

ת"פ 17935/05 - מדינת ישראל נגד נסים בדארנה תושבי
איו"ש, מוחמד ח'טיב תושבי איו"ש, אנוואר עמארנה תושבי איו"ש
נדון, תאופיק אבו בכיר תושבי איו"ש

ת"פ 17935-05-16
07 Mai 2017

בית משפט השלום קריית גת
בשבתו בבית משפט השלום באשקלון
בפני: כב' השופטת טל לחיאני שהם

המאשימה

בעビין: מדינת ישראל

נ ג ז

1. נסים בדארנה תושבי איו"ש
2. מוחמד ח'טיב תושבי איו"ש
3. אנוואר עמארנה תושבי איו"ש - נדון
4. תאופיק אבו בכיר תושבי איו"ש

הנאשם

nocchim:

ב"כ המאשימה - עו"ד עמית חומרי

ב"כ הנאשמים - עו"ד שוקרי אבו עمار

נאשמים 1, 2, 4 - בעצמן

הכרעת דין בעניין נאשם 4

הנאשם הודה בכל העובדות הנטעןות בכתב האישום.

בהתאם להודאתו הנסי מרשותה אותו ביצוע עבירות כניסה לישראל שלא חוק, הפרעה לשוטר ושימוש
במסמר מזויף.

ניתנה והודעה היום י"א איר תשע"ז, 07/05/2017 במעמד הנוכחים.

עמוד 1

[פרוטוקול הושמטה]

גזר דין

בענין נאשמים 1, 2 ו-4

רקע:

1. הנאים הורשו בהתאם להודאותם בכתב האישום, בעבירות כדלקמן:

א. **נאשם 1** הורשע בביצוע 4 עבירות של כניסה לישראל שלא כחוק, לפי סעיף 12(1) לחוק הכניסה לישראל, תשי"ב - 1952 (להלן "חוק הכניסה לישראל"), בביצוע 2 עבירות של הפרעה לשוטר במילוי תפקידו, לפי סעיף 275 לחוק העונשין, תשל"ז - 1977 (להלן "חוק העונשין") ובביצוע 2 עבירות של שימושabus מסמך מזויף, עבירה לפי סעיף 420 לחוק העונשין.

ב. **נאשם 2** הורשע בביצוע 2 עבירות של כניסה לישראל שלא כחוק, לפי סעיף 12 (1) לחוק הכניסה לישראל, בביצוע 2 עבירות של הפרעה לשוטר במילוי תפקידו, לפי סעיף 275 לחוק העונשין, ובביצוע 2 עבירות של שימושabus מסמך מזויף, עבירה לפי סעיף 420 לחוק העונשין.

ג. **נאשם 4** הורשע בביצוע עבירת כניסה לישראל שלא כחוק, לפי סעיף 12 (1) לחוק הכניסה לישראל, בעבירה של הפרעה לשוטר במילוי תפקידו, לפי סעיף 275 לחוק העונשין ובעבירה שימושabus מסמך מזויף, עבירה לפי סעיף 420 לחוק העונשין.

2. מעובדות **האישום הראשון** בכתב האישום עולה כי בתאריך 3/5/16 בשעה 13:38 נסעו הנאים שהינם תושבי האיזור נעדרי אישור כניסה, ברכבת מסוג פולקסווגן (להלן: "הרכב") בככיבש בין פרדס ניצנים לככיבש 232.

באותן הנسبות ניגשו השוטרים אל הרכב והנאשמים הציגו להם רישיונות עבודה בישראל מזויפים.

מעובדות **האישום השני** עולה כי בתאריך 1/5/16 בשעה 15:15, שבו נאשמים 1 ו-2 שהינם תושבי האיזור נעדרי אישור כניסה לישראל, ברכבת מסוג פולקסווגן בסמוך לקיבוץ ניצנים.

באותן הנسبות, כשפנו אליהם שוטרים הציגו הנאים 1 ו- 2 בפניהם רישיונות עבודה מזויפים.

מעובדות **האישום השלישי** עולה כי בתאריך 24/2/15 בשעה 7:23 שהה נאשם 1 בධימונה ללא שיש בידו אישור או היתר עמוד 2

מעובדות **האישום הרביעי** עולה כי בתאריך 18/1/15 שעה 08:30 נאשם 1 בכביש 25 סמור לדימונה ולא שיש בידו אישור או היתר כדין.

טיעוני הצדדים:

3. ב"כ המאשימה עתר להטלת ענישה בדמות מאסר, מסר על תנאי וקנס.

לטענת ב"כ המאשימה, הנאים 1 ו- 2 אמנים נעדרי עבר פלילי אך בשניairaורים שונים לא רק שהוא בישראל שלא חוק אלא אף ביצעו עבירות נלוות. משכך, יש לקבוע כי מעשייהם של הנאים 1 ו- 2 הינם ברף הגבוה של הפגיעה בערך המוגן ועל כן יש להטיל ענישה ממשוערת.

זאת אף בשים לב לעובדה כי בעניינו של נאשם 1 אף קיימים שניairaורים נוספים של שהיה בלתי חוקית בישראל.

בעניין נאשם 4 - ביקש ב"כ המאשימה להפנות לעברו הפלילי בגין אף תלוי ועומד כנגדו מאסר על תנאי בר הפעלה שלא הרתיע אותו לבצע עבירות נוספות ועל כן סבר כי מתוך העונש ההולם צריך להיות חמור יותר ואף להטיל ענישה ממשוערת יותר.

אמנם בהתאם להלכת אל הרוש מתחם הענישה נع בין מאסר מוותנה ל- 5 חודשים מאסר בפועל אך בשל המצב הביטחוני השורר יש להחמיר מתחם הענישה ולקבע מתחם הנע בין חמוץ מאסר ל- 6 חודשים מאסר.

4. ב"כ הנאים, עתר להסתפק בתקופת מעצרם של הנאים 1 ו- 2 שכן מדובר בנאים נעדרי עבר, שכולם נשואים ומפרנסים ייחדים, כולם הוודו, חסכו זמן שיפוט ושיתפו פעולה בחקירה.

זאת ועוד, העבירות בוצעו אך ורק על רקע מצוקה כלכלית ואין מקום להחמיר בענישתם כיוון שיש אחרים שמבצעים פיגועים בתחום מדינת ישראל.

בעניינו של נאשם 4 ביקש בא כוחו להסתפק בהארכת התנאי לצד ענישה כלכלית, זאת לאור מצבו האישי של הנאים, העובדה כי ישב במעצר מספר ימים ובכך יש כדי להרתיעו.

עוד טוען כי מתחם הענישה נع לפי הלכת אל הרוש בין מאסר מוותנה ל- 5 חודשים מאסר בפועל.

באשר לעבירה השימוש במסמך סבר ב"כ הנאים כי ניתן להסתפק בענישה כלכלית שתהווו ענישה מרתיעה ואין צורך בענישה מוחשית בדמות מאסר בפועל.

5. תיקון 113 לחוק העונשין קובע מגנון תלת-שלבי להליך גזירת העונש: בשלב הראשון יקבע מתחם העונש הולם בהתחשב בעבירה ובנסיבותיה; בשלב השני תבחן התקיימות של שיקולים חריגים המצדיקים סטייה מן המתחם - שיקום או הגנה על הציבור; בשלב השלישי יגזר העונש הראו' בתוככי המתחם, בהתחשב בנסיבות שאין קשורות לביצוע העבירה.

6. כתוב האישום מתאר מספר אירועים בגין מספר עבירות מכאן שיש לקבוע בגיןו מספר מתחמי עונישה.

קביעת מתחם העונש הולם:

7. בקביעת מתחם העונש הולם, בהתאם לעקרון ההלימה יש להתחשב בערך החברתי אשר נפגע, במידה הפגיעה בו, במידיניות העונשה הנוגעת ובנסיבות הקשורות לביצוע העבירה.

במקרה דנן, הערך החברתי אשר נפגע בעבירה של כניסה לישראל שלא כדין, הינה זכותה של המדינה לקבוע את זהות הבאים בשעריה, הערך המוגן בעבירה של שימוש במסמך מזויף הינו ההגנה על תקינותם של המסמכים ועל תפוקודן התקין של רשות אכיפת החוק, הערך המוגן בעבירה של הפרעה לשוטר בעת מילוי תפקידו הינו ההגנה על פעולתה התקינה של משטרת ישראל.

8. בחינת מידת הפגיעה בערך המוגן מובילת למסקנה כי בעבירות של השימוש במסמך מזויף והפרעה לשוטר במילוי תפקידו מדבר ברף שהינו ביןוני, ידעת הנאשמים על כך שמדובר במסמך מזויף הינה ברמה של עצמת עיניהם. מידת הפגיעה בערך המוגן של עבירה הכניסה אינה ממשית וזאת בשים לב לביצוע העבירות הנלוות.

9. בחינת מדיניות העונשה הנוגעת מעלה כי במקרים דומים הוטלו על נאשמים עונשים מנעד רחב כמפורט להלן:

א. **בת"פ (רמ') 32722-06-13 מדינת ישראל נ' זמאורה (10.7.13)**, הורשעו הנאשמים בביצוע עבירה של שהיה בלתי חוקית בישראל יחד עם ביצוע עבירה של הפרעה לשוטר במילוי תפקידו. בית-המשפט גזר על הנאשמים עונש מאסר בפועל למשך 26 ימים, כאשר קבע כי אין הצדקה להחמיר עם הנאשמים בהטלת עונש חמור יותר באופן משמעותי, שהוא מוטל עליהם אילו לא הורשעו גם בעבירת הפרעה.

ב. **ת"פ (ת"א) 34819-11-12 מדינת ישראל נ' אלעמלה (27.11.12)**, קבע בית המשפט כי כאשר מדובר בכניסה אחת לישראל שלא כדין, המתחם ינוון בין מסpter ימי מאסר לבין 5 חודשים מאסר בפועל. כאשר מדובר בכניסה לישראל, שאליה נלו עבירות נוספות שנעודו להקל על העבירה העיקרית - המתחם יקבע בהתאם לחומרתה של העבירה הנלוות. הנאשם הורשע בביצוע עבירות של שהיה בישראל שלא כדין ובשימוש במסמך מזויף, ונדון ל-21 ימי מאסר בפועל.

ג. **ת"פ (כ"ס) 48954-02-11 מדינת ישראל נ' ברברי (1.7.13)**, לאור נסיבות חריגות בעניינו של הנאשם, אשר הורשע בביצוע עבירות של שהיה בלתי חוקית בישראל, העסקת תושב זר והתהזהותcadם אחר,

גזר בית-המשפט על הנאשם עונש מאסר על תנאי, כאשר קבוע כי המסר העונשי המתאים יועבר באמצעות השתת קנס מכביד.

ד. **עפ"ג (מח' מרכז-lod) 13-04-46768 מדינת ישראל נ' אלהרוש (28.4.13)** החמיר בית-המשפט המחויז בעונשו של הנאשם שהורשע בשלוש עבירות של כניסה ושהיה בישראל שלא כדין, לעונש של חודשיים מאסר בפועל.

ה. **ת"פ (שלום ראש"צ) 13-04-36360 מדינת ישראל נ' והדן (13.5.2014)** נאשם שנכנס שלא כדין כדי לסייע לזוגתו הישראלית, עבר גם עבירה של הכשלת שוטר, הושתו ימי מאסר כימי מעצרו, שלושה חודשים מאסר על תנאי, חדש מאסר על תנאי שלא עבר עבירת הכשלת שוטר, וקנס על סך של 2,500 ₪

ו. **ת"פ (י-ם) 10-1221 מדינת ישראל נ' פקיה (2.6.13)**, הורשעו הנאים 1 ו-2 בביצוע עבירה של כניסה לישראל שלא כדין. המאסר המותנה שעמד נגד הנאשם 1 הוארך ועל הנאשם 2 גזר מאסר על תנאי.

10. במסגרת הנسبות הקשורות בביצוע העבירה (**סעיף 40 ט' לחוק**), יש ליתן את הדעת לשיקולים הבאים:

א. הנسبות שהביאו את הנאים לבצע את העבירה- הנאים נכנסו לישראל לצורכי פרנסה בלבד ולא נכנסו על מנת להשתקע בה.

ב. הנזק שנגרם מביצוע העבירות- הפגיעה באמון הציבור במערכות רשות אכיפת החוק ופגיעה בביטחון האיש של אזרח המדינה. אמן נגרמה אך בפועל אין אינדיקציה לכך כי מדובר בנאים שנכנסו לישראל על מנת לבצע פיגוע.

11. לפיך, בהתאם לתיקון 113 לחוק העונשין (**סעיף 40 יג'**), סבורני כי במקרה דנן, מתחם העונש ההולם בעבירה הכניסה לישראל החול מהסתפקות במאסר מותנה ועד ל-5 חודשים מאסר בפועל. באשר לעבירת השימוש במסך מזוהיף והפרעה לשוטר סבורני כי מתחם העונש הוא בין מאסר מותנה ל- 6 חודשים מאסר בפועל.

כאן המקום לציין כי המדינה פעם אחר פעם טוענת להחמרה במצב הבטחוני שמחייב החמרה במתחם העונשה אלא שהדברים נאמרים בכללו מבלתי להתייחס באופן נקיודתי לנסיבות שבהם בוצעו העבירות ומצב הבטחוני אשר באותה עת.

נראה לי כי כאשר מדובר בקביעת מתחם עונשה כאשר המדינה עותרת להטלת עונשי מאסר, מן הרואוי להציג מידע קצר יותר ממשמעותי באשר למצב הבטחוני.

12. במקרה דנן, סבורני כי לא קיימים שיקולים אשר מצדיקים סטייה מהמתחם לחומרא או לקלוא.

13. בגישה העונש המתאים לנאים, בגדרי מתחם העונש ההולם, יש להתחשב בנسبות שאינן הקשורות בביצוע העבירה (**סעיף 40 יא'**).

במסגרת זו מן הרואוי ליתן את הדעת לנسبות הבאות:

א. הפגיעה של העונש בנאשם, לרבות בשל גילו ובמשפחה- עסקין בנאשמים צעירים בגילם, מפרנסים יחדם, נאשם 1 אב ל-5 ילדים, נאשם 2 אשתו בהרion וחיב כספים בגין רכישת בית, נאשם 4 אב ל-4 ילדים, ריצוי מאסר בפועל יהווה פגעה בהם ובני משפחתם התלוים בהם לצורכי צרפת.

ב. הנאשמים הודיעו בהזדמנות הראשונה ולקחו אחריות על מעשיהם.

ג. הנאשמים 1 ו-2 נעדרי עבר פלילי, לעומת זאת נאשם 4 שיש לו הרשעה קודמת ואף מאסר מותנה בר הפעלה.

14. עוד צריך לחת את הדעת לשיקול הרתעת היחיד, שכן נאשם 1 שב ונכנס לישראל מספר פעמים על אף שנטאפס ויש להניח שהזהר לבלי ישוב. בהמשך אף ביצע עבירות שנלווה לעבירה הכניסה לישראל.

גם בעניינו של נאשם 2 יש ליתן את הדעת לצורך הרתעת היחיד אשר שב וביצע ב- 2 הזדמנויות עבירות ואף עבירות נלוות.

בעניינו של נאשם 4 כאמור מאסר מותנה בר הפעלה לא הרתיע אותו מלשוב ולבצע את העבירות.
יש ליתן את הדעת לשיקול הרתעת הרבים בשימם לב לשכיחות העבירות.

15. באיזון בין השיקולים השונים, בשימם לב אף לעונש שהטלתי בעניינו של נאשם 3 לכתב אישום זה, סבורני כי יש להטיל על הנאשמים עונשה מוחשית בדמות מאסר בפועל, לצד עונשה צופה פני עתיד כגורם הרתעה וקנס כלכלי שיהווה אף הוא עונש מוחשי.

סוף דבר:

אשר על כן, הנה גוזרת על הנאשמים את העונשים הבאים:

נאשם 1:

1. 20 ימי מאסר בפועל בגין ימי מעצרו מיום 16/5/16 - 3/5/16 9/5/16

2. 3 חודשים מאסר על תנאי לבלי יעbor הנאשם במשך 2 שנים מהיום כל עבירה לפי חוק הכניסה לישראל /או עבירה לפי סעיף 275 לחוק העונשין /או עבירה לפי סעיף 420 לחוק העונשין.

3. קנס כספי בסך 4,000 ₪ או 30 ימי מאסר תמורה הকנס.

הकנס ישולם מכיספי הפקודה שהופקדו בתיק מ"ת 16-05-17899. יתרה תושב לנאשם ככל שלא קיימת מניעה חוקית לעשות כן.

נאשם 2:

1. 12 ימי מאסר בפועל בגין עבירה לפי חוק הכניסה לישראל ו/או עבירה לאי סעיף 275 לחוק העונשין ו/או 420 לחוק העונשין.
 2. 3 חודשים מאסר על תנאי לבן עבורי הנאשם במשך 2 שנים מהיום כל עבירה לפי חוק הכניסה לישראל ו/או עבירה לאי סעיף 275 לחוק העונשין ו/או 420 לחוק העונשין.
 3. קנס בסך 3,500 ל"נ או 20 ימי מאסר תמורה הכנס.
- הकנס ישולם מכיספי הפקדה שהופקדו בתיק מ"ת 16-05-17899. היתרתו תושב לנאשם ככל שלא קיימת מניעה חוקית לעשות כן.

נאשם 4:

1. 30 ימי מאסר בפועל.
 2. הנני מפעיל מאסר על תנאי מ"פ 15-12-4864 בן 3 חודשים ימים.
- המאסר על תנאי יופעל חציו בחופף חציו במצטבר כך ששה"כ ירצה הנאשם 60 ימי מאסר בפועל.
- מתוקףת המאסר תנוכה מתוקףת מעצרו 3.5.16 עד 8.5.16.
3. קנס כספי בסך 4,000 ל"נ או 30 ימי מאסר תמורה הכנס.
- הকנס ישולם מכיספי הפקדה בתיק המ"ת. היתרתו תושב למשיב ככל שלא קיימת מנעה חוקית לעשות כן.
4. 3 חודשים מאסר על תנאי לפחות 2 שנים מהיום שלא יעבור שוב עבירה לפי חוק הכניסה לישראל ו/או עבירה לפי סעיף 275 ו/או עבירה לפי סעיף 420 לחוק העונשין.

המוצגים יושמדו.

זכות ערעור כחוק.

ניתנה והודעה היום י"א איר תשע"ז, 07/05/2017 במעמד הנוכחים.

טל לחיאני שםם , שופטת

עמוד 7

© verdicts.co.il - פסק דין

[פרוטוקול הושמטה]

החלטה

מעכבות ריצוי עונשי המאסר עד יום **28.5.17**.

ביום זה ככל שלא תינתן החלטה אחרת, הנאים יתיצבו לריצוי עונשים עד השעה **10:00** לבית הסוהר מגידו.

יתרת הפקודה שתיקו לאחר תשלום הקנס, ישאר בתיק בית המשפט על מנת להבטיח התיאצבות הנאים לריצוי עונש המאסר.

ניתנה והודעה היום י"א איר תשע"ז,
07/05/2017 במעמד הנוכחים.
טל לחיאני שםם , שופטת