



ת"פ 37412/09/15 - מדינת ישראל נגד ואיל עדילי, פאדי פאטפה

בית משפט השלום בראשון לציון

16 מאי 2016

ת"פ 37412-09-15 מדינת ישראל נ'

עדילי ואח'

מת 37430-09-15

בפני כב' סגן הנשיאה, השופט אברהם הימן
המאשימה
נגד
הנאשמים
1. ואיל עדילי
2. פאדי פאטפה

נוכחים:

ב"כ המאשימה עו"ד דפנה קרפל

נאשם 1

ב"כ הנאשמים עו"ד אבו סיף

אין הופעה לנאשם 2

[פרוטוקול הושמט]

גזר דין בעניינו של נאשם 1

רקע.

הנאשם הודה בעובדות כתב האישום, במסגרת הסדר טיעון, והורשע על סמך הודייתו בשלושה אישומים בגין עבירות של כניסה לישראל שלא כדין לפי סעיף 12(1) לחוק הכניסה לישראל, תשי"ב-1952. על פי עובדות כתב האישום שהה הנאשם, בשלושה מועדים שונים - בתאריך 19.9.15, 23.3.15, 7.4.15, באתרי בנייה שונים בראשון לציון כאשר אין בידו אישור כניסה לישראל כחוק.

בדיון שהתקיים לפני ביום 15.3.16 שמעתי טיעוני הצדדים לעונש.

עמוד 1



טיעוני באת כוח המאשימה.

באת כוח המאשימה עתרה להשית על הנאשם עונש של 2 חודשי מאסר בפועל בקיזוז ימי מעצרו, מאסר על תנאי, התחייבות וקנס. בטיעוניה ציינה את הערכים המוגנים שבעבירה, וטענה לחומרה הנובעת מכך כי המדובר בנאשם אשר ביצע עבירות פעם אחר פעם. לשיטתה, על אף כי מדובר בנאשם ללא עבר פלילי שנכנס לתחומי המדינה לצורכי עבודה, הרי שנוכח המצב הביטחוני הנוכחי יש לקבוע מתחם עונש הולם הנע בין מאסר בפועל למשך חודש ימים לבין 6 חודשי מאסר בפועל, מחמיר יותר מזה שנקבע ברע"פ 3677/13 **אלהרוש נ' מדינת ישראל** [ניתן ביום 9.12.14, פורסם בנבו] (להלן - "הלכת אלהרוש").

טיעוני בא כוח הנאשם.

בא כוח הנאשם עתר להשית על הנאשם עונש שיתבטא בשלושת ימי מעצרו (מיום 21.9.15 עד ליום 23.9.15) ולדחות את עמדתה העונשית של המאשימה. לטענתו, אין בנסיבותיו של תיק זה לקבל את טענת המאשימה לפיה חל שינוי בהלכת אלהרוש עקב המצב הביטחוני הנוכחי, והלכה זו שרירה וקיימת. בא כוח הנאשם ציין כי הנאשם בן 25, נשוי ואב לתינוק, נכנס לתחומי המדינה בשלושה מועדים שונים, שלא על מנת לפגוע בביטחון המדינה כי אם לצורכי עבודה והראיה היא כי נתפס על ידי המשטרה כשהוא שוהה באתרי בנייה. על כן טען כי יש לגזור דינו של הנאשם לפי הלכת אלהרוש היות ומדובר בנאשם נעדר עבר פלילי, שנכנס לארץ על מנת לעבוד ולפרנס את משפחתו וללא שביצע עבירות נלוות. כמו כן ביקש להתחשב בנאשם בשל מצבו הרפואי עקב ניתוח שעבר ובכך שאביו של הנאשם סובל ממחלת כליות והנאשם ביקש לעבוד בתחומי המדינה על מנת לממן את טיפולי אביו.

דברי הנאשם.

הנאשם טען כי תחילה עבד בשכם על מנת לממן את טיפולי אביו הנושא כליה אחת ואולם הכסף לא הספיק ועל כן נכנס לעבוד בתחומי המדינה. כמו כן טען כי הצליחו לגייס את הכסף לצורך ניתוח שעבר אביו, כי אף הוא עבר ניתוח ואינו יכול לעבוד וכי הינו אב לתינוק כבן חודש ימים.

דין והכרעה.

הנאשם הורשע, על סמך הודייתו, בביצוע שלוש עבירות של כניסה לישראל שלא כחוק, אותן ביצע בשלושה מועדים שונים בשנת 2015.

בהתאם לתיקון 113 לחוק העונשין, תשל"ז-1977, יש לקבוע תחילה את מתחם העונש ההולם ולצורך כך יש להתחשב בערך החברתי שנפגע ובמידת הפגיעה בו, בנסיבות ביצוע העבירה ובמדיניות הענישה הנוהגת.



בהלכת אלהרוש נקבע כי מתחם העונש ההולם בעבירות של כניסה לישראל שלא כחוק לצרכי פרנסה, כשזו נעברת בפעם הראשונה ולא נלוות לה עבירות נוספות, נע בין מאסר מותנה לחמישה חודשי מאסר בפועל אשר יכלול הן את תקופת התנאי והן את תקופת המאסר בפועל. כמו כן נקבע כי מתחם עונש לקנס ינוע בין 0 ₪ לבין 2,000 ₪.

דומה אפוא כי, במצב דברים רגיל, מתחם העונש ההולם שנקבע בהלכת אלהרוש הוא המתחם ההולם אף את מעשי העבירה בהם הורשע הנאשם, לפי שאין חולק כי הנאשם, כשהוא נעדר עבר פלילי, נכנס לתחומי המדינה לצרכי עבודה וממניעים כלכליים, וכי לא ביצע עבירות נוספות או נלוות. אלא שלשיטת המאשימה המציאות הביטחונית בעת הנוכחית מצדיקה קביעת מתחם ענישה מחמיר יותר וכזה העומד על מאסר בפועל הן בגבולו התחתון והן בגבולו העליון.

אכן נוכח פסיקתו של בית המשפט העליון בעניין אלהרוש [פסקה 65 לפסק הדין] נקבע כי מתחם העונש ההולם בעבירות של כניסה לישראל ללא היתר עלול להשתנות בשל המצב הביטחוני המשתנה, וכך נאמרו הדברים מפי כב' השופט ס' ג'ובראן:

"מידת החומרה של עבירת השב"ח נגזרת מהמצב הביטחוני. היא עשויה להשתנות עם שינוי העתים ואף עשויה להשתנות ממחוז למחוז. יש לבחון ולהתאים מעת לעת את מתחם העונש ההולם ואת העונש הראוי בתוך המתחם בגין עבירה זאת על פי תנאי הזמן והמקום, כך שאת מסקנתנו בפסק דין זה יש לבחון על רקע נסיבות ומצב בטחוני נתון".

לדאבוננו, אין אנו מצויים בתקופה של "רגיעה ביטחונית", אלא מצויים אנו במציאות קשה בה פוקדים אותנו אירועי טרור על ידי מפגעים בודדים הפוגעים בחייהם של אזרחים תמימים, ילדים ותינוקות, באכזריות קשה משאת.

לפי שיטת המאשימה המצב הביטחוני הנוכחי הינו פקטור המשפיע על גבולות מתחם העונש ההולם.

לעומתה, סבור בא כוח הנאשם כי המצב הביטחוני אינו משפיע על המתחם כפי שנקבע בהלכת אלהרוש לפי שמדובר בנאשם אשר נכנס לארץ ממניעים כלכליים טהורים ללא כוונה לפגוע בביטחון המדינה, ובתקופה קודמת למצב הביטחוני השורר כיום.

בהקשר זה ראוי להקדים הכלל לפרט ולהציב הדברים על מכונם הנכון. ככל שמדובר במצב ביטחוני נתון בעת ביצוע העבירה הרי שהוא מהווה נסיבה הקשורה בביצוע העבירה הרלבנטית לקביעת מתחם העונש ההולם. ככל שמדובר במצב ביטחוני כיום, במועד גזירת העונש, הרי שמדובר בשיקולים של הרתעת היחיד והרתעת הרבים שאינם רלבנטיים בקביעת המתחם גופו אלא בגזירת העונש בתוכו.

הנאשם שלפני נכנס לישראל ללא היתר ושלא כדין בשלושה מועדים שונים- בחודש מרץ, בחודש אפריל ובחודש ספטמבר 2015. לא הוכח לפני כי מדובר במועדים החלים בתקופה מאז פרוץ ההתדרדרות האחרונה במצב הביטחוני, ואין המדובר במידע שהוא בגדר ידיעה שיפוטית אלא בגדר ידיעה כללית.



על כן, אני סבור כי מתחם העונש כפי שנקבע בהלכת אלהרוש ראוי אף למקרה דנן, לפי שאף אם יש מקום להחמיר עם הנאשם שלפני בשל הכרח בהרתעת היחיד והרבים הרי שניתן לעשות כן בגדרי המתחם שנקבע בהלכת אלהרוש.

בבואי לגזור עונשו של הנאשם בגדרי מתחם העונש ההולם, התחשבתי בגילו של הנאשם (יליד 1991), במצבו המשפחתי והכלכלי, בנסיבות שהביאוהו לבצע את העבירות והכוונה לכורח כלכלי, במצבו הבריאותי של אביו כפי שנטען ובצורך לממן טיפוליו הרפואיים, כמו גם בעובדה כי הוא נעדר עבר פלילי, כי הודה וחסך בזמן שיפוטי. מנגד שקלתי לחומרה הצורך בהרתעת היחיד ובהרתעת הרבים. הנאשם נעדר עבר פלילי וזו לו הרשעה ראשונה בעבירת שב"ח. אין מדובר בעבריין רצידיביסט ולא ראיתי ליתן לשיקול הרתעת היחיד משקל מיוחד לחומרה. באשר להכרח בהרתעת הרבים, אמנם יש וענישה ממשית כלפי עבירות מסוג זה תייצר הרתעה בקרב אלה שבכוונתם להיכנס לתחומי המדינה שלא כדין, ואולם האפקטיביות ההרתעתית מוגבלת, ככל שעסקינן בעבריינים הפועלים מתוך מצוקה כלכלית, כפי שהובהר בדברי כב' השופט ס' גובראן בעניין אלהרוש (פסקה 45 לפסק הדין). לצד זאת ובשל המצב הביטחוני, הרי שיש ליתן משקל לשיקול זה בקביעת העונש בתוך מתחם העונש ההולם היות ו"אין חולק כי עצם תופעת הכניסה שלא כדין מגדילה את הפוטנציאל לסיכון ביטחוני, בין היתר בכך שהיא פותחת פתח לזליגת פעילות חבלנית עוינת (פח"ע) לתחומי מדינת ישראל ובכך מסכנת את בטחון תושביה" (פסקה 17 בעניין אלהרוש). באיזון בין השיקולים השונים, כפי שפירטתי לעיל, ומתוך שאני מתחשב במיוחד בנסיבותיו המשפחתיות והכלכליות של הנאשם.

אשר על כן אני מוצא להעמיד עונשו של הנאשם על עונש של מאסר על תנאי.

אני גוזר על הנאשם חודשיים מאסר על תנאי והתנאי הוא שבמשך שנתיים מהיום לא יעבור הנאשם עבירה על חוק הכניסה לישראל.

בנסיבותיו האישיות של הנאשם איני גוזר עליו עונש כספי.

מוצגים: ייעשה בהם לפי שיקול דעתו של הממונה על החקירה.

זכות ערעור לבית המשפט המחוזי תוך 45 ימים.

ניתן והודע היום ח' אייר תשע"ו, 16/05/2016 במעמד הנוכחים.

אברהם הימן , סגן נשיאה

[פרוטוקול הושמט]



החלטה

אני מורה על עיכוב שחרור הערבויות, לרבות ההפקדה הכספית עד ליום 26/6/2016.

ככל שהתביעה תודיע תוך תקופה זו לב"כ הנאשם כי אין בדעתה להגיש ערעור, אזי יש להחזיר הערבויות, לרבות ההפקדה למי שהפקידה.

ניתנה והודעה היום ח' אייר תשע"ו, 16/05/2016 במעמד הנוכחים.

אברהם הימן , סגן נשיאה

[פרוטוקול הושמט]

החלטה בעניין נאשם 2

בשלב זה אינני מורה דבר לעניין הערבויות.

ככל שבדיון הנדחה לא יהיה בידי הסנגור אסמכתא לסירוב כניסת הנאשם לישראל, אורה על חילוט הערבויות.

אל הממונים על כניסת תושבי ה"שטחים" יש להתיר כניסת הנאשם 2 לתחום המדינה על מנת שיתייצב למשפטו.

הסנגור יקבל לידי זימון ממזכירות בית המשפט שבאמצעותו יקבל הנאשם 2 אישור כניסה לישראל.

כמו כן, לדיון הנדחה יזומן ערב צד ג' שחתם ערבות בתיק מ"ת 37430-09-15, עפ"י פרטים שתמסור התביעה למזכירות ביהמ"ש.

נדחה ליום 19.9.2016 שעה 10:00 להקראה.



ניתנה והודעה היום ח' אייר תשע"ו,
16/05/2016 במעמד הנוכחים.
אברהם הימן , סגן נשיאה

הוקלד על ידי פקעת מינאי