לתקופה משמעותית.



בית משפט השלום בחדרה

ת"פ 37607-05-23 מדינת ישראל נ' עיסאוי

אשר על כן ולאור כל האמור לעיל אני מטיל בזאת על הנאשם את העונשים הבאים:

1. מאסר בפועל למשך 8 חודשים אשר ירוצה בעבודות שירות במועצה המקומית ביר אלמכסור. הנאשם יתייצב לריצוי עונש המאסר בעבודות השירות ביום 10/4/25 לא יאוחר מהשעה 10:30 במשרדי הממונה על עבודות השירות שלוחת צפון וזאת לצורך קליטתו. מוסבר בזאת לנאשם כי במידה ולא יקיים את תנאי ההעסקה כדין ניתן יהיה להגיש בקשה להפקעת עבודות השירות ובמקרה שכזה הוא עלול לרצות את תקופת המאסר בפועל.
2. מאסר על תנאי של 3 חודשים למשך 3 שנים והתנאי הוא שהנאשם לא יעבור בפרק זמן זה על כל עבירה כנגד חוק הכניסה לישראל ו/או נהיגה בזמן פסילה.
3. אני פוסל את הנאשם מלנהוג ו/או מלקבל ו/או מלהחזיק רישיון נהיגה לתקופה של 8 חודשים. הפסילה תחושב מיום ותרוצה **במצטבר** לכל פסילה אחרת ככל שקיימת. הנאשם יפקיד את רישיון הנהיגה במזכירות בית המשפט לא יאוחר מיום 27/2/25 שעה 12:00 ויקבל כנגד הפקדה זו אישור הפקדה מתאים.
4. אני פוסל את הנאשם מלקבל או מלהחזיק רישיון נהיגה לתקופה של 3 חודשים על תנאי למשך 3 שנים והתנאי הוא שהנאשם לא יעבור אותן עבירות שעליהן הורשע או אחת העבירות המפורטות בתוספת הראשונה או בתוספת השנייה לפקודת התעבורה [נוסח חדש], תשכ"א - 1961 ויורשע בגינה.
5. אני מטיל על הנאשם קנס בסך של 10,000 ₪. סכום הפיקדון אשר הופקד ע"י הנאשם בתיק זה יקוזז לטובת תשלום הקנס, והיתרה תשולם על ידו ב- 5 תשלומים שווים ורצופים החל מיום 10/4/25 ובכל 10 לכל חודש עוקב שאחריו וזאת באחת מהדרכים הבאות:
 - **בכרטיס אשראי** – באתר המקוון של רשות האכיפה והגבייה, www.eca.gov.il (ניתן לשלם בפריסה של עד 18 תשלומים בהסדר קרדיט) או חפש בגוגל "תשלום גביית קנסות".
 - **מוקד שירות טלפוני בשרות עצמי (מרכז גבייה) – בטלפון *35592 או בטלפון 073-2055000 (ניתן לפנות לנציגים לקבלת מידע במספרים הללו).**
 - **במזומן בכל סניף של בנק הדואר** – בהצגת תעודת זהות בלבד (אין צורך בשוברי תשלום).



בית משפט השלום בחדרה

ת"פ 37607-05-23 מדינת ישראל נ' עיסאוי

ככל שלא יהיה ניתן לקזז את הפיקדון מתשלום הקנס, ישולם סכום הקנס במלואו ב- 5 תשלומים בהתאם לאמור לעיל.

המזכירות תעביר פרוטוקול זה לממונה על עבודות השירות וכך ייעשה במקביל גם ב"כ הנאשם.

זכות ערעור לבית המשפט המחוזי בחיפה תוך 45 ימים מהיום.

ניתן היום, ט"ו שבט תשפ"ה, 13 פברואר 2025, בהעדר הצדדים.

אלכס אחר, שופט