



מדינת ישראל
בית הדין לביקורת משמורת של שוהים שלא כדין
מתקן משמורת גבעון

כ"ז ניסן תשע"ט
02 מאי 2019

בפני כב' הדיין רג'א מרזוק
מס' תיק/ ט': 1463142
תאריך צו המשמורת: nulldate
מדינה: ירדן

המבקש/ת: רשות ההגירה

- נגד -

המשיב/ה: ח'גה

נוכחים: המוחזק, ב"כ המוחזק עו"ד נאדיה דקה, נציג משה"פ מר אלימלך וקסלר

פרוטוקול

ב"כ הצדדים מסכימים לקיים הדיון בהעדר מתורגמן לשפה הערבית.

דברי ב"כ המוחזק:

אני רוצה להתייחס ראשית בהתאם להודעת המשיב רואים הירדנים שוללים אזרחותו הירדנית מצ"ב לבקשה מסמך של משה"פ הירדני שלא מדובר באזרח ירדני אלא בעל אזרחות פלסטינים אנו מניחים שהדבר משליך על הרחקה לירדן לעניין התושבות הפלסטינית בבקשה פורט פרק ההסדרה של תושב על פי החוק סעיף 1 לחוק אזרחות הכניסה לישראל הגדרת תושב איזור מי שרשום כמתגורר אף לא רשום מדובר באדם נכנס בגיל 3 בשנת 1986 לגדה המערבית בן להורים פלסטינים בעלי תז. פלסטינית שעברו לירדן נולד שם מיד עם הגיעו לחברון האב ניסה להסדיר מעמדו בעקבות תקלה מעמדו לא הוסדר מעמד אחיו שנולד באותן נסיבות הוסדר ותעודת הזהות שלו צורפה בבקשה הוא יליד ירדן ומחזיק ת.ז. פלסטינית דבר נוסף המעיד על זיקה לגדה המערבית המוחזק התחתן בשנת 2008 תושב הרשות נולדו לו 6 ילדים אחרון נולד ב- 17/4/18 בעודו במשורת ומנותק ממשפחתו וכול תעודות הלידה של ילדיו אפשר לראות במפורש של אזרחות האב כתוב פלסטיני זה מסמך של משה"פ הפלסטיני מוצרפות נספח 4 בעבר המוחזק נעצר מספר פעמים בתום המעצר שותרר לגדה לא ברור מדוע המשיבה התעקשה הפעם להרחיקו לירדן הרשות מכירה בו כתושב מדובר באדם שניסה להגדיר מעמדו בשנת 2018 חזר והגיש בקשה מדיניות ההקפאה של מדינת ישראל ממשיכה עד הימים ולכן הדבר מתעכב אני רוצה להתייחס להיבט ההומניטרי המוחזק מפרנס יחיד למשפחה מרובת ילדים מוחזק במשמורת 3 חודשים נתפס על שהייה בלתי חוקית המוחזק נכנס לעבוד בבניין כדי לפרנס משפחה זו מאז אשתו אמא לששה ילדים רק לפני פחות משבועיים ילדה

נמצאים במצב קשה בשל המשך החזקתו של אבי המשפחה במשמורת ולכן אנחנו חוזרים
מה שנכתב בבקשה מבקשים מביה"ד שיורה על שחרורו .

דברי נציג משרד הפנים:

המוחזק הגיע למשמורת שלנו בעקבות כך שעבר עבירה פלילית שהייה וכניסה שלא כחוק
לתחומים מדינת ישראל על מנת שיעד ההרחקה תהא כבקשתו לתחומי הרשות הפלסטינית
עליו להציג מסמך דומה למה שנטען שיש להוריו ואחיו כיוון כפי שנתברר ב"כ החלה לייצגו
רק לאחרונה יטיבו לעשות אם ישיגו את המסמכים המתאימים על מנת שלא נחזור על סיבת
שהותו כאן והיא עבירה פלילית נוספת של שהייה שלא כחוק של תחומי מדינת ישראל
המסמכים שצורפו לבקשת השחרור מוכרים לנו לחלק מבני משפחה יש את המסמכים
המתאימים ואם נכונים הדברים אין סיבה שלא יקבל דברים דומים אם חברתי מאשימה
רשויות המדינה עליה לפנות לערכאה המתאימה אם ישוחרר ממשמורת יהא זה בבחינת מפני
עיוור לא תיתן מכשול שוב ייעצר במישור הפלילי ויהא מועמד שוב לעבירה פלילית של שהייה
שלא כחוק , אנחנו צריכים כתובת בדמות אישור על אזרחות בתחומי הרשות מכיוון שב"כ
נכנסה רק כעת לעניינים מציע לתת את הזמן כדי לא להיוותר שוהה לא חוקי שוב אנחנו קבלנו
מסמכים משניים ולא מחייבים .

ב"כ המוחזק :

רוצה לחדד העניין ברור לביה"ד המוחזק נמצא בעקבות צו הרחקה עניין העבירה הפלילית
נידון סיים לרצות מעצרו אין הצדקה לעונש כפול בהקשר לגבי העניין הצגת מסמך מהרשות
הפלסטינים ברגע שמוגשת בקשה לוועדה האזרחית ואישור צורף מהרשות הרשות מכירה
בזכות האדם להגיש בקשה כזו ומיד לאחר מכן האחריות עוברת לרשויות הישראליות לעניין
ההקפאה לא אחזור עניין של קבלת זהות זה לא עניין שניתן לקבל תוך זמן סביר כשהוא
במשמורת כול המסמכים שצורפו לגבי משפחתו הגרעינית מעידות על כך שמדובר באדם
פלסטיני המתגורר בדורה שבנפת חברון הטענה שצריך לקבל מסמך מסוג של תעודת מטעם
הרשות הפלסטינית היא טענה שלא ניתן לקיימה במצב דברים זה ימשיך להיות במשמורת עוד
הרבה זמן עד שהרשויות הישראליות יחזרו בהן מהקפה דבר נוסף מפנה לכך שהמוחזק נעצר
מספר פעמים כול פעם היה משוחרר ללא בעיה לגדה צו ההרחקה הוא לירדן מדינה שמסרבת
לקבלו לא ברור מדוע המוחזק על המוחזק להישאר במשמורת .

נציג משה"פ :

חברתי מחזקת דברי בטענתה שהמוחזק שוחרר מספר פעמים לרשות הפלסטינית עובדה
כשלעצמה מצדיקה טענתי שהמוחזק אמור להיות מורחק לישות שתקח אחריות על כך
שישאר בישות ולא יגיע שוב לשהייה בלתי חוקית בתחומי המדינה כשהרשות תיתן לו את
המסמך יש יותר סיכויים שלא נראה אותו שוב חדשות לבקרים שוהים בלתי חוקי במדינה
כיום כביכול חסר כתובת צפוי שהתנהלות זאת תימשך מכאן לעמוד על כך לקבלת מסמך
אזרחות פלסטינית ודאי לאחר שיש את המסמך הירדני השולל מעמדו כאן , אולי גם ירוז
מהלך הדברים שם , לשאלת ביה"ד בעבר כשהורחק לא היה מסמך אזרחות , לשאלת ביה"ד
נבחן כול שאפשר כדי כשיורחק לא יחזור לשהייה בלתי חוקית .

החלטה

1. המוחזק נתין ירדן, נכנס לישראל שלא כדין מהלך חודש 1/19.
2. המוחזק שוהה בישראל ללא אשרת שהייה כדין.
3. כעולה מהמסמכים בתיק ביום 27/1/19 הורשע המוחזק במסגרת תיק ת"פ 19 – 01 – 51623 בבית משפט השלום באר שבע וזאת נוכח הודאתו בעבירה של כניסה לישראל שלא כחוק, לפי סעיף 12(1) לחוק הכניסה לישראל, בגין הרשעתו השית ביהמ"ש (כ"י השופט אמיר דורון) על המוחזק בין היתר 20 ימי מאסר בפועל שימנו מיום מעצרו
4. ביום 4/2/19 נערך למוחזק שימוע בפני הממונה על ביקורת הגבולות הוחלט להותירו במשמורת עד הרחקתו צויין כי הסתנן לישראל והורשע בעבירה של כניסה שלא כדין בתיק 19 – 01 – 51623 ושוהה שלא כדין בישראל לא הסדיר מעמדו בישראל עבד שלא כדין.
5. כנגד המוחזק ניתן ביום 4/2/19 ניתן צו משמורת וצו הרחקה לפי חוק הכניסה לישראל.
6. בצד טענותיו של המוחזק להיותו נתין הרשות הפלסטינית הומצאו מטעמו מסמכים תומכים לטענותיו וזאת ביום 21/2/19 וביום 21/3/19, בהתאם להחלטות מיום 6/3/19, 10/3/19, 17/3/19, 21/3/19 הוריתי לממונה על ביקורת הגבולות להמציא עמדתו ביחס לטענות המוחזק בדבר נתינותו והמסמכים שהגיש מטעמו.
7. בהחלטה מיום 25/3/19 הוריתי לממונה על ביקורת הגבולות להמציא עמדתו ביחס לטענות המוחזק לנתינותו כתושב הרשות הפלסטינית בתגובה מיום 11/4/19 מטעם הממונה על ביקורת הגבולות צוין בין היתר כי המוחזק הועבר למשמורת לאחר שהורשע בעבירה של כניסה שלא כדין לישראל בתיק ת"פ 19 – 01 – 51623 וריצה עונש מאסר שהושת עליו בשימוע שנערך לו השיב כי נולד בירדן ומחזיק תעודת לידה ירדנית עוד השיב כי אינו אזרח פלסטינאי ואין לו אזרחות פלסטינאית וכי המסמכים שהמציא המוחזק נשלחו למחלקת הקונסולרית לבדיקתם וכי המוחזק עושה דין לעצמו לא מתקיימת עילה לשחררו ממשמורת וכי יומצא עדכון ביחס לממצאים ועמדת רשות האוכלוסין וההגירה למסמכים שהמציא המוחזק וטענתו.
8. בהודעה מיום 22/4/19 מטעם הממונה על ביקורת הגבולות נטען צויין כי לאחר בירור יום 11/4/19 מול שגרירות ירדן, בקשה לקבלת מסמכי מעבר לירדן סורבה ונסגרה על ידי רשויות ירדן ובעדכון מיום 29/4/19 הוסיף הממונה על ביקורת הגבולות כי ביום 11/4/19 נשלחה הודעה מהקונסול הירדני השוללת אזרחות המוחזק וכי המוחזק לא העביר מסמך המזהה אותו כפלסטינאי וכי לאור הרשעתו יש להותירו במשמורת.
9. מטעם ב"כ המוחזק הוגשה היום בקשה לשחרר את המוחזק ממשמורת כמו כן שמעתי את טענות הצדדים בפני.

10. לאחר שבחנתי טענות המוחזק מטעם ב,כ בפני ועינתי בבקשה מטעמו והמסמכים שצורפו אליה ובחנתי טענות הממונה על ביקורת הגבולות ועינתי במסמכים בתיק, לאור תכלית המשמורת ובנסיבותיו של המוחזק ולאחר איזון בין תכלית המשמורת ולאור טענות הממונה על ביקורת הגבולות וזכויות המוחזק, הנני מורה בנסיבות העניין ככול שלא יורחק המוחזק עד ליום 19/5/19 שעה 12:00 ישוחרר המוחזק בהתאם לתנאים שיפורטו בהמשך החלטה זו.

11. בעניין ברם 7696/16 טומגזי אריא נ' משרד הפנים - רשות האוכלוסין וההגירה (ניתן ביום 4/1/17, פורסם בנבו) נקבע כי (פסקאות 27-28 לפסה"ד של כב' השופטת ד.ברק-ארז):

"תכליתו של מוסד המשמורת לפי חוק הכניסה לישראל מכוונת להפסקה מיידית של שהייה בלתי חוקית, תוך מתן אפשרות למדינה להסדיר את הרחקתו של מי ששוהה שלא כדין בישראל. במהות הדברים, המדובר בסמכות שהיא על-פי טבעה "סמכות עזר" לצורך הרחקה (גם אם אינה יכולה להיחשב סמכות עזר במונח הרגיל של מונח זה, בשל הדרישה להסמכה מפורשת ביחס לפעולות הפוגעות בזכויות אדם. ראו: דפנה ברק-ארז משפט מינהלי כרך א 147-148 (2010)). על כך כבר נאמר בעבר כי "מטרת משמורת לצורך הרחקה נועדה לא למטרת כפייה, ולא למטרה עונשית; היא מכוונת, כל כולה, להגשים את תכלית המדיניות לפקח על הנכנסים והשוהים בישראל שלא כדין, ולתת בידי הרשות אמצעים יעילים להגשים מדיניות זו, תוך שמירה על עקרונות חוקתיים והגנה על זכויות האדם" (בר"ם 696/06 אלקנוב נ' בית הדין לביקורת המשמורת של שוהים שלא כדין, [פורסם בנבו] פסקה 16 (18.12.2006). ראו גם: בר"ם 7267/09 עבדולאי נ' משרד הפנים, [פורסם בנבו] פסקה 11 (21.12.2009); בג"ץ 7146/12 אדם נ' הכנסת, פסקה 19 לפסק דינה של השופטת ע' ארבל (16.9.2013) (להלן: עניין אדם); בג"ץ 8665/14 דסטה נ' הכנסת, [פורסם בנבו] פסקה 34 לפסק דינה של הנשיאה מ' נאור (11.8.2015) (להלן: עניין דסטה)).

בהתאם לתכליתו זו של מוסד המשמורת, נקבע בהלכה הפסוקה כי ההחזקה במשמורת היא "אסורה כשלא מתקיים בעניינו של המוחזק הליך הרחקה אפקטיבי, או כאשר לא נראית באופן אפשרות לגירוש מהארץ" (ראו: בג"ץ 8425/13 איתן – מדיניות הגירה ישראלית נ' ממשלת ישראל, [פורסם בנבו] פסקה 51 לפסק דינו של השופט ע' פוגלמן (22.9.2014) (להלן: עניין איתן), וההפניות שם). על רקע זה נקבע גם כי ככלל, כאשר המוחזק שוהה שישים יום ברציפות במשמורת מכוח חוק הכניסה לישראל, יורה הממונה על שחרורו, אלא אם קיים אינטרס ציבורי בעל משקל של ממש, המחייב את המשך החזקתו לתקופה שאינה חורגת מהסביר (עניין אדם, בפסקה 22 לפסק דינה של השופטת ארבל, וההפניות שם; עניין הבטום, בפסקה ט"ז).

12. במקרה דנן וכעולה מהעובדות על אף הקביעה כי המוחזק נתין ירדן, ומדינת ירדן כיעד להרחקתו אלא שרשויות ירדן סרבו לקבל את המוחזק לשטחם לאור עמדתם כעולה מהראיות בפני לאי היותו אזרח ירדני.

13. מתחילת החזקת המוחזק במשמורת, ולאורך המשמורת לרבות בדיונים בפני עמד על טענתו לאי היותו אזרח ירדן לא תושב הרשות והביע הסכמתו להיות מורחק לשטחי הרשות מקום מושב אשתו וילדיו, הוריו ואחיו.

14. מטעם המוחזק מהלך החזקתו במשמורת הוגשו מסמכים רבים ביחס למעמדו של בני משפחתו כתושבי הרשות הוריו, אחיו ואשתו, לרבות אישור מבית ספר על לימודיו בשטחים, תעודת נישואין ואישור משה"פ הפלסטיני ללידת בניו של המוחזק המוחזק וכן אישור משה"פ הפלסטיני להיות המוחזק כרשום כפלסטיני ואינו מוכר כירדני כמו כן צורפו במסגרת הבקשה לשחרור, בהחלטות שניתנו ביום 21/2/19, 21/3/19, 11/4/19 הוריתי לממונה על ביקורת הגבולות להמציא עמדתו ביחס למסמכים שהוגשו מטעם המוחזק, אך עד היום לא הומצאה

התייחסות עניינית למסמכים הנ"ל, עת נטעם בפני היום כי המסמכים אינם מספיקים.

15. סבורני בנסיבות המוחזק בהתחשב בתכלית המשמורת כנ"ל, עת ההחזקה במשמורת טרם חלוף 60, על פי העילה בסעיף 13 ו (א)4 נועדה בין היתר לבירור וזיהוי המוחזק, עת חלפה לה תקופה של מעל 90 יום כאשר האפשרות להרחיקו לירדן אינה מעשית ולאור העובדה כי טרם נקבע יעד הרחקה אחר ובהתחשב בהתנהלות ביחס לבחינת טענות המוחזק להיותו תושב בהרשות, הנני מורה בנסיבות העניין ככול שלא יורחק המוחזק עד ליום 19/5/19 שעה 12:00 ישוחרר המוחזק בהתאם לתנאים להן:

- א. היעדר מניעה רפואית.
- ב. המוחזק ימסור את הכתובת המדויקת למקום מגוריו יתגורר אך ורק בכתובת זו שימסור, לא יעבור לכתובת אחרת טרם מתן הודעה בכתב לרשות האוכלוסין וההגירה, כמו כן ימסור המוחזק אמצעי קשר טלפוני ככול שקיים ברשותו.
- ג. המוחזק יתייצב מדי שבוע ביום שלישי במשרדי רשות ההגירה בכתובת שתימסר ע"י רשות ההגירה כמו כן יתייצב בכול עת ומקום שיידרש לצורך בחינת מעמדו.
- ד. המוחזק יפקיד סך של 3,000 ₪ להבטחת תנאי שחרורו.
- ה. המוחזק יחתום על ערבות עצמית בסך של 10,000 ₪ להבטחת התייצבותו כנ"ל.
- ו. המוחזק ימציא ערבות צד ג' מצד אדם השווה כדין בישראל וזאת בסך של 10,000 ₪, להבטחת תנאי שחרור המוחזק והתייצבותו, הערב ימסור פרטיו כתובתו, ואמצעי קשר טלפוני עמו ככול שיש.
- ז. המוחזק יצא מישראל תוך 14 מיום שחרור על פי החלטה זו אלא אם יסדיר מעמדו לפני כן.
- ח. כתובת ב"כ המוחזק תשמש כתובת המוחזק לכול התכתבות והמצאה מצד משה"פ.

16. במקרה דנן לא מצאתי כי מתקיים סייג לשחרור ממשמורת, מטעמי מסוכנות לציבור בהתחשב בעבירה בה הורשע המוחזק וריצה עונשו כנ"ל ולהעדר ראיות מלמדות על מסוכנות כיום כמו כן לא מצאתי כי הסייג הקבוע בסעיף 13 ו (1) מונע שחרורו היות וטרם נקבע יעד סביר ומעשי להרחקת המוחזק, בהתחשב תכלית המשמורת והתקופה שניתנה למיצוי זיהוי ההרחקה.

על החלטה זו ניתן לערער לבית המשפט המחוזי בשבתו כבית משפט לעניינים מנהליים תוך 45 יום מקבלת ההחלטה.

ניתנה היום, כ"ז ניסן תשע"ט, (02 מאי 2019).

רג'א מרזוק, דיין



121-99-2019-010936

מס' מסמך: