

ת"פ 29371/07/17 - מדינת ישראל נגד חוסאם מליחאת תושבי איו"ש

בית משפט השלום בנצרת

18 יולי 2017

ת"פ 29371-07-17 מדינת ישראל נ' מליחאת
מ"ת 29354-07-17 מדינת ישראל נ' מליחאת

מספר פל"א 299889/2017

בפני סגנית הנשיא, כב' השופטת עדי במביליה - אינשטיין
המבקשת מדינת ישראל

נגד המשיב חוסאם מליחאת תושבי איו"ש

נוכחים:

מטעם המבקשת: מתמחה קוג'אן תחאוכו

המשיב: הובא וע"י ב"כ עו"ד יוסי זילברברג

[פרוטוקול הושמט]

הכרעת דין

על סמך הודאת הנאשם, אני מרשיעה את הנאשם במיוחס לו בכתב האישום.

ניתנה והודעה היום כ"ד תמוז תשע"ז, 18/07/2017 במעמד הנוכחים.

עדי במביליה - אינשטיין, סגנית נשיא

עמוד 1

גזר דין

1. הנאשם שלפניי הורשע, על פי הודאתו, בעבירה של כניסה לישראל שלא כחוק ובעבירה של הפרעה לשוטר במילוי תפקידו.
2. על פי עובדות כתב האישום, בתאריך 9.7.17 היה הנאשם תושב שטחי הרשות הפלשתינאית וכניסתו טעונה היתר. על אף האמור, בתאריך 9.7.17 שהה הנאשם בעפולה עילית כאשר אין ברשותו היתר כניסה לישראל. שוטר בניידת משטרה כרז לנאשם לעצור את הרכב בו נסע, אך בתגובה לכך רכב המאזדה האיץ את מהירות נסיעתו, ביצע פניית פרסה וברח מהניידת. בהמשך יצא הנאשם מהרכב והחל בריצה רגלית תוך שהוא קופץ מעל גדר ומסתתר בגן עד שנעצר. אורך המרדף הרגלי כ-700 מטר.

מתחם העונש ההולם:

3. בהתאם לסעיף 40ב לחוק העונשין, תשל"ז-1977, העיקרון המנחה בענישה הוא קיומו של יחס הולם בין חומרת מעשה העבירה, בנסיבותיו, ומידת אשמו של הנאשם, לבין סוג ומידת העונש שיוטל עליו.
4. בהתאם לסעיף 40ג(א) לחוק, בקביעת מתחם הענישה יש לקחת בחשבון את הערך החברתי שנפגע מביצוע העבירה, מידת הפגיעה בו, מדיניות הענישה הנוהגת והנסיבות הקשורות בביצוע העבירה, כמפורט בסעיף 40ט לחוק.
5. **הערכים החברתיים שנפגעו מביצוע העבירה של כניסה לישראל שלא כחוק** הינם ההגנה על בטחון המדינה, ריבונותה, מניעת פגיעה בזכותה של המדינה לקבוע את הבאים בשעריה, ומניעת פגיעה באזרחי המדינה. כמו כן, עבירה זו עלולה להגדיל את הסיכון לפשיעה מצד אלו השוהים בארץ שלא כדין (רע"פ 3677/13 אלהרוש נ' מדינת ישראל (19.12.14); רע"פ 3173/09 פראגין נ' מדינת ישראל (5.5.09)).
6. **הערכים החברתיים שנפגעו מביצוע עבירה של הפרעה לשוטר** הנם ההגנה על שלטון החוק ומן אפשרות לגורמי אכיפת החוק לפעול לאכיפתו ולשמירה על הסדר החברתי.
7. **מידת הפגיעה בערכים המוגנים** הנה נגזרת של נסיבות ביצוע העבירות:
 - א) הנאשם הגיע מאיו"ש לישראל, ללא היתר כדין. בנסיבות, יש לתת משקל משמעותי לפגיעה בערכים המוגנים של בטחון המדינה ושלום הציבור, כפי שפורטו בהרחבה לעיל.
 - ב) קיימת עבירה נלווית של הפרעה לשוטר, לאור בריחתו של הנאשם מן השוטרים הן ברכב והן רגלית. קיים

קושי לייחס לנאשם את הברחה באמצעות הרכב, שעה שלפי כתב האישום הנאשם אינו הנהג. עם זאת הנאשם ברח רגלית מן השוטר והפקח לאורך 700 מטרים. בכך יש לראות משום נסיבה לחומרה.

ג) אין מחלוקת כי עד לפני כשנה היה לנאשם היתר שהיה בישראל, נתון המפחית ממסוכנותו. מצד שני, אין מחלוקת כי בהתאם להחלטת הוועדה לבחינת טענות בדבר מאוימות על רקע שת"פ עם ישראל קיים מידע המלמד על סיכון הנובע משהותו של הנאשם בישראל ולכן בקשתו להיתר נדחתה.

ד) הנאשם נשוי לישראלית ואב לילדים החיים בארץ. כניסתו לארץ, כך לפי טיעוני סנגורו, היו על מנת להיות חלק ממשפחתו המתגוררת בישראל. התביעה לא הביאה ראיה למטרת שהייה אחרת בישראל.

ד) המצב הביטחוני השורר במדינה משליך על מידת הפגיעה בערכים המוגנים, אך פחות במקרה דנן, עת לנאשם משפחה בישראל.

8. מדיניות הענישה הנוהגת:

ב) בהלכת אלהרוש נקבע מתחם העונש ההולם כדלקמן:

"משקלול האמור, מצאתי שיש לקבוע את מתחם העונש ההולם לעבירת שב"ח לצרכי פרנסה, שנעברת לראשונה, בהיעדר עבירות נלוות, באופן הבא: עונש מאסר שנע בין מאסר על תנאי לבין מאסר בפועל למשך חמישה חודשים, כאשר חמישה חודשים אלה יכללו הן את תקופת התנאי והן את תקופת המאסר בפועל. בנוסף אני סבור כי יש לקבוע מתחם עונש לקנס שנע בין 0 ₪ לבין 2,000 ₪. אם לנאשם יש עבר פלילי, ובכלל זה עבירות שב"ח, ניתן יהיה להתחשב בכך במסגרת גזירת העונש "בתוך המתחם". זאת משום שעבר פלילי הוא נסיבה שאינה קשורה בביצוע העבירה, שחלה הוראת סעיף 40א(11) לחוק העונשין, ומאפשרת התחשבות בה בעת גזירת העונש בתוך המתחם."

ג) בעפ"ג (נצ') 57021-10-15 ג'עברי נ' מדינת ישראל, דן בית המשפט המחוזי בנצרת, בעניינו של תושב שטחים שנכנס לישראל שלא כחוק, אותו נאשם נעדר עבר פלילי, מפרנס יחיד למשפחה ברוכת ילדים, בן 52, הודה בהזדמנות הראשונה וזאת כניסתו השניה לישראל, כאשר לולא המצב הבטחוני לא היה מוגש נגדו כתב אישום בגין כניסה זו אלא רק החל מכניסתו השלישית. בעניין ג'עברי העמיד בית המשפט המחוזי את עונשו של המערער על 21 ימים מאסר בפועל והטיל על המערער קנס בסך 500 ₪ או 4 ימי מאסר כנגדו.

ד) בעפ"ג (חי') 62705-10-15 עודתאללה נ' מדינת ישראל אשר ניתן ביום 4.11.15, דן בית המשפט המחוזי בחיפה בעניינו של תושב שטחים, אשר נכנס לישראל שלא כחוק, אותו נאשם נעדר עבר פלילי, נכנס לצורכי

פרנסת משפחתו בעקבות ניתוח לב פתוח שעבר אביו. על המערער הוטלו מאסר בפועל למשך 21 יום ומאסר על תנאי לתקופה של חודשיים.

ה) בת"פ (נצ') 57039-10-15 **מדינת ישראל נ' חסן טמיזה** אשר ניתן ביום 28.10.15, קבע בית משפט השלום בנצרת את עונשו של הנאשם, אשר הורשע בכניסה לישראל שלא כחוק, בן 24 ללא עבר פלילי, על 32 ימי מאסר בפועל, מאסר מותנה והתחייבות. ערעור על גזר הדין תלוי ועומד בבית המשפט המחוזי בנצרת.

ו) בת"פ (נצ') 412-11-15 **מדינת ישראל נ' אלכואזבה ואח' ובת"פ (נצ') 6915-11-15 מדינת ישראל נ' ודיע צלאח ואח'**, העמיד בית המשפט השלום בנצרת את עונשו של הנאשמים אשר נכנסו לישראל שלא כחוק, צעירים בני 19 - 29, ללא עבר פלילי, על 14 ימי מאסר בפועל, מאסר מותנה והתחייבות.

ז) בת"פ (נצ') 23322-11-15 **מדינת ישראל נ' חבאיבה** הוטלו 14 ימי מאסר בפועל, מאסר על תנאי וקנס.

ניתן לעיין, בנוסף, בת"פ (נצ') 62389-11-16 **מדינת ישראל נ' ראבעה**, ת"פ (נצ') 66098-01-17 **מדינת ישראל נ' אבו מוחסן**, ת"פ (נצ') 15706-12-16 **מדינת ישראל נ' משאלח'ה**, ת"פ 28925-11-16 **מדינת ישראל נ' זיאדאת**.

השפעת המצב הביטחוני על מתחם הענישה:

9. ביחס להשפעת המצב הביטחוני על מתחם הענישה ההולם ועל העונש הראוי, נקבע ברע"פ 3677/13 **אלהרוש נ' מדינת ישראל** פסקה 65:

"מידת החומרה של עבירת השב"ח נגזרת מהמצב הביטחוני. היא עשויה להשתנות עם שינוי העתים ואף עשויה להשתנות ממחוז למחוז. יש לבחון ולהתאים מעת לעת את מתחם העונש ההולם ואת העונש הראוי בתוך המתחם בגין עבירה זאת על פי תנאי הזמן והמקום, כך שאת מסקנתנו בפסק דין זה יש לבחון על רקע נסיבות ומצב בטחוני נתון".

כן נקבע בע"פ (מח' ב"ש) 7437/04 **מדינת ישראל נ' מחמד** (14.11.04) ע"י כב' השופט הנדל: "צוק העתים מטה את הכף להיבט ההרתעתי של הענישה".

בעפ"ג (נצ') 57021-10-15 **ג'עברי נ' מדינת ישראל** (פסקה 20), הביע בית המשפט המחוזי בנצרת דעתו אודות סוגיית השפעת המצב הביטחוני על המתחם:

"אנו סבורים כי הדרך העדיפה להתמודד עם הצורך להתאים את העונש למצב הביטחוני הקיים, הנה באמצעות גזירת העונש בתוך המתחם שנקבע בהלכת אלהרוש, תוך מתן דגש לשיקולי הרתעת היחיד והרבים".

עמדה דומה נלמדת מעפ"ג (חי') 62705-10-15 **עודתאללה נ' מדינת ישראל** ומעפ"ג (חי') 46537-10-15 **מדינת ישראל נ' פטאפטה**.

עם זאת, בפסקה 14 לפסק הדין בעניין ג'עברי שלעיל, קבע בית המשפט המחוזי בנצרת כי בית המשפט קמא לא שגה עת סבר כי ניתן לקבוע בימים אלה, על רקע המצב הבטחוני, מתחם גבוה מזה שנקבע בהלכת אלהרוש.

10. בהתחשב בחומרת העבירות בהן הורשע הנאשם, בנסיבות ביצוען, במידת אשמו של הנאשם, בערכים החברתיים שנפגעו, במידת הפגיעה בהם ובמדיניות הענישה הנוהגת, **מתחם העונש ההולם** נע בין 30 ימי מאסר בפועל לבין 6 חודשי מאסר בפועל ועונשים נלווים.

העונש המתאים לנאשם:

11. בהתאם לסעיף 40 ג (ב) רישא לחוק העונשין, בתוך מתחם העונש ההולם, יקבע העונש המתאים לנאשם בהתחשב בנסיבות שאינן קשורות בביצוע מעשה העבירה, כמפורט בסעיף 40 יא לחוק.

12. **עבר פלילי:** הנאשם יליד 1981. בעברו 7 הרשעות קודמות בפלילים, בעבירות של כניסה לישראל שלא כחוק, שיבוש מהלכי משפט, התחזות, עבירות רכוש, הפרת הוראה חוקית, החזקת סכין ועוד.

בעבר ריצה עונשי מאסר בפועל שלא סייעו בחזרתו למוטב.

13. **הודאה ונטילת אחריות:** הנאשם הודה מיד, נטל אחריות על מעשיו וחסך זמן ציבורי יקר.

14. הוצגו בפניי נסיבותיו האישיות של הנאשם, שהנו בעל משפחה וילדים בארץ אך מקום מושבו באיו"ש.

15. **לאור המפורט לעיל, אני גוזרת את עונשו של הנאשם, כלהלן:**

א. **45 ימי מאסר בפועל, בניכוי ימי מעצרו מיום 9.7.17 עד היום.**

ב. **3 חודשי מאסר על תנאי למשך שנתיים, והתנאי הוא כי הנאשם לא יעבור בפרק זמן זה על העבירות בהן הורשע.**

ג. **קנס בסך ₪ 7,000 או חודשיים מאסר תמורתו. הקנס ישולם בתוך 20 ימים מהיום.**

זכות ערעור לבית המשפט המחוזי בנצרת בתוך 45 ימים.

בקשת המעצר תמחק.

המזכירות תסרוק את פרוטוקול הדיון הן לתיק העיקרי והן לתיק המעצר.

ניתן והודע היום כ"ד תמוז תשע"ז, 18/07/2017 במעמד הנוכחים.

עדי במביליה - אינשטיין , סגנית נשיא