

## ת"פ 21857/09 - מדינת ישראל נגד פואז אבו עכירש (עוצר) - בעצמו,محمد אקיעיס (עוצר) - בעצמו

בית משפט השלום בבאר שבע  
ת"פ 21857-09-15 מדינת ישראל נ' אבו עכירש (עוצר) ואח'  
לפני כבוד השופט דניאל בן טולילה  
המאשימה מדינת ישראל  
ע"י בא-כוחה מר מאור שבב (פמ"ד)  
נגד  
הנאשמים  
1. פואז אבו עכירש (עוצר) - בעצמו  
ע"י בא-כוחו עו"ד אבו עمار ועו"ד סטל  
2. محمد אקיעיס (עוצר) - בעצמו  
ע"י בא-כוחו עו"ד חסונה

[פרוטוקול הושמטה]

### החלטה

מאפשר לנאים לחזור בהם מהודאותם.

כתב אישום מתוקן הוגש וסומן **במ/2**.

ניתנה והודעה היום, ג' בטבת התשע"ו, 15/12/2015, במעמד הנוכחים.

**דןיאל בן טולילה, שופט**

### באי-כחם הנאשמים:

זהו אכן ההסדר אליו הגיענו. הסבירנו אותו לנאים והם הבינו את תכנו.

**הנאשמים:**

אנו מבינים את ההסדר, אנו יודעים שביהם"ש אינם צד להסדר, ואנו מודים בעובדות כתוב האישום המתוקן.

**הכרעת-דין**

על יסוד הودאת הנאשמים 1 ו-2 הנני מרשים אותם בעבירה של כניסה לישראל שלא כדין, בהתאם להוראת סעיף 12(1) לחוק הכניסה לישראל.

**ניתנה והודעה היום, ג' בטבת התשע"ו, 15/12/2015, במעמד הנוכחים.**

**דניאל בן טולילה, שופט**

**בא-כוח המאשימים:**

ນבקש מביהם"ש לכבד את ההסדר, לאור העובדה כי מזה פרק זמן החל צה"ל להחזיר את המסתננים שננטפסים בגבול בחזרה לרצועה. הדבר לא חל על אלו שבאים לביצוע פגוע או עבירות אחרות. בנסיבות אלה טרם התקבלה החלטה סופית בכל התקיים. המדינה הפסיקה לנקט הליכים משפטיים נגד המבצעים עבירה זו. למורת לנו סבורים שהסיכון הבטחוני לא השתנה, דרך הטיפול היעילה יותר היא להשיבם. יתכן שהמדינה תחוור בה ותשוב להעמיד לדין.

סעיף 6 מתיחס לעבירות שהזמן גרמן, וקובע שלגביהן לא צריך לחול בנוגע לתקיים שמתחנלים לפני שבוטל החיקוק, והדברים נכנים מקל וחומר לעבירות שרק מדיניות האכיפה השתנתה לגבייהן, והוראות החיקוק לא בוטלו, אף השינוי עשוי להיות زمنי בפירוש. למורות כל זאת, יכולה להיות השפעה מסוימת על רמת העונשה, וכן הגענו למסקנה שאפשר להגיע להסדר שעיקרו שינוי הוראות החיקוק להוראת חיקוק מקרה יותר, ולעונש המתאים להוראת החיקוק המקרה יותר.

**בא-כוח הנאשמים טוענים לעונש:**

בתיק זה הגיענו להסדר לאור הנסיבות הכלליות, אך לא רק, שכן בנוסף ישנן נסיבות ייחודיות לתיק זה, שבಗינן הגיענו להסדר. ברור שהסדר זה לא יכול להוות תקדים או אינדיקציה לתקיים אחרים, והוא אך ורק לתיק זה. אנו חוזרים על הטעונים העיקריים שטענו בישיבה הקודמת, ונבקש מביהם"ש לכבד את ההסדר. נבקש להעביר בדחיפות את עניין של הנאשמים לטיפול ועדת השלישי.

**הנאשם 1:**

אין לי מה להגיד.

**הנאשם 2:**

אין לי מה להגיד.

**גזר דין**

הנאשמים הורשו על-פי הودאותם בעבירה של שהיה בלתי חוקית, וזאת לאחר תיקונו של כתב האישום, כאשר בתחילת יוכסה להם עבירות הסתננות. הסדר זה שהוצע בפני בית המשפט הינו תולדה של מספר דיןונים שנערכו בעניינים של מספר נאים, כאשר כל צד פרש את טיעוני נימוקיו לחיזוק עמדתו, לרבות התיצבות נציגים בכירים הן מהפרקיות והן מהסנגוריה הציבורית.

בקลיפת האגוז, עיקר המחלוקת נסובה ביחס לעונשם של נאים שהועמדו לדין אולם טרם ניתן בעניינים גזר דין חלוט. לאחר ששמעתי את נימוקי הצדדים להסדר סבורני כי מדובר בהסדר סביר, ועל-כן אמאצז. לא מצאתי להידרש למילוא הסוגיות הרבות הצריכות לעניין, אולם נדמה כי הצדדים הגיעו מהתווה שהוצע ונדון ברע"פ 4562/11 בעניין איברהים מוחטسب. מחד, ניתן משקל לכך שמדובר בעבירות שתלוות בזמן ובנסיבות, כאמור בסעיף 6 לחוק העונשין. בהקשר לכך עבירת השב"ח כבר הוכרה ככזו, (אשר ביחס לעבירות הסתננות שבגינה מלכתיתה הועמדו לדין, לא מצאתי לצורך גזר דין לקבע מסמורות האמ סעיף 6 חל אם לאו).

אין מחלוקת כי המדיניות החדשה יש בה כדי להשילך על עונשם של אלה שטרם ניתן בעניינים גזר דין, וגם זאת כאשר ברקע הדברים עומדת הוראת סעיף 5 לחוק העונשין, ורי' בעניין זה הערת בית המשפט בעניין מוחטسب בפסקה 13, שם בית המשפט ציין כי הדבר שמדובר בהנחה אל מול הוראת חיקוק: "**הרציונאלים לתחולת למפרע של חיקוק מקל חלים גם בעניין שלפניו מכוח היקש**".

על דרך הכלל מוטב זה היה גזר בנסיבותיהם של נאים כדוגמת הנאים שבפניי 11 חדשניים מאסר בפועל יחד עם קנס ועונש צופה פני עתיד. הענישה המוצעת כיום, כך נדמה, עורכת את האיזון המתבקש בשים לב לנתונים שפורטו לעיל. לכל אלה יש להוסיף את מאפייניהם האישיים של כל הנאים שלפניי, שהינם צעירים בגיל, כאשר כניסהם הייתה שלא בדרך מתוחכמת ולא עבירות נלוות.

לא בלי קשר, וגם כן בהיקש מעניין מוחטسب (בו בית המשפט העליון פירט את אופן קבלת ההחלטה לרבות קיומו של נהיל ברור), מן הראי שלhabaa מדיניות חדשה, בין אם לגבי העמדה לדין ובין אם לגבי ענישה, תהיה מוצהרת, מנוקדת זמן ברורה, לרבות התיחסות לנאים כדוגמת הנאים שבפניי שטרם ניתן גזר דין בעניינים ונמצאים "בין המשמות".

עמוד 3

מכל מקום, בית המשפט מודה לצדים על טיעוניהם הסדריים שהוצעו בדיונים השונים. כך טוב עשו שהשכלו להגיע בנסיבות אלו להסדר המוצע.

מכל המקובל לעיל, הנני לגוזר על כל אחד מן הנאשמים 1 ו-2 את העונשים הבאים:

א. חמישה חודשים מאסר בפועל שיימנו מיום מעצרם, 5.9.15;

ב. שישה חודשים מאסר על תנאי במשך שלוש שנים מיום שחרורם שלא יעברו עבירה לפי חוק הכנסה לישראל.

שב"ס מתבקש להעביר את ענינם של הנאשמים בהקדם לגורמים הרלוונטיים לשאלת ניכוי של שלישי וניכוי מנהלי, בשים לב לתקופת מעצרם והעונש שהושת עלייהם.

**זכות ערעור תוך 45 ימים לבית המשפט המחוזי.**

**ניתנה והודעה היום, ג' בטבת התשע"ו, 15/12/2015, במעמד הנוכחים.**

**דניאל בן טולילה, שופט**