|  |  |
| --- | --- |
| **בית המשפט המחוזי בבאר שבע** | |
| **תפ"ח 1025-09 מ.י. פרקליטות מחוז דרום-פלילי נ' עמאצי(עציר)** |  |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **בפני:** | **כב' השופטת ר. אבידע – אב"ד**  **כב' השופטת ח. סלוטקי**  **כב' השופט מ. לוי** | |
| **בעניין:** | **מדינת ישראל**  **ע"י ב"כ עו"ד אלכס דרנבוים** |  |
|  |  | **המאשימה** |
|  | **נגד** | |
|  | **מחמד עמאצי**  **ע"י ב"כ עו"ד חביב לביב** |  |
|  |  | **הנאשם** |

חקיקה שאוזכרה:

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [111](http://www.nevo.co.il/law/70301/111), [114(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/114.a), [143(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/143.b), [144(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.a), [144(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b), [144(ב2)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b2), [305(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/305.1), [499(א)(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/499.a.1), [499(א)(2)](http://www.nevo.co.il/law/70301/499.a.2)

[תקנות ההגנה (שעת-חירום), 1945](http://www.nevo.co.il/law/73729): סע' [85(1)(א)](http://www.nevo.co.il/law/73729/85.1.a)

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

הנאשם הורשע לאחר שמיעת הראיות בעבירות שיוחסו לו בכתב האישום, למעט עבירות ניסיון הרצח שיוחסו לו באישומים הרביעי, החמישי והשמיני מהן זוכה הנאשם.

העבירות בהן הורשע הנאשם: עבירה של מגע עם סוכן חוץ, עבירה לפי [סעיף 114(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/114.a) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), תשל"ז – 1977 (להלן : **"החוק"**), עבירה של חברות ופעילות בהתאחדות בלתי מותרת, עבירה לפי [סעיף 85(1)(א)](http://www.nevo.co.il/law/73729/85.1.a) ל[תקנות ההגנה (שעת חירום)](http://www.nevo.co.il/law/73729), 1945 (עשר עבירות), עבירות נשק (החזקת נשק)- עבירה לפי [סעיף 144(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.a) לחוק (חמש עבירות), עבירות נשק (נשיאה והובלת נשק), עבירות לפי [סעיף 144(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b) לחוק (עשר עבירות), עבירות נשק (החזקת ונשיאת תחמושת), עבירה לפי סעיף [144(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.a) + [144(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b) סיפא לחוק (שלוש עבירות), קשירת קשר לעוון, עבירה לפי [סעיף 499(א)(2)](http://www.nevo.co.il/law/70301/499.a.2) לחוק, עבירה של אימונים צבאיים אסורים, עבירה לפי [סעיף 143(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/143.b) לחוק (ארבע עבירות), עבירה של ניסיון לרצח, עבירה לפי [סעיף 305(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/305.1) לחוק (שלוש עבירות), עבירה של מסירת ידיעה לאויב בכוונה לפגוע בביטחון המדינה, עבירה לפי [סעיף 111](http://www.nevo.co.il/law/70301/111) (חלופה שלישית) לחוק (שתי עבירות), עבירה של קשירת קשר לפשע, עבירה לפי [סעיף 499(א)(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/499.a.1) (שש עבירות), עבירות נשק (ייצור), עבירה לפי [סעיף 144(ב2)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b2) לחוק (שתי עבירות).

מסכת העובדות בה הורשע הנאשם כמפורט בכתב האישום, מתארת את הצטרפותו של הנאשם כחבר בארגון החמאס וגדודי עז-אדין אלקאסם, הזרוע הצבאית של ארגון החמאס, והיקף מעורבותו במערך פעילות הטרור של הארגון המתבצעת כנגד מדינת ישראל וחייליה, דבר הבא לידי ביטוי בהשתתפות בלימודי דת, לקיחת חלק באימונים צבאיים אסורים, פעילות במסגרת חוליות, שמירות ליליות ותצפיות על כוחות צ.ה.ל., החזקה, נשיאה, הובלה וייצור נשק, הצטרפות ליחידת המתאבדים בחמאס וירי לעבר כוחות צ.ה.ל. - תמונת מצב המעידה על עליית מדרגה בפעילות הטרור של הנאשם במרוצת השנים במסגרת ארגון החמאס. כל זאת משנת 2004 ועד ליום מעצרו, 11/01/2009, פרט לתקופה קצרה בה למד הנאשם לקראת בחינות הבגרות, כשבסיומן יזם הנאשם את חזרתו לשורות ארגון החמאס.

כאמור, הורשע הנאשם, בין היתר, בשלוש עבירות של ניסיון לרצח. עניינן של עבירות אלה מפורט באישומים השישי, התשיעי והשלוש עשרה שבכתב האישום.

על פי עובדות האישום השישי, במהלך שנת 2007, במהלך כניסת כוחות צ.ה.ל. לג'באליה, התבקש הנאשם על ידי אחר להעביר טיל. הנאשם הסכים.

הנאשם נפגש עם פעיל גדודים, אשר העביר לידיו את הטיל והנאשם הובילו לאחר, אשר ביצע את ירי הטיל לעבר דחפור של כוחות צ.ה.ל., בעת שהנאשם נכח במקום. עקב תקלה במטול, שיגור הטיל נכשל.

על פי עובדות האישום התשיעי, במהלך אפריל-מאי 2008, בשעה שכוחות צ.ה.ל. נכנסו לרצועת עזה, התבקש הנאשם על ידי פעיל ואחראי יחידת הצלפים בחמאס, לבצע תצפיות אודות תנועת כוחות צ.ה.ל. ולדווח על כך, זאת במטרה לבצע ירי צליפה לעבר הכוחות ובכך לגרום למותם של הכוחות. הנאשם הסכים.

הנאשם ערך תצפית ומשהבחין בכוחות צ.ה.ל. דיווח לפעיל במכשיר הקשר והפעיל בעקבות כך, ביצע ירי לעבר כוחות צ.ה.ל. באמצעות רובה.

בהמשך ביצע הפעיל ירי נוסף לעבר כוחות צ.ה.ל. בעת שהנאשם נכח במקום מביתו של אדם אחר, לאחר שהדבר נכפה על האחר באיומים על ידי הנאשם והפעיל.

על פי עובדות האישום השלושה עשר, במהלך שנת 2008, פנה הנאשם לפעיל הגדודים ואחראי יחידת המתאבדים בחמאס והביע בפניו נכונות לבצע פיגוע התאבדות על מנת להתקבל ליחידת המתאבדים.

כעבור כחודש התקבל הנאשם ליחידת המתאבדים המיוחדת, שתפקידה להיות כוח החלוץ של החמאס הנלחם בכוחות צ.ה.ל הנכנסים לרצועת עזה.

במהלך חודש נובמבר 2008 או בסמוך לכך, צולם הנאשם כשהוא מקריא את צוואתו, נפרד מהוריו ומציין שהוא בדרך לפיגוע בשם הגדודים.

מספר ימים לאחר הצטרפות הנאשם ליחידה, השתתף הנאשם באימון צבאי אסור שארך כשבוע ובו עבר הכשרה תיאורטית בנושא שיגור טילים, ירי צליפה, הפעלת מטענים ואימוני כושר.

בתחילת ינואר 2009, עם תחילת מבצע "עופרת יצוקה", התבקשו הנאשם ופעילים נוספים שערכו תצפיות, לעזוב את עמדת התצפית ולהתעמת עם כוחות צ.ה.ל, במטרה לגרום למותם של החיילים.

הנאשם ופעיל נוסף הגיעו, כשהם נושאים עליהם מטולR.P.G. , נשק ומטעני חבלה לבית ריק בג'בליה. הוחלט כי הנאשם והפעיל יישארו בבית עד להגעת כוחות צ.ה.ל על מנת לתקוף את הכוחות.

הנאשם דיווח למפקדיו אודות פעילותו באמצעות SMS.

ביום הרביעי לשהיית הנאשם בבית הריק, הבחין הנאשם בכוחות צ.ה.ל. הנאשם יצא מהבית כשהוא נושא מטול R.P.G.. ושיגר מרגמת R.P.G לעבר דחפור צ.ה.ל ופגע בו. חייל שהיה בדחפור קפץ מהדחפור. בוצע ירי על ידי כוחות צ.ה.ל. לעבר הנאשם והנאשם ברח.

יומיים לאחר מכן, הבחין הנאשם בדחפור המנסה להרוס את הבית בו שהה. הנאשם והפעיל החליטו לברוח עם נשק, תוך שהם משאירים אחריהם את מרבית האמל"ח שברשותם. במהלך המנוסה נהרג הפעיל ובוצע ירי לעבר הנאשם, כשהנאשם נפגע מרסיס קליע בכתפו הימנית.

**טיעוני הצדדים לעונש**

טיעוני המאשימה:

ב"כ המאשימה, בטיעוניו לעונש, עמד על כך שהנאשם הינו חבר בהתאחדות החמאס אשר ינק באמצעות לימודי האוסרא את משנתו הרצחנית של החמאס הנודעת בשנאתה למדינת ישראל ותושביה.

לטענת ב"כ המאשימה, כפועל יוצא מלימודיו אלה, התפתח הנאשם כפעיל צבאי בחמאס בפעילות שכללה, בין היתר, שמירות חמושות, תצפיות, עבירות שונות בנשק, ירי טילים במטרה לגרום למותם של חיילי צ.ה.ל, אימונים צבאיים בסיסיים ומתקדמים, קשירת קשר לרצח ופעולות רבות לשם גרימה למותם של חיילי צ.ה.ל, טרם מבצע עופרת יצוקה ובמהלכו.

לטענת המאשימה, הנאשם וחבריו לא בחלו באמצעים לשם קידום מטרותיו ומטרות החמאס, בכך שאיימו על תושבים בעזה אשר ביקשו שלא לקיים את הפעילות ממקום מגוריהם ואלו כפו עליהם את הוצאת הפעילות מביתם.

ב"כ המאשימה טען כי בעבירות מעין אלה, בהן הורשע הנאשם, יש ליתן משקל בכורה לשיקול ההרתעה על פני יתר שיקולי הענישה. את טענתו זאת תמך ב[פ"ח (מחוזי- חיפה) 1076/04](http://www.nevo.co.il/case/2487090) **מדינת ישראל נ' זאהר בן יוסף דיאב עלי** (פורסם בנבו). שם הורשע הנאשם, אזרח מדינת ישראל, על פי הודאתו אשר באה בעקבות הסדר טיעון, בעבירות של סיוע לאויב במלחמה, מגע עם סוכן חוץ וכן חיפוי. בית המשפט הטיל על הנאשם 16 שנות מאסר בפועל וכן שלוש שנות מאסר מותנות.

ב"כ המאשימה הפנה גם ל[ע"פ 7403/07](http://www.nevo.co.il/case/6102964) **פאדי נגאר נ' מדינת ישראל** (פורסם באתר הרשות השופטת), שם דובר בהנחת מטען חבלה וקשירת קשר למסירת ידיעה שבסופו של דבר לא יצאה אל הפועל. עונשו של הנאשם הועמד על 13 שנה, זאת לצד אמירה של בית המשפט כי עבירות אלה מחייבות ענישה ההולמת את חומרת העבירה והמשגרת מסר ברור של הרתעה.

כן הפנה ל[פ"ח (מחוזי- ב"ש) 1122/06](http://www.nevo.co.il/case/2237762) **מדינת ישראל נ' אליען אלעמור** (פורסם בנבו). שם הורשע הנאשם בשלושה אישומים שכללו, בין היתר, עבירות של ניסיון רצח וחברות בהתאחדות בלתי מותרת. בית המשפט גזר על הנאשם 19 שנות מאסר וזאת לאחר שזקף לזכותו של הנאשם את גילו הצעיר וכן את חרטתו בפני בית המשפט.

ב"כ המאשימה הטעים, כי הנאשם הורשע גם בשני אישומים שעניינם ייצור מטעני חבלה לשם גרימה למותם של חיילי צ.ה.ל., זאת בהמשך ישיר לשיעורי הנשק המתקדמים בהם נטל חלק והפנה את בית המשפט ל[פ"ח (מחוזי- ב"ש) 1080/06](http://www.nevo.co.il/case/2534456) **מדינת ישראל נ' חסן לאפי** (פורסם בנבו). שם, הושתו על הנאשם 10 וחצי שנות מאסר בגין עבירות משנת 2001. בית המשפט הדגיש שמתן אמצעים בידי אויבי המדינה להוציא לפועל תוכניתם הרצחנית, הינה עבירה חמורה ביותר המצריכה ומצדיקה ענישה מחמירה.

באשר לעבירת מסירת הידיעות, הפנה ב"כ המאשימה לפסיקה כדלקמן:

[ע"פ 3834/07](http://www.nevo.co.il/case/5918236) **מוחמד אבו שלוף נ' מדינת ישראל** (פורסם בנבו). שם אומנם הופחת עונשו של הנאשם, בגין חברות בארגון טרור ומסירת ידיעות (פעם אחת), אולם, הושתו על הנאשם 5 שנות מאסר.

[ע"פ 1244/08](http://www.nevo.co.il/case/5755955) **מדינת ישראל נ' סאמר עווידאת** (פורסם בנבו). שם קיבל בית המשפט העליון את ערעור המדינה והכפיל את עונשו של הנאשם, כך שהושתו על הנאשם 6 שנות מאסר, בגין השתתפות באימונים צבאיים ומסירת ידיעות.

ב[פ"ח 1119/07](http://www.nevo.co.il/case/2241850) **מדינת ישראל נ' עיאדה ריאד** (פורסם בנבו). שם השית בית המשפט על הנאשם 5 שנות מאסר.

לטענת ב"כ המאשימה, עניינו של הנאשם עולה על כל אחד מהמקרים אשר הובאו כדוגמאות לעונש. כן טען, כי הנאשם התפתח והפך למומחה בייצור מטעני חבלה עבור החמאס. כמו כן טען, כי הנאשם פעל תחילה כפעיל אידיאולוגי בלבד, באמצעות קבוצות האוסרא ובהמשך העמיק את מעורבותו עד שהגיעה לשיאה במבצע עופרת יצוקה.

לטענת המאשימה, הנאשם שהורשע בשלושה עשר אישומים, הינו אדם שביקש בלבבו ובידיו להביא לחורבן מדינת ישראל ושולחיה ומשכך יש מקום וחובה לנקוט בענישה שתרחיקו ממעגל הטרור לזמן הניכר ביותר.

המאשימה עתרה להשתת עונש מאסר בפועל לתקופה משמעותית כזה שיעלה משמעותית על 20 שנות מאסר.

טיעוני ב"כ הנאשם לעונש

ב"כ הנאשם עמד על כך שמדובר בכתב אישום בו מוזכרות למעשה שלוש עבירות של ניסיון רצח בהן הורשע הנאשם. לטענתו, העבירה הראשונה, נשוא האישום השישי, בוצעה בשנת 2007 כאשר חלקו של הנאשם בעבירה התמצה בהעברת טיל ואדם אחר הוא שירה אותו וממילא השיגור לא הצליח ומדובר בניסיון כושל.

כן טען, כי על פי האישום התשיעי המייחס לנאשם עבירה של ניסיון רצח, עבירה בה הורשע, מדובר בעבירה שבוצעה בשנת 2008 ושעל פי עובדות המעשה הנאשם ערך תצפית לעבר תנועת הצבא כאשר סוכם כי במידה והצבא יכנס לשטח הנאשם יחד עם האחרים יתעמתו עימו, אולם למעשה לא היה עימות ולכן לטענת הסנגור מבחינת מהות המעשה, מדובר במעשה הקרוב יותר לתכנון מאשר לניסיון של ממש.

לטענת הסנגור, עיקרו של כתב האישום בעבירה אשר בוצעה בינואר 2009, במהלך "מבצע עופרת יצוקה". על פי הכרעת הדין, הנאשם ירה טיל אר.פי.ג'י ממרחק רב של 150 מ' לעבר דחפור שנכנס לשטח.

הסנגור טען, כי מעבר לעובדה כי לא נגרם נזק ממשי, הרי שבשני המקרים הראשונים תרומתו של הנאשם הייתה שולית ביותר.

הסנגור הוסיף וטען, כי בעניין טיב הטיל, טיב הנשק והנזק לדחפור, אין לבית המשפט כל מידע ואף לא הוגשה חוות דעת בעניין ולכן כל הנחה בעניין צריכה לפעול לטובת הנאשם.

כן טען, כי מעשיו של הנאשם אינם פגיעה יזומה באזרחים אלא פעילות נגד צבא. הסנגור לא ביקש להצדיק את מעשי הנאשם ואף טען כי מעשיו הינם בגדר פעילות אסורה אולם, ביקש להבחין בין מי שמבקש לפגוע באזרחים חפים מפשע לבין מי שרואה עצמו כמגן על מה שהוא רואה כתחומו.

בתמיכה לטיעוניו הפנה הסנגור לפסק הדין ב[ע"פ 9995/05](http://www.nevo.co.il/case/5859963) **מדינת ישראל נ' אלכס רבינוביץ** (פורסם באתר הרשות השופטת), בו הועמד עונשו של המשיב על 5 שנות מאסר בפועל, בגין העברת חומרי חבלה, אותם נטל שלא כדין מבסיסו בצ.ה.ל., לאחר בידיעה כי האחרון מבקש להשתמש בחומרים אלה לשם פגיעה קטלנית באחרים.

לאור כל האמור ולאור העובדה שהנאשם זוכה מחלק מהאשמות כנגדו, ביקש הסנגור כי בית המשפט יקל עם הנאשם וכן ייתן דעתו לפסיקה שהוגשה על ידו.

הנאשם בחר שלא לומר דבר ולא הביע חרטה על מעשיו.

**דיון**

אין צורך להכביר מילים על חומרת העבירות הרבות בהן הורשע הנאשם ואשר התמשכו על פני מספר שנים והסתיימו רק עם מעצרו של הנאשם.

כאמור לעיל, הורשע הנאשם בשורה ארוכה של עבירות כנגד ביטחון המדינה וחייליה כאשר בין היתר הורשע הנאשם בשלוש עבירות של ניסיון לרצח כאשר העונש המרבי בגין כל אחת מהן הוא עשרים שנות מאסר. עבירות חמורות נוספות בהן הורשע הנאשם, עניינן ייצור והכנת מטעני חבלה (אישומים 11 ו- 12).

כטענת הסנגור, אכן עבירת ניסיון הרצח החמורה ביותר, עניינה שיגור טיל לעבר כוחות צ.ה.ל., אלא שאין לזקוף לזכות הנאשם את העובדה שלא נגרמו אבדות בנפש, שכן בדרך נס ובתושייה של חייל שהיה בדחפור שנפגע מן הטיל ששיגר הנאשם, קפץ החייל מהדחפור וחייו ניצלו. לדחפור עצמו נגרם נזק.

עניינו של הנאשם שונה מזה של המשיב ב[ע"פ 9995/05](http://www.nevo.co.il/case/5859963) שלעיל, בין היתר בכך שהמשיב שם הורשע בעבירות של סיוע לניסיון רצח שעונשן מחצית מהעונש של עבירות ניסיון הרצח בהן הורשע הנאשם.

כאמור הנאשם לא הביע חרטה על מעשיו.

לאור כל האמור לעיל ולאחר ששקלנו את טענות הצדדים, אנו דנים את הנאשם לעונשים הבאים:

1. 23 שנות מאסר בפועל מיום מעצרו 11/01/09.
2. שלוש שנות מאסר על תנאי למשך 3 שנים מיום שחרורו שלא יעבור עבירה מסוג פשע כנגד ביטחון המדינה.

זכות ערעור תוך 45 ימים.

ניתן היום, כ"ח אדר תשע"ב, 22 מרץ 2012, במעמד הצדדים.

5129371

54678313

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
|  |  |  |  |  |
| **רות אבידע, שופטת**  **אב"ד** |  | **חני סלוטקי, שופטת** |  | **מרדכי לוי, שופט** |

ר. אבידע 54678313

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה

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