



## מ"ת 14444/04/17 - מדינת ישראל- תביעות נגד עבד אלרחמן אלעואודה (עציר) -לא בעניינו,אסמאעיל חריזאת (עציר) -לא בעניינו,חאלד אלחריבאת (עציר) -בעצמו

בית משפט השלום בבאר שבע

20 אפריל 2017

מ"ת 14444-04-17 מדינת ישראל נ' אלעואודה(עציר) ואח'

לפני כבוד השופט דניאל בן טולילה

המבקשת מדינת ישראל- תביעות נגד

ע"י עו"ד גנית אטיאס שגיא אבנעים

נגד

המשיבים

1. עבד אלרחמן אלעואודה (עציר) -לא בעניינו

2. אסמאעיל חריזאת (עציר) -לא בעניינו

3. חאלד אלחריבאת (עציר) -בעצמו

ע"י עו"ד אבו גררה

### החלטה

בפני טענה מקדמית מטעם הנאשם 3 לבטל את כתב האישום על רקע הפליה ואכיפה בררנית. בבסיס טענה זו עומדת מדיניות העמדה לדין של המאשימה אשר על פי הנטען, ובשונה ממחוזות, מעמידה לדין שוהים בלתי חוקיים גם בגין כניסתם הקודמת (אשר נסגרה בעילה של "חוסר עניין לציבור").

לא מצאתי לקבל את הטענה המקדמית וזאת מן הטעם הפשוט שהנטל למי אשר טוען להפליה להראות כן בראיות ולא בטענות משפטיות בלבד מה שלא נעשה בעניינו של הנאשם שבפני. בהקשר לכך, לאורך כל הבקשה נטען כי במעמד הדיון תוצגנה דוגמאות לבסס הטענה אולם הדבר לא נעשה.

אין באמור לעיל, כדי לגרוע מההתחשבות ככל שיהיה צורך בחלוקי הזמן מאז הכניסה משנת 2012 לצד ההשפעה שתהיה למדיניות המוצהרת החדשה על עונשו של הנאשם.

אשר על כן, הבקשה נדחית.

**ניתנה והודעה היום כ"ד ניסן תשע"ז, 20/04/2017 במעמד הנוכחים.**

**דניאל בן טולילה , שופט**

[פרוטוקול הושמט]

עמוד 1



## הכרעת דין

על יסוד הודאת הנאשם הנני מרשיע אותו בשתי כניסות לישראל שלא כדין בהתאם להוראת סעיף 12 (1) לחוק הכניסה לישראל.

**ניתנה והודעה היום כ"ד ניסן תשע"ז, 20/04/2017 במעמד הנוכחים.**

**דניאל בן טולילה , שופט**

[פרוטוקול הושמט]

## גזר דין

הנאשם הורשע על פי הודאתו בשתי עבירות של כניסה לישראל שלא כדין האחת מיום 04.04.17 והשניה מיום 12.12.12.

בעבירת הכניסה לישראל פגע הנאשם בזכותה של המדינה לקבוע את זהות הבאים בשעריה וכן בזכותה להסדיר את מדיניות שוק העבודה באמצעות מתן היתרי שהייה. כך גם יש בעבירות אלו משום הכבדה על רשויות אכיפת החוק וכוחות הביטחון אשר נדרשים להשקיע משאבים לא מבוטלים על מנת לטפל בתופעה, גם במקרים בהם מדובר בשב"חים שנכנסים לצרכי פרנסה. לא אחת נקבע כי אין להתעלם מהעובדה כי בעבירת הכניסה לישראל שלא כחוק טמון גם סיכון פוטנציאלי לביטחון אזרחי ותושבי מדינת ישראל. בהקשר לכך ראה דבריו של כב' השופט ס' ג'ובראן ברע"פ 3677/13 מוחמד אלהרוש נ' מ"י (9.12.14) (להלן: "אלהרוש"):

**"מושכלות ראשונים הם כי הכניסה לישראל שלא כדין ומבלי היתר פרטני פוגעת בבטחון 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".**

כידוע, נקבע בעניין אלהרוש כי מקום שבו הכניסה לישראל מבוצעת לצרכי פרנסה, ללא עבירות נלוות, על ידי נאשם נעדר עבר פלילי, מתחם העונש נע בין מאסר על תנאי ועד לחמישה חודשי מאסר בפועל, אשר יכללו את תקופת התנאי. לצד האמור, וגם כן בעניין אלהרוש (ובהמשך לפסיקה קודמת) הכיר ביהמ"ש בכך שמצב בטחוני עשוי להשפיע על העונש שייגזר על הנאשם:



**"מידת החומרה של עבירת השב"ח נגזרת מהמצב הבטחוני. 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".**

על רקע האמור לעיל, אין פליאה אפוא כי בתי המשפט מצאו לנכון להחמיר ואף בצורה ניכרת בעונשם של שוהים בלתי חוקיים, וזאת נוכח גל הטרור ו"אינתיפאדת הסכינים" שפקדה את המדינה החל מחודש אוקטובר 2015. הגם שחלק מהמותבים השונים נחלקו ביחס לשאלה האם יש מקום לקבוע מתחם עונש הולם חדש או להחמיר בגדרי מתחם העונש שנקבע באלהרוש, בפועל, רמת הענישה הועלתה כך שבגין כניסה יחידה הושטו עונשי מאסר בפועל שהגיעו לכדי חודש ויותר. ביחס לכך, ראה בין היתר: עפ"ג 62917-10-15, בעפ"ג 46537-10-15, עפ"ג 63731-10-15, עפ"ג 62917-10-15, וכן עפ"ג 57021-10-15.

בזהירות המתבקשת, המצב הביטחוני אכן השתפר. יחד עם זאת, אין בידי בית המשפט לקבל הטענה כי שיפור זה מצדיק איזון רכיב שיקולי הרתעת היחיד והרתעת הרבים בעבירת השב"ח עד כי יש לשוב ולקבוע מתחם עונש הולם שתחילתו עונש צופה פני עתיד בלבד.

אכן, אף מבלי להזדקק לנתונים מוסמכים ישנה הפחתה במספר הפיגועים שהמדינה חוותה בחודשים האחרונים אל מול אלו שנמדדו בחודשים אוקטובר - דצמבר 2015. יחד עם זאת, הבחינה אינה יחסית, אלא אבסולוטית ולדאבוננו, אין לומר כי הארץ תשקוט 40 שנה והשלום שב למחוזותינו. קיומם של עשרות פיגועים מידי חודש, אפילו מרביתם בשטחי הקו הירוק, הוא זה הרלוונטי והוא זה המלמד על מוטיבציה קיימת לפגוע בבטחון המדינה (בין אם זו מבוצעת בשטחי הקו הירוק ובין אם זולגת אל מעבר אליו). ואפילו ישנה הפחתה במספר הפיגועים יש ודווקא המדיניות המחמירה וההכבדה של רשויות אכיפת החוק מאז גל הטרור כלפי תופעת השב"ח, היא זו שהביאה לצמצום זה.

יתר על כן, כפי שצוטט לעיל, את עבירת השב"ח יש לבחון לא רק על רקע המצב הבטחוני, אלא יכול והענישה תשתנה גם מאזור לאזור. בענייננו, וכידועה שיפוטית, הרי שגדר ההפרדה לא קיימת בדרום הר חברון בגזרה המכונה "הג'ימבה/רמאדין", דבר אשר מקל את הכניסה של השוהים הבלתי חוקיים לאזור יתיר בואכה באר שבע. הדברים אמורים כלפי מבקשי פרנסה, אך גם כלפי כאלו המבקשים לפגוע בבטחון המדינה. בהקשר לכך, ראה בין היתר ת"פ 17554-12-15 שנדון בפני מותב זה שבו מבצע הפיגוע בעיר קרית גת עבר דרך גזרה זו ובדומה, ראה ת"פ 35945-07-16 שבו נדון עניינו של מי שהעביר את המחבלים שביצעו את הפיגוע בשרונה שמתגוררים ביאטה, גם כן דרך גזרת יתיר. העדרה של גדר מביא לכך שתושבי איו"ש מדרימים עד לאזור הג'ימבה, חוצים הגבול ובהמשך מצפינים אל ייעדם. עוד נלמד מאותו פורטל טרור אליו הפנתה ההגנה תחת סיכום מוצא המפגעים בשלושת חודשי גל הטרור הראשונים כי 40% מכלל המפגעים הגיעו מגזרת חברון יתיר והדברים אמורים גם בהקשר להעדרה של גדר בגזרה זו. צא ולמד כי ישנה אבחנה עניינית גם על רקע האזור בו מבוצעת הכניסה לישראל.

לא בלי קשר, הלכת אלהרוש אשר אמנם קבעה כי ככלל, הרתעה בעבירות שכאלה הינה בעלת אפקטיביות מצומצמת, אך לא הוציאה מכלל אפשרות מתן משקל לרכיב זה, ואף ציינה כי יכול וזה יהיה לא מבוטל: **"על רקע זה אני סבור כי**



ראוי לתת משקל מוגבל לשיקול הרתעת הרבים בעבירת השב"ח, אם כי לא מבוטל". (הדגשות לא במקור).

לאור האמור, הנני לקבוע מתחם עונש הולם שתחילתו מספר ימים מאסר בפועל ותקרתו 6 חודשים הכוללים את המאסר המותנה וזאת בגין כניסה יחידה ללא עבירות נלוות לצורכי פרנסה.

בקביעת עונשו של הנאשמים בגדרי המתחם ולקולא תילקח בחשבון הודאתו שיש בה משום חיסכון בזמן שיפוטי יקר. כך גם יש לקחת בחשבון את חלוף הזמן הניכר מאז כניסתו המוקדמת היינו לפני כ-5 שנים.

הנאשם אינו צעיר בגיל ונכנס מתוך מצוקה כלכלית ועל מנת לפרנס את משפחתו. עוד תילקח בחשבון שינוי המדיניות החדשה המוצהרת מטעם המדינה שיש בה כדי להקל עם מי שכיום עומד לדין וזאת הגם שאינה חלה רטרואקטיבית.

מנגד, מדובר במי שלחובתו עבר פלילי מכביד בגין שורה של עבירות רכוש ועבירות ביטחוניות. משקלו של עבר זה יהיה מתון ביותר ובשולי הדברים נוכח חלוף הזמן הרב מאז הרשעתו האחרונה מלפני כשני עשורים.

**מכל המקובץ לעיל, הנני לגזור על הנאשם את העונשים הבאים:**

א. חודשים ויום מאסר בפועל שימנו מיום מעצרו 04.04.17.

ב. 3 חודשיים מאסר על תנאי למשך 3 שנים מיום שחרורו, שלא יעבור עבירות לפי חוק הכניסה לישראל.

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

ניתנה והודעה היום כ"ד ניסן תשע"ז, 20/04/2017 במעמד הנוכחים.

דניאל בן טולילה , שופט