**בתי המשפט**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **בית משפט מחוזי באר שבע** | | **פ 008229/05** | |
|  | |
| **בפני:** | **כבוד השופטת חני סלוטקי** | **תאריך:** | **23/10/2006** |

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **בעניין:** | | | **מדינת ישראל** | |  |
|  | | |  |  | המאשימה |
|  | | | נגד | |  |
|  | | | **אוסצמה בן חסן אל - ע'ול** | |  |
|  | | |  | | הנאשם |
|  | **נוכחים:** | **בא כוח המאשימה – עוה"ד**  **יואב עטר**  **הנאשם ובא כוחו – עוה"ד** **עו"ד זילברשטיין גיורא** | | | |

חקיקה שאוזכרה:

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [25](http://www.nevo.co.il/law/70301/25), [144(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b), [275](http://www.nevo.co.il/law/70301/275), [499(א)(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/499.a.1)

[פקודת התעבורה [נוסח חדש]](http://www.nevo.co.il/law/5227): סע' [43](http://www.nevo.co.il/law/5227/43)

**גזר - דין**

**1.** הנאשם הורשע על פי הודאתו בעבירות שיוחסו לו בכתב האישום המתוקן, עבירה של קשירת קשר לביצוע פשע, עבירה 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"**), עבירה של סיוע להובלת נשק, עבירה לפי [סעיף 144(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b) רישא לחוק (שלוש עבירות), עבירה של ניסיון להכשלת שוטר, עבירה לפי [סעיף 25](http://www.nevo.co.il/law/70301/25) + [275](http://www.nevo.co.il/law/70301/275) לחוק (שתי עבירות), עבירה של הסתייעות ברכב לביצוע פשע – עבירה לפי [סעיף 43](http://www.nevo.co.il/law/5227/43) ל[פקודת התעבורה](http://www.nevo.co.il/law/5227) [נוסח חדש] התשכ"א – 1961 (שלוש עבירות) ועבירה של הכשלת שוטר במילוי תפקידו – עבירה לפי [סעיף 275](http://www.nevo.co.il/law/70301/275) לחוק.

הודאת הנאשם באה עקבות הסדר טיעון לפיו יוחסו לנאשם בכתב האישום המתוקן העבירות הנ"ל, חלף עבירות רבות יותר וחמורות יותר שיוחסו לו בכתב האישום המקורי.

הסדר הטיעון לא כלל הסכמה לעניין העונש.

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

**על פי עובדות האישום הראשון**, הנאשם היה ידידו של עפנאן אבו – ג'ועייד (להלן : **"עפנאן"**). במועד כלשהו, בינואר 2005 או בסמוך לכך, יצר עפנאן קשר עם תושב מצריים בשם עבד טרבין (להלן: **"עבד"**) לפיו, עבד יביא ממצרים לישראל כלי נשק וימסרם עפנאן שימסרם לאחרים.

במסגרת הקשר הנ"ל, קיבל עפנאן במועדים שונים, בכ- 14 מקרים, משליחיו של עבד כ- 10-15 רובים מסוג קלצ'ניקוב ולעיתים גם 50-100 כדורים. עפנאן העביר את התחמושת, לעיתים לאחר אחסונה בביתו, לתושבי הגדה המערבית, ביודעו כי קיימת אפשרות שהם יועברו לידי פלסטינאים.

במועד כלשהו בין ינואר 2005 ולפני 14/07/05, קשר הנאשם קשר עם עפנאן להצטרף לקשר להובלת נשק. בשני מקרים במועדים שונים, כשעפנאן קיבל כלי נשק משליחיו של עבד והסיעם במכוניתו, נהג הנאשם במכונית אחרת במרחק מה לפניו.

תפקיד הנאשם היה לבדוק אם יש בדרך מחסום משטרתי כלשהו ובמידה וקיים מחסום כזה, היה עליו להודיע על קיומו של המחסום לעפנאן באמצעות קשר או מכשיר טלפון נייד, על מנת שעפנאן לא יעבור דרך המחסום עם מכונית טעונה בכלי נשק.

הנאשם נילווה לעפנאן כשהוא נסע לשלם לעבד או לשליחיו, הנאשם ועפנאן נסעו למקום כלשהו בנגב ושם הניח עפנאן כסף עבור שליחיו של עבד. עפנאן שילם לנאשם עבור מעשיו הנ"ל כמה פעמים תשלום בסך 1000 ₪.

**על פי עובדות האישום השני**, במועד שאינו ידוע נהג עפנאן במכונית עמוסה ב – 4 שקים ובהם רובים מסוג קלצ'ניקוב כשהנאשם יושב לידו. אחיו של עפנאן – זיאד, נהג לפניהם במכונית אחרת כדי להודיע לעפנאן אם יש בדרך מחסום משטרתי.

באזור מצפה רמון הבחין זיאד במחסום משטרתי והודיע על כך לעפנאן באמצעות מכשיר הפלאפון.

בעקבות ההודעה, סטה עפנאן לצד הדרך, הוריד את כלי הנשק שהיו במכונית והסתירם.

לאחר מכן, המשיכו עפנאן והנאשם בנסיעה. מאחר ועפנאן היה באותו זמן פסול מלהחזיק ברשיון נהיגה, ביקש מהנאשם להחליפו בנהיגה. המכונית שבה נסעו הנאשם ועפנאן והנהוגה בידי הנאשם, הגיעה למחסום, נבדקה ולא נמצא בה דבר והשוטרים הניחו להם להמשיך בדרכם.

עפנאן חזר מאוחר יותר למקום בו הוסתרו הרובים, העמיסם על מכוניתו ומסרם לאבו נוואף באיזור ים המלח.

במעשיו אלו סייע הנאשם להובלת נשק, ביודעו כי קיימת אפשרות שהם יועברו לפלסטינאים, ניסה להכשיל שוטר במילוי תפקידו והסתייע ברכב לביצוע פשע.

**3.** לאחר הרשעת הנאשם הוגש תסקיר של שירות המבחן אודות הנאשם. לפיו הנאשם, בן 19, רווק, אשר טרם מעצרו התגורר בשבט אבו קרינאת בסמוך לדימונה. משפחתו מונה זוג הורים ושמונה ילדים והנאשם הוא בן הזקונים במשפחה.

מעברו עולה, כי בילדותו לא הלך לגן ילדים והתחיל לימודיו בגיל צעיר מאוד. סיים 12 שנות לימוד. לאחר לימודיו עבד במסעדה תקופה קצרה. לדבריו, החל ללמוד הנדסת מכונות, אולם מסיבות כלכליות הפסיק לימודיו.

קצינת המבחן התרשמה מבחור בעל אינטליגנציה תקינה, אשר עושה מאמצים להציג תדמית של אדם נורמטיבי, שומר חוק ובעל נאמנות גבוהה למדינה.

עוד התרשמה קצינת המבחן, כי קיים פער בין יכולתו של הנאשם לבין תפקודו בפועל, כפי שבא לידי ביטוי בתפקודו התעסוקתי ובתחום הלימודי.

ביחס לעבירות הנדונות, הנאשם מודה בביצוען, אך התקשה בלקיחת אחריות לביצוען.

קצינת המבחן התרשמה כי הנאשם נוהג בטשטוש ובעמימות במסירת האינפורמציה ומנתב את השיחה לכיוונים המותאמים לצרכיו.

קצינת המבחן התרשמה, איפוא, כי הנאשם ביצע את העבירה על רקע קשייו לראות את חומרת מעשיו והשימוש בנשק בפרט. להערכתה, הנאשם מתקשה להתייחס למעשיו בחומרה ומתקשה לראות את המסוכנות הנובעת מהתנהגותו.

לאור האמור, סברה קצינת המבחן כי במקרה זה נדרשת ענישה, אשר תעביר מסר חד וברור לנאשם בנוגע לחומרת התנהגותו וההשלכות אשר עלולות להיגרם ממנה.

**4.** ב"כ המאשימה בטיעוניו לעונש עמד על כך כי בשנים האחרונות מדינת ישראל נמצאת תחת מתקפת טרור, כאשר אזרחים רבים נהרגו, כתוצאה מפעולות שבוצעו בכלי נשק של פלסטינאים.

ב"כ המאשימה עמד על עובדות כתב האישום, כאשר תמורת בצע כסף, בשתי הזדמנויות שונות, הסכים הנאשם, שהוא תושב ישראל, לקחת חלק בהובלת נשק, שהוברח מגבול ישראל מצרים, ביודעו שקיימת אפשרות כי הנשק יועבר לפלסטינאים.

המדובר בכמות נשק גדולה מאוד.

לטענת ב"כ המאשימה, על אף שדינו של הנאשם שונה משל עפנאן, שטרם נידון, הרי שגם אם הנאשם רק סייע בהובלת הנשק בהיותו מתריע, עדיין אין להקל ראש בחלקו, שכן מדובר במעורבות עמוקה וסיוע מוחשי.

כמו כן, מדובר בנאשם, אזרח מדינת ישראל, אשר סייע בהעברת כלי הנשק לבני עם המצויים בלחימה כנגדנו.

ב"כ המאשימה טען כי מדובר בכלי נשק שהשימוש בהם יכול לעלות בדמים רבים וכי רף הענישה במקרים כגון אלו, הוא של שנים רבות ולא בכדי. בתי המשפט השונים שבו וחזרו על הצורך למגר את התופעה ההולכת וגוברת, במיוחד בתקופה זו.

לדבריו, תופעה זו של העברת כלי נשק דרך גבול ישראל מצרים, מלמדת עד כמה הגבול פרוץ ועד כמה הפיתוי להרוויח כסף, עז.

ב"כ המאשימה גם הפנה לאמור בתסקיר שירות המבחן, המלמד על כך, כי גם לאחר מעצר של שנה והודאתו בביצוע העבירות, הנאשם לא לוקח אחריות על מעשיו ולא הפנים את חומרתן.

לאור האמור, ביקש ב"כ המאשימה להשית על הנאשם עונש מאסר בפועל לשנים רבות ומאסר על תנאי ארוך ומרתיע.

**5.** ב"כ הנאשם בטיעוניו לעונש עמד על השוני המשמעותי שבין כתב האישום המקורי לכתב האישום המתוקן. לדבריו, יש בתיקון כתב האישום, שהושמטו ממנו עבירות הובלת הנשק והסחר בנשק, כשחלקו של הנאשם הוא סיוע בהובלה בלבד, כדי ליטול את העוקץ מחומרת העבירות בכל הנוגע לנאשם ולאור זאת, לדבריו, על הענישה להיות מותאמת לשינוי.

לדברי הסנגור, עפנאן הוא הדמות הדומיננטית בכתב האישום ואילו תפקידו של הנאשם הוא טכני בלבד.

ב"כ הנאשם עמד על הנסיבות האישיות של הנאשם, כאשר הנאשם נעדר עבר פלילי, הוא ביצע את העבירות הנדונות בהיותו בן 18.5 והוא עצור תקופה ארוכה מיום 24.7.05, בתנאי מעצר קשים. הנאשם ומשפחתו משלמים מחיר כבד כתוצאה ממעשיו.

ב"כ הנאשם הפנה לאמור בתסקיר שירות המבחן. לדבריו, מהתסקיר עולה כי מדובר בבחור נורמטיבי, אשר לא בחר באורח חיים עברייני.

לאור האמור, ביקש ב"כ הנאשם להתחשב בהודאת הנאשם, אשר הודה כבר בתחנת המשטרה. לדבריו, בהודאה זו גלומה חרטה כנה של הנאשם ועל כן ביקש להסתפק בתקופת המעצר.

**6.** חומרתן של העבירות בהן הורשע הנאשם היא מופלגת.

בתי המשפט חזרו והדגישו את החומרה הרבה שיש לייחס לביצוע עבירות בנשק, בפרט לתופעה המדאיגה של הברחת נשק המתבצעת דרך גבול ישראל מצרים אל תחומי מדינת ישראל, בין בשל בצע כסף ובין בשל מניעים לאומניים, זאת על רקע המציאות הביטחונית בה מצויה כיום מדינת ישראל.

חמור מכל נמצאנו כי אזרחי מדינת ישראל, כדוגמת הנאשם, לוקחים חלק פעיל ומהותי בשרשרת ההברחה, תוך שהם מנצלים את חופש התנועה ויכולתם להסתובב באופן חופשי במדינת ישראל באין מפריע בכלי רכב הנושאים לוחית זיהוי ישראלית, כדי לבצע את פשעם ולהקל על מעשי חבלה.

הסכנה הטמונה בעבירות נשק מצדיקה הטלת עונשי מאסר חמורים לריצוי בפועל, גם על מי שזו לו עבירתו הראשונה.

בבוא בית המשפט לשקול את הענישה בגין עבירות מהסוג הנדון, עליו לתת משקל נכבד יותר לאינטרס הציבורי ולצורך להרתיע עבריינים בכוח מלבצע עבירות דומות ולתת דעתו על נפיצות התופעה העבריינית של עבירות נשק, זאת על פני הנסיבות האישיות של הנאשמים, שכן הנשק הנסחר עלול לעבור מיד ליד, הוא אינו נרכש באופן חוקי וחזקה שלא נועד לשמש מטרה חוקית.

גם כשהנשק נמצא בידי מי שאינו עבריין קיימת סכנת חיים, קל וחומר כשהוא מתגלגל לידי ידיים עברייניות או גורמים עוינים ויש לקחת זאת בחשבון, כדי להרתיע מפני הסכנה הצפויה מן הנשק.

יפים לעניין זה דברי בית המשפט העליון ב[ע"פ 4043/05](http://www.nevo.co.il/case/5735726), **מ"י נ' מוחמד בניית**, ניתן ביום 10.8.06 ופורסם האתר הרשות השופטת :

**"לא נדרשת מומחיות רבה כדי להבין, כי הספקה רציפה של כלי נשק ותחמושת תורמת להתמשכותו של גל האלימות והטרור. נתיבי הברחת הנשק והתחמושת מהווים עורק המזין את הפעילות הטרוריסטית ועל כן הם חלק בלתי נפרד ממנה. מאליו יובן, כי החומרה, הסיכון והתיעוב הנודעים למעשי הטרור עצמם אוצלים גם על ענישתם של אלו המעורבים בשלבים המוקדמים - אך החיוניים - של שרשרת הטרור. תופעה מדאיגה וחמורה, אשר נפרשה בפני בית משפט קמא ונשקפת אף ממקרים קודמים שהגיעו לפתחו של בית המשפט, הינה של הברחת נשק דרך הגבול עם חבל סיני שבמצרים. שיטת ההברחה כורכת יחדיו שיתוף פעולה בין תושבי סיני לאזרחים ישראלים, כאשר הראשונים מנצלים את היכרותם הטובה את תוואי השטח בחצי האי סיני והאחרונים מנצלים - מנצלים לרעה - את נגישותם ויכולת התנועה החופשית שלהם באזור הגבול מצידו הישראלי (ראו** [**ע"פ 11475/04**](http://www.nevo.co.il/case/6180844) **מדינת ישראל נ' חאלד סוארכה (לא פורסם), פיסקה 5). המדינה בערעורה עמדה על הגורמים המתמרצים את העוסקים במלאכת ההברחה, ביניהם חדירוּת הגבול והגמול הכספי הצפוי למבריחים, שהינו גורם פיתוי משמעותי על רקע המצב הכלכלי. שומה על בית המשפט להציב משקל נגד בדמותה של ענישה קשה, כואבת ומרתיעה. אכן, בשנים האחרונות, נוכח אירועי הטרור ההולכים ומתגברים, ניכרת בפסיקה מגמה של החמרה בענישה בגין עבירות נשק, לרבות ייבוא נשק ...**

**במציאות הבטחונית הקשה בה חיה מדינת ישראל, מוטלת חובה על בתי המשפט להעניש בחומרה את אלה המורשעים בעבירה של יבוא נשק ובעבירות דומות. במיוחד כך שעה שהדבר נעשה תוך חדירה דרך אחד מגבולותיה של ישראל. אף אם אין הוכחה ישירה שהנשק המוברח מיועד לידיהם של מחבלים, הרי שיש ליתן משקל לסוג הנשק ולכמותם של כלי הנשק. כאשר מדובר בהברחה של רובים מסוג קלצ'ניקוב, כפי שהיה במקרים שעל הפרק, ניתן להניח שהנשק יגיע לידי גורמים עוינים לישראל. לכן, צריכה הענישה להיות קשה ומכאיבה, מתוך תקווה כי תביא להרתעה של אלה העוסקים בהברחות של כלי נשק."**

אלה וגם הדברים הבאים נאמרו באותו עניין :

**"כמובן, השיקולים האחרים בהם מכירה תורת הענישה - ובראשם עקרון הענישה האינדיבידואלית ושיקולי השיקום - אינם מתאיינים, אלא שמשקלם הסגולי ביחס לשיקול ההרתעה נמוך הוא. "**

כעולה מתסקיר שירות המבחן, הנאשם ביצע את אשר הורשע בו, מתוך כניעה לפיתוי הכספי. בעניין זה יש לומר כי, יהיו מניעי הנאשם אשר יהיו, אין שום נימוק כלכלי היכול להצדיק מעשה נתעב שכזה, המעמיד את אזרחי מדינת ישראל בסכנה ממשית, שכן הנאשם ידע כי קיימת אפשרות כי כלי הנשק אשר סייע בהעברתם, עלולים להגיע לידי ידיים עוינות ולשמש להרג של בני אדם חפים מפשע.

עוד יש להוסיף כי שירות המבחן נמנע מהמלצה בעניינו של הנאשם ואף הביע דעתו כי יש להטיל על הנאשם ענישה מוחשית, אשר תהווה מסר חד וברור בנוגע לחומרת מעשיו של הנאשם.

אשר לחלקו של הנאשם בפרשה הנדונה, אכן חלקו של עפנאן באירועים נשוא כתב האישום הינו חמור יותר ועפנאן הוא הרוח החיה מאחורי העברת כלי הנשק מגבול מצרים ישראל אל גורמים פלסטינים.

אולם, אין להמעיט מחומרת חלקו של הנאשם באירועים. הנאשם הצטרף מלכתחילה לקשר להובלת הנשק עם עפנאן. חלקו של הנאשם אינו מסתכם בהתרעה בלבד, כטענת הסנגור, שכן הנאשם נילווה לעפנאן הן בנסיעה לתשלום כסף עבור הנשק לשליחים והן בנסיעה בה הוביל כלי נשק ממש.

יחד עם זאת, המאשימה הסכימה כי חלקו של הנאשם הוא בסיוע בלבד להובלת כלי הנשק וכידוע דינו של המסייע מחצית מעונשו של המבצע העיקרי.

לזכות הנאשם שקלתי את הודאתו, את גילו הצעיר ואת העובדה כי אין לו כל עבר פלילי וזהו לו על כן מאסרו הראשון.

1. **לפיכך ולאחר ששקלתי את טענות הצדדים אני דנה את הנאשם לעונשים כדלקמן :** 
   1. **אני דנה את הנאשם לעונש של 6 שנות מאסר בפועל מיום מעצרו 24.7.05.**

**5129371**

**54678313ב. אני דנה את הנאשם לעונש של 24 חודשי מאסר על תנאי למשך שלוש שנים מיום שחרורו שלא יעבור עבירה מסוג פשע.**

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

5129371

54678313

חני סלוטקי 54678313-8229/05

**ניתן היום א' בחשון, תשס"ז (23 באוקטובר 2006) במעמד הצדדים**

|  |
| --- |
| **ח. סלוטקי, שופטת** |

**008229/05פ 055 נטע ממן**

**נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה**