

כ"ג טבת, תשע"ב  
18 ינואר, 2012

הנדון: שיקולי התביעה לגבי נסיבות שישקלו עובר להגשת כתבי אישום במקום הטלת קנס מנהלי בעבירות מנהליות לפי חוק עובדים זרים, התשנ"א-1991 ובהמשך להנחיה 5.2.3 להנחיות היועץ המשפטי לממשלה: נוהל והנחיות להפעלת חוק העבירות המנהליות, התשמ"ו – 1985.

1. התופעה של העסקת עובדים זרים בניגוד לחוק הולכת ומתפשטת ופוגעת קשות בכלכלה ובמאמצים להקטין את ממדי האבטלה. כמו כן, עובדים זרים המועסקים ללא היתר כדן, סובלים פעמים רבות מתנאי שכר משפילים, היעדר תנאים סוציאליים ומתנאי תעסוקה בלתי אנושיים. עם תופעה חמורה זו, על השלכותיה, מבקש חוק עובדים זרים התשנ"א-1991 (להלן: חוק עובדים זרים) להתמודד (ראה הצעת חוק עובדים זרים (העסקה שלא כדן), התשנ"א-1991, ה"ח 2032).
2. סעיף 15 לחוק העבירות המנהליות, התשמ"ו-1985 (להלן: חוק העבירות המנהליות) מקנה סמכות לתובע להגיש כתב אישום בגין עבירה מנהלית חלף הטלת קנס מינהלי "אם הוא סבור שהנסיבות מצדיקות זאת ומטעמים שירשמו".
3. יודגש, בהתאם להנחיה 5.2.3 להנחיות היועץ המשפטי לממשלה: נוהל והנחיות להפעלת חוק העבירות המנהליות, התשמ"ו – 1985 (מספר הנחיה 4.3041 (60.004), עדכון 29/06/2011), הסנקציה אשר תוטל בדרך כלל בגין ביצוע עבירה מינהלית היא קנס מינהלי. עם זאת, אין בכלל זה כדי להקנות "זכות" לעובר עבירה מנהלית כי יוטל עליו קנס מנהלי ולא יוגש נגדו כתב אישום.
4. בחינת האפשרות להגיש כתב אישום חלף הטלת קנס מינהלי, ראוי שתיעשה בכובד ראש, ושומה על תובע במסגרת הפעלת שיקול דעתו בקבלת ההחלטה, לבחון את כלל נסיבות המקרה הפרטניות.
5. להלן רשימה בלתי ממצה של נסיבות אשר יצדיקו ככלל הגשת כתב אישום:

א. הטלת קנס מינהלי על אותו אדם אין בה משום גורם מרתיע במידה מספקת, כיוון שהוא חוזר ועובר עבירות מינהליות מאותו סוג חרף הקנסות המינהליים המוטלים עליו.

ב. אותו אדם לא שילם את הקנסות המינהליים שהוטלו עליו בעבר והיה צורך להפעיל הליכי גבייה לשם גביית הקנסות שהוטלו עליו.

ג. חומרת נסיבות העבירה.

להלן שיקולים להם יש ליתן משקל לחומרה לעניין בחינת נסיבות העבירה:

(1) **מספר העבירות שעבר המעסיק.** לעניין זה תיראה חומרה יתרה בביצוע שלוש עבירות מנהליות לפי חוק עובדים זרים או יותר, בתוך פרק זמן של שלוש שנים.

(2) **הרשעות קודמות בעבירות על חוק עובדים זרים או חוקי עבודה אחרים.** לעניין זה תיראה חומרה יתרה בקיומה של הרשעה אחת או יותר ב- 5 השנים האחרונות.

(3) **העסקה שלא כדין של עובד זר בעבודת משק בית, על ידי מעסיק שאינו בעל היתר בתחום הסיעוד ושלא במסגרת מתן טיפול סיעודי לנזקק.**

(4) **העסקה שלא כדין של עובד זר שהגיע לישראל כדין לעבודה בענף הסיעוד, על-ידי מעסיק שאינו בעל היתר בתחום הסיעוד ושלא במסגרת מתן טיפול סיעודי לנזקק.**

(5) **עבירת עבירה/ות ביחס למספר עובדים זרים.**

(6) **משך תקופת ביצוע העבירה.** לעניין זה תיראה חומרה יתרה בהימשכות ביצוע העבירה למשך זמן ניכר או בקביעות, בשים לב לתדירות ההעסקה.

(7) **תנאי המגורים של העובד הזר.**

רשימה זו אינה רשימה ממצה או סגורה, ודי בהתקיימות שיקול אחד מהמנויים לעיל כדי להוות משקל לחומרה לעניין חומרת נסיבות העבירה.

ד. שיהוי ניכר בהגשת כתב האישום יהווה שיקול לקולה.

ה. נסיבות פרטניות אחרות הרלוונטיות לעניין ישקלו קודם לקבלת החלטה על הגשת כתב אישום.

6. יודגש, כי אין בהתקיים אחת הנסיבות או אחד השיקולים שפורטו לעיל כדי לחייב תובע בהגשת כתב אישום, או לפטור אותו מהפעלת שיקול דעת ביחס להחלטה האם להגיש כתב אישום בכל מקרה לגופו, וכל זאת – בהתחשב בכלל נסיבות המקרה הרלוונטיות.

7. טעמיו של התובע להגשת כתב אישום יירשמו קודם להגשתו.

לאוניד קוגן

תובע ראשי

רשות האוכלוסין, ההגירה ומעברי הגבול