**בתי המשפט**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| בית משפט מחוזי באר שבע | | פ 008228/05 | |
|  | |
| בפני: | כבוד השופטת חני סלוטקי | תאריך: | 09/07/2007 |

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **בעניין:** | | | **מדינת ישראל** | **המאשימה** |
|  | | | **נגד** |  |
|  | | | **ג'ויעד עפנאן** | **הנאשם** |
|  | **מתיצבים:** | **ב"כ המאשימה - עו"ד מירב עמר**  **הנאשם ובאת כוחו – עו"ד מאיה ג'ולסון** | | |

חקיקה שאוזכרה:

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301)

[פקודת התעבורה [נוסח חדש]](http://www.nevo.co.il/law/5227)

[חוק למניעת הסתננות (עבירות ושיפוט), תשי"ד-1954](http://www.nevo.co.il/law/72510)

**גזר דין**

# גזר הדין מתייחס גם לת.פ. 4815/05 של בית המשפט השלום בבאר שבע

**1. כתב אישום**

הנאשם, יליד 1985, הורשע על פי הודאתו, שבאה לאחר תחילת שמיעת ראיות התביעה, בעבירות שיוחסו לו בכתב האישום המתוקן בשנית, עבירה של קשירת קשר לביצוע פשע, עבירה לפי סעיף 499(א)(1) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), תשל"ז – 1977 (להלן : **"החוק"**), עבירות של הובלת נשק, עבירה לפי סעיף 144(ב) לחוק (חמש עבירות), עבירה של ניסיון להכשלת שוטר, עבירה לפי סעיף 275 + סעיף 25 לחוק (שתי עבירות), עבירות נשק (סחר בנשק), עבירה לפי סעיף 144(ב2) לחוק, עבירה של הכשלת שוטר במילוי תפקידו, עבירה לפי סעיף 275 לחוק (שתי עבירות), עבירה של הסתייעות ברכב לביצוע פשע, עבירה לפי סעיף 43 ל[פקודת התעבורה](http://www.nevo.co.il/law/5227) [נוסח חדש], התשכ"א – 1961(להלן : **"פקודת התעבורה"**) (שתי עבירות), עבירות נשק (ניסיון לסחר בנשק), עבירה לפי סעיף 144(ב3) לחוק, עבירות נשק (החזקת נשק), עבירה לפי סעיף 144(א) לחוק, עבירה של סחר עם מסתנן, עבירה לפי סעיף 7 ל[חוק למניעת הסתננות (עבירות ושיפוט)](http://www.nevo.co.il/law/72510), התשי"ד – 1954, עבירה של נהיגה בזמן פסילה, עבירה לפי סעיף 67 לפקודת התעבורה ועבירה של התחזות לאחר, עבירה לפי סעיף 441 לחוק.

הודאת הנאשם באה בעקבות הסדר טיעון ולפיו, יוחסו לנאשם בכתב האישום המתוקן בשנית העבירות הנ"ל, חלף עבירות רבות יותר ואישומים רבים יותר שיוחסו לו בכתב האישום המקורי.

הסדר הטיעון לא כלל הסכמה לעניין העונש.

כמו כן, הורשע הנאשם בעבירה שיוחסה לו **בת.פ. 4815/05 של בית המשפט השלום בבאר שבע**, בעבירה של החזקת נשק, עבירה לפי סעיף 144(א)(ג)(1),(2) לחוק, בכך שבתאריך 15.12.03, החזיק באקדח, בשתי מחסניות ו- 16 כדורים, שלא כחוק.

**2.** העובדות המקימות את העבירות בהן הורשע הנאשם הן כדלקמן :

על פי עובדות האישום הראשון, בינואר 2005 או בסמוך לכך, קשר הנאשם קשר עם תושב מצרים בשם טרבין עבד (להלן : **"עבד"**) ולפיו, עבד יביא ממצרים לישראל כלי נשק וימסרם לו והנאשם ימסרם לאחרים.

במסגרת הקשר קיבל הנאשם לידיו באזור מצפה רמון, בארבעה מקרים, משליחיו של עבד, כ- 15-10 רובים מסוג קלצ'ניקוב ולעיתים גם 50-100 כדורים.

הנאשם העביר את התחמושת, לעיתים לאחר שאחסן אותה בביתו, לתושבי הגדה המערבית, ביודעו כי קיימת אפשרות שיועברו לידי פלסטינאים.

מינואר 2005 ועד 14.7.05, קשר הנאשם קשר עם אוסמה אל-עול, להצטרף לקשר להובלת נשק. בשני מועדים בהם קיבל הנאשם נשק משליחיו של עבד, נהג אוסמה במכונית אחרת לפניו, כשתפקידו לבדוק אם יש בדרך מחסום ובמידה שכן, עליו להודיע זאת לנאשם.

כמו כן, נילווה אוסמה לנאשם, כאשר האחרון נסע לשלם לעבד או לשליחיו.

הנאשם שילם לאוסמה מספר פעמים תשלום של 1,000 ₪.

על פי עובדות האישום השני, במסגרת הקשר הנ"ל, נהג הנאשם במכונית עם 4 שקים בהם רובים מסוג קלצ'ניקוב, כשאוסמה לידו. אחיו של הנאשם – זיאד, נהג לפניהם במכונית, כדי להתריע מפני מחסום.

במצפה רמון הבחין זיאד במחסום משטרתי והודיע על כך לנאשם. בעקבות זאת, סטה הנאשם לצד הדרך, הוריד את כלי הנשק שברכב, הסתירם והמשיך בנסיעה. מאחר והנאשם, היה פסול מלהחזיק ברישיון נהיגה, ביקש מאוסמה, שהיה איתו, להחליפו בנהיגה.

אוסמה והנאשם הגיעו למחסום, לא נמצא במכונית דבר והשוטרים הניחו להם להמשיך בדרכם.

הנאשם חזר מאוחר יותר למקום בו הוסתרו הרובים, העמיסם על המכונית ומסרם לאחר, באזור ים המלח.

על פי עובדות האישום השלישי, במסגרת הקשר בין תאריכים 19.5.05 ל- 14.7.05, התקשר עבד לנאשם וביקש ממנו לקבל רובים מסוג קלצ'ניקוב ולהעבירם לאחר. הנאשם קיבל 19 רובים, הובילם במכונית בה נהג למקום בקרבת ביתו, בכוונה להעבירם לאחר.

על פי עובדות האישום הרביעי, בתאריך 14.7.05, נהג הנאשם ברכב, כשהוא פסול מלהחזיק ברישיון לנהוג ברכב. הנאשם נעצר על ידי שוטר, אשר דרש ממנו להציג רישיון נהיגה ותעודת זהות.

הנאשם טען כי אין בידו תעודת זהות והציג לשוטר רישיון נהיגה על שם אחר, כדי להונות אותו ולגרום לו לחשוב שהוא נוהג עם רישיון נהיגה תקף.

**3.** מתסקיר שירות המבחן שהוגש בעניינו של הנאשם עולה, כי הנאשם בן 21, נשוי ללא ילדים לאשת אחיו שנרצח ומתגורר בשבט אבו ג'ויעד שבפזורה.

משפחת המוצא מונה זוג הורים וחמשה עשר ילדים, כשהנאשם הוא הבן התשיעי בסדר הלידה. הוריו של הנאשם מבוגרים הסובלים מבעיות בריאותיות.

הנאשם סיפר כי אחד מאחיו נרצח על רקע נקמת דם במשפחה וחלק מאחיו מעורבים בפלילים.

הנאשם תיאר מצוקה כלכלית קשה של המשפחה וכי נטל פרנסת המשפחה המורחבת הוטל על כתפיו.

מעברו עולה כי סיים 11 שנות לימוד. לטענתו, הפסיק את לימודיו עקב סכסוך של משפחתו עם משפחה אחרת בשבט וקשייה הכלכליים של המשפחה.

הנאשם עבד לסירוגין בעבודות שונות.

להתרשמות קצינת המבחן, מדובר בנאשם צעיר ברמה כללית בינונית, בעל יכולת ביטוי וורבאלית טובה בשפת אם ויכולת יצירת תקשורת בין אישית תקינה.

הנאשם גדל בתנאים פסיכו-סוציאליים ומשפחתיים בעייתיים וקשים. הנאשם לא מיצה את כוחותיו ויכולותיו החיוביים הטמונים בו ולא ניתבם לאפיקים חיוביים, לאור נסיבות חייו הקשים ונוכח התחברותו לחברה שולית ולגורמים פליליים.

בשיחה שיתף הנאשם פעולה באופן כן ונרחב בכל הקשור למצבו ולמעורבותו בעבירות הנדונות. הנאשם שיתף כי הוא מתקשה להתמודד עם העובדה כי נמנע ממנו קבלת ביקורים ויצירת קשר עם אשתו, אשר עברה ניתוח. הנאשם הביע דאגה באשר למצבה הבריאותי של אשתו ומצבה הכלכלי של משפחתו.

כמו כן, הנאשם הביע תחושות פחד וחרדה ביחס לעונש הצפוי לו בעקבות מעורבותו הנדונה.

ביחס לעבירה הנדונה, הנאשם הודה בביצוע העבירות והביע צער וחרטה על מעשיו. לדבריו, ביצע העבירות על רקע המצב הכלכלי הקשה של המשפחה והנטל שנפל עליו בפרנסתה.

לתפיסתו הוא נפל קורבן לנסיבות חייו הקשים ולא עמד בפיתוי להשיג רווחים קלים בתמורה לסחר בנשק. הוא עבר את העבירות, על אף מודעותו שהוא עובר את החוק, שכן חיפש פתרונות קונקרטיים למצוקה הכלכלית, בה היה נתון אותה תקופה.

הנאשם לא הצביע על כל קושי או בעייתיות הדורשת התייחסות טיפולית.

להתרשמות קצינת המבחן, הנאשם מודה פורמאלית בעבירות, אולם הוא מתקשה לקחת אחריות מלאה ומשמעותית על החלקים הבעייתיים באישיותו ובדפוסי התנהגותו, אשר הביאו למעורבותו זו. הנאשם תופס עצמו כקורבן לנסיבות חייו ומתקשה להסביר מדוע לא נקט בחלופה נורמטיבית להתמודדות עם מכלול קשייו האישיים והמשפחתיים.

על פי התרשמות קצינת המבחן, ההליכים המשפטיים והמעצר מהווים עבור הנאשם אלמנט הרתעתי.

לאור כל האמור, ועל אף גילו הצעיר של הנאשם והיותו נעדר עבר פלילי, נמנעה קצינת המבחן מלבוא בהמלצה טיפולית בעניינו של הנאשם.

**4.** ב"כ המאשימה בטיעוניה לעונש, עמדה על נסיבות ביצוע העבירות, שהינן עבירות ביטחוניות, המהוות סכנה לביטחון התושבים.

לטענת ב"כ המאשימה, אין המדובר במעידה חד פעמית, אלא בעיסוק של סחר בנשק בכמות מסחרית.

ב"כ המאשימה הפנתה לפסיקה לפיה, גם אם אין הוכחה שהנשק יעבור לידי מחבלים, יש ליתן משקל לסוג הנשק וכמותו.

לטענת המאשימה, שותפו של הנאשם אוסמה אל עול, נידון לעונש של 6 שנות מאסר ובית המשפט ציין בעניינו, כי הוא לא היה הרוח החיה בפרשה, אלא הנאשם כאן.

ב"כ המאשימה הגישה פסיקה שלפיה, נגזרו על נאשמים שהורשעו בעבירות דומות עונשי מאסר בפועל שבין 7 ל- 15 שנים.

לטענת ב"כ המאשימה, יש להטיל עונש מאסר על פי הרף העליון של ההחמרה, לאור חומרת העבירות, הישנותן, ההתארגנות בביצוע וחלקו הגדול של הנאשם בפרשה.

ב"כ המאשימה הגישה גיליון הרשעות תעבורתי של הנאשם לעניין הרשעתו גם בעבירות תעבורה.

**5.** ב"כ הנאשם בטיעוניה לעונש, עמדה על גילו הצעיר של הנאשם, שהיה פחות מבן 20, בעת ביצוע העבירות, ועל כך שבעת ביצוען היה הנאשם נעדר עבר פלילי.

לטענת ב"כ הנאשם, גדל הנאשם במצוקה נפשית וכלכלית קשה. לפני 3 שנים אחיו נרצח, על רקע סכסוך חמולות, ועול המשפחה המורחבת נפל על כתפיו. לטענת הסנגורית, הרקע לביצוע העבירות הינו כלכלי. העבירות בוצעו ללא מחשבה ואין מדובר במקרה מובהק של סחר ביודעין ממצרים לשטחים.

ב"כ הנאשם עמדה על תנאי מעצרו הקשים של הנאשם, בהיותו עצור בטחוני.

ב"כ נאשם בקשה כי יובא בחשבון שיתוף הפעולה של הנאשם בחקירתו והעובדה שהנאשם הסגיר לידי המשטרה והשב"כ 19 כלי נשק, שהיו במחבוא.

לטענת ב"כ הנאשם הנסיבות בפסיקה שהוגשה על ידי המאשימה חמורות יותר.

ב"כ הנאשם הגישה את גזר הדין בת.פ. 243/03, בו נידון נאשם ל- 38 חודשי מאסר בפועל וביקשה ללמוד ממנו גזירה שווה בענייננו.

**6.** העבירות בהן הורשע הנאשם ונסיבות ביצוען הן חמורות.

הנאשם, אשר קשר קשר עם תושב מצרים, ביחד עם אחרים, קיבל לידיו והוביל, במספר הזדמנויות כלי נשק מסוג רובי קלצ'ניקוב וכדורים, ביודעו כי קיימת האפשרות, כי כלי הנשק יועברו לפלסטינאים.

אם לא די בכך, משנעצר הנאשם במחסום משטרתי, הציג הנאשם לשוטר במחסום רישיון נהיגה על שם אדם אחר, כשהוא נוהג בהיותו פסול מלהחזיק ברישיון נהיגה.

אמנם כמות כלי הנשק שהועברה אינה ידועה, אולם די בכמות הנשק שהועברה בתחילה, כמות כוללת של בין 10-15 רובי קלצ'ניקוב ובין 50-100 כדורים, כדי ללמד על היקף הסחר גם בפעמים האחרות.

המדובר בכמות נכבדה של כלי נשק שהוברחה, אשר אף אם אין ידיעה ממשית כי כלי הנשק עשו דרכם לידי ידיים עוינות, הרי אפשרות זו היתה קיימת, הנאשם היה מודע לה ועצם עיניו מפניה.

חמור מכל, נמצאנו למדים, כי אזרחי מדינת ישראל, כדוגמת הנאשם, מנצלים את עובדת אזרחותם ויכולתם להסתובב באופן חופשי בתחומי המדינה, ולוקחים חלק פעיל בפעילות ההברחה והסחר בכלי הנשק.

המקרה דנן נמנה עם אותה שורת מקרים השייכים לתופעת ההברחה והסחר בכלי נשק דרך גבול ישראל מצרים לתוך תחומי מדינת ישראל.

אין צורך להכביר במילים אודות חומרתה של תופעה זו, בפרט לאור השעות הקשות העוברות על מדינת ישראל ותושביה במאבק המתמיד כנגד ארגוני טרור, העושים שימוש בנשק המגיע לידם, כדי לפגוע בבטחונה של מדינת ישראל ואזרחיה.

הנאשם דנן, כמו נאשמים רבים אחרים, מנצלים את העובדה כי גבול ישראל מצרים, הינו גבול ארוך וחדיר למעבר, אשר נעשה בו שימוש לצורך הסתננות, הברחה וסחר של אמצעי לחימה, סמים, בני-אדם וכדו'.

עבירות מסוג זה מחייבות ענישה קשה, ממשית וכואבת, אשר תרתיע עברייניים פוטנציאליים מליטול חלק, במישרין או בעקיפין, במעשים אלו.

יפים לעניין זה הם דברי בית המשפט העליון ב[ע"פ 11475/04](http://www.nevo.co.il/case/6180844), **מדינת ישראל נ' חאלד סוארכה ואח'**, תק-על 2005(4), 911 ,עמ' 913 :

**"עבירות הנשק בהן הורשעו המשיבים הן עבירות חמורות ביותר. על העונש המוטל בגינן להיות חמור אף הוא, כדי לשקף רמה גבוהה של הרתעה (השוו:** [**ע"פ 4831/03**](http://www.nevo.co.il/case/5697078) **אבו בכר נ' מדינת ישראל (לא פורסם);** [**ע"פ 4609/98**](http://www.nevo.co.il/case/5707014) **טאהא נ' מדינת ישראל (לא פורסם)). הדברים נכונים ביתר שאת לעת הזו. השימוש ההולך וגובר בחצי האי סיני כנתיב להברחות נשק לשטחי ישראל והרשות הפלשתינית, והחשש המיידי והוודאי שנשק זה יביא לשפיכות דמים, מצריכים ענישה מחמירה. "היום, במצב בו נמצאת מדינת ישראל, טמונה בעבירות של סחר בנשק ויבוא נשק לארץ סכנת חיים של ממש, ונראה כי סכנה זו רק מחמירה והולכת" (גזר דינו של בית המשפט המחוזי). "מניעת הברחות אלה...יש בה, בבירור, כדי לסכל עשרות ואף מאות פיגועים בעתיד, ותחסוך שפיכות דמים בקרב הישראלים והפלסטינים" (**[**ת.פ. (ב"ש) 8076/04**](http://www.nevo.co.il/case/2237501) **מדינת ישראל נ' בניית (לא פורסם)).."מדובר בכלי נשק אשר הסכנה המוחשית הקרובה לוודאות (אם לא וודאות, לחלוטין) הטמונה בהם, כי יעדם הוא לידי גורמים עוינים שישתמשו בהם לביצוע הרג וטרור נגד אזרחי המדינה ותושביה - הינה ניבטת וגלויה, בעליל" (**[**ת.פ (ב"ש) 8174/04**](http://www.nevo.co.il/case/380100) **מדינת ישראל נ' מוהנא (לא פורסם)). בנתיב הברחות זה, מהווים תושבי חצי האי סיני, "המצויים בכל נקיק ורגב אדמה ברחבי סיני", חוליה חיונית בשרשרת (ת.פ. (ב"ש) מדינת ישראל נ' אלחוסה (לא פורסם)). גם כשהם משמשים בלדרים בלבד, סיועם הכרחי להעברת הנשק ממצרים. ענישה ממשית על עבריינים אלו עשויה לעצור את קיומו של נתיב הברחות זה."**

דברים אלה יפים גם לענייננו.

לזכות הנאשם שקלתי את הודאתו שחסכה זמן שיפוטי ויש בה משום לקיחת אחריות על מעשיו והבעת חרטה.

כן שקלתי את שיתוף הפעולה של הנאשם בחקירתו ואת העובדה שהסגיר את 19 כלי הנשק שהיו במחבוא.

שקלתי עוד את גילו הצעיר של הנאשם ואת נסיבותיו האישיות, כעולה מתסקיר שירות המבחן ומטיעוני הסנגורית.

ב[ע"פ 4831/03](http://www.nevo.co.il/case/5697078), **מחמוד בכר ואח' נגד מדינת ישראל**, תק-על 2004(2), 1582, בו נידון הנאשם העיקרי ל- 15 שנות מאסר בפועל, דובר במערערים שמכרו עשרות רובים לתושבי השטחים.

בענייננו, סבר הנאשם כי האדם שלו מסר הנשק, הוא תושב ישראל ובכך עניינו של הנאשם שבפני שונה לקולא מאותו עניין.

**7. *לפיכך ולאחר ששקלתי את טענות הצדדים אני דנה את הנאשם לעונשים כדלקמן :***

**א. אני דנה את הנאשם ל - 10 שנות מאסר בפועל מיום מעצרו: 28.07.2005.**

**ב. אני דנה את הנאשם ל- 24 חודשי מאסר על תנאי למשך שלוש שנים מיום שחרורו, שלא יעבור עבירה מסוג פשע.**

**5129371**

**54678313ג. אני פוסלת את הנאשם מקבל או מחזיק רישיון נהיגה למשך שנתיים מיום שחרורו.**

**5129371**

**54678313זכות ערעור תוך 45 יום לבית המשפט העליון.**

חני סלוטקי 54678313-8228/05

|  |
| --- |
| **ניתנה היום כ"ג בתמוז, תשס"ז (9 ביולי 2007) במעמד הצדדים ח. סלוטקי, שופטת** |

**008228/05פ 055 נטע ממן**

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה