



ת"פ 3412/07/16 - מדינת ישראל נגד נדאל אסמאעיל

בית משפט השלום בכפר סבא

11 יולי 2016

ת"פ 3412-07-16 מדינת ישראל נ' אסמאעיל(עציר)

מת 3402-07-16

לפני כבוד השופטת מרב גרינברג

המאשימה מדינת ישראל

נגד

הנאשם

נדאל אסמאעיל (עציר)

ב"כ המאשימה עו"ד רונית בירס

הנאשם וב"כ עו"ד פאדי חמדאן

[פרוטוקול הושמט]

הכרעת דין

על יסוד הודאת הנאשם, הנני מרשיעה אותו בעובדות כתב האישום, וכפועל יוצא מכך בעבירה של כניסה לישראל שלא כחוק, לפי סעיף 12(1) לחוק הכניסה לישראל, התשי"ב-1952.

ניתנה והודעה היום ה' תמוז תשע"ו, 11/07/2016 במעמד הנוכחים.

מרב גרינברג, שופטת

[פרוטוקול הושמט]

גזר דין

עמוד 1



1. הנאשם הורשע, על יסוד הודאתו בעובדות כתב האישום, בביצוע עבירה של כניסה לישראל שלא כחוק, בכך ששהה ביום 1.7.16 בסמוך לעיר טייבה, ללא אישור שהיה כדין.
2. הנאשם יליד 1980, ובעברו הרשעה אחת מבית משפט צבאי בעבירות מגוונות.
3. ב"כ המאשימה עותרת להטיל על הנאשם מאסר בפועל לתקופה של מספר חודשים נוכח המעשה המיוחס לו ועברו הפלילי, ואילו ב"כ הנאשם מבקש להסתפק בימי מעצרו נוכח כניסתו לארץ לצרכי פרנסה בלבד והעובדה שהרשעתו הקודמת מבית משפט צבאי.

גזירת דינו של הנאשם בהתאם לתיקון 113 לחוק העונשין

4. על פי סעיף 40ג(א) לחוק העונשין, יש לקבוע את מתחם העונש ההולם את מעשה העבירה בהתאם לעקרון ההלימה, המהווה עקרון מנחה בענישה, תוך התחשבות בערך החברתי שנפגע, במידת הפגיעה בו, בנסיבות הקשורות בביצוע העבירה ובמדיניות הענישה הנהוגה.
5. בכל הנוגע לערכים המוגנים שנפגעו במקרה דנן, אין מקום להכביר מילים ביחס לפוטנציאל הטמון בכניסה לתחומי המדינה ללא יכולת פיקוח על הנכנסים ועל היוצאים מתחומה. אין ספק כי הדבר מכביד על רשויות אכיפת החוק ומאפשר כניסה לא מבוקרת של תושבי אזור, שחלקם יכול וינצלוה לצורך פעילות חבלנית. לצד זאת, נקבע בהלכת אלהרוש כי, כאשר עבירת השב"ח מבוצעת לצרכי פרנסה בלבד, וכל רצונו של תושב האזור הנו להרוויח את פת לחמו ולשוב לביתו, כי אז מידת הפגיעה של התנהגות מסוג זה היא פחותה. עוד יודגש, כי אין די בפוטנציאל להגברת הסיכון הבטחוני, ואף אין די בהגדלת הפוטנציאל להגברת הסיכון לפשיעה פלילית, כדי לייחס לנאשם הספציפי עצמת פגיעה רבה יותר בערכים המוגנים.
6. בענייננו, בכל הנוגע **לנסיבות ביצוע העבירה**, הרי עסקינן בעבירה של כניסה לישראל שלא כדין, ללא עבירות נלוות. ביחס לנאשם מדובר אכן בנאשם בעל הרשעה קודמת אך אתחשב בגילו ובנסיבותיו.
8. מדיניות הענישה בעניינם של נאשמים שיוחסה להם עבירה של שהיה בלתי חוקית לצרכי פרנסה, והנם נעדרי עבר פלילי, הותוותה בהלכת אלהרוש ונעה ממאסר על תנאי ועד מאסר למשך חמשה חודשים, הכולל את תקופת התנאי. גם אם לא נעלם מעיניי כי המציאות בה אנו חיים בימים אלה קשה, ובכל יום אנו עדים למקרים שונים וקשים של פיגועי טרור ברחבי הארץ, אינני סבורה כי יש בנתון זה, מכאיב ומצער ככל שיהיה, כדי לשמש בסיס לסטיה מהלכת אלהרוש.

ביום 29.10.15 דחתה ערכאת הערעור בבית המשפט המחוזי במסגרת עפ"ג (חיפה) 46537-10-15



מדינת ישראל נ' פטאפטה ועפ"ג 46514-10-15 מדינת ישראל נ' רבאיעה, ערעורי המדינה על קולת עונשם של תושבי שטחם שנידונו, בנסיבות דומות, למספר ימי מאסר.

בהחלטות אלו נקבע במפורש, כי המצב הבטחוני אינו מצדיק בחינה מחודשת של המתחם שנקבע בעניין אלהרוש, וכן הודגש כי על אף שלמדינה זכות להשתמש בכלים משפטיים לצרכים בטחוניים, "אין בכך כדי לשנות את כללי היסוד של שיטתנו המשפטית בכל הנוגע למידתיות הענישה בהתאם לעקרונות חוק יסוד: כבוד האדם וחירותו, פסיקתו המנחה של בית המשפט".

מכאן ניתן ללמוד, שאין מקום לערוך שינוי בגבולות מתחם העונש שיש להטיל על תושב האזור שהורשע בעבירת שב"ח בלבד, ויש לפסוק בכל מקרה בהתאם לנסיבותיו. ואם ניתן לשקול את השלכותיו של המצב הבטחוני העכשווי, תוך מתן דגש לשיקולי הרתעת היחיד והרבים, הרי זה לכל היותר בתוך המתחם שנקבע בהלכת אלהרוש.

9. **אשר על כן, לאחר ששקלתי את מכלול השיקולים אני גוזרת על הנאשם את העונשים הבאים:**

- א. מאסר בפועל בן 10 ימים מיום מעצרו 1.7.16.
- ב. מאסר על תנאי בן חודשיים, והתנאי הוא כי בתקופה בת 24 חודשים לא יעבור עבירה בה הורשע.

כפועל יוצא מגזר דיני, ישוחרר הנאשם לאלתר.

זכות ערעור לבית המשפט המחוזי תוך 45 יום.

ניתנה והודעה היום ה' תמוז תשע"ו, 11/07/2016 במעמד הנוכחים.

מרב גרינברג, שופטת

הוקלדעלידיאביגילכהן