

ת"פ 1834/02 - מדינת ישראל נגד עבד אלכרים זין, מחמוד זין

בית משפט השלום בבאר שבע

ת"פ 19-02-1834 28 פברואר, 2019

מדינת ישראל נ' זין(עוצר) ואח'

לפני כבוד השופט זהר דולב להמן

מדינת ישראל מאשימה

בנסיבות ב"כ עזה"ד רומן זילברמן

נגד

הנאשמים

1. עבד אלכרים זין (עוצר)

בנסיבות ב"כ עזה"ד מסלמ אריאתה

2. מחמוד זין (עוצר) - נדון

גזר דין לנאים 1

1. נאשם 1 הורשע על-פי הודהתו בעבירות כניסה לישראל שלא כדין - לפי סעיף 12(1) לחוק הכניסה לישראל התשי"ב-1952 (להלן: **החוק**), הסעת תושב זר השווה שלא כדין - לפי סעיף 12א(ג)(1) לחוק, נהיגה ללא רישון רכב - לפי סעיף 2 לפקודת התעבורה [נוסח חדש], התשכ"א-1961 (להלן: **הפקודה**) ונוהגה ללא רישון נהיגה - מעולם לא הוצאה - לפי סעיף 10(א) לפקודה.

2. בבואו לגזר עונשו של נאשם 1, בהתאם לתיקון 113 **לחוק העונשין**, התשל"ג-1977 [להלן: **חוק העונשין**] עליל לקבוע תחילת מתחם העונש ההולם ובמהמשך לגזר דין במסגרת מתחם זה.

מתחם העונש ההולם

3. בקביעת מתחם העונש ההולם, על בית המשפט להתחשב בערך החברתי שנפגע מביצוע העבירה, מידת הפגיעה בו, מדיניות הענישה הנהוגה ונסיבות הקשורות בביצוע העבירה.

4. נאשם 1 הורשע במספר עבירות, אך מדובר באירוע אחד, כשהADBירות קשורות זו לזו, שלובות ויש ביניהן זיקה מהותית וצורנית, כך שיש לקבוע מתחם הולם אחד לכל האירוע, כמפורט סעיף 40ג(א) לחוק [ראו והשו ע"פ 4913/10 ג'ابر נ' מדינת ישראל (29.10.14)].

הערכים החברתיים

5. מקובל עליי טיעון בא כוח המאשימה, לפיו במעשה האמורים לעיל פגע הנאשם בערכים המוגנים של ריבונות המדינה לקבוע מי יבוא בשעריה והסדרת שוק העבודה. בעקיפין יש בנסיבות של הנאשם לישראל, שלא תחת עינם הפקחה של גורמי הביטחון, כדי להביא לפגיעה בביטחונו של הציבור ולו ברמה הפוטנציאלית, כפי שנקבע בהחלטת כב' הש' ג'ובראן ב-רע"פ 3677/13 **אלהרוש נ' מ"י** (9.12.14):

"מושכלות ראשונים הם כי הכניסה לישראל שלא כדין ומבלתי היתר פרטני פוגעת בביטחון המדינה, בזכותה לקבוע את הבאים בשעריה ועלולה להגדיל את הסיכון לפשיעה מצד

עמוד 1

אלו ששוחים בה לא כדין [...] אין חולק כי עצם תופעת הכניסה שלא כדין מגדילה את הפוטנציאל לסיכון בטחוני, בין היתר בכך שהיא פותחת פתח לזריגת פעילות חבלנית עונית (פח"ע) לתחומי מדינת ישראל ובכך מסכנת את בטחון תושביה".

6. פגעה זו מוגברת בעניינו של הנאשם 1, שכן מעבר לעובדה שהוא עצמו נכנס לישראל שלא כדין, הנאשם 1 אף הסיע אחרים שנכנסו לישראל שלא כדין. עבירות הסעת שוהים בלתי חוקיים טומנת בחובה סיכון בטחוני, שכן פעמים רבות המשיע כלל לא יודע מה מטרת כניסהם של אלו ממשיע. הסעת שוהים בלתי חוקיים מעודדת וממריצה כניסהם של תושבים זרים ללא יותר ובכך יש פוטנציאלי להפרת הסדר הציבורי ואף חמור מכך, פגעה בטחון תושבי המדינה. החוקק קבע להחמיר עם מסיעי השוהים הבלתי חוקיים, בכך שקבע ככל עונש בצד עבירה זו בגין עבירת הכניסה שלא כדין [ראאו והשו קביעת כב' הש' רובינשטיין ב-רע"פ 3173/09 **פראג'ין נ' מדינת ישראל** (5.5.09) וכן רע"פ 5198/01 **ח'טיב נ' מדינת ישראל**, פ"ד נ(1), 679 המזכיר שם].

7. ככל אלו יש להוסיף הפגיעה בערכיהם המוגנים של שלמות גופם ורכושים של משתמשים בדרכם, כאשר נהגה ללא רישיון נהיגה ולא רישיון הרכב יוצרת סיכון אינהרטי לפגיעה בחפים מפשע המשתמשים בדרכם.

מידת הפגיעה

8. מדובר בכניסה אחת לישראל שלא כחוק, כשבצדיה עבירות הסעת 3 שוהים בלתי חוקיים וUBEIROT TABURAH. עם זאת, כפי שציינו הנאשם ובא כוחו, מדובר בהסתעתו בנו, אחיו ובן דודו ומשקר, מידת הפגיעה לא גבוהה. זאת ועוד, בהינתן כי יש לנayette 1 רישיון נהיגה, הרי שעל פי ההחלטה יש לאבחן בין מי שנוהג שככל ומדובר לא הוציא רישיון - לאדם, כמו הנאשם 1, שנוהג ללא רישיון נהיגה בר-תוקף במדינת ישראל, כך שגם מבחינה זו הפגיעה לא ברף הגבוה.

מדיניות העונישה

9. בהתאם לפסיקה שהוצגה ע"י ב"כ צדים, כאשר כל הצד הציג פסיקה שלגישתו מלמדת על מדיניות העונישה, אף אם לא בכל העבירות בהן הורשע הנאשם 1, ובהתאם לפסיקה נוספת, מצאתה כי מדיניות העונישה נעה בין 17 ימי מאסר ל-12 חודשים מאסר, תלוי בהיקף, כמות וחומרת העבירות שנלווה לכניסה שלא כדין, כמו גם לעברם הפלילי של הנאים:

א. רע"פ 13/7726 **נסארה נ' מדינת ישראל** (8.1.14) - נדחתה בקשה רשות ערעור של מי שנדון בגין הסעת 4 שוהים בלתי חוקיים ל-**7 חודשים מאסר בפועל ועונישה נלוות**;

ב. רע"פ 15/8344 **מחאמיד נ' מדינת ישראל** (8.12.15) - נדחתה בקשה רשות ערעור של מי שנדון בגין הסעת שוהה בלתי חוקי אחד ל-**3 חודשים מאסר בפועל** והפעלת מאסר מותנה (חולקו בחופף), כך שנדון ל-**7.5 חודשים מאסר בפועל ועונישה נלוות**;

ג. ת"פ 18-07-68640 **מדינת ישראל נ' אלערג'אן** (13.8.18) נגזו על מי שהורשע בעבירות כניסה לישראל שלא כחוק והסתע שלושה שוהים בלתי חוקיים - **17 ימי מאסר בפועל ועונישה נלוות**. הנאשם לא הורשע בעבירות תעבורה, שומרתן לא מבוטלת והיה נעדך עבר פלילי!

ד. ת"פ 18-05-4895 **מדינת ישראל נ' הוארן** (1.7.18) - נגזו על מי שהורשע בהסתע 3 שוהים בלתי חוקיים, נהיגה ללא רישיון נהיגה, ללא רישיון הרכב ולא ביטוח - **3 חודשים מאסר בפועל**

ונזינה נלוית;

ה. ת"פ 18-02-8132 **מדינת ישראל נ' חריזאת** (27.2.18) - נגזו על מי שהורשע בעבירות כניסה לישראל שלא כחוק, נהיגה ללא רישיון ולא ביטוח - **25 ימי מאסר ונזינה נלוית.** הנאשם לא הורשע בעבירות הסעת שוהים בלתי חוקיים;

ו. ת"פ 18-01-23737 **מדינת ישראל נ' ابو סלאמה** (21.2.18) - נגזו על מי שהורשע בעבירות כניסה לישראל שלא כדין, הפרעה לשוטר במילוי תפקידו ונהיגה ללא רישיון - **75 ימי מאסר בפועל ונזינה נלוית.** גם כאן הנאשם לא הורשע בעבירות הסעת שוהים בלתי חוקיים;

ז. ת"פ 17-06-51644 **מדינת ישראל נ' אלעביד** (5.12.17) נגזו על מי שהורשע בעבירות הסעת שני שוהים בלתי חוקיים, נהיגה ללא רישיון ונהיגה בפסילה - **12 חודשי מאסר בפועל ונזינה נלוית,** אולם מדובר למי שהורשע גם בעבירה נהיגה בפסילה שחומרתה רבה;

ח. ת"פ 17-07-21356 **מדינת ישראל נ' עמרו** (26.7.17) נגזו על מי שהורשע בעבירה אחת של כניסה לישראל שלא כדין ובעל שתי הרשעות בעבירות בטחניות, שענין שימוש בכלכלי וריה, ידי אבניים והשלכת בקבוק תבערה (משנת 2014) וחברות בארגון טרור (משנת 2007) שהתיישנה - **3.5 חודשים מאסר בפועל.** גם כאן הנאשם לא הורשע בעבירות הסעת שוהים בלתי חוקיים ולא בעבירות תעבורה;

ט. ת"פ 13-07-54763 **מדינת ישראל נ' עצומה** (3.9.13) נגזו על מי שהורשע בעבירות הסעת שוהה בלתי חוקיים, נהיגה ללא רישיון ולא ביטוח - **חודשיים מאסר בפועל ונזינה נלוית, לרבות חילוץ הרכב.** מדובר בעונש שהוא תוכאה של הסדר טיעון;

נסיבות הקשורות בביצוע העבירה, כאמור בסעיף 40ט בחוק העונשין

10. בעניינו של הנאשם לא מתקיימות אף לא אחת מהנסיבות המחייבות שבסעיף 40ט לחוק העונשין. הסיבות שהביאו את הנאשם לביצוע העבירות הן צורך כלכלי, כשמדבר במי שגדל 12 ילדים. לא קדם לעבירה תכנון והנזק שנגרם מביצועה, בסופו של יומם לא היה רב, גם בהינתן שהנאשם הסיע את בני משפחתו (ולא זרים), שהה בהרים (ולא בערים), נסע לכיוון הרשות (קרי בדרכו לצאת מדינת ישראל) והוא בעל רישיון נהיגה (שללא תקף במדינת ישראל).

המתמח

11. מכל המקובץ לעיל אני קובעת כי מתמחם העונש ההולם בעניינו של הנאשם 1, שהורשע בעבירות כניסה לישראל שלא כחוק, הסעת שוהים בלתי חוקיים, נהיגה ללא רישיון נהיגה ולא רישיון רכב מן הראי שינווע בין חודשיים וחצי ל-12 חודשים מאסר בפועל.

העונש

12. בהתאם לתקון 113 לחוק העונשין בגזרת העונש במתמחם, עלי לבחון נסיבות שאינן הקשורות בביצוע העבירה, כמו גם שיקולי שיקום או הגנה על שלום הציבור, הרתעה אישית והרתעת הרבים.

13. לא ראוי לנקון לסתות מהמתמחם לקולא או לחומרא.

עמוד 3

14. בקביעת עונשו של נאשם 1 ולקולא לחייב בחשבן הودאותו, שיש בה משום נטילת אחריות והבעת חרטה. מדובר בנאשם שמצוקה כלכלית הביאה אותו לגנוב את הגבול ולהסייע את בני ביתו, תוך סיכון בהעמדה לדין ובריצו עונש מאסר בפועל. המדובר בתושב השטחים שמעצרו ומארסו קשים אף יותר מאשר דרך הכלל, וזאת הייעדרה של מעטפת תומכת. לכך יש להוסיף את הריחוק ממשפחו ו-12 יядיו, שהקלם סובלים מחולאים, כאשר כל מטרתו הייתה לפרנסם.

15. מנגד ולחומרה לחובת הנאשם הרשעה קודמת בעבירות שחף/עיסוק בצד מלחמתי, בגין נדון בתאריך 18.10.16-31 ימי מאסר והרשעה שהתיישנה לפני כ-10 שנים, בגין עבירות הפרת הכרזת שטח סגור ושימוש ברכב ללא רשות, בגין נדון בתאריך 23.7.02 לשבועיים מאסר בפועל. מקובלות עלי טענת ב"כ נאשם 1 לגבי העבירה الأخيرة, כי מדובר בעבירה שנسبותה לא חמורות, בהינתן העונש שהשית עליו בית המשפט הצבאי ואילו העבירה הקודמת התוישנה ומשכך לא מדובר למי שלחובתו עבר מכבד.

16. אשר על כן, לאחר שנתי דעתו לכל הנسبות הרלוונטיות שפורטו לעיל, לרבות הצורך בהרתה אישית ובהרთעת הרבים, מצאתי שיש לגוזר על נאשם 1 את העונשים הבאים:

א. שלושה חודשים ויום מאסר בפועל, שיימנו מיום מעצרו - 30.1.19;

ב. שלושה חודשים מאסר על תנאי למשך שנתיים מיום שחרורו, שלא יעבור כל עבירה לפי **חוק הכנסת לישראל**.

ג. חודש מאסר על תנאי למשך שנתיים מיום שחרורו, שלא יעבור כל עבירה לפי **פקודת התעבורה**, למעט עבירות ברירת קנס.

ד. חתימה על התching'יבות בסך 1,500 ₪ להימנע מעבירות בהן הורשע, וזאת למשך שנתיים מיום שחרורו.
נאשם 1 יחתום על כתוב ההתחייבות עוד היום במציאות בית המשפט בבאר שבע.

שב"ס מתבקש לאפשר לנאשם 1 לחתום על ההתחייבות כאמור.

אם לא יחתום על ההתחייבות כאמור - יאסר נאשם 1 למשך 5 ימים.

זכות ערעור תוך 45 יום לבית-המשפט המחויז.

ניתן היום, כ"ג אדר א' תשע"ט, 28 פברואר 2019, בנסיבות הצדדים.