



ת"פ (באר שבע) 68583-11-24 - מדינת ישראל נ' מרואן אבו עלאן

ת"פ (באר-שבע) 68583-11-24 - מדינת ישראל נ' מרואן אבו עלאן-שבע

ת"פ (באר-שבע) 68583-11-24

מדינת ישראל

נגד

מרואן אבו עלאן

בית משפט השלום בבאר-שבע

[22.12.2024]

לפני כבוד השופט אריה דורני-דורון

ע"י ב"כ עו"ד גל דהן קנדלקר

ע"י ב"כ עו"ד לאון קרסנוברודסקי ממושרד עו"ד אלכס גאוסקין

גזר דין

אירועי הטבח ב"שבעה באוקטובר" חג "שמחת תורה" היכו בתודעה הישראלית כולה. עדיין קול דמי אחינו צועקים.. מן האדמה. המלחמה בעיצומה. האירוע הנורא מחייב את הכול. האינטרס הציבורי גדל פי כמה מקודמו. בעת הזו מטה הוא הכף בכל הנוגע לעבירות בתחום הכניסה לישראל שלא כדין, שאותיותיהן נכתבו בדם. לפנינו היום החובה להרתעת הרבים בדיוק מקום שלא הייתה כזו. "הגדר" לגדריה - אם לא תוצב כדין, תיחצה באירועי דמים. 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, בתאריך 26.11.24 בשעה 12:45 או בסמוך לכך, ברחוב גלעד בבאר שבע, שהה הנאשם, אשר הינו תושב הרשות הפלסטינית, בתוך תחומי מדינת ישראל, מבלי שהיו בידיו אישורי כניסה או שהייה כדין.

3. ראיות לעונש

המאשימה הגישה, רישום פלילי, של הנאשם (ת/1); גז"ד 71189-01-24 לצורך הוכחת מע"ת והפעלת ההתחייבות (ת/2).

ההגנה הגישה, אסופת מסמכים רפואיים (נ/1); חקירת הנאשם במשטרה (נ/2).
תמצית טענות המאשימה:



4. המאשימה טענה לפגיעה בערכים המוגנים הביטחוניים, הכלכליים והחברתיים.
5. ב"כ המאשימה טענה מתחם עונש הולם, הנע בין 2 חודשי מאסר בפועל ועד 7 חודשי מאסר בפועל.
6. מדובר בנאשם שנכנס 15 פעמים קודמות לישראל, בסך הכל ריצה מאסרים בפועל לתקופה של 45 חודשים במצטבר, חלק מהעבירות כללו, עבירות נלוות של תקיפת בת זוג והתחזות.
7. ב-30.4.24 ניתן גז"ד בעניינו של הנאשם בת"פ 71189-01-24, במסגרתו הוא נידון ל-5 חודשי מאסר בפועל, שכלל הפעלת מאסר מותנה מתיק קודם, 3 חודשי מאסר על תנאי, קנס והתחייבות.
8. חרף האמור, זמן קצר לאחר שחרורו, נכנס הנאשם, פעם נוספת חזרה לישראל, באשר לעדותה של בת זוגו, טענה המאשימה כי יש לתת לה משקל נמוך, נוכח מצבה הבריאותי.
9. לאור האמור, ועברו המכביר של הנאשם, שאינו נרתע מכך שיעצר או שישלח למאסר, עתרה המאשימה למקם את עונשו, של הנאשם ברף העליון של המתחם, להפעיל את המע"ת במצטבר ואת ההתחייבות, מע"ת לתקופות ממושכות, התחייבות גבהה יותר, וקנס משמעותי.
10. המאשימה הפנתה לפסיקה: ת.פ. 4741-09-24, נאשם שהורשע בשהייה שלא כדין, בעברו, 9 הרשעות קודמות ועבירות נלוות בימ"ש השית עליו 9 חודשי מאסר בפועל; ת.פ. 60082-3-24 של כב' השופטת מיטל חלפון נזריאן, הנאשם הורשע בשהייה שלא כדין, בעברו 13 כניסות קודמות, בימ"ש קובע מתחם של 2-7 חודשי מאסר, נגזרו עליו 6 חודשי מאסר, מע"ת הופעל, סה"כ נגזרו עליו 8 חודשי מאסר בפועל.
- תמצית טענות ההגנה :
11. ב"כ הנאשם, ביקש להעיד את בת זוגו של הנאשם, שסיפרה שהינה תושבת העיר באר שבע, הם בני זוג, ולהם ילדה משותפת בת 6, בעקבות ניתוח שעברה, בשל מחלת סרטן, הגיע הנאשם שהינו תושב השטחים, לבקר אותה, ונוכח מחלתה, לא התפנה הנאשם להסדיר את מעמדו, לסיום ביקשה לא לשלוח את הנאשם לכלא.
12. ב"כ הנאשם טען כי, הנאשם בן 54, אלמלא המלחמה, לא היה נעצר כלל, בהתאם למדיניות שהייתה נהוגה, לא הועמדו לדין, שוהים בלתי חוקיים מעל גיל 50 ללא עבר בטחוני, במקרה דנן, מדובר, בנסיבות מיוחדות, שהביאו את הנאשם, להיכנס לישראל, נוכח ניתוח קשה שעברה בת זוגתו של הנאשם, שמפאת צנעת הפרט, לא יפורט מצבה הבריאותי.
13. עוד טען כי בנסיבות אלו, יש האריך את המע"ת, והפנה לפסיקה: ת.פ. 19003-07-15, סטייה ממתחם העונש ההולם, משיקולי צדק, לא בעניין שב"ח (נ/3); ת.פ. 41071-03-21, כב' השופט אמיר דורון, בנסיבות מאוד דומות לתיק דנן, של מצב רפואי של בני משפחה, הוארך המע"ת (שב"ח). (נ/4); עפ"ג 29282-06-17 מחוזי חיפה נסיבות מיוחדות של נאשם שב"ח, בימ"ש המחוזי דוחה ערעור המדינה על הארכת תנאי (נ/5); ת.פ. 16425-03-20, כב' השופט תומר אורינב, תוך סקירת פסיקה מורה על הארכת מע"ת של שב"ס. (נ/6).
14. לסיום טען, כי נסיבות המיוחדות של הנאשם מצבה של אשתו, הקושי, להסדיר את מעמדו בעת הזאת, יש להתחשב בנאשם, וביקש מבית המשפט להורות על הארכת המע"ת.



15. לדברי הנאשם, נכנס לישראל, לעזור לזוגתו, לאחר ניתוח שעברה בעקבות מחלת סרטן השד שהתגלה אצלה, היא אושפזה למשך חמישה ימים, ילדתם המשותפת, בת השש, נשארה לבד עם סבתא הסיעודית, אין מי שיעזור לה, היות ובני משפחתה, גרים בצפון. בנוגע לקבלת אישור עבודה הוסיף ואמר כי, קבלת אישור כניסה לישראל לוקח מעל חודשיים, יש לו, קושי להגיע למת"ק נוכח היותו, מאוים בכפרו, לסיום ביקש מבית המשפט להתחשב במצבו. מתחם העונש ההולם
16. את מתחם העונש ההולם, בהתאם להוראות תיקון 113 התשל"ז-1977, יש לקבוע בהתאם לערכים המוגנים בחוק, במידת הפגיעה בהם ולאור נסיבות ביצוע העבירה.
17. 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.
18. פגיעתו של הנאשם בערכים אלו, גם אם מבוצעת בנסיבות משפחתיות, אישיות, או הומניטריות, מהווה פגיעה, חוק זה, נועד להגן על המדינה מפני פגיעה זו, אם כי - פגיעתו אינה ברף הגבוה של הסכנה הביטחונית הממשית כלפי הנאשם הספציפי, אך עדיין בעת הזו, כל הפרת החוק מתורגמת לחומרה במודעות ברורה של כל האזור ל" תקופת מלחמה" - השלכותיה וסכנות הכניסה שלא כדין.
19. 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 וחטיפת אזרחים.
20. זאת ועוד, 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.
21. 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."



22. 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.
23. ב"פ"ג 6746-10-23 מדינת ישראל נ' זארכנה שניתן ביום 09/10/2023 צוינה חומרת ביצוע עבירות לאחר ה"07/10/23":
- "נעיר כי מסקנתנו זו הייתה נכונה במנותק מהמצב הביטחוני הנוכחי, והדברים נכונים קל וחומר בשים לב למצב הבטחוני השורר היום"
24. לעניין מתחם ענישה נקבע זה בהתאם לפרמטרים תחילתו בין חודשיים ל 7 חודשים.
- ראו ב"פ"ג (מחוזי ב"ש) 60575-05-24 מדינת ישראל נ' פרעון [פורסם בנבו] (29.5.24), ב"פ"ג (מחוזי ב"ש) 25013-05-24 מדינת ישראל נ' חרוב [פורסם בנבו] (12.5.24), ב"פ"ג (מחוזי ב"ש) 38420-05-24 מדינת ישראל נ' גונדי (ניתן ביום 22.5.24, לא פורסם), ב"פ"ג (מחוזי חי') 1680-11-23 מדינת ישראל נ' כסאב ואח' [פורסם בנבו] (6.11.23), ב"פ"ג (מחוזי ב"ש) 21243-12-23 מדינת ישראל נ' סויטי [פורסם בנבו] (13.12.23). וכן ב"פ"ג 68409-05-24 מ"י נ' אלערארה מחוזי באר שבע.
- נסיבות שקשורות לביצוע העבירה :
25. מדובר בדיעת הנאשם אודות ביצוע עבירה לאחר ה"07/10/23", שם אמורה הייתה ההרתעה לבוא לידי ביטוי ולא כך פני הדברים.
26. הנאשם נכנס לטענתו, מסיבות אישיות, לסעוד את בת זוגתו, אם ילדתם המשותפת, לאחר ניתוח קשה שעברה, לא ניתן לדעת מה בכוונת שוהה בלתי חוקי כשאינו תחת היתר או מתי ייעשה שימוש בשוהה זה או אחר באופן ישיר או עקיף או מהי השפעת התודעה באשר למידת הקושי של כניסה כלכלית לישראל שלא כדין, להכנסת מפגעי טרור או לסיועם- פוטנציאל הנזק והסיכון הביטחוני קיים.
27. תחושת הביטחון של אזרחי המדינה, עת נכנסים לישראל, עשרות מאות או יותר שוהים בלתי חוקיים, ללא בדיקה ביטחונית וללא אכיפה והרתעה של החוק, במיוחד לאחר "ה שבעה באוקטובר" ולמרות חקיקה ראשית לתכליותיה - נפגעת.
28. הנאשם נכנס, ושהה בישראל כארבע ימים, עובר למועד תפיסתו.(בהתאם להודאתו במשטרה- נ/2)
29. הנאשם נתפס, ללא עבירות נלוות לעבירת השהייה והכניסה ללא היתר .
- לאור האמור, מתחם העונש ההולם, בעת הזו הינו מתחם הנע בין 2 חודשי מאסר בפועל ועד 7 חודשי מאסר בפועל.



30. לעניין הקנס הכספי, בעפ"ג 68409-05-24 מ"י נ' אלערארה מחוזי באר שבע, הועמד זה על סך של 1,500 ₪ ביחס לשוהה לא חוקי נעדר עבר פלילי. ובהתייחס לעבירות הכלכליות, שתכליתן, ונסיבותיהן הן המחייבות רכיבי ענישה כלכליים, ולאחר ששמעתי אף את הנאשם כמצוות המחוקק המבקש לקבוע מתחם בהתאם למצבו הכלכלי של נאשם, הריני מעמיד מתחם הקנס הכספי בין 1,000 ₪ ל-3,000 ₪.
31. ככל שיש נסיבות שאינן קשורות לביצוע העבירה הרי שאין הן בכלל עצם קביעת המתחם, ואולם יש בהן כדי להשפיע על סטייה ממנו לקולא מטעמי שיקום או צדק או לחומרה להגנה על הציבור, או על מיקום העונש בתוך המתחם.
- נסיבות שאינן קשורות לביצוע העבירה :
32. הנאשם הודה בביצוע העבירה וקיבל על עצמו הדין. הוא נתפס באין בידו היתר כדין.
33. הנאשם בעל עבר פלילי, מכביר הכולל כ- 15 עבירות כניסה לישראל, שלא כחוק, הרשעתו האחרונה מ-30.4.24 בגינה ריצה 5 חודשי מאסר בפועל.
34. לחובתו של הנאשם, מאסר מותנה בר הפעלה, בן 3 חודשים מתיק ת"פ 71189-01-24 וכן התחייבות על תנאי בסך 2000 ₪.
35. הנאשם נכנס לישראל שלא כדין בקפיצה מעל לגדר, כ- 4 ימים למועד תפיסתו.
36. היקף התופעה של הנכנסים לישראל והיקף מוגבל של כוחות הביטחון העוסקים במלאכת הביטחון בחזיתות השונות ובאין קץ משימות יומם וליל, מחייבים הרתעה כחלק מרכזי באכיפה, כמו גם תפיסת עוברי העבירה עוברי הגבול ששחרורם חזרה למקום מגוריהם יכביד על האכיפה, ויש לגזור דינם בהקדם בהיותם עצורים. חובת האכיפה קמה גם כלפי מעסיקים המובאים אף הם לדין, שכן אלו ואלו עוברי עבירה ואלו בלא אלו, לא ימצאו עבודה. קביעת העונש ההולם בתוך המתחם ברף הבינוני - עליון :
37. במכלול השיקולים שפורטו לעיל, קיימים שיקולי ההרתעה דומיננטיים נוכח המצב הביטחוני במיוחד בעת הזו, באזור זה, כאשר האיום בפיגועי טרור הקשורים לאזורי איו"ש ופנים הארץ גוברים, נתתי דעתי אף לכך שהנאשם נתפס לאחר ה- 07/10/23.
38. מתחם ענישה אינו מכתוב רק את הרף הנמוך ובמקום שקיים מתחם ענישה גם כזה שבין 2 חודשים ל-7 חודשים, מיקום העונש במסגרתו יכול להיות ברף הבינוני הנמוך או הגבוה לרבות סטייה גם לחומרה להגנה על הציבור או בתוך המתחם לרבות בשיקולי הרתעת הרבים והיחיד.
39. ניסיונות הפיגוע בתוך המדינה מסוכלים לא אחת על ידי כוחות הביטחון. עדיין יש שמצליחים ולא אחת מתבררת הדרך בה נעשה שימוש בידע במדיניות במודיעין בשוהים, בהעדר הסגרה של אלו על ידי האוכלוסייה המקומית. תוצאה אינסופית זו של פרצות שלא היו בנות הרתעה מספקת בעבר הייתה אמורה להשתנות לאחר ה- 7.10.23.



40. טרם הופנם חוסר הכדאיות של עוברי עבירות הגבול ופורצי ההיתרים והמפרים אותם. מאות תיקי שב"ח המונחים לפתחנו מדברים בעד עצמם. דווקא היום בתמורות המתרחשות באזור מסביב ואוכלוסיות בתוכן, ההרתעה והאכיפה מחויבת המציאות, וחייבת לדבר בלשון אחת ברורה מתמיד.
41. אם הגדר הנורמטיבית לא תהיה חזקה מספיק ומרתיעה מספיק, תיפרץ כל גדר כניסה לישראל והקלות הבלתי נסבלת של המשך עבירות בתחום זה גם לאחר "השבעה באוקטובר" תסכן יותר ויותר אזרחי המדינה. הקלות הנחזית בביצוע עבירות אלה באזור ובמחוז הדרום, מחייבת נחישות ההרתעה - וזו עולה בהדרגה בחומרתה, ככל שעדיין ימצאו כאלו שחוקי ההגירה והכניסה למדינה וגבולות מועדי היתר השעייה במדינה אינם מחייבים בעיניהם או מרתיעים דיים.
42. בקביעת עונשו של הנאשם, לקולא תילקח בחשבון הודאתו, שיש בה משום נטילת אחריות והבעת חרטה. נסיבות כלליות של מצב בריאותי אם כי לא הובאו לגביו ראיות ובכלל זה מועד הטיפול הרפואיים ובמסגרת הבירור עלה כי אין מדובר בשעת חירום נקודתית.
43. לחומרא הוענק משקל לעברו הפלילי של הנאשם, הנאשם לא שת לבו לדין. החוק ממנו רחוק. ראיתי לנכון למקמו, ברף הבינוני גבוה של המתחם בהתחשב, בנסיבות האישיות, אשר בגין עבר את העבירה, במקרה דנן, ומנגד עברו הפלילי, ובכלל זה העבירה האחרונה בא הורשע, נגזר דינו, בגינה ריצה מאסר בן 5 חודשים, וזמן קצר לאחר שחרורו עבר את העבירה הנוכחית. ראו לעניין זה עפ"ג 63194-11-23 מדינת ישראל נ' הוארין פסק דינו של בית המשפט המחוזי בבאר שבע. שם הבהיר בית המשפט כי יש להחמיר בתוך המתחם מי שחרף עברו ממשיך לעבור העבירות של כניסה לישראל שלא כדין פעם אחר פעם ושם היו 11 הרשעות קודמות ולכן בית המשפט סבור היה כי 5 חודשים זהו מיקום ענישתי שרק בשל כך שמדובר בערכאת ערעור אין ממצים הדין דהיינו העונש היה יכול להיות אף חמור מזה ראו ש' 30 עמ' 5.
44. בשים לב למתחם העונש ההולם ולנסיבות שפירטתי לעיל, ולנסיבות, ולצורך בהרתעת הרבים ביטחונית כלכלית וחברתית, על רקע המצב הביטחוני הקשה השורר במדינה, המדבר בעד עצמו כלפי הרבים, ונוכח המאסר בר הפעלה שחרף קיומו עבר הנאשם העבירה בפעם ה-16 אין הודאת הנאשם ונסיבות מצבה הבריאותי המטופל בישראל של רעיותו בתמיכת משפחתה, מצדיקה ביטול הגבול והחוק לגביו.
45. בקשת הסנגור כי יוארך התנאי אינה עולה בקנה אחד עם מכלול השיקולים ובמיוחד עברו הכבד של הנאשם ללא דין ודין, המעיד על מי שאין לו גבולות תרתי משמע, הביקור של אשתו אינו החשה לבית החולים, ונוכחותו לא נמצאה על ידי ההכרחית לביצוע העבירה וגם מועד הניתוח והצלחתו אינם קשורים לנאשם או לפעולתו. בקשות להיתר יש להסדיר ופתרונות סוציאליים מדינת ישראל יודעת ליתן בכליה הרבים לכלל אזרחיה שלה לרבות שירותי סיעוד וסיוע.
46. לאחר שמסקנתי הינה כי מצד אחד הנאשם הינו עבריין גבול שאינו יודע גבולות, מיקמתי הנאשם במכלול השיקולים והאיזון בשליש הבינוני - עליון של המתחם 2-7 ולמרות האמור, את המאסר המותנה בר הפעלה לא הפעלתי אלא חציו בחופף וחציו במצטבר נוכח הודאתו ומכלול הנסיבות לקולא אותם ציינו הנאשם ואשתו ונסיבות מחלתה.
47. לאור כל האמור, אני גוזר על הנאשם את העונשים הבאים :
- א. 6.5 חודשי מאסר בפועל, שיימנו מיום מעצרו בהתאם לרישומי שב"ס, ופירוטם כדלקמן:
- 5 חודשי מאסר בגין תיק זה.
 - הפעלת המאסר על תנאי בר הפעלה בן 3 החודשים מתיק 71189-01-24 חציו במצטבר וחציו בחופף.
 - סה"כ 6.5 חודשי מאסר לריצוי בפועל.
 - ב. 4 חודשי מאסר על תנאי למשך שלוש שנים מיום שחרורו, שלא יעבור כל עבירה לפי חוק הכניסה לישראל.
 - ג. חתימה על התחייבות בסך 3,000 ₪ להימנע מעבירה שבה הורשע, או כל עבירה לפי חוק הכניסה לישראל וזאת למשך שלוש שנים מיום שחרורו.
 - ד. הפעלת ההתחייבות בת הפעלה מתיק 71189-01-24 בסך : 2,000 ₪ או 10 ימי מאסר תמורתה. ההתחייבות תשולם עד 10.4.25
 - ה. קנס בסך 2,000 ₪ או 10 ימי מאסר תמורתו. הקנס ישולם עד 10.4.25.
- את הקנס ניתן לשלם כעבור 3 ימים מהיום באחת מהדרכים הבאות:
- בכרטיס אשראי - באתר המקוון של רשות האכיפה והגבייה, 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 בהצגת בשוברי תשלום).
- זכות ערעור לבית המשפט המחוזי בתוך 45 ימים.
- ניתן היום, כ"א כסלו תשפ"ה, 22 דצמבר 2024, בהעדר הצדדים.