|  |  |
| --- | --- |
| **בית המשפט המחוזי בבאר שבע** | |
| ת"פ 8067-08 מ.י. פרקליטות מחוז דרום-פלילי נ' ג'ראדאת(עציר) | 16 מרץ 2011 |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  | |  |
| בפני | **כב' השופטת ד"ר דפנה אבניאלי** | |
| בעניין: | מ.י. פרקליטות מחוז דרום-פלילי |  |
|  | ע"י ב"כ עוה"ד מורן גז | המאשימה |
|  | **נגד** | |
|  | עטיה ג'ראדאת (עציר) |  |
|  | ע"י ב"כ עוה"ד מוטי יוסף | הנאשמים |

חקיקה שאוזכרה:

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [144 (ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b), [144(ב2)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b2), [498(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/498.a), [499(א)(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/499.a.1)

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

הנאשם הורשע, לאחר ניהול הוכחות, בשלוש עבירות של קשירת קשר לפשע לפי [סעיף 499(א)(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/499.a.1) ל[**חוק העונשין**](http://www.nevo.co.il/law/70301)**, תשל"ז-1977** (להלן : **"החוק"**), שלוש עבירות נשק (סחר בנשק) לפי [סעיף 144(ב2)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b2) לחוק, שלוש עבירות נשק (הובלת נשק) לפי סעיף [144 (ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b) לחוק ושלוש עבירות של מתן אמצעים לפשע לפי [סעיף 498(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/498.a) לחוק.

מסכת העובדות המבססות את העבירות בהן הורשע הנאשם נפרשה בהרחבה בהכרעת הדין ולהלן עיקריה:

האישום הראשון

במועד שאינו ידוע במדויק למאשימה, בסוף שנת 2000, פנה לנאשם אחיו והציע לו לקשור קשר עימו עם אחר (עארף שאער) ולהיות שותף לחפירתה של מנהרה מבית האח ברפיח לגבול עם מצרים ולהיות שותף להברחת אמצעי לחימה דרך המנהרה ולרווחים ממכירתם. הנאשם נענה להצעת אחיו.

במסגרת הקשר ולשם קידומו רכשו הנאשם ואחיו לוחות פח ובנו סככה בביתו של אחי הנאשם כדי להסתיר את פתח המנהרה. במסגרת הקשר ולשם קידומו העסיקו הקושרים מספר פועלים שעסקו בחפירת המנהרה.

תפקידו של הנאשם היה לשמור מחוץ למנהרה, להרחיק אנשים, להביא מזון לחופרים ולבדוק שהחפירה מתנהלת כסדרה.

חפירת המנהרה ארכה 8 חודשים ואורכה הגיע לכ-500 מ', חלקם בתוך שטח מצרים. לאחר השלמת החפירה, מדי חודש, הבריחו החופרים ממצרים לעזה רובים מסוג קלצ'ניקוב, כדורים וסיגריות והעבירו את הסחורה לעארף. אחי הנאשם קיבל תמורה עבור כל הברחה והעביר חלק הימנה לנאשם. בעת ביצוע ההברחות שמר הנאשם ותצפת במטרה להרחיק אנשים מהמקום.

לאחר שמונה חודשי פעילות נהרסה המנהרה על ידי הרשות הפלסטינית.

האישום השני

במועד שאינו ידוע במדויק למאשימה, במהלך שנת 2004, שוב קשר הנאשם קשר עם אחיו להיות שותף לחפירת מנהרה מביתו של האח ברפיח מעבר לגבול עם מצרים בכדי להבריח אמצעי לחימה דרך המנהרה ולהיות שותף ברווחים מההברחות. הנאשם הסכים והצטרף לקשר.

במסגרת הקשר ולשם קידומו הביא אחי הנאשם את הפועלים אשר חפרו את המנהרה הראשונה. החפירה ארכה כתשעה חודשים. תפקידו של הנאשם היה לשמור על פתח המנהרה ולהרחיק אנשים מהמקום.

הקושרים וביניהם הנאשם הבריחו בשש הזדמנויות לערך רובים מסוג קלצ'ניקוב, כדורים וסיגריות ממצרים לעזרה. במהלך ההברחות שמר הנאשם על פתח המנהרה והרחיק אנשים מהמקום. תמורת ההברחות גבו הנאשם ואחיו סכום של 2000$ עבור כל הברחה.

לאחר תשעה חודשי פעילות התגלתה המנהרה על ידי כוחות צה"ל ונהרסה.

האישום השלישי

במועד שאינו ידוע במדויק למאשימה, באמצע שנת 2007, שוב קשר הנאשם קשר עם אחיו ועם עארף לחפור מחדש את פתח המנהרה שנהרסה באישום השני.

במסגרת הקשר ולשם קידומו הביאו הקושרים את הפועלים החופרים מהאישום הראשון ןצירפו אליהם חופרים נוספים. חפירת המנהרה ארכה כשבעה חודשים וחלקה היה בתוך שטח מצרים. הנאשם שמר על פתח המנהרה ודאג להרחיק אנשים מהמקום.

לאחר סיום החפירה ובשלוש הזדמנויות הבריחו הקושרים והנאשם ביניהם רובים מסוג קלצ'ניקוב וכדורים.

**טיעוני ב"כ המאשימה לעונש**

בטיעוניה, עומדת ב"כ המאשימה על המסוכנות הנלווית לפעילות חפירת המנהרות וההברחה דרכן, ממצרים לרצועת עזה. לדידה, הסכנה הנשקפת מפעילות זו אינה פחותה מהסכנה הנשקפת מפעילי טרור, הפועלים לזרוע הרס והרג בתושבי מדינת ישראל.

לאור זאת סבורה ב"כ המאשימה, כי יש להטיל ענישה הולמת ומרתיעה - למען "יראו ויראו", אף על חשבון שיקולי ההקלה המבוקשים לגבי הנאשם הבודד.

ב"כ המאשימה נסמכת על גזר הדין ב[ת.פ. 8330/07](http://www.nevo.co.il/case/6022283) **מדינת ישראל נ' אבו שושה** (כב' השופט צלקובניק), שם נגזרו על הנאשם 16 שנות מאסר, מתוכן 14 לריצוי בפועל, בגין שותפות במנהרת הברחה וברווחיה, שבמסגרתה בוצעה 3 הברחות בלבד. ב"כ המאשימה טוענת, כי יש לגזור על הנאשם בענייננו עונש חמור מזה שנגזר בעניינו של אבו שושה.

**טיעוני ב"כ הנאשם לעונש**

בטיעוניו, ציין הסנגור, כי הנאשם הינו יליד 1977 ואין לו כל עבר פלילי.

כשיקולים לקולא מציין הסנגור, כי המנהרה נושא תיק זה הינה מנהרה עצמאית, להבדיל ממנהרה בעלת שיוך ארגוני. בנוסף טוען הסנגור, כי כל תפקידו של הנאשם התמצה בשמירה ובאספקת מזון לחופרים. עובדה נוספת כשיקול לקולא עניינה בכך, שכתב האישום לא מציין את כמות אמצעי הלחימה שהוברחו במנהרה ולהיכן הם הועברו.

הסנגור טען, כי עניינו של הנאשם שונה מעניינו של אבו שושה, שהיה היה בעל המנהרה והתמורה הכספית שקיבל עמדה על 45,000$. בנוסף, במנהרה הוברחה כמות גדולה של כלי נשק (500 רובי קלאצ'ניקוב).

הסנגור הפנה לגזרי דין, במסגרתם הוטלו על הנאשמים עונשים פחותים מהעונש שהוטל בעניינו של אבו שושה.

**דברי הנאשם**

הנאשם הביע צער על חלקו בפרשה וטען, כי עבד בישראל, אך בשל המצב הכלכלי והסגר ברצועת עזה הוא נאלץ לעבוד במנהרות. הנאשם ציין כי הוא מפרנס 4 נפשות, הוא אינו נשוי וטרם בנה את חייו. הנאשם ביקש את רחמי בית המשפט.

**מדיניות הענישה**

דומה שאין צורך להרחיב אודות החומרה היתרה הנודעת לפעילותן של מנהרות ההברחה, המקשרות בין רצועת עזה למצרים ומשמשות למעבר סחורות וכלי נשק, ללא כל מידע או פיקוח מצד שלטונות מצרים או ישראל.

בהינתן העובדה, שחלק ניכר מהסחורות האזרחיות, אינן ברות מעבר מישראל לרצועת עזה, משמשות מנהרות ההברחה כמסלול "עוקף מחסומים" להכנסת סחורות אלו לרצועה. בהינתן העובדה, שהכנסת כלי נשק ואמצעי לחימה מכל מין וסוג שהוא לרצועת עזה אסורים באיסור מוחלט, מהוות מנהרות ההברחה מסלול יחיד ובלעדי להעברתם.

הסנגור המלומד הפנה לחוות דעתו של עובד השב"כ המכונה "רן" (ת/8), לעניין ההבחנה בין מנהרה עצמאית למנהרה בעלת שיוך ארגוני והדגיש כי אין מדובר בסוג האחרון של מנהרה. סבורני, שזהו אינו עיקרה של חוות הדעת. כעולה מחוות הדעת, בעשור האחרון ובמיוחד לאחר עזיבתו של צה"ל את רצועת עזה בשנת 2005, והשתלטות החמאס על מוסדות השלטון, הגבירו ארגוני הטרור את עיסוקם בהברחת אמצעי לחימה דרך המנהרות, המשמשות כעורק המרכזי של ההתחמשות ברצועה (סעיף 4(1)(4)). עוד נטען, כי רוב אמצעי הלחימה המוברחים, מגיעים לידיהם של ארגוני הטרור הפועלים ברצועה, אשר מבצעים פיקוח הדוק על מנהרות ההברחה וכמעט שאינם מאפשרים הגעת האמצעים ליעדים שאינם מאושרים על ידם (סעיפים 4(5)(1), (8)).

על חומרתן של עבירות הנשק, כדוגמת העבירות בהן הורשע הנאשם, עמדה כב' השופטת ארבל בע"פ [6328/09](http://www.nevo.co.il/case/6059765)  **מוחמד אלנג'אר נ' מדינת ישראל** (מיום 22/6/10, פורסם באתר "נבו"):

**"גם אם המערער נעדר עבר פלילי ואין לו זיקה ארגונית כנטען, הרי לא ניתן שלא להתרשם מהודאתו בשני האישומים כי הוא שימש כחוליה מחוליות שרשרת הטרור שבית המשפט מחויב למאבק בה, על כל חוליותיה ...**

**'תעשיית' המנהרות דרכה מתבצעות ההברחות משטח מצרים לרצועת עזה היא חלק אינטגרלי של שרשרת זו ...**

**גם אם דרך המנהרות מוברח לעזה כל מה שלא ניתן לייבאו בגלוי, הרי שבראש הרשימה מצויים כלי נשק ואמצעי לחימה. גם אם ניתן להניח כי ישנם אמצעי לחימה המגיעים למטרות פליליות, אין מקום לספק כי עיקר התחמושת מיועדת לידיהם של ארגוני הטרור, לשימוש נגד מדינת ישראל ...**

**מכאן גם החומרה שיש להשקיף על המעורבות בעבירות המבוצעות במסגרת פעילות המנהרות לעזה והצורך בענישה מחמירה מרתיעה – גם אם יש מי שטעמיו אינם אלא כלכליים, הרי שיעדה הסופי של "הסחורה" המיובאת הוא הצובע את המעשה בגוון הפלילי"** (פסקה 5 לפסה"ד).

בחינת חלקו של הנאשם בשרשרת הטרור מעלה רמת מעורבות גבוהה, בבחינת חוליה חשובה בשרשרת, לאורך שנים, המצדיקה ענישה מחמירה ומרתיעה. כפי שפורט בהרחבה בהכרעת הדין, מדובר במנהרה שנחפרה שלוש פעמים, בשנים 2000, 2004 ו-2007. אורך המנהרה היה כ-500 מטרים וחפירתה ארכה מספר חודשים. בזמן עבודות החפירה הנאשם שמר ותיצפת במקום, כדי למנוע מזרים להתקרב לפתח המנהרה ולגלותה, ואף סיפק מזון לחופרים. גם בעת ביצוע ההברחות הנאשם שמר ותיצפת במקום, כדי למנוע את גילוי ההברחה.

המנהרה שנחפרה בשנת 2000, הייתה פעילה במשך 8 חודשים ובוצעו דרכה 8 הברחות. בכל אחת מן ההברחות הוברחו רובי קלצ'ניקוב, כדורים וסיגריות. התמורה ששולמה לנאשם הייתה 25% מרווחי התמורה ממכירת הסחורה המוברחת.

המנהרה שנחפרה בשנת 2004, הייתה פעילה במשך 9 חודשים ובוצעו דרכה 6 הברחות. בכל אחת מן ההברחות הוברחו רובי קלצ'ניקוב, כדורים וסיגריות. עבור כל הברחה קיבלו הנאשם ואחיו 2000$, כלומר שכרו של הנאשם במנהרה זו עמד על 6000$.

המנהרה שנחפרה בשנת 2007, הייתה פעילה במשך 7 חודשים ובוצעו דרכה 3 הברחות. בכל אחת מן ההברחות הוברחו רובי קלצ'ניקוב, כדורים וסיגריות.

העובדות דלעיל מלמדות על פעילות ארוכת שנים של הנאשם, ומעורבותו בהפעלתן של 3 מנהרות שונות. פעילותה של כל מנהרה, מתחילת חפירתה ועד לסיום ההברחות דרכה, נמשכה כשנה לפחות. בזמן החפירה היה מדובר בעבודה יום יומית. סך הכל, בשלושת המנהרות, בוצעו 19 הברחות של כלי נשק, תחמושת וסיגריות, וברי כי מדובר בכמויות מסחריות. התמורה הכספית לה זכה הנאשם בגין מעורבותו הייתה עצומה, ביחס לרמת ההשתכרות המקובלת ברצועה.

גזר הדין בעניינו של אבו שושה נסמך על עובדות שונות משלנו, אך אין בכך כדי להמעיט מחשיבותו. אבו שושה היה בעלים של המנהרה ושותף בשליש מרווחיה. הוא אף צירף שניים מאחיו ואנשים נוספים למיזם. במנהרתו בוצעו הברחות, בשלוש הזדמנויות שונות, והועברו 500 רובים ו-15,000 כדורי תחמושת. התמורה לה זכה אבו שושה היתה 45,000 $.

הנאשם בענייננו, מעורב בפעילות המנהרות במשך 7 שנים, באינטנסיביות ותמורת רווח כלכלי נכבד, ואלמלא נעצר - מן הסתם לא היה חדל מפעילות זו.

בנידון דידן יש כדי להביא לענישה מחמירה ומרתיעה.

הפסיקה המקלה שהביא הסנגור המלומד, אינה מתאימה לנסיבותיו של הנאשם ולעבירות שבוצעו על ידו.

לאור האמור לעיל אני גוזרת על הנאשם את העונשים הבאים:

1. 12 שנות מאסר לריצוי בפועל, שמניינן החל מיום מעצרו.
2. שנתיים מאסר על תנאי והתנאי הוא שבמשך שלוש שנים מיום שחרורו ממאסר לא יעבור הנאשם כל עבירה מהעבירות בהן הורשע.

5129371

54678313זכות ערעור לבית המשפט העליון תוך 45 ימים.

ד"ר דפנה אבניאלי 54678313

ניתן היום, י' אדר ב תשע"א, 16 מרץ 2011, בנוכחות הצדדים.

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה

בעניין עריכה ושינויים במסמכי פסיקה, חקיקה ועוד באתר נבו – הקש כאן