



ת"פ 61233/01/17 - מדינת ישראל נגד מונתצר אלחלאילה (עציר) תושבי איו"ש

בית משפט השלום בבאר שבע

01 מרץ 2017

ת"פ 61233-01-17 מדינת ישראל נ' אלחלאילה(עציר)

ת"פ 56826-01-17

ת"פ 61249-01-17

מספר פל"א 37948/2017

מספר פל"א 115263/2016

מספר פל"א 348328/2016

לפני כבוד השופט יואב עטר

המאשימה מדינת ישראל

ע"י ב"כ עו"ד ענבר וינשטוק

נגד

מונתצר אלחלאילה (עציר) תושבי איו"ש

הנאשם

ע"י ב"כ עו"ד רחאל מוחמד

גזר דין

הנאשם הורשע על-פי הודאתו בשלוש עבירות של כניסה לישראל שלא כחוק, שעניינן בכך שהנאשם, שהוא תושב שטחי הרשות הפלסטינית, נכנס לשטח מדינת ישראל ושהה בה בשתי הזדמנויות שונות ונפרדות בלא שהיה בידו היתר כניסה כדין.

מתחם העונש ההולם בעבירות אלו, בעניינם של שוהים בלתי חוקיים אשר נכנסו לישראל לצורך עבודה (וללא עבירות נלוות), הותווה בעבר הלא רחוק, על-ידי בית-המשפט העליון, ברע"פ 3677/13 מוחמד אלהרוש ואח' נגד ישראל (פורסם במאגרים), מקום שמדובר בכניסה חד פעמית.

מתחם העונש הועמד אז על-ידי בית-המשפט העליון על עונש מאסר שבין מאסר על תנאי לבין 5 חודשי מאסר בפועל, לכל אירוע של כניסה לישראל שלא כחוק, ללא עבירות נלוות ובכפוף לכך שאותה כניסה הייתה לצרכי עבודה על-ידי נאשם נעדר עבר פלילי (וכאשר לא מדובר בעבירה נמשכת) תוך שברע"פ אלהרוש, אף כלל המתחם גם עונש של קנס, אשר גם בעניינו נקבעו הטווחים, לצד עונש של מאסר.

לאחר התוויית מדיניות הענישה ברע"פ אלהרוש הועמדה רמת הענישה הנוהגת על-ידי מותבי בית-משפט זה ביחס



לשלוש כניסות שאין נמשכות, לצורך עבודה ובהעדר עבר פלילי, על כ-31 ימי מאסר בפועל, תוך שחברי, כב' השופט דניאל בן טולילה, אף ציין לעניין זה בת"פ 34378-12-14 מדינת ישראל נ' אלרזאק (24.12.14):

...היה והמאשימה תשנה את מדיניות העמדה לדין כך שבגין כל כניסה לישראל שלא כדין יועמד נאשם לדין (דבר אשר אינו עומד בסתירה לחוק ונמצא כאפשרי וסביר גם בהתאם הלכת פרג'ין וכן בהלכת אלהרוש). הרי שבגין כניסתו הראשונה ייגזר עליו עונש צופה פני עתיד שיכול ויגיע לחודשיים. בגין כניסתו השנייה יופעל המאסר המותנה וייגזר עליו עונש צופה פני עתיד נוסף וכך הם פני הדברים ביחס לכניסתו השלישית. הלכה למעשה גם אם ייגזרו עליו עונשים מתונים ביותר, די בשינוי מדיניות העמדה לדין של המאשימה כך שבגין כניסתו השלישית זה ירצה במצטבר עונש של 6 חודשים מאסר בפועל ואף יותר (ההדגשה במקור - י.ע.). ...אשר לעונש בגין שלוש כניסות שלא כדין מותב זה גוזר לאחר הלכת אלהרוש עונש של כחודש ויום...

לצערנו, המציאות בשנה האחרונה השתנתה, מקום שהמצב הביטחוני הורע, בצורה משמעותית.

בית המשפט העליון ברע"פ אלהרוש, היה ער לאפשרות זאת, ובין השאר, צוין על ידי כב' השופט ס' גובראן, כי:

מידת החומרה של עבירת השב"ח נגזרת מהמצב הביטחוני. היא עשויה להשתנות עם שינוי העיתים 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 ביטחוני נתון (ההדגשות שלי י.ע.).

במהלך השנה האחרונה חווה מדינת ישראל גל טרור שבא לידי ביטוי בפיגועים בתדירות גבוהה ובהיקף ניכר, תוך שלפרקים חלה עליה בתדירות הפיגועים ולפרקים חלה ירידה ואף חלו מספר הפוגות אשר למרבה הצער, הסתיימו אף הן בפיגועים נוספים.

שמעתי בקשב רב את טיעוני בא-כוח הנאשם, אשר אף הפנה לסטטיסטיקה שהוציא מאתר שירות הביטחון הכללי ביחס למספרי הפיגועים, ולפיה חלה התמתנות בהיקף פעילות הפח"ע כנגד המדינה ואזרחיה. גם אם נותנים את הדעת לאותה סטטיסטיקה הרי שבוודאי לא ניתן לומר כי השלום והשלווה שבו לשרור במקומותינו, ודוק, רק בעת האחרונה התפרסמו בכלי התקשורת מספר פיגועים וניסיונות פיגוע בתחומי איו"ש, אך לפני ימים ספורים התבצע בשוק בפתח תקווה פיגוע משולב של ירי ודקירות על-ידי שוהה בלתי-חוקי בן 18 תושב העיר שכם, ולאחרונה אף נרצחו ארבעה אזרחים בירושלים בפיגוע. ראוי לציין כי גם לפי הסטטיסטיקה שהוגשה על-ידי בא-כוח הנאשם, בוצעו בחודש ינואר 2017 99 פיגועים ודומה כי האופטימיות שהובעה ביחס לחזרת השלום והשלווה למקומותינו עודנה מוקדמת, למרבה הצער.

מטבע הדברים, אותם מפגעים הינם בודדים, מקרב אוכלוסייה גדולה של תושבי הרשות הפלסטינית הנכנסים לישראל לצורך עבודה, ואולם, על מנת לסנן את הכניסה כדי למנוע את כניסתם של אותם מפגעים, עושות כיום הרשויות הן צה"ל והן המשטרה, מאמץ של ממש ומושקעות תשומות רבות הן בכוח אדם והן באמצעים על מנת למנוע כניסה בלתי



מבוקרת לישראל של תושבי הרשות הפלסטינית, ועל מנת לנסות ולהגן על ביטחון תושבי המדינה, תוך שנעשה מאמץ רב לאתר את אותם שוהים בלתי חוקיים, אשר הצליחו להיכנס חרף המאמץ שנעשה מלכתחילה במניעת חציית קו התפר, והכל על מנת לנסות ולמנוע את כניסת אותם מפגעים, מקום שאלמלא אותם מאמצים, הרי שניסיונות איתורם בקרב כלל אוכלוסיית השוהים הבלתי חוקיים, תהא בבחינת חיפוש המחט בערימת השחת.

על בתי המשפט לתת ידם לאותו מאמץ רב המושקע ונעשה על ידי רשויות האכיפה, בניסיון להיאבק בתופעת הכניסה הבלתי מבוקרת של תושבי הרשות הפלסטינית לשטח ישראל, על רקע המצב הביטחוני הקשה ועל רקע הסכנה הממשית והמוחשית לביטחון ולחיי הציבור, כפועל יוצא מהמצב הביטחוני הנוכחי, וכפועל יוצא מכניסתם של אותם מפגעים.

מדיניות הענישה כיום, אכן התאימה עצמה למצב הביטחוני הקשה שנוצר, ולמעשה גזרי הדין שניתנו לאחרונה, מאז ההרעה במצב הביטחוני ותחילתו של גל הטרור, כוללים גם קביעת מתחמים שונים מאלו שנקבעו ברע"פ אלהרוש, נוכח השינוי במצב הביטחוני, וגם ענישה מחמירה יותר בתוך אותם מתחמים. כך למשל, ביום 3.11.15, קבע בית משפט זה במותב אחר (כב' השופט דניאל בן טולילה) בת"פ 52634-10-15 **מדינת ישראל נ' אבו עראם** (לא פורסם) בעניינו של נאשם בעבירה אחת של כניסה לישראל שלא כחוק, (אשר נכנס לישראל כניסה אחת חד פעמית לצורך עבודה) כי על המתחם לנוע בין מאסר בפועל קצר לבין 6 חודשי מאסר בפועל (בסופו של יום הושתו 20 ימי מאסר בפועל). באותו יום 3.11.15, בית משפט זה במותב אחר (כב' השופט דניאל בן טולילה) 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) בת"פ 6592-10-15 **מדינת ישראל נ' יוסף חמידאת ואח'** (לא פורסם). 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.

ביום 9.11.15, בת"פ 1349-11-15 **מדינת ישראל נ' דגאגמה** (לא פורסם) נדרש חברי, כב' השופט בן טולילה שוב לאותה סוגיה, בעניינו של נאשם אשר הורשע בשתי עבירות שונות ונפרדות של כניסה לישראל שלא כחוק (כניסות לצורך עבודה וללא עבירות נלוות) עמד על השינוי במדיניות הענישה, נוכח ההרעה במצב הביטחוני, עמד שוב, על האמור ברע"פ אלהרוש, לעניין הצורך לבחון את מתחם העונש ההולם, ואת העונש הראוי בתוך המתחם בגין עבירה של כניסה לישראל שלא כחוק על רקע נסיבות ומצב ביטחוני נתון המשתנים מעת לעת, קבע 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.

בת"פ 44850-10-15 **מדינת ישראל נ' ראפת עדרה** (לא פורסם) עמד בימ"ש השלום בתל אביב יפו (כב' השופטת מ' בן ארי) על אותה הרעה במצב הביטחוני, קבע 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.

בת"פ 10902-11-15 **מדינת ישראל נ' ג'בור** (לא פורסם) נדרש אך ביום 12.1.16 בית משפט השלום בראשון לציון



לאותה סוגיה, ודן נאשם בגין 3 עבירות של כניסה לישראל שלא כחוק, ל 45 ימי מאסר בפועל, מאסר על תנאי, וקנס בסך 1,000 ₪.

בת"פ 48697-10-15 **מדינת ישראל נ' אלקרים** (פורסם במאגרים) נדרש בית משפט השלום בנצרת ביום 25.10.15 לסוגיה ודן נאשם צעיר נטול עבר פלילי בגין כניסה אחת לישראל ללא עבירות נלוות, ל-32 ימי מאסר בפועל, מאסר על תנאי והתחייבות.

בת"פ 38532-10-15 **מדינת ישראל נ' אבו עליה** (פורסם במאגרים) נדרש בית המשפט השלום בנצרת לאותה סוגיה ודן 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.

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.

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.

בחודשים האחרונים התגבשה שורה ארוכה של גזרי-דין בהם נקבעו מתחמי עונש הנעים בין מאסר קצר בפועל לבין שישה חודשי מאסר בפועל, ביחס לכל אירוע של כניסה לישראל לאחר ההרעה במצב הביטחוני, ובמקביל - כחוט השני 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.

תקצר היריעה מלפרט את כמותם הרבה של גזרי-הדין שניתנו בעת האחרונה בעניין זה, ואך כדוגמא יפורטו להלן מספר גזרי-דין.

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).

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.

בת"פ 34455-03-16 **מדינת ישראל נ' אלהריזאת 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.

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.

בת"פ 25397-02-16 **מדינת ישראל נ' עמאד אלננאר** (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.

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.

בת"פ 9871-10-16 **מדינת ישראל נ' רפעאת חנאוי** (10.10.16) ציין כב' השופט הבכיר הימן מבית-משפט השלום בראשון לציון כי: **"אני סבור, כפי שקבעתי במקרים רבים אחרים תלוי מצב ביטחוני בעת האחרונה שמתחם**



העונש ההולם [...] הוא בין חודש מאסר למספר חודשי מאסר בפועל... באותו מקרה גזר בית-משפט השלום בראשון לציון מאסר בפועל בן חודש ויום בגין כניסה אחת בודדת ללא עבירות נלוות על-ידי צעיר בן 22 נעדר עבר פלילי.

לאור כל האמור לעיל, סבורני כי בעניינו של הנאשם דנן, ראוי לילך בדרך שהותוותה בפסיקה דלעיל ולהעמיד את מתחם העונש ההולם ביחס לכל אחד מהאישומים בין מאסר קצר בפועל לבין 6 חודשי מאסר בפועל.

יצוין כי גם אם הייתי מקבל את טיעוני בא-כוח הנאשם ביחס למתחם העונש ההולם, הרי שגם לשיטתו של בא-כוח הנאשם על מתחם העונש ההולם לנוע בין מאסר על תנאי לבין חמישה חודשי מאסר הכוללים את המאסר המותנה שיושת, וזאת בגין כל אחד מן האירועים נשוא כתב האישום, ובהינתן התוצאה הסופית בתוך המתחמים דומה כי לא היה בכך בכדי לשנות, מקום שגם על-פי רע"פ אלהרוש ממילא, משמדובר בשלוש כניסות, משמעות הצטברות המתחמים היא עונש של עד 15 חודשי מאסר.

בהינתן האמור לעיל לא מצאתי מקום להיזקק לטענה הנוגעת למיקום ביצוע העבירות נשוא שניים מבין האישומים במחוז אחר, מקום שממילא המדובר בשאלה אקדמית, שעה שהתוצאה הסופית בתוך המתחמים ממילא לא תהא שונה.

בהתאם להוראת סעיף 40ג לחוק העונשין סבורני כי הגם שנקבעו שני מתחמים לעונש ראוי להשית בעניינו של הנאשם עונש אחד שישקלל את הענישה הראויה בתוך כל אחד משלושת המתחמים שנקבעו, נוכח הצטברותם.

כשיקול משמעותי לחומרה לקחתי בחשבון את העובדה שהנאשם חזר וביצע שלוש עבירות זהות בתוך פרק זמן בן פחות משנה.

פרק הזמן הקצר שבו בוצעו העבירות והעובדה ששלוש העבירות טריות יחסית משליכים על שיקולי הענישה בתוך המתחמים.

בבוא בית-המשפט לשקול את רלוונטיות שיקולי הרתעת היחיד בעניינו של הנאשם, הרי שהעובדה שהנאשם שב וביצע את אותה עבירה בשלוש הזדמנויות נפרדות בתוך פרק זמן קצר מצדיקה הכללת שיקולי הרתעת היחיד בגדר שיקולי הענישה.

הצורך בהרתעת הרבים קם בשים לב לנפוצותה של עבירת השב"ח, ובשים לב לנטל המוגבר על כוחות הביטחון, הנוצר בשל ביצוע עבירות אלו, בתקופה הנוכחית בהינתן ההרעה במצב הביטחוני ובצורך לקיים ביקורת הדוקה יותר על כניסת תושבי שטחי הרשות הפלסטינית לתחומי מדינת ישראל, ובצורך להרתיע את הרבים מפני כניסה לא מאושרת לישראל נוכח הצורך לתרום למאמץ הרב המושקע במיגור התופעה, ולמצער, לצמצומה.

לנאשם אין עבר פלילי.



הנאשם יליד 20.1.1998.

סבורני כי יש טעם רב בטיעוני בא-כוח הנאשם בדבר השתייכות הנאשם לקבוצת הבגירים-צעירים. המדובר בקבוצה אשר ההשתייכות עליה היא מטבע הדברים על בסיס גיל ולא על בסיס עבירה כזו או אחרת, ואכן יש מקום לאבחנה בין עניינו של צעיר בגיר לבין עניינו של נאשם בגיר בכל הקשור לענישה גם ביחס לעבירות דנן.

לקולת הנאשם שקלתי את הודאתו המהירה ואת החיסכון בזמן שיפוטי.

שיקול נוסף לקולא נעוץ בעובדה שבעבר אחז הנאשם בהיתר כניסה לישראל.

ביחס לעתירת המאשימה להשתתף קנס, ברע"פ אלהרוש קבע בית-המשפט העליון מתחם לגבי הקנסות שיש להשית בעבירת השב"ח. לכאורה, נוכח האמור ברע"פ אלהרוש, ובהינתן העובדה שהנאשם נותן את הדין בגין שלוש עבירות שונות ונפרדות, היה מקום להשית על הנאשם קנס בתוך המתחם שהותווה ברע"פ אלהרוש. ואולם לפני משורת הדין, ובשים לב למשך המאסר בפועל שבדעתי להשית על הנאשם, כמו גם נסיבותיו האישיות בדגש על גילו הצעיר, אמנע מלעשות כן.

לאור האמור לעיל, אני דן את הנאשם לעונשים הבאים:

א. 48 ימי מאסר בפועל שיימנו מיום מעצרו, 24.01.17;

ב. שלושה חודשי מאסר וזאת על תנאי שלא יעבור משך שלוש שנים מיום שחרורו ממאסרו כל עבירה על חוק הכניסה לישראל.

זכות ערעור תוך 45 ימים מהיום לבימ"ש המחוזי בבאר-שבע. #3# <

ניתנה והודעה היום ג' אדר תשע"ז, 01/03/2017 במעמד הנוכחים.

יואב עטר , שופט