

ת"פ 12359/02/24 - מדינת ישראל - תביעות נגב נגד פיצל ابو שרך  
(עוצר) - בעצמו

בית משפט השלום בבאר שבע  
ת"פ 24-02-2019 מדינת ישראל נ' ابو שרך(עוצר)

לפני:	כבוד השופט יריב בן דוד
בעвин:	המואשימה מדינת ישראל - תביעות נגב נגד הנאשם פיקל ابو שרך (עוצר) - בעצמו ע"י ב"כ עווה"ד מוחמד ابو עביד

גזר דין

הנאשם הורשע על פי הודהתו בעבירה של כניסה לישראל שלא כחוק לפי סעיף 12(1) לחוק הכניסה לישראל, תש"ב-1952 (להלן: "חוק הכניסה לישראל" או "החוק") ובعبارة של שימוש במסמך מזויף, לפי סעיף 420(1) + 418 רישא לחוק העונשיין, התשל"ז-1977.

על פי עובדות כתוב האישום, ביום 31.1.2024 שהוא הנאשם, שהוא תושב הרשות, בישוב מיתר בשטחי מדינת ישראל שלא כדין. בנסיבות אלו, ומשפנו שוטרים לנאמן ובקשו ממנו להזדהות, הוא השיב להם כי שמו עימאד אל סאנע והציג להם תעודה זהה מזויפת.

המואשימה עתרה לקבע בעניינו של הנאשם מתחם ענישה הנעה בין 4 עד 12 חודשים מאסר לצד עונשים נלוויים. בתווך המתחם עתרה המואשימה לקבע את עונשו של הנאשם בחלוקת הבינו של המתחם בשם לב עברו הפלילי.

ב"כ הנאשם עתר לקבע מתחם ענישה הנעה בין 45 ימים ועד חודשים מאסר ועד מקום בשליש התחתון של המתחם.

כל צד הפנה לפסיקה הטעמכת בטיעוני (指出) כי הסניגור הפנה לפסיקה בעניינים של שוהים בלתי חוקיים לפני המלחמה מיום 7.10.2023 והחמרת מתחמי הענישה שבאה בעקבותיה ובעקבות ההחמרה במצב הביטחוני).

## מתחם העונש

בהתאם להוראות תיקון 113 לחוק העונשין, התשל"ג-1977, מתחם העונש ההולם יקבע בהתחשב בערכיהם המוגנים בחוק, במידה הפגיעה בהם ובנסיבות הקשורות לביצוע העבירה.

כניסה לישראל בנגד חוק פוגעת בזכות המדינה לסנן את הנכensis בשעריה ולהציג תנאים לכניסתם, בין היתר במטרה להגן על ביטחון המדינה והציבור, ומכאן שהערכיהם החברתיים הנפגעים הינם ביטחון המדינה וזכות המדינה לבקר ולסנן ביטחונית את הנכensis בשעריה.

מתחם העונש ההולם בנסיבות ביצוע העבירה המיוחסת לנאשם בעבירות שב"ח נקבע ברע"פ 3677/13 **אלהרוש ואח' נ' מדינת ישראל** (פורסם בנבו) (להלן: "**הלכת אלהרוש**").

על פי הלכת אלהרוש, מתחם העונשה לכניסה בודדת לא עיריות נלוות, המבוצע על ידי נאשם נעדר עבר פלילי הנכנס לראשונה לישראל לצורך צרפת, נע בין מאסר מוותנה לבין חמשה חודשים מאסר בפועל, לצד רכיבי עונשה נוספים.

עוד נקבע כי: "**יש לקבוע מתחם עונש הולם אחיד, לנוכח הדמיון בנסיבות הקשורות ביצוע העבירה במקרים השונים**" (סעיף 54)

בהמשך הובחר במסגרת רע"פ 22/1995 **אשחאדאת נ' מדינת ישראל** (פורסם בנבו) כי עברו הפלילי של הנאשם לא משפייע על מתחם העונש, ושוקל במסגרת גזירת העונש בהתאם.

במסגרת עפ"ג 31211-10-23 **מדינת ישראל נ' עיסא אלנג'אר ואח'** (פורסם בנבו) ("ערעור אלנג'אר") אשר ניתן ביום 22.10.23 בבית המשפט המחוזי בבאר שבע, ודן בסוגיות מתחמים עניינית שוים בלתי חוקיים נקבע כי בתחום הביטחונית הנוכחית יש לקבוע מתחם עונש הולם מחייב משמעותית מהמתחם אשר נקבע במסגרת הלכת אלהרוש.

את מסקנתנו זו ביסס בית-המשפט המחוזי על מצב הלחימה בו נתונה המדינה החל מיום 23.10.23 ואשר החל בעקבות מתקפת טרור אכזרית, לרבות ירי רקטיא מסיבי ומתרחש על מדינת ישראל **"ובפרט על אזור הדרום"** (עמ' 10, ש' 28)

בקשר זה צוטטה קביעת בית-המשפט העליון במסגרת הלכת אלהרוש, ולפיה:

"**מידת החומרה של עבירות השב"ח נגזרת מהמצב הביטחוני. היא עשויה להשתנות עם שינוי העתים ואף עשויה להשתנות ממהזע. יש לבחון ולהתאים מעט לעת את מתחם העונש ההולם ואת העונש הראי בתחום המתחם בגין עבירה זאת על פי תנאי הזמן והמקום, כך שתאת מסקנתנו בפסק דין זה יש לבחון על רקע נסיבות ומצב ביטחוני נתון (ר' פס' 69 לעניין אלהרוש)"** (ההדגשות אין במקורו. יב"ד).

במהשך לכך נקבע מתחם ענישה של מאסר בפועל הנע בין 7 חודשים ל-7 חודשים מאסר, לצד ענישה נלוית.

מתחם הענישה אשר נקבע בערעור אלנג'iar אומץ גם בbatis משפט מחוזים נוספים, ולמשל: עפ"ג (חיפה) 37018-10-23 מדינת ישראל נ' כסאב ואח' (6.11.23); עפ"ג (נצרת) 37018-11-23 מדינת ישראל נ' אלחרוב (25.10.23)

ביום 27.11.23 ניתנה החלטת בית המשפט העליון הדобра את בקשה רשות הערעור מטעם ההגנה על החלטת בית המשפט המחוזי בערעור אלנג'iar, והחלטות נוספות שניתנו בעניין החומרת מתחמי הענישה בעיריה שב"ח (רע"פ 7908/23 יעסא אלנג'iar ואח' נגד מדינת ישראל, להלן: "רע"פ אלנג'iar ואח'"

במהשך הדרך, ניתנו החלטות בערכאת המחוזי בהם נקבעו מתחמי ענישה מחמירים יותר מאשר נקבעו בערעור אלנג'iar.

ר' בעין זה עפ"ג 38304-01-24 (מח' חיפה) מדינת ישראל נ' עתמאן (25.1.24) אשר ניתן אך לאחרונה, במסגרת נקבע מתחם ענישה המתחיל  **בשלושה חודשים מאסר בפועל**, בגין עבירה כניסה לישראל יחידה לצרכי צרפת, שם נכתבו הדברים הבאים:

"אין ניתן להעלים עין מכינה סיטונית של שירות אלפיים מיד' יום מתוך מחשבה שרובם המכרייע והמוחלט הם תמים וכאלה שאיןם מבקשים להרע. די במפגעים בודדים, הנכנסים במהלך חודשים, על מנת להמית אסון רב נפגעים על תושבי הארץ".

וכן:

"זאת ועוד יש לזכור: הסיכון הנשקי משווה בלתי חוקי איינו בהכרח פרי של מחשבות זדון המקננות בו ביום כניסה ארעה שלא חוק. בהחלטת יתכנו מזנקים ("טריגרים") שונים ומשונים העולולים להביאו לכלל "שנייה לבבות" תוך כדי השהות בישראל".

וכן:

היום ברור לככל, שראו לאמץ מדיניות ענישה נוקשה וחד משמעות אשר יבוא בה כדי להרתיע וכן להפחית את תופעת השהייה הבלתי חוקית (ראו דברי בית המשפט העליון בעין זה ברע"פ אלנג'iar); כדי להכוין את המאונינים לעבוד בישראל לפנות כחוק ולעבורי תהליך מסודר של אבחון

וקבלת היתר; כדי להקל על כוחות הביטחון למנוע פגועים שמקורם בתושבי השטחים....אנו סבורים, כי מדינה חפצת חיים חייבת להגן על אזרחיה מפני תופעת השוהים הבלטי חוקים גם באמצעות ענישה מرتעה".

וכן:

"לפיכך, ברמה העקרונית, תחתית מתחם העונש בגין עבירה של שהיה בלתי חוקית ביוםים אלה חייבת לעמוד, במקרה האופני על שלושה חדשים בפועל" (הדגשה קו במקור - יב"ד)...המקרים החמורים יותר יצדיקו קביעה סף מזער של ארבעה או חמישה חדשי מסר" על אלו ימננו מקרים בהם מדובר בני שמעולם לא החזיק הימור כניסה, שהה תקופה ארוכה בישראל ואף לנ' בישראל. אם עבר עבירות נלוות, האמור בנסיבת מחמירה".

במקרה דנן מיוחסת לנאשם גם עבירה נלוות של שימוש במסמך מזויף - תעודת זהות. מדובר בעבירה אשר ככל הנראה נעבירה למטרת המשך שהיה בלתי חוקית בשטחי המדינה והתגבורות על פיקוח נציגי רשות אכיפת החוק, ולא לתוכלת פלילית נפרדת עצמאית. עם זאת, ועל פי הקשרה, נעבירה העבירה באופן מתוכנן ויזום מראש במסגרת החזיק הנאשם בתעודת זהות מזויפת למקרה הצורך, ובה עשה לבסוף שימוש מול גורמי אכיפת החוק.

ר' בעין זה עפ"ג (ב"ש) 25055-10-21 **גבrial נואגהה נ' מדינת ישראל** (פורסם במאגרים):

"זיווף תעודת זהות ישראליות אינה דבר שכיח בין השב"חים.....נסיבה זאת מוציאה את מעשה המערער מקטגורית עבירות השב"ח השגרתיות....זיווף תעודת זהות על ידי תושב שטחים, כשלעצמם, הוא דבר שיכולות להוות לו משמעות רציניות שונות ואין להקל בו ראש. והעבירה של שימוש במסמך מזויף, בנסיבות ענייננו, מצדיקה בפני עצמה עונש ממשי" (הדגשת קו תחתון של' - יב"ד).

במעשיו אלו, פגע הנאשם, בנוסף לערכיים המוגנים לצד כניסה בלתי מבוקרת ומפוקחת אל תוך שטח מדינת ישראל, גם בערכי שלטון החוק, ביכולת המשטרה לאכוף את החוק, והעמיק פגעה בערכי ביטחון המדינה ביכולתה לס肯 ולברר את הבאים בשעריה.

מכל המקובץ, בשים לב לעוצמת הפגיעה בערכיים המוגנים ולנסיבות ביצוע העבירות בהן הורשע הנאשם, מצאתי לקבוע מתחם ענישה הנע בין 4 חדשי מסר לבין 9 חדשי מסר.

### **ענישה בתוך המתחם**

בערעור אלנג'iar ואח', שם נדון עניינים של נאשמים נגדו עבר פלילי, נקבע כי: "**סבירים אנו כי על הענישה ביחס לכל אחד מהנאשמים, להיות ענישה העולה באופן ממשוני על הרף התחתון של מתחם העונש ההולם, על מנת לחת משקל ראוי והולם לשיקולי הרתעת היחיד והרתעת רבים**" (עמ' 15, ש' 17-15) (הדגשות של' - י.ב.ד.).

לזכות הנאשם יזקפו הוצאותו ונסיבות כניסה לישראל לצורכי צרפתה כפי שנטען על ידי סנגורו.

לחובת הנאשם יזקף עבר פלילי - שתי הרשות קודמות בעבירה של כניסה לישראל שלא כחוק.

נוכח אלו, מצאתי למקם את עונשו של הנאשם במחצית המתחם הראשונה, אך לא בתחוםתו.

אשר על כן, אני גוזר על הנאשם את העונשים הבאים:

1. 5.5 חודשים מאסר בגין ימי מעצרו בתיק זה על פי רישומי שב"ס.
2. מאסר על תנאי בן 4 חודשים למשך 3 שנים מיום שחרורו שלא יעבור על אייזו מהעבירות בהן הורשע.
3. קנס בסך 1000 ₪ או 10 ימי מאסר תמורה. הקנס ישולם טרם השחרור ממשר.

את הקנס/הפיizio ניתן לשלם כעבור **3 ימים** באחת מהדרכים הבאות:

- **תשלום בכרטיס אשראי באמצעות האתר המקוון של רשות האכיפה והגבייה בכתובת:** [www.eca.gov.il](http://www.eca.gov.il).
- **תשלום בשירות עצמי באמצעות מוקד שירות טלפון של מרכז הגבייה, בטלפון שמספנו או, 073-5000 \*35592**
- **תשלום במזומן בכל סניף של בנק הדואר, בהציג תעודה זהה בלבד (אין צורך בהציג שוברי תשלום)**

המוצג יושמד.

המציאות תסגור את התיק.

ניתן היום, י"ח אדר ב' תשפ"ד, 28 מרץ 2024, בנסיבות הצדדים.