

ת"פ 56741/09/17 - מדינת ישראל נגד מחמד אלחריזאת (עציר) תושבי איו"ש - בעצמו

בית משפט השלום בבאר שבע
ת"פ 56741-09-17 מדינת ישראל נ' אלחריזאת(עציר)
לפני כבוד השופט אמיר דורון
המאשימה
מדינת ישראל
ע"י ב"כ עוה"ד שגיא אבנעים
נגד
הנאשם
מחמד אלחריזאת (עציר) תושבי איו"ש - בעצמו
ע"י ב"כ עוה"ד מחמד אבו עביד
10 אוקטובר 2017

[פרוטוקול הושמט]

הכרעת דין

אני מרשיע את הנאשם בעבירה שיוחסה לו בכתב האישום.
ניתנה והודעה היום כ' תשרי תשע"ח, 10/10/2017 במעמד הנוכחים.

אמיר דורון, שופט

[פרוטוקול הושמט]

מזר דין

הצדדים טענו לעונש לאחר הרשעת הנאשם, כאמור בפרוטוקול מעלה.

מתחם העונש:

1. מתחם העונש ההולם בנסיבות ביצוע העבירה המיוחסת לנאשם בכתב האישום, נלמד מאמירות בית המשפט העליון, ברע"פ 3677/13 אלהרוש ואח' נ' מדינת ישראל (9.12.14)(פורסם במאגרים).

על פי האמור בפסק הדין, נקבע מתחם ענישה לכל אירוע של כניסה בודדת, ללא עבירות נלוות, המבוצעת על

עמוד 1

ידי נאשם שאין לחובתו עבר פלילי, הנע בין מאסר מותנה ברף התחתון לבין 5 חודשי מאסר בפועל ברף העליון, זאת לצד רכיבי ענישה נוספים.

"על רקע הדיון שלעיל, המסקנה שאציע לחברי לאמץ היא כי כאשר נעברת לראשונה עבירת שב"ח לצרכי פרנסה, בהיעדר עבירות נלוות לה, יש לקבוע מתחם עונש הולם אחיד, לנוכח הדמיון בנסיבות הקשורות בביצוע העבירה במקרים השונים. מתחם זה יכלול עונש מאסר שנע בין מאסר על תנאי לבין מאסר בפועל למשך חמישה חודשים, אשר יכלול הן את תקופת התנאי והן את תקופת המאסר בפועל. מתחם עונש הולם לקנס ינוע בטווח שבין 0 ש"ח לבין 2,000 ש"ח. אם לנאשם יש עבר פלילי, ובכלל זה עבירות שב"ח, ניתן להתחשב בכך במסגרת גזירת העונש "בתוך המתחם". (...)" כאשר העבירה נעברת יותר מפעם אחת, ניתן להתחשב בכך "בתוך המתחם"; וניתן גם לערוך מתחם עונש הולם שונה - ושיקול הדעת בעניין זה נתון לבית המשפט הדן.

עם זאת, קבע בית המשפט העליון בפסק דינו, כי מתחם הענישה האמור, אינו בגדר נתון שאינו בר שינוי, והרי הדברים מהווים אמירה ביחס למצב נתון בעת מתן פסק הדין, ויש מצבים משתנים נוכח מציאות ביטחונית שונה, שעלולים לגרום לשינוי מתחם הענישה במקרים דומים.

"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."

2. נוכח החמרה מסוימת במצב הביטחוני, מצאו בתי המשפט להחמיר במידה מסוימת במתחם הענישה שנקבע בעבירות דומות וראו להלן:

א. ביום 3.11.15, קבע בית משפט זה במותב אחר בת"פ 52634-10-15 **מדינת ישראל נ' אבו עראם** (לא פורסם) בעניינו של נאשם בעבירה אחת של כניסה לישראל שלא כחוק (שנכנס לישראל כניסה אחת חד פעמית לצורך עבודה), כי על המתחם לנוע בין מאסר בפועל קצר לבין 6 חודשי מאסר בפועל (בסופו של יום הושתו על הנאשם שם 20 ימי מאסר בפועל).

ב. באותו יום 3.11.15 בת"פ 6592-10-15 **מדינת ישראל נ' יוסף חמידאת ואח'** (לא פורסם), בית משפט זה במותב אחר גזר דינם של שני נאשמים שהורשעו כל אחד בשלוש עבירות שונות ונפרדות של כניסה לישראל שלא כחוק (כניסות חד פעמיות לצורך עבודה, ללא עבירות נלוות). האחד ל-60 ימי מאסר בפועל והאחר ל-75 ימי מאסר בפועל, תוך שעמד על האמור ברע"פ אלהרוש, לעניין השפעת

המצב הביטחוני על מדיניות הענישה.

ג. ביום 9.11.15, בת"פ 1349-11-15 **מדינת ישראל נ' דגאגמה** (לא פורסם) עמד בית המשפט זה, בפני מותב אחר, בעניינו של נאשם אשר הורשע בשתי עבירות שונות ונפרדות של כניסה לישראל שלא כחוק (כניסות לצורך עבודה וללא עבירות נלוות) על השינוי במדיניות הענישה, נוכח ההרעה במצב הביטחוני, וקבע מתחם עונש הנע בין מאסר בפועל קצר ועד 6 חודשי מאסר בפועל, ביחס לכניסה שבוצעה לאחר ההרעה במצב הביטחוני, וביחס לכניסה הנוספת שקדמה להרעה במצב הביטחוני קבע כי על מתחם העונש לנוע בין מאסר מותנה לבין 5 חודשי מאסר בפועל, כפי שהותווה ברע"פ אלהרוש.

ד. בת"פ (שלום תל-אביב) 44850-10-15 **מדינת ישראל נ' ראפת עדרה** (לא פורסם) עמד בית המשפט על אותה הרעה במצב הביטחוני, וקבע כי על מתחם העונש ההולם לנוע ביחס לכניסה אחת לישראל ללא היתר לצורך עבודה, בין מאסר מותנה לבין 7 חודשי מאסר בפועל, ולאחר שעמד על עברו הפלילי של אותו נאשם דן את אותו נאשם, לחודשיים מאסר בפועל אשר אליהם הצטבר מאסר מותנה בן 3 חודשים אשר הופעל.

ה. בת"פ (שלום ראשון לציון) 10902-11-15 **מדינת ישראל נ' ג'בור** (לא פורסם) נדון נאשם בגין 3 עבירות של כניסה לישראל שלא כחוק, ל 45 ימי מאסר בפועל, מאסר על תנאי, וקנס בסך 1,000 ₪.

ו. בת"פ (שלום נצרת) 48697-10-15 **מדינת ישראל נ' אלקרים** (פורסם במאגרים) דן נאשם צעיר נטול עבר פלילי בגין כניסה אחת לישראל ללא עבירות נלוות, ל-32 ימי מאסר בפועל, מאסר על תנאי והתחייבות.

ז. בת"פ (שלום נצרת) 38532-10-15 **מדינת ישראל נ' אבו עליה** (פורסם במאגרים) דן נאשם בן 19 ללא הרשעות קודמות בגין ביצוע עבירה אחת של כניסה לישראל שלא כחוק, ללא עבירות נלוות, ל-32 ימי מאסר בפועל, מאסר מותנה, והתחייבות.

ח. בת"פ 43418-01-16 **מדינת ישראל נ' עואודה סמיר** (טרם פורסם) הועמד מתחם העונש ההולם ביחס לכל כניסה לישראל לאחר ההחמרה במצב הביטחוני בטווח של בין מאסר קצר בפועל לבין 6 חודשי מאסר בפועל. על אותו נאשם הושתו 60 ימי מאסר בפועל בגין שלוש כניסות ללא עבר פלילי וללא עבירות נלוות.

ט. בת"פ 32563-11-15 **מדינת ישראל נ' מחארזה ואח'** (טרם פורסם) הועמד מתחם העונש ההולם ביחס לכל כניסה לישראל לאחר ההחמרה במצב הביטחוני בטווח שבין מאסר קצר בפועל לבין 6 חודשי מאסר בפועל ונקבע ביחס לכניסות לישראל שקדמו להחמרה במצב הביטחוני כי יש להחיל את המתחם שנקבע ברע"פ אלהרוש. הנאשם 2 נדון בגין שתי כניסות לישראל, האחת לפני ההחמרה במצב

הביטחוני (מפברואר 2015) והשנייה לאחר ההחמרה, ל-40 ימי מאסר בפועל, ואילו הנאשם 1 נדון בגין שתי כניסות לישראל (האחת משנת 2012 והשנייה לאחר ההחמרה במצב הביטחוני) למאסר בפועל בן חודש ויום.

3. בגזרי-דין, לאחר ההרעה במצב הביטחוני, נקבעו מתחמי עונש הנעים בין מאסר קצר בפועל לבין שישה חודשי מאסר בפועל, ביחס לכל אירוע של כניסה לישראל, ובמקביל בכלל פסקי-הדין שניתנו בעת האחרונה בבית משפט זה אומצה המדיניות לפיה ביחס לכניסות ישנות יותר אשר קדמו להרעה במצב הביטחוני יוחל מתחם העונש שהותווה ברע"פ אלהרוש.

להלן מספר דוגמאות:

א. בת"פ 34496-03-16 **מדינת ישראל נ' אלחריזאת ואח'** (10.4.16) הועמד מתחם העונש ביחס לכל אירוע של כניסה לישראל שלא כחוק לאחר ההרעה במצב הביטחוני בין מאסר קצר בפועל לבין שישה חודשי מאסר בפועל. על שניים מהנאשמים שם אשר עברם הפלילי כלל הרשעות קודמות (לנאשם 1 הרשעה אחת, לנאשם 2 שתי הרשעות) בעבירות של כניסה לישראל (ללא עבירות נלוות או אחרות) ואשר היה תלוי בעניינם מאסר מותנה בר-הפעלה, הושתו עונשי מאסר בפועל בני שלושה חודשי מאסר, והמאסרים המותנים הופעלו מחציתם במצטבר ומחציתם בחופף (סך-הכול ארבעה וחצי חודשי מאסר בפועל).

ב. בת"פ 54155-03-16 **מדינת ישראל נ' עודה ואח'** (6.4.16) הועמד מתחם העונש ביחס לכל אירוע של כניסה לישראל לאחר ההרעה במצב הביטחוני בטווח שבין מאסר קצר בפועל לבין שישה חודשי מאסר בפועל. בעניינו של הנאשם 1 שם, אשר הורשע בשתי כניסות, האחת ישנה משנת 2015 והשנייה לאחר ההרעה במצב הביטחוני, הושתו 35 ימי מאסר בפועל ומאסר על תנאי, ועל הנאשם 2 שהורשע בשלוש עבירות של כניסה לישראל שלא כחוק, האחת לאחר ההרעה במצב הביטחוני והשתיים האחרות מהשנים 2013 ו-2014, הושתו 45 ימי מאסר בפועל.

ג. בת"פ 34455-03-16 **מדינת ישראל נ' אלחריזאת ואח'** (5.4.16) הועמד מתחם העונש ביחס לכל אירוע של כניסה לישראל שלא כחוק ולאחר ההרעה במצב הביטחוני בטווח שבין מאסר קצר בפועל לבין שישה חודשי מאסר בפועל. באותו מקרה, משכל אחד מהנאשמים הורשע בביצוע שתי עבירות של כניסה לישראל שלא כחוק לאחר ההרעה במצב הביטחוני, ולאחר שצוין שלאיש מאותם נאשמים לא היה כל עבר פלילי, הושתו על כל אחד מהנאשמים 40 ימי מאסר בפועל.

ד. בת"פ 36997-02-16 **מדינת ישראל נ' פאדי אבו טביח** (5.4.16) הועמד מתחם העונש ביחס לאירוע אחד של כניסה לישראל שלא כחוק ולאחר ההרעה במצב הביטחוני בטווח שבין מאסר קצר בפועל לבין שישה חודשי מאסר בפועל. אותו נאשם אשר הורשע בעבירה בודדת של כניסה לישראל שלא כחוק ואשר באמתחתו עבר פלילי שכלל שלוש הרשעות קודמות בעבירות של כניסה לישראל שלא

כחוק והפעלת הכרזת שטח סגור נדון לשלושה חודשי מאסר בפועל, מאסר מותנה בן שלושה חודשים הופעל חציו במצטבר וחציו בחופף, וסך-הכול נדון אותו נאשם לארבעה וחצי חודשי מאסר בפועל.

ה. בת"פ 25397-02-16 **מדינת ישראל נ' עמאד אלנגאר** (5.4.16) הועמד מתחם העונש ביחס לאירוע אחד של כניסה לישראל שלא כחוק ולאחר ההרעה במצב הביטחוני בטווח שבין מאסר קצר בפועל לבין שישה חודשי מאסר בפועל. אותו נאשם אשר הורשע בעבירה בודדת של כניסה לישראל שלא כחוק ואשר באמתחתו עבר פלילי שכלל שלוש הרשעות קודמות בעבירות של כניסה לישראל שלא כחוק והפעלת הכרזת שטח סגור נדון לשלושה חודשי מאסר בפועל, מאסר מותנה בן שלושה חודשים הופעל חלקו במצטבר וחלקו בחופף, וסך-הכול נדון אותו נאשם לארבעה חודשי מאסר בפועל.

ו. בת"פ 28726-03-16 **מדינת ישראל נ' גית** (6.4.16) הועמד מתחם העונש ביחס לכל אירוע של כניסה לישראל שלא כחוק ולאחר ההרעה במצב הביטחוני בטווח שבין מאסר קצר בפועל לבין שישה חודשי מאסר בפועל. בסופו של יום נדון אותו נאשם בגין שתי עבירות של כניסה לישראל שלא כחוק, האחת מחודש מאי 2015 והשנייה לאחר ההרעה במצב הביטחוני, ל-35 ימי מאסר בפועל.

4. כעת, משקיימת מגמת שיפור מסוים במצב הביטחוני, מגמה שתפסה לה נחלה מאז שניתנו פסקי הדין האמורים מעלה, יש מקום לקבוע מתחם ענישה שונה במקצת. הגם דברים אלו, הרי שאין בשינוי המגמה כאמור, כדי מקום לקביעה פוזיטיבית שיש לדלג על שיקולי ההרתעה ליחיד ולכלל, זאת נוכח העובדה כי גם אם קיימת הקלה מסוימת, אין אנו יכולים להניח כי נח איש תחת גפנו ותחת תאנתו בהעדר חשש בטחוני כלל.

5. נוכח כלל האמור לעיל, אני קובע כי מתחם הענישה בתיק זה, על נסיבותיו, ינוע בין מאסר קצר בפועל ברף התחתון שיכול ויהא בן ימים בודדים, לבין 6 חודשי מאסר בפועל ברף העליון, זאת לצד רכיבי ענישה נוספים.

6. לנאשם עבר פלילי הכולל הרשעה אחת בעבירה דומה ועבירה נוספת של הפרעה לשוטר ולחובתו מאסר על תנאי בר הפעלה.

7. נוכח קיומו של עבר פלילי בעבירה דומה, יש מקום לבחון ענישת הנאשם, גם בשים לב לרכיב הנדרש של הרתעת היחיד, זאת מתוך שאיפה להרתיע הנאשם מביצוע מעשים אלו פעם נוספת.

8. מנגד, קיימים שיקולים לקולא, העולים כדי הודיית הנאשם בכתב האישום והחיסכון בזמן השיפוטי וכן העובדה שלא ביצע הנאשם עבירה נוספת מעבר לעבירה של כניסה שלא כדן.

9. לאור האמור לעיל, ולאחר ששקלתי את מכלול השיקולים, לחומרה ולקולא, אני משית על הנאשם את העונשים הבאים:

א. מאסר בפועל למשך שלושה חודשים ומחצה ממנו ינוכו ימי מעצר הנאשם מיום 19.9.2017 עד להיום.

ב. אני מפעיל בזאת את המאסר המותנה שהושת על הנאשם בת"פ 21031-06-15 (שלום באר שבע) ביום 24.6.2015, מאסר מותנה בן שלושה חודשים.

מובהר, כי לאחר הפעלת המאסר המותנה כאמור, אשר יופעל בחופף למאסר שהושת על הנאשם בסעיף א לעיל, ירצה הנאשם סך הכל תקופת מאסר של שלושה חודשים ומחצה.

ג. 3 חודשי מאסר מותנה למשך שלוש שנים, והתנאי שלא יעבור כל עבירה על חוק הכניסה לישראל.

ד. הנאשם יחתום על התחייבות שלא לעבור כל עבירה על חוק הכניסה לישראל, ההתחייבות תהא על סך 3,000 ₪ ובתוקף לשנתיים מיום שחרורו. ככל שלא יחתום על התחייבות זו, תוך 10 ימים מהיום, ייאסר למשך 5 ימים לשם כפייה. שב"ס מתבקש לאפשר לנאשם לחתום על התחייבות זו עוד היום בטרם יושב למאסרו.

הדין הקבוע לנאשם ביום 15.10.17 בפני כב' הש' בן טולילה בטל בזאת, וכך גם זימון הנאשם לדין זה. המזכירות תעביר עותק גזר הדין לכב' הש' בן טולילה.

זכות ערעור כחוק.

ניתנה והודעה היום כ' תשרי תשע"ח, 10/10/2017 במעמד הנוכחים.

אמיר דורון, שופט

הוקדעלידיגלמלול