**בתי המשפט**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  | | | |
| **פ 008106/04** | | **בית משפט מחוזי באר שבע** | |
|  | |
| **04/09/2005** | **תאריך:** | **כבוד השופטת רחל ברקאי** | **בפני:** |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  | מדינת ישראל | | בעניין: |
| המאשימה |  |  |  |
|  | נ ג ד | |  |
|  | סלמאן אבו סבילה | |  |
| הנאשם |  |  |  |

|  |  |
| --- | --- |
| ב"כ המאשימה עו"ד רחל אלמקייס  הנאשם ובא כוחו עו"ד שמואל זילברמן | נוכחים: |

# 

**גזר דין**

1. הנאשם הורשע על פי הודאתו בכתב אישום מתוקן בשתי עבירות של קשירת קשר לביצוע פשע, עבירה לפי סעיף 499 (א) (1) לחוק העונשין התשל"ז – 1977 (להלן: "**חוק העונשין**"), עבירה של יבוא נשק לפי סעיף 144 (ב2) לחוק העונשין, עבירה של ניסיון לייבוא נשק ותחמושת לפי סעיף 144 (ב2) + 25 לחוק העונשין, עבירה של החזקת נשק שלא כדין לפי סעיף 144 (רישא וסיפא) לחוק העונשין וניסיון להחזקת נשק שלא כדין לפי סעיף 25 + 144 א רישא לחוק העונשין. כמו כן הורשע הנאשם בעבירה של הפרעה לשוטר במילוי תפקידו לפי סעיף 275 לחוק העונשין ובעבירה של מעשה פזיזות או רשלנות לפי סעיף 338 (1) לחוק העונשין.
2. כתב האישום המתוקן גובש לאחר שנשמעו בתיק זה מרבית הראיות ולפני שנשמעה עדותו של עד מפתח שהינו שותפו למעשים שביצע הנאשם.

5129371

5129371

כתב האישום מכיל שלושה אישומים כדלקמן:

האישום הראשון - מייחס לנאשם כי במועד בלתי ידוע בשנת 2003, או בסמוך לכך, פנה הנאשם לאדם בשם חסיין בניית, תושב מצרים, והציע לו לייבא כלי נשק ותחמושת ממצרים לישראל עבור הנאשם, תמורת כסף. חסיין בניית הסכים להצעה וקשר קשר עם הנאשם לבצע את הפשע כאמור ולייבא כלי נשק ותחמושת ממצרים לישראל תוך מעבר הגבול באופן בלתי חוקי. הנאשם ייבא, באמצעות חסיין בניית, ממצרים לישראל שני אקדחים, כ-1,500 כדורים לרובה, וכ-10 רובים מסוג קלצ'ניקוב. הנאשם שילם לחסיין בניית עבור כל העברת כלי הנשק והתחמושת סכום של 3,000 דולר. הנאשם החזיק בנשק ובתחמושת אותם ייבא ממצרים שלא דין.נ

במועד בלתי ידוע בחודש 2004 או בסמוך לכך ייבא הנאשם, באמצעות מוחמד סלמאן בניית ואחרים נשק ממצרים לישראל בכך שמוחמד סלמאן בניית ואחרים העבירו ממצרים לישראל 5 רובים מסוג קלצ'ניקוב ומסרו אותם לנאשם. בתמורה שילם הנאשם למוחמד סלמאן בניית סכום של 800 דולר.

האישום השני מייחס לנאשם כי במסגרת הקשר, שנקשר באישום הראשון ולשם קידומו, במועד בלתי ידוע לפני 11.3.04 פנה הנאשם אל עבדאללה הויאדה (להלן: **"עבדאללה"**), שהינו תושב מצרים, וביקש ממנו שיארגן עבורו יבוא של 35 רובים מסוג קלצ'ניקוב לישראל. עבדאללה פנה לחסיין בניית וסיכם עימו כי חסין ידאג לייבוא הרובים ממצרים לישראל.

במסגרת הקשר הנ"ל ולשם קידומו פנה, ביום 11.3.04, חסין בניית למוחמד סלמאן בניית ולמוחמד עיד בניית וכן לאנשים אחרים, ביניהם נאיף סלאם בניית, סאלים אבו-דיע, סלימאן אבו חסן, סלמאן בניית והוישל בניית, שהינם תושבי מצרים וצירף אותם לקשר הנ"ל בכך שהציע להם להחדיר רובים לישראל בתמורה לסך של 400 לירות מצריות.

במסגרת הקשר הנ"ל נפגשו חסין בניית והקושרים האחרים בסיני. חסין בניית חילק לכל אחד מהקושרים שק ובו רובים מסוג קלצ'ניקוב ומחסנית תואמת סך הכל 35 רובים. ביום 12.3.04 בסמוך לשעה 03:20 הלכו מבריחי הנשק מסיני לישראל, כשכל אחד נושא שק ובו רובים מסוג קלצ'ניקוב, חצו את גבול ישראל סמוך לקדש ברנע ונכנסו לישראל שלא כחוק. חסין בניית, מוחמד עיד בניית ומוחמד סלמאן בניית נתפסו בסמוך לכרם קדש ברנע וכן שקים ובהם 30 רובים מסוג קלצ'ניקוב.

האישום השלישי – מייחס לנאשם כי ביום 4.4.04 בסמוך לשעה 16:32 נהג הנאשם ברכב מסוג מיצובישי מגנום מ.ר. 2048310 בשטח סמוך לשכונת נחל בקע בבאר-שבע. שוטרי מג"ב שסיירו במקום ברכב משטרתי, סימנו לנאשם לעצור, באמצעות ידיהם ובמערכת כריזה, אך הנאשם לא שעה להוראות השוטרים והחל בנסיעה מהירה ומסוכנת. השוטרים החלו במרדף רכבי אחר כלי רכבו של הנאשם ורק לאחר שנחסם נתיב נסיעת הנאשם על ידי כלי רכב משטרתי, שהגיע לסייע לשוטרי מג"ב, עצר הנאשם את נסיעתו ונעצר על ידי השוטרים.

1. המאשימה, בטיעוניה לעונש, ביקשה ליחס חומרה יתרה למעשיו של הנאשם לנוכח העובדה כי אזרח ישראלי תושב מדינת ישראל , לה הוא חייב חובת נאמנות, אינו בוחל מלייבא כלי נשק ותחמושת לתחומי המדינה כשזו מנסה להתאושש ממעשי טרור הפוקדים אותה. התובעת הדגישה את התחכום הרב אשר ליווה את מעשיו של הנאשם וביקשה לראות בו כמי שהיה הרוח החיה והדומיננטית מאחורי ארגון הסחר בנשק וייבואו לתוך שטחה של מדינת ישראל, באמצעות האחרים אשר עניינם נדון ודינם נגזר לעונשי מאסר. המדינה ביקשה להשית על הנאשם עונש מאסר לתקופה ארוכה, עונש אשר ישקף את מדיניות הענישה המחמירה אשר באה לידי ביטוי בפסיקה של בית המשפט בפרט על רקע המציאות הבטחונית בה שורה כיום מדינת ישראל וכן עתרה כי יושת על הנאשם עונש מאסר לתקופה ממושכת מזה אשר הושת על חסיין בניית, אשר חלקו היה בהובלת הנשק ממצרים לנאשם, ואשר נדון לעונש מאסר בפועל ל- 10 שנות מאסר. על השניים האחרים, אשר הובילו נשק עם חסיין בניית הוטלו עונשי מאסר של 8 שנים ושל 6 שנים (ראה ת.פ. 8076/04 (מחוזי-ב"ש) **מדינת ישראל נ' מוחמד בניית ואח'** (טרם פורסם).ב
2. מנגד ביקש הסנגור המלומד לאבחן את הנסיבות דנן מן הנסיבות אשר נדונו בפסיקה הרבה. ציין הסניגור כי יש לתת את הדעת כי לנאשם אין הרשעות קודמות, כי במהלך שמיעת הראיות ביקש לחזור בו מן הכפירה והודה בהזדמנות הראשונה, לאחר שתוקן כתב האישום ובכך גילה חרטה על מעשיו. כן ציין הסנגור כי על רקע חובות כספיים ביצע את המעשים האמורים. כמו כן הדגיש הסנגור כי אין כל עדות כי הנשק מצא את יעודו לתחומי הרשות הפלסטינית או כי היה מיועד להגיע לשם ועל רקע כל הדברים האמורים ביקש שלא למצות את הדין עם הנאשם ולאבחן את הנסיבות ולראות במקרה דנן כנסיבות מקלות יותר אשר אינן מחיייבות ענישה מחמירה.ו
3. דומה כי אין צורך להכביר מילים אודות חומרת העבירות המיוחסות לנאשם, בפרט בימים אלו בהם מצויה מדינת ישראל במאבק מתמיד את מול ארגוני טרור הפועלים כנגד תושבי מדינת ישראל והיוצאים לפגע בה מתוך שטחה של הרשות הפלסטינית. כמו כן, התופעה של הברחת נשק מגבול מצרים לתוך תחומי מדינת ישראל הפכה לנגע באזור הדרום, וזאת לנוכח ריבוי המקרים המגיעים לבית המשפט. המדובר בגבול ארוך וחדיר למעבר לנוכח תוואי השטח והעדר כל מיגון אשר הפך בשנים האחרונות, את קו הגבול הנדון, ל"דרך המלך" דרכה מתבצעות הברחות סמים ונשק כמו גם סחר בנשים משטחה של מצרים לתוך שטחה של מדינת ישראל. הברחות אלו מתבצעות תוך שיתוף פעולה מלא בין תושבי חבל סיני שבמצרים, אנשי המדבר, המכירים ובקיאים בתוואי השטח ומכירים כל שביל ואבן, לבין אזרחי מדינת ישראל הממתינים למבריחים בצד הישראלי של הגבול ומאפשרים את העברת הנשק הסמים וכדומה לתוך תחומי מדינת ישראל. תשתית משומנת זו הופכת את הסחר דרך גבול מצרים המערבי לפעולה קלה עד מאוד. למקרים דומים נדרשו בתי המשפט כשהם חוזרים ומתווים נקיטה של מדיניות ענישה קשה עם מבריחי וסוחרי הנשק, בפרט כאשר נמצא כי דובר בכמויות ניכרות של נשק וכאשר זה מצא את דרכו אל גורמי טרור.
4. רק לאחרונה הבעתי את דעתי על תופעת הסחר בכלי נשק בת.פ. 8083/04 מדינת ישראל נ' סאלם בן עודה אבו גועד (טרם פורסם) שם קבעתי כי :

**"בעתות מלחמה בהן מצויה כיום מדינת ישראל אל מול גורמי טרור היוצאים מתוך גבולות הרשות הפלסטינית לפגוע באזרחי מדינת ישראל, יש לנקוט ביד קשה ולהעלות את רף הענישה כלפי עברינים הנתפסים מבצעים עבירות של סחר בכלי נשק, בפרט כאשר מדובר בהברחת כלי נשק לתחומי הרשות הפלסטינית או לגורמים עויינים אחרים. כוחות הביטחון עושים עבודתם ימים כלילות במלחמתם המתמדת אל מול גורמי הטרור במטרה למגר את פעולות הטרור המתבצעות כנגד תושבי מדינת ישראל. למלחמת חרמה זו מתגייס בית המשפט בדרך של הוצאת מסר הרתעתי חסר פשרות, לפיו כל מי שימצא מבצע עבירות בנשק ובפרט סחר בנשק או יצוא יבוא והובלה של כלי נשק ייענש קשות. ואכן מדיניות הענישה בעבירות של יבוא יצוא וסחר בכלי נשק נוקטת בגישה המחמירה, בפרט בשנים האחרונות בהן מצויה מדינת ישראל במצב לוחמה אל מול תושבי הרשות הפלסטינית וכאשר הברחת כלי נשק אל ארגוני טרור הפועלים בתחומי הרשות הפלסטינית הפכה לתופעה שכיחה, בין בשל בצע כסף ובין בשל טעמים לאומניים. בנסיבות חמורות במיוחד אשר נדונו בע.פ. 4831/03 מחמוד אבו בר נ' מדינת ישראל דינים עליון, כרך סז' 847, בהן הורשעו הנאשמים בגניבה של - 58 רובי M-16 ומכירה של 9 רובים לתושב הרשות הפלסטינית, הכיר בית המשפט העליון בצורך להחמיר בענישה בעבירות אלה שכן מתבקשת היא עקב הנסיבות שהזמן גרמן. אולם, באותן נסיבות קבע כי יש מקום שההחמרה בענישה תעשה בצורה מדורגת ועל כן מוצא הוא לנכון להפחית בעונשם של הנאשמים באופן שעונשו של הנאשם 1 הופחת מ- 17 שנות מאסר בפועל ל-15 שנות מאסר ועונשם של הנאשמים האחרים הופחת מ- 12 שנות מאסר בפועל ל-10 שנות מאסר בפועל. בית המשפט העליון נותן את הדעת לעובדה כי הנאשמים שיתפו פעולה עם גורמי החקירה גם לגבי אירועים נשוא כתב האישום וגם לגבי אירועים מן העבר וכן נתן את דעתו לנסיבותיהן האישיות של הנאשמים.**

**בע.פ. 8755/01 מדינת ישראל נ' גדבאן דינים עליון, כרך סג' 996, החמיר בית המשפט העליון בעונשם של הנאשמים אשר ייבאו סמים (3 ק"ג הרואין , 3 ק"ג חשיש ו- 0.5. ק"ג קוקאין) ונשק (10 רימוני יד ו- 6 רובי קלצ'ניקוב) לתחומי מדינת ישראל והטיל עליהם עונשי מאסר של 11 שנות מאסר בפועל ו-14 שנות מאסר בפועל בהתאמה.**

**בע.פ. 5122/04 דניס פולבינוב נ' מדינת ישראל (טרם פורסם) אישר בית המשפט העליון את עונש המאסר בן 9 שנים אשר הוטל על המערער בגין עבירות של נסיון לסחר בנשק והחזקת נשק בכמות גדולה. (שם החזיק 5 מאגים).**

**בע.פ. 11448/03 מדינת ישראל נ' גרבאן דינים עליון, כרך סז' 422, החמיר בית המשפט העליון בעונשם של המשיבים אשר הורשעו בעבירות בנשק, מקום שסחרו ב-4 אקדחים ו-150 כדורי אקדח, והשית עליהם עונשי מאסר בפועל של 7 שנים ו-4 שנים בהתאמה.נ**

**בע"פ 4609/98 אחמד טאהא נ' מדינת ישראל דינים עליון, כרך כו' 375, החמיר בית המשפט העליון בעונשו של המערער, אשר הורשע בעבירות של סחר בנשק, מקום בו סחר ב- 15 כלי נשק והעמיד את עונש המאסר על 7 שנות מאסר בפועל.**

**בדומה החמיר בית המשפט העליון בעונשו של הנאשם בע"פ 9620/02 מדינת ישראל נ' בהא בן אחמד עיסא עבידי דינים עליון כרך סד' 210, והשית עליו עונש מאסר בפועל ל- 8 שנים בגין סחר ב- 31 רובי סער אותם מכר לתושב השטחים, כשהוא מתחשב בעובדה כי הנאשם שיתף פעולה עם חוקריו ואף מסר להם מידע לגבי מעורבים אחרים."**

באותו ענין מצאתי לנכון להחמיר עם אותו נאשם לנוכח כמות הנשק הרבה בה החזיק ואותה העביר לתחומי הרשות הפלסטינאית וכן לנוכח המציאות הבטחונית המחייבת החמרה בענישה. באותו ענין הושת על הנאשם שם עונש מאסר ל- 15 שנים.ב

1. במקרה דנן יש לתת את הדעת לעובדה כי הנאשם הוא זה אשר יזם את הקשר עם תושב מצרים, חסין בניית, הבקיא בנתיבי ההברחה ממצרים לישראל , הוא זה אשר יצר קשר עם תושב מצרים אחר וביקש כי זה יארגן עבורו ארסנל של 35 רובים מסוג קלצניקוב. הוא זה אשר הקנה את המימון לעסקאות הנשק, הוא זה אשר ביצע את הובלת הנשק בתוך תחומי מדינת ישראל, כשהוא מנצל את העובדה כי הנו אזרח ישראלי, עובדה המאפשרת לו להתנייד באופן חופשי בתוך המדינה.

מניע כלכלי, ככל שיהיה, אינו יכול לשמש נסיבה לקולא כאשר יודע הנאשם, וזאת ניתן ללמוד מאמרותיו של חסיין בניית אשר הוביל את הנשק ומסרו לנאשם, כי הנשק בו החזיק, שהינו נשק התקפי מסוכן, מיועד להגיע לידיים בשטח הנמצא בפיקוח הרשות הפלסטינית ועלול להגיע לידי גורמים עוינים ולשמש את הטרור המשתולל נגד אזרחים חפים מפשע.

נתתי את דעתי לטענת הסנגור כי אין כל עדות כי הנשק אכן עשה את דרכו לשטחי הרשות הפלסטינית, אך יש בכך כדי להפחית מחומרת מעשיו של הנאשם אך במעט לנוכח קיומה של עדות כי הנאשם ידע שיעודו של הנשק הוא לתחומי הרשות הפלסטינית על כל המשתמע מכך. גם אם אין לתת לעדות זו כל משקל יש לראות בנאשם כמי שעצם את עיניו לנוכח האפשרות המעשית כי כמות כה נכבדה של נשק עלולה לעשות את דרכה לידיהם של ארגוני הטרור, הצמאים לנשק חם העושה את דרכו אליהם בדרך לא חוקית ובפרט בדרך המתוארת בכתב האישום, תוך השגת הגבול ממצרים לישראל.ו

1. בנסיבות הענין, גם לא ניתן לזקוף לזכות הנאשם נסיבה לקולא כי שיתף פעולה עם חוקריו או כי הסגיר אחרים. היו אלה הם דוקא בני משפחת בניית, תושבי מצריים, אשר הובילו את הנשק לידיו של הנאשם, אשר שיתפו פעולה עם חוקריהם והביאו למעצרו של הנאשם. כאמור, המבריחים המצריים נעצרו בעת שחצו את הגבול לתוך מדינת ישראל וזאת לנוכח פעילות צה"ל בשטח. הנאשם לא נעצר במקום ורק מאוחר יותר אותר ולאחר מרדף רכבי משטרתי נעצר.
2. גם אין לדמות מקרה זה, כפי שביקש הסניגור לעשות, לאותם מקרים אשר בהם נדונו נאשמים בעבירות של סחר בנשק לעונשים קלים יותר. הפנה הסניגור לע"פ 10499/02 **מדינת ישראל נ' אלמוג מיארה**, דינים עליון, כרך סד, 542, שם הוחמר העונש ל- 4 שנות מאסר וכןלע"פ 5318/03 **סלע עמר נ' מדינת ישראל,** דינים עליון, כרך סו' 627, שם דחה בית המשפט העליון את ערעור המערער על העונש ואישר את עונש המאסר בן ה- 5 שנים אשר הושת עליו. במקרה הראשון המדובר בעסקאות סחר אותם ביצע הנאשם אל מול סוכן משטרתי בהיקפי נשק קטנים ביותר. במקרה השני מדובר במכירת כדורים לנשק ולא במכירת רובים, כאשר בית המשפט נותן את הדעת לענישה המחמירה יותר אשר הושתה על שותפו של הנאשם, אשר היה דומיננטי בפרשה, ואשר במסגרת הסדר טיעון הושת עליו עונש מאסר בן 9 שנים. פסיקה נוספת שהניח הסנגור בפני נוגעת למדיניות ענישה משנת 1998 ועד 2000 . מאז החמיר בית המשפט את גישתו הן לנוכח מציאות הטרור אליה נחשפו תושבי מדינת ישראל בשנים האחרונות והן לנוכח התשתית המשומנת של הברחות הנשק ממצרים לישראל אשר הפכה לנגע של ממש המסכן את בטחון הציבור (ראה ציטוט מפסק דין בענין גויעד לעיל).נ
3. שירות המבחן אף הוא נמנע מליתן כל המלצה בעניינו של הנאשם והמליץ להשית על הנאשם עונש מציב גבולות אשר ימחיש לו את חומרת מעשיו ואחריותו לביצועם.
4. באיזון השיקולים העומדים על כפות המאזניים: הצורך מחד גיסא, לגמול לנאשם על מעשיו החמורים ולהרתיע אחרים למען יראו ויראו ומאידך גיסא נסיבותיו האישיות של הנאשם, קשות ככל שתיהינה, נחותות נסיבותיו האישיות ומניעיו למעשים אל מול המדיניות המשפטית המחייבת הטלת ענישה כואבת.
5. בנסיבות הענין, נתתי את דעתי למדיניות הענישה הנוהגת וזאת בהתחשב בכמות הנשק הרבה בה החזיק הנאשם ( 50 רובי קלצניקוב, 1500 כדורים לירי בנשק, ו- 2 אקדחים), בהתחשב בחלקו הדומיננטי של הנאשם בעסקאות ולנוכח העונשים המוטלים בנסיבות דומות כמו גם העונש אשר הוטל על חסיין בניית ( 10 שנים), אשר הנו אזרח מצרי, אשר ביצע את הובלת הנשק במצרים ובו ראה בית המשפט חוליה חשובה ומהותית בשרשרת הסחר. נתתי את דעתי גם לנסיבותיו האישיות של הנאשם והעובדה כי נעדר הוא הרשעות קודמות וכי בסופו של יום גילה חרטה על מעשיו והחליט לחזור בו מן הכפירה ולהודות במעשים המיוחסים לו כשהוא מביע את צערו על מעשיו וביקש את רחמיו של בית המשפט בשם בני משפחתו אשתו וחמשת ילדיו הקטינים. יחד עם זאת, לא משה מנגד עיני חומרת המעשים אשר יש בהם כדי לסכן את שלום הציבור ובטחונו באורח ישיר עד כי ניתן לראות במעשיו של הנאשם משום בגידה בחובת האמונים המוטלת על כל אזרח כלפי מדינתו והחברה בה הוא חי, מכוחה חייב הוא לשקוד על טובתן ובטחונן. הנאשם כאן, הפר חובת אמונים זו בשל בצע כסף ועל כך נדרש הוא לתת את הדין (ראה ע"פ 5318/03 **סלע עמר נ' מדינת ישראל** , דינים עליון , כרך סו' 627).ב
6. לאור כל האמור לעיל, סבורתני, כי יש להשית על הנאשם עונש חמור מזה אשר הושת על תושב מצריים, חסיין בניית, עונש אשר ישקף את החומרה היתרה אותה מייחס בית המשפט לנוכח העובדה כי עבירה זו מתבצעת על ידי אזרח ישראלי הבוגד באחיו, אזרחי המדינה ואינו בוחל מלחשוף אותם לסכנה, בשל בצע כסף. אשר על כן, הנני מטילה על הנאשם את העונשים הבאים:
7. מאסר בפועל ל- 12 שנים החל מיום מעצרו 4/4/04.ו
8. מאסר על תנאי ל-24 חודשים והתנאי שהנאשם לא יעבור כל עבירת נשק לפי סעיף 144 לחוק העונשין תוך 3 שנים מיום שחרורו.

כלי הרכב בו בוצעה העבירה, אשר הוחזר לבעליו, למר חליל אבו סבילה, ישאר בידיו ויוסרו כל התנאים המגבילים, אשר הושתו עם החזרת כלי הרכב.

זכות ערעור תוך 45 יום מהיום לבית המשפט העליון.נ

ניתן היום ל' באב, תשס"ה (4 בספטמבר 2005) במעמד הצדדים

|  |
| --- |
| רחל ברקאי, שופטת |

008106/04פ 055 בת-שבע

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה