

## ת"פ (באר שבע) 1457-02-25 - מדינת ישראל נ' עיסא עואודה

ת"פ (באר-שבע) 1457-02-25 - מדינת ישראל נ' עיסא עואודהשלום באר-שבע

ת"פ (באר-שבע) 1457-02-25

מדינת ישראל

נגד

עיסא עואודה

בית משפט השלום בבאר-שבע

[26.02.2025]

כבוד השופט אריה דורני-דורון

ע"י ב"כ עוה"ד גל קנדלקר דהן

ע"י ב"כ עוה"ד מוחמד אבו עביד

גזר דין

" האירוע הנורא בשבעה באוקטובר מחייב את הכול. האינטרס הציבורי גדל פי כמה מקודמו. מאמצי ארגוני הטרור לייצר פיגועים בתוככי המדינה מוגברים. בעת הזו האינטרס הציבורי מטה הכף בכל הנוגע לעבירות בתחום הכניסה והשהייה בישראל שלא כדין שאותיותיהן נכתבו בדם. לפנינו היום החובה להרתעת הרבים בדיוק מקום שלא הייתה כזו. " הגדר" לגדריה - אם לא תוצב כדין, תיחצה באירועי דמים.

המדינה רשאית לקבוע זהות הנכנסים לתוכה שאינם אזרחיה והמתפרנסים ממנה, ללא ידיעתה וזאת כאשר אזרחיה שלה, מבקשים אף הם "להוציא לחם מן הארץ" במיוחד בעת המלחמה על נגזרותיה. פשיטת היד של תושבי הרשות בכניסה לישראל ללא היתר, היא פשיטת הרגל של כלכלת אזורי המוצא, הטרור מכה גם בחיים וגם בכלכלה. אדישות כלפיו היא זרע כיליונה של כל חברה וכלכלה "

כתב האישום :

1. הנאשם הורשע על-פי הודאתו בעבירה של כניסה ושיבה בישראל שלא כחוק לפי סעיף 12(1)+12(4) לחוק הכניסה לישראל, התשי"ב - 1952.

2. על פי עובדות כתב האישום בהן הודה והורשע, ביום 30.1.25 שהה הנאשם ברחוב ששת הימים בבאר שבע, ברכבו של סאאד עואודה, מ.ר 67-133-73, זאת מבלי שיהיה ברשותו היתר כניסה או שהייה בישראל כדין.

3. הנאשם נכנס לישראל בכך שעבר דרך פרצה בגדר, בסמוך למחסום מיתר, כ-20 ימים עובר למועד מעצרו כמפורט לעיל, ונותר בישראל כאשר הוא עובד בביתו של סאאד עואודה. הכול כאמור בכתב האישום.



- תמצית טענות המאשימה:
4. המאשימה טענה לפגיעה בערכים המוגנים הביטחוניים, הכלכליים והחברתיים.
  5. ב"כ המאשימה טענה למתחם עונש הולם, הנע בין 3 חודשי מאסר בפועל ועד 8 חודשי מאסר בפועל.
  6. הנאשם נעדר עבר פלילי.
  7. לאור האמור, ולנוכח הודאת הנאשם, חסכון בזמן שיפוטי, עתרה המאשימה למקם את עונשו, במתחם בשליש התחתון, ולהשית עליו עונשים נלווים  
תמצית טענות ההגנה :
  8. ב"כ הנאשם טען, כי הנאשם הודה בהזדמנות הראשונה וחסך זמן שיפוטי יקר.
  9. הנאשם סיפר מיוזמתו, על משך שהייתו, ואין מדובר בשהייה ממושכת.
  10. באשר למתחם הענישה, הפנה לת"פ 50287-10-24 וטען כי, שם דובר על נסיבות יותר חמורות ומשך שהייה מעל חודש, ונגזרו על הנאשם 85 יום.
  11. הנאשם נשוי נעדר עבר פלילי, אב לשלושה ילדים.
  12. לסיום טען ב"כ הנאשם כי יש למקם את הנאשם בתחתית מתחם של 2-7 חודשים.  
מתחם העונש ההולם
  13. את מתחם העונש ההולם, בהתאם להוראות תיקון 113 התשל"ז-1977, יש לקבוע בהתאם לערכים המוגנים בחוק, במידת הפגיעה בהם ולאור נסיבות ביצוע העבירה.
  14. הנאשם הורשע, בעבירה של כניסה לישראל, ופגע בערכים המוגנים של זכות המדינה לקבוע את זהות הבאים בשעריה, ועבירת הכניסה והשהיה בישראל, שלא כדין פוגעת בערכים ביטחוניים חברתיים וכלכליים. שמירת שלום הציבור במיוחד בעת הזו, עת המלחמה, היא מוכרחת ומוכחת נוכח הפיגועים הקשים על ידי שוהים בלתי חוקיים בישראל, בין אם באופן ישיר ובין אם עקיף.
  15. פגיעתו של הנאשם בערכים אלו, גם אם מבוצעת לצרכים כלכליים, מהווה פגיעה וחוק זה נועד להגן על המדינה מפני פגיעה זו, אם כי - פגיעתו אינה ברף הגבוה של הסכנה הביטחונית הממשית.
  16. הערך הביטחוני החברתי והכלכלי, נפגע גם, מהעדר יכולתה של מדינה להגן על גבולותיה מפני כניסה שלא כדין, והאפשרויות הנגישות בכניסות אלו, לצרכי טרור, גם אם לא כל שוהה בלתי חוקי נגוע בתכנון או קשר לארגוני טרור. בתאריך 07/10/23 פרצה מלחמת "חרבות ברזל" ונכנסו אלפי מחבלים רבים לשטחי המדינה וביצעו טבח וחסטיפת אזרחים.

- הוכרז מצב חירום וסגר, והפוטנציאל לסיכון בטחוני הטמון בעבירת השהיה הבלתי חוקית גדול במיוחד נוכח המגמה האינטנסיבית לבצע פיגועים בתוך המדינה, מעבר למצב המלחמה בו הוא שרויה מחוץ.
17. על חומרת הפגיעה הערכים המוגנים עמד כבוד השופט ס' ג'ובראן ברע"פ 3677/13 מוחמד אלהרוש נ' מדינת ישראל (9.12.14) (להלן: "אלהרוש"):
- "מושכלות ראשונים הם כי הכניסה לישראל שלא כדין ומבלי היתר פרטני פוגעת בביטחון המדינה, בזכותה לקבוע את הבאים בשעריה ועלולה להגדיל את הסיכון לפשיעה מצד אלו ששוהים בה לא כדין [...] אין חולק כי עצם תופעת הכניסה שלא כדין מגדילה את הפוטנציאל לסיכון בטחוני, בין היתר בכך שהיא פותחת פתח לזליגת פעילות חבלנית עוינת (פח"ע) לתחומי מדינת ישראל ובכך מסכנת את בטחון תושביה."
18. יש לזכור כי מתחם הענישה הוא דינמי ועשוי להשתנות בהתאם למצב הביטחוני, למקום ביצוע העבירה, ולפיכך, כניסה ושהיה בישראל שלא כדין לאחר אירועי הטבח "ב 07/10/23" מהווה פגיעה גדולה יותר במדינה ובחוקיה הרלוונטיים לאירועים ולתכלית החקיקה בעקבות הטבח וניגזרותיו.
19. בעפ"ג 6746-10-23 מדינת ישראל נ' זארכנה שניתן ביום 09/10/2023 צויינה חומרת ביצוע עבירות לאחר ה"07/10/23":
- "נעיר כי מסקנתנו זו הייתה נכונה במנותק מהמצב הביטחוני הנוכח, והדברים נכונים קל וחומר בשים לב למצב הבטחוני השורר היום".
20. לעניין מתחם ענישה נקבע זה בהתאם לפרמטרים אך תחילתו בין חודשיים ל-7 חודשים. ראו עפ"ג (מחוזי ב"ש) 60575-05-24 מדינת ישראל נ' פרעון [פורסם בנבו] (29.5.24), עפ"ג (מחוזי ב"ש) 25013-05-24 מדינת ישראל נ' חרוב [פורסם בנבו] (12.5.24), בעפ"ג (מחוזי ב"ש) 38420-05-24 מדינת ישראל נ' גונדי (ניתן ביום 22.5.24, לא פורסם), עפ"ג (מחוזי חי') 1680-11-23 מדינת ישראל נ' כסאב ואח' [פורסם בנבו] (6.11.23), עפ"ג (מחוזי ב"ש) 21243-12-23 מדינת ישראל נ' סויטי [פורסם בנבו] (13.12.23). וכן עפ"ג 68409-05-24 מ"י נ' אלערארה מחוזי באר שבע.
21. בעפ"ג 32957-11-23 מדינת ישראל נ' מוסא נגאר (מיום 22.11.23) (להלן: עפ"ג מוסא) שם נקבע מתחם הנע בין 3 ל-8 חודשי מאסר, ביחס למי אשר שהה בשטחי המדינה בניגוד לדין במשך שלושה חודשים.
22. בהחלטתו של בית המשפט המחוזי, מיום 6.12.23 בעפ"ג 63194-11-23 מדינת ישראל נ' הוארין (6.12.23) - באותו מקרה בית המשפט השלום קבע כי על מתחם הענישה לנוע בין 45 ימי מאסר ועד - 7 חודשי מאסר, לעבירה של כניסה לישראל בניגוד לדין ושהייה במשך כחודש ימים בשטחי המדינה, בתקופת לחימה. בית המשפט המחוזי, קיבל את ערעורה של המדינה, וקבע כי מתחם העונש ההולם לעבירה נע בין חודשיים ל-7 חודשים.

23. בעפ"ג 38304-01-24 מדינת ישראל נ' עתמאן ואח' (25.1.24), באותו מקרה ביחס לשהייה בניגוד לדין, במשך כחודש ימים, נקבע מתחם של בין חודשיים לשבעה חודשים, תוך שבית המשפט המחוזי ציין כי היה ראוי לקבוע מתחם מחמיר יותר שלא יפחת מרף תחתון של שלושה חודשים, בעוד שביחס לשהייה של כשלושה חודשים נקבע מתחם עונש שבין 3 ועד 8 חודשים.  
נסיבות שקשורות לביצוע העבירה :
24. מדובר בדיעת הנאשם אודות ביצוע העבירה לאחר ה"07/10/23", שם אמורה הייתה ההרתעה לבוא לידי ביטוי ולא כך פני הדברים.
25. הנאשם נכנס לצורכי פרנסה וכלכלה. לא ניתן לדעת מה בכוונת שוהה בלתי חוקי או צפיית מועד עשיית שימוש בשוהה זה או אחר באופן ישיר או עקיף או באווירה הכללית של כניסה כלכלית לישראל, להכנסת מפגעי טרור או לסיועם, פוטנציאל הנזק והסיכון הביטחוני קיים.
26. תחושת הביטחון עת נכנסים לישראל שוהים בלתי חוקיים, ללא בדיקה ביטחונית וללא אכיפה והרתעה של החוק נפגעת .
27. הנאשם נכנס ושהה בישראל כ- 20 יום עובר למועד תפיסתו.
28. הנאשם נתפס ברכבו של מעסיקו, ללא עבירות נלוות לעבירת השהייה והכניסה ללא היתר .  
המצב הולך ומחמיר ביטחונית בכל הקשור למאמצי הטרור לפגע בתוככי המדינה. עקרון זה המחוייב בהלימה עונשית נקבע על ידי בית המשפט המחוזי בבאר שבע בעפ"ג המנחה 68409-05-24 מדינת ישראל נ' אלעראערה מפי כבוד השופטים סג"נ יואל עדן אב"ד, כב' השופטת יעל ייטב וכבוד השופט יעקב דנינו :
- אנו מוצאים לנכון להוסיף כי לא רק שהתמשכות המצב הביטחוני הקשה לפרק הזמן הארוך שהוא נמשך בו, לא צריכה להביא למסקנה של קביעת מתחם עונש הולם נמוך יותר, אלא שאנו סבורים שייתכן ויהיה מקום לשקול אף החמרה של מתחם העונש ההולם, בשל כך שהמצב הביטחוני ממשיך להיות חמור, והפגיעה בערכים המוגנים בבסיס עבירה זו, מקבלים מידי יום משמעות חשובה יותר, אשר צריכה לקבל ביטוי במענה עונשי הולם, וייתכן שאף מחמיר יותר.
- לאור האמור, מתחם העונש ההולם בעת הזו הינו מתחם הנע בין 2 חודשי מאסר בפועל ועד 7 חודשי מאסר בפועל, אך לא ירחק היום ומדרגתו תעלה .



29. לעניין הקנס הכספי המחייב קריאת מצבם הכלכלי של הנאשמים, נראה כי בהתאם לפסק הדין עפ"ג 68409-05-24 מ"י נ' אלערארה מחוזי באר שבע, הועמד זה על סך של 1,500 ₪ . ובהתייחס לעבירות הכלכליות, שתכליתן, ונסיבותיהן הן המחייבות רכיבי ענישה כלכליים, ולאחר שבחנתי גם את טענות הסנגור בדבר מצבם הכלכלי והנסיבות המשפחתיות של כל נאשם, ושמעתי אף אותו כמצוות המחוקק המבקש לקבוע מתחם בהתאם למצבו הכלכלי של נאשם, הריני מעמיד מתחם הקנס הכספי בין 1,000 ₪ ל-3,000 ₪.
- נסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה :
30. הנאשם הודה בביצוע העבירה וקיבל על עצמו הדין .
31. הנאשם נעדר עבר פלילי.
- קביעת העונש ההולם בתוך המתחם
32. תיקון 113 לחוק העונשין מורה כי קביעת העונש בתוך המתחם תעשה תוך התחשבות בנסיבותיו האישיות של הנאשם. לפיכך, אתן משקל לקולא להודאת הנאשם במיוחס לו.
33. במכלול השיקולים שפורטו לעיל, שיקולי ההרתעה, דומיננטיים נוכח המצב הביטחוני במיוחד בעת הזו, כאשר האיום בפיגועי טרור הקשורים לאזורי איו"ש ופנים הארץ גוברים, נתתי דעתי אף לכך שהנאשם נתפס לאחר ה- 07/10/23 .
34. מיקום העונש במסגרתו של מתחם יכול להיות ברף הבינוני הנמוך או הגבוה. במקרה דנן 20 ימים של שהייה אינו תפיסה בו ביום ואינו שהייה של 3 חודשים . לפיכך יש לקבוע העונש גבוה ממי שמצוי ברף הנמוך של שהיית ימים ספורים שהעונש הינו 75 ימי מאסר ועונשים נלווים למי ששהה לאחר ה-7 באוקטובר 20 ימים בישראל שלא כדין, לבין מי ששוהה 3 חודשים ומעלה שלגביו המתחם מתחיל מ-3 חודשים עד 8 חודשים, והעונש ממוקם לא אחת בשליש הנמוך אך לא בתחתיתו. יש לזכור כי ככל שהזמן חולף וההרתעה אינה באה לידי ביטוי דיה מגמת הענישה היא להחמיר.
35. ככל שחולף הזמן והמציאות הביטחונית רק מלמדת כי בכל יום מתחדשים הניסיונות לפגע בתוך ישראל, למרות הסגר ולמרות המלחמה, ודווקא עם שחרור אסירים מחבלים לתוככי אזור יהודה ושומרון, ההקפדה וההחמרה להרתעת הרבים מחויבת המציאות, ובית המשפט המחוזי בבאר שבע כבר התווה את הכיוון בהקשר זה כאמור גם לענין המתחם וגם לענין מיקום העונש במסגרתו.
36. לענין ההרתעה, לא אשווה בנפשי כאילו העונש הולם ופועל את פעולתו לתכליתו. בשולי הדברים נציין, כי בית המשפט דן בקביעת המתחם ובקביעת העונש במסגרתו, לרבות הרתעת הרבים, כמצוות המחוקק כאשר ברקע מתקיימת השפעה הפוכה בדמות ה"שחרור מנהלי" בעבירות עוון בשל מצב תפוסת הכליאה, שהיא פרורגטיבה של שירות בית הסוהר על פי דין בהתאם לסעיפים 68 א לפקודת בתי הסוהר ( נוסח חדש ) תשל"ב-1971 . עבירה זו של כניסה לישראל שלא כדין, אינה מוגדרת כ"עבירת ביטחון" בחוק העונשין תשל"ז-1977, ואינה מוחרגת מהשחרור המנהלי .



37. בעקבות המלחמה קם צורך בריבוי מעצרים ואכיפה ביחס לשוהים הבלתי חוקיים, ומנגד דווקא ריבוי עצורים ואסירים, מאלץ את המערכת לקיום "השחרור המנהלי" של אסירים אלה, באין מקומות כליאה מספיקים. לכאורה "הדלת מסתובבת גם אם מתעכבת" אין קשר ל"עושה" גם לא ל"מעשה" - וההרתעה אל מול היקף הנכנסים גם היום- "מעשייה". הטיעונים זה בכה וזה בכה, ימים ספורים לכאן או לכאן מתנהלים, כשברקע, ירצה הנאשם אך כמחצית מתקופת המאסר הנגזרת כולה.
38. חרף האמור, אין לשפוט צורך הכרחי מנהלי זה בתפוסת בתי הכלא, ואין להתחשב בו בגזר הדין, אך יש לשקף נכונה את המציאות "ההרתעית". אין לעצום העיניים בענישה במישור הפלילי מראות ההשלכות על אותה תכלית ועל אותו רכיב עונשי, מהמישור המנהלי בקביעת יישומו החלקי של רכיב המאסר. בית המשפט מחויב לשקול שיקולי הרתעת הרבים והיחיד בתוך המתחם. שיקולי תפוסה של בתי הכלא אינם חלק מגזר הדין, והם עשויים להשתנות.
39. במכלול השיקולים לקולה ולחומרה, אני גוזר על הנאשם את העונשים הבאים:
- א. 90 ימי מאסר בפועל, שיימנו מיום מעצרו בהתאם לרישומי שב"ס.
- ב. 3 חודשי מאסר על תנאי לתקופה של שלוש שנים מיום שחרורו, שלא יעבור כל עבירה לפי חוק הכניסה לישראל.
- ג. חתימה על התחייבות בסך ₪ 2,000 להימנע מעבירה שבה הורשע, או כל עבירה לפי חוק הכניסה לישראל וזאת למשך שלוש שנים מיום שחרורו.
- ד. קנס בסך ₪ 1500 או 7 ימי מאסר תמורתו. הקנס ישולם עד ליום 15.5.25.
- ניתן יהיה לשלם את הקנס כעבור שלושה ימים מיום מתן גזר הדין לחשבון המרכז לגביית קנסות, אגרות והוצאות ברשות האכיפה והגבייה באחת מהדרכים הבאות:
- בכרטיס אשראי - באתר המקוון של רשות האכיפה והגבייה, [www.eca.gov.il](http://www.eca.gov.il)
  - מוקד שירות טלפוני בשרות עצמי (מרכז גבייה) - בטלפון \*35592 או בטלפון \*35592-\*\*\*\*\*
  - במזומן בכל סניף של בנק הדואר - בהצגת תעודת זהות בלבד (אין צורך בשוברי תשלום).
- זכות ערעור לבית המשפט המחוזי בתוך 45 ימים.
- ניתן היום, כ"ח שבט תשפ"ה, 26 פברואר 2025, בהעדר הצדדים.