|  |  |
| --- | --- |
| **בית המשפט המחוזי בבאר שבע** | |
| תפ"ח 1017-09 מ.י. פרקליטות מחוז דרום-פלילי נ' עטאר | 23 פברואר 2010 |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| בפני | **כב' השופט ברוך אזולאי, ס. נשיא**  **כב' השופט נתן זלוצ'ובר**  **כב' השופטת צילה צפת** | |
| **בעניין:** | **מדינת ישראל** |  |
|  |  | **המאשימה** |
|  | **נגד** | |
|  | **צובחי עטאר (עציר)** |  |
|  |  | **הנאשמים** |

**נוכחים:** **ב"כ המאשימה עו"ד אברהם**

**הנאשם וב"כ עו"ד ג'ברין**

**מתורגמן מר איאד אלזיאדנה**

חקיקה שאוזכרה:

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

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

הנאשם הורשע, על יסוד הודאתו במסגרת הסדר טיעון, בכתב אישום מתוקן, בעבירות של קשירת קשר לפשע (רצח) לפי ס' 499(א)(1) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301) התשל"ז- 1977 (להלן: "החוק"); עבירות נשק (נשיאת והובלת נשק), לפי ס' 144(ב) לחוק; פעילות בהתאחדות בלתי מותרת, לפי ס' 85(1)(א) לתקנות ההגנה (שעת חרום)-1945; אימונים צבאיים אסורים, לפי ס' 143(ב) לחוק; מתן שרות להתאחדות בלתי מותרת, לפי ס' 85(1)(ג) לחוק.

**על פי העובדות המפורטות באישום הראשון לכתב האישום המתוקן**, במהלך שנת 2007, פנה יחיא סמי סובוח, המכונה "אבו סמי" (להלן: "סובוח"), פעיל ב"גדודי עז א-דין אלקסאם" (להלן: "הגדודים") המהווים זרוע צבאית של החמא"ס, אל הנאשם והציע לו להצטרף לגדודים; הנאשם הסכים. כעבור חודש נעתר הנאשם להצעתו של ראאד להצטרף לקורס אימונים צבאיים במסגרת הגדודים. בחלוף שבוע, הצטרף הנאשם לקורס שהתקיים באזור "תל אלדהב" שבבית להיה, במסגרתו עבר במשך כשבועיים אימונים צבאיים שכללו אימוני כושר גופני, ריצה וזחילה. לאחר כשלושה חודשים, במועד שאינו ידוע במדויק למאשימה, עבר הנאשם לפעול בחולית גדודים שפעלה בהכוונתו של חמיס אלעטאר, אחראי הגדודים באזור בית להיה, ובאחריותו של יחיא. במסגרת פעילות הנאשם בחוליה זו, קשר הנאשם קשר עם חברי החוליה לביצוע "ריבאט", שמירות חמושות כנגד כניסת כוחות צה"ל, בכוונה לגרום למותם של חיילי צה"ל באם יכנסו לאזור ולפגוע בביטחון המדינה. לשם כך, השתתף הנאשם, אחת לשבועיים, בין השעות 23:00-4:00, יחד עם חברי חולייתו ב"ריבאט" באזור אלעטאטרה בסמוך למסגדים טלתוחיד ופאטמה. במהלך ביצוע ה"ריבאט", היו הנאשם וחברי החוליה נושאים על גופם אפוד וחמושים כל אחד ברוס"ר קלאצ'ניקוב, מחסניות ורימוני יד, עת יחיא נשא בנוסף טיל יאסין מסוג R.P.G. האמל"ח הועבר לידי הנאשם ויתר חברי החוליה מידי יחיא ובסיום כל משמרת, השיבו האמל"ח לידיו.

על פי העובדות המפורטות **באישום השני**, בתחילת פעילות הנאשם ב"ריבאט", במהלך החודשים מרץ-אפריל 2008, במסגד בלאל בן רבאח, פנה יחיא אל הנאשם והציע לו להשתתף באימון צבאי בנשק נגד טנקים, הנאשם הסכים והצטרף לאימון. האימון הועבר על ידי שאדי רגב, פעיל הגדודים ואחראי יחידת השריון מטעם הגדודים באזור בית להיה, אשר עבר הכשרה בבסיס אימונים בסוריה. במסגרת האימון הצבאי הנ"ל, רכש הנאשם במשך כשבוע הכשרה תיאורטית בירי טילי יאסין ופצצות R.P.G, למד אופן חישוב מרחק הירי וכיוונו. לאחר סיום האימון התאורטי, יצאו הנאשם והמשתתפים האחרים למוצב בבית להיה לצורך אימון מעשי בירי טילים. במהלך האימון, חלק מהמשתתפים ביצעו ירי ממטול R.P.G, אך הנאשם לא ביצע את הירי בעצמו מטעמים רפואיים, בשל היותו לקוי ראיה בעין אחת. בסיום האימון, שב הנאשם לפעול בחוליה תחת אחריותו של יחיא.

על פי העובדות המפורטות **באישום השלישי**, במהלך חודש נובמבר 2008, פנה חמיס אלעטאר, אחראי הגדודים באזור בית להיה אל הנאשם והציע לו להשתתף בחפירת המנהרה במוצב קורעה החמישית שתשמש פעילי חמא"ס. הנאשם בסופו של יום הסכים להשתתף בחפירה והשתתף בה בפועל יום אחד, עת העביר חול מהמנהרה לחצר המוצב.

הצדדים לא הציגו הסדר לעניין העונש.

ב"כ המאשימה עמדה בטיעוניה לעונש על עובדות כתב האישום וציינה כי בעבירות של פעילות בהתאחדות בלתי מותרת, עבירות נשק ומתן שירות להתאחדות בלתי מותרת, קבע המחוקק עונש של 10 שנות מאסר בגין כל אחת מן העבירות. כמו כן, בעבירת קשירת קשר לפשע (רצח) קבע המחוקק עונש של 7 שנים ובעבירת אימונים צבאיים אסורים עונש של 3 שנים. ב"כ המאשימה טענה כי הנאשם החל את מעורבותו החבלנית במסגרת הגדודים, באימון צבאי, אשר מיד לאחריו שולב בפעילות צבאית שוטפת של הגדודים, במסגרת ה"ריבאט", שתכליתה שמירות חמושות כנגד כניסת כוחות צה"ל בכוונה לגרום למותם. מעורבותו החבלנית של הנאשם הלכה והעמיקה עת עבר אימונים צבאיים מקצועיים וכן ללמד, כי אין מדובר באימונים חובבנים אלא באימונים שתכליתם למקצע את יכולת הלחימה של הנאשם ולשכלל את התנגדותו לכוחות צה"ל. מדובר בפעילות ממוסדת ורצינית, בסיומה אמור היה הנאשם לעבור הכשרה מעשית אלא שלא נמצא כשיר לה מטעמים רפואיים, להבדיל מחרטה. לא היה במגבלתו הרפואית כדי להניא אותו מפעילותו הצבאית העויינת ועד מהרה שב לפעול בחוליה הצבאית מטעם הגדודים. הנאשם השתתף יום אחד בחפירת המנהרה, בכך יש כדי להעיד על נכונותו להיכנס בעובי הקורה של ארגון החמא"ס, מטעמו ביצע את כל העבירות נשוא כתב האישום. זאת ועוד, גיוסו של הנאשם היה מלכתחילה לזרוע הצבאית של החמא"ס, מכאן שמראש שם לעצמו מטרה להשתלב ולהתמקצע במערך הלחימה של החמא"ס. ב"ב המאשימה ביקשה מבית המשפט לשדר מסר מרתיע, באמצעות ענישה מחמירה, הן לנאשם והן לכל אלו המנסים להרהר אחר קיומה של מדינת ישראל וביקשה להטיל על הנאשם עונש מאסר ארוך, מרתיע ומידתי ביחס לעבירות אותן ביצע וכן עונש מאסר על תנאי.

בטיעוניו לעונש, טען ב"כ הנאשם כי הצטרפותו של הנאשם לארגון לא הייתה מיוזמתו אלא עקב פניותיו של יחיא. פעילות הנאשם באישום הראשון מהווה פעילות מניעתית, הווה אומר פעילות בתוך עזה ולא נגד תושבי הארץ והחיילים היושבים בה, ופאסיבית, באשר הנאשם לא היה חמוש ובפועל הצבא לא נכנס לאזור השמירה כך שלא אירע דבר. בנוסף טען ב"כ הנאשם כי המדובר באימון תיאורטי בלבד ובאימון כושר ללא הכשרה על נשק. לגבי האישום השלישי - תכליתה של המנהרה במגננה ולא למטרות הברחת נשק, היא נחפרה בתוככי העיר עזה ולא על הגבול, מה גם שהנאשם השתתף בחפירתה יום אחד בלבד ואח"כ עזב. לטענת ב"כ הנאשם, פעילותו של הנאשם נמשכה כשנה לאחריה עזב הנאשם ביוזמתו את הארגון. המדובר בנאשם נשוי, אב לשתי בנות, כשבמלחמה האחרונה בעזה נהרגו אחיו וסבתו. אין לנאשם הרשעות קודמות והוא הודה בכתב האישום המתוקן ובכך חסך זמן שיפוטי יקר.

הנאשם ביקש להתנצל בפני מדינת ישראל וטען כי עזב את הארגון. לדבריו, עובד במספרה ומעבודתו מפרנס את משפחתו ואת אביו שאינו יכול לעבוד. הנאשם ביקש את עזרת בית המשפט היות ואינו יכול לראות כלל באחת העיניים ואינו יכול להרים את יד שמאל. הנאשם ביקש מבית המשפט להקל בעונשו על מנת שיעלה בידו להקים משפחה ולדאוג לעתידו.

# דיון

הנאשם הצטרף לגדודי עז א-דין אלקסאם", המהווים את הזרוע הצבאית של ארגון החמא"ס במהלך שנת 2007. מיד עם הצטרפותו לגדודים החל הנאשם לעבור אימונים צבאיים שיכשירו אותו לפעילות טרור כנגד מדינת ישראל ובפרט כוחות הביטחון. עם תום הכשרתו, החל הנאשם לפעול בחולית גדודים שפעלה בהכוונתו של חמיס אלעטאר, אחראי הגדודים באזור בית להיה; תפקידה של החוליה ביצוע "ריבאט", הווה אומר: שמירה תוך נשיאת נשק על מנת למנוע כניסה של כוחות הביטחון לאזור. אכן הנאשם וחברי החוליה נשאו על גופם במהלך השמירה אפוד וקלאצ'ניקוב, מחסניות ורימוני יד, עת אחראי החוליה נשא בנוסף טיל יאסין מסוג R.P.G. בכך מיקם עצמו הנאשם החל מתחילת דרכו בלב ליבה של שרשרת הטרור החותרת תחת מדינת ישראל ואזרחיה.

בהמשך דרכו הלך הנאשם והעמיק את פעילותו במסגרת ארגוני הטרור ואף השתתף באימון צבאי בהפעלת נשק נגד טנקים במסגרת האימון, שעבר רכש הכשרה תיאורטית בירי טילי יאסין ופצצות R.P.G, וביקש לעבור אף הכשרה מעשית אלא שלא צלח הדבר בידו נוכח בעיות רפואיות. משנמנע מהנאשם לעבור את ההכשרה המעשית, שב לפעול במסגרת החוליה בה פעל קודם לכן.

במהלך חודש נובמבר 2008 החל הנאשם לסייע בחפירת מנהרה שאמורה לשמש את ארגון החמא"ס בפעילותו העויינת נגד מדינת ישראל.

הנה כי כן, יש במעשיו של הנאשם כדי להעיד על כוונותיו הברורות ליטול חלק בפעילות הטרור של ארגון החמא"ס במטרה לפגוע בביטחון מדינת ישראל ותושביה ואף לחתור תחת קיומה. הנאשם הלך ושכלל את הכשרתו בשימוש באמצעי נשק כשאחת כוונתו- לפגע בכוחות הביטחון ולמנוע מהם להגן על מדינת ישראל ותושביה. לא חרטתו של הנאשם מנעה ממנו לרכוש הכשרה מעשית בשימוש בנשק נגד טנקים כי אם מצבו הרפואי שלא אפשר בידו להפעיל אמצעי נשק מסוג זה. מה גם שלא היה במצבו הרפואי כדי להניא אותו מהמשך פעילותו בארגוני הטרור, הנאשם חזר לתפקידו הקודם ופעל לפגע בכוחות הביטחון במסגרת החוליה בה היה חבר קודם לכן.

לקולא נשקלו עברו הפלילי הנקי של הנאשם, נסיבותיו האישיות והודאתו שיש בה לחסוך זמן שיפוטי יקר.

סוף דבר, מעשיו של הנאשם חמורים שכן נטל חלק פעיל במאמצי ארגוני הטרור לפגוע בביטחון מדינת ישראל ובתושביה ואף לחתור תחת קיומה. הנאשם מיקם את עצמו בלב ליבה של שרשרת הטרור- בזרוע הצבאית של ארגון החמא"ס וגילה עקביות בהתנהלותו הטרוריסטית. לא אחת הביע בית המשפט העליון את דעתו כי ראוי לנקוט ביד ברזל קשה ולהחמיר עם נאשמים המורשעים בעבירות כגון דא תוך העדפה ברורה של אינטרס ההרתעה על פני שיקולי ענישה אחרים:

**"מעשי טרור המכוונים לפגוע בחיי ישראלים – חיילים או אזרחים – מחייבת ענישה מחמירה במיוחד, אשר תטמיע את מסר הגמול וההרתעה כלפי כל מי שמעורב בפעילות בלתי חוקית המסכנת חיים... בסוג זה של עבירות הנסיבות האישיות של הנאשם מתגמדות במשקלן לנוכח חומרת המעשים והסיכונים הטמונים בהם, למען יידע כל גורם עוין למדינה ולתושביה כי הוא צפוי לעונש חמור ביותר אם יימצא מעורב בפעולות טרור שנועדו לפגוע בביטחון אזרחי ישראל, ולקטול חיים"** ([ע"פ 9349/07](http://www.nevo.co.il/case/6150971) **חאמד נ' מדינת ישראל** (טרם פורסם), 23.6.2008).

(ראה גם: [ע"פ 9338/01, מדינת ישראל נ' נאצר עווידה, פ"ד נז](http://www.nevo.co.il/case/6150756) (1) 529).

אשר על כן, ולאחר ששקלנו את טענות הצדדים, אנו דנים את הנאשם לעונשים הבאים:

1. 5 שנות מאסר לריצוי בפועל בניכוי ימי מעצרו מיום 3.1.09.
2. מאסר על תנאי בן שנה למשך 3 שנים מיום שחרורו מהכלא, והתנאי הוא שלא יעבור עבירה מהעבירות בהן הורשע, או עבירה נגד ביטחון המדינה שהיא פשע.

5129371

54678313

**זכות ערעור תוך 45 יום מהיום.**

**--------------- ---------------- ----------------**

**ב. אזולאי, שופט נ. זלוצ'ובר, שופט צ. צפת, שופטת**

5129371

54678313

ברוך אזולאי 54678313-1017/09

**ס. נשיא**

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה

הודעה למנויים על עריכה ושינויים במסמכי פסיקה, חקיקה ועוד באתר נבו - הקש כאן