|  |  |
| --- | --- |
| **בית המשפט המחוזי בבאר שבע** | |
| **תפ"ח 1189-08 מ.י. פרקליטות מחוז דרום-פלילי נ' אבו לבדה** | **06 יולי 2010** |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **בפני** | **כב' סגן הנשיא ברוך אזולאי**  **כב' השופט נתן זלוצ'ובר**  **כב' השופטת יעל רז-לוי** | |
| **המאשימה:** | **מדינת ישראל** |  |
|  | **נגד** | |
| **הנאשם:** | **אניס אבו לבדה** |  |

חקיקה שאוזכרה:

[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)

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

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

**ההליך**

הנאשם הורשע על פי הודאתו, במסגרת הסדר טיעון, בכתב האישום המתוקן, בעבירות של פעילות בהתאחדות בלתי מותרת-עבירה לפי [סעיף 85 (1)(א)](http://www.nevo.co.il/law/73729/85.1.a) [לתקנות ההגנה לשעת חירום, 1945](http://www.nevo.co.il/law/73729) (להלן: התקנות) ובעבירות נשק (נשיאת נשק)-עבירות רבות לפי [סעיף 144 (ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b) רישא וסיפא ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301) התשל"ז - 1977.

לא היה הסדר בין הצדדים לעניין העונש.

בהתאם לכתב האישום המתוקן בחודש אפריל 2008, בעזה, פנה מחמד אלדרדיסי, שהינו פעיל חמא"ס צבאי, לנאשם והציע לו להיות חבר בחולייה בגדודי עז אדין אלקסאם (להלן: "הגדודים"), שהינם הזרוע הצבאית של ארגון חמא"ס, אשר הוגדר כהתאחדות בלתי מותרת וכארגון טרור. הנאשם הסכים והצטרף לגדודים.

במסגרת פעילותו בגדודים הצטרף הנאשם לחוליה בה היו חברים פעילי גדודים נוספים. במסגרת פעילותו בחולייה השתתף הנאשם פעמים רבות בשמירות חמושות המכונות "ריבאט", עם יתר חברי החוליה באזור בני סוהילה ועבסאן, ולצורך כך היה הנאשם חמוש ברובה סער מסוג קלצ'ניקוב, בכדורי תחמושת ובשלושה רימוני יד. חברי החוליה האחרים נשאו אף הם נשק ותחמושת.

מטרת השמירות והתצפיות הייתה להתעמת עם כוחות צה"ל ולהתנגד לכניסתם, במידה ויכנסו לאזור, ועל מנת לפגוע בביטחון המדינה.

**הטיעונים לעונש**

ב"כ המאשימה טענה כי יש להשית על הנאשם מאסר בפועל ממשי ומרתיע וכן מאסר מותנה, זאת נוכח חומרת מעשיו של הנאשם. היא הדגישה כי הנאשם לא רק היה חבר בארגון טרור - חמא"ס, אלא אף צורף לזרוע הצבאית של הארגון, לגדודי עז א דין אלקסאם, במסגרת זו לקח חלק פעמים רבות בשמירות חמושות, כאשר מטרת השמירות הינה מוכנות לעימות עם צה"ל והתנגדות חמושה לכניסת כוחות צה"ל לאזור, על מנת לפגוע בביטחון המדינה. עוד ציינה, כי העובדה שהנאשם לקח חלק בשמירות מרובות מצביעה כי אין מדובר במעידה חד פעמית, אלא במי שהפך לחייל לכל דבר בארגון טרור ושולב במערך לחימה של הארגון.

ב"כ המאשימה הוסיפה כי יש ליתן משקל לחומרא לכך שהנאשם היה חמוש ברובה סער וברימוני יד בזמן השמירות. היא הטעימה, כי העובדה שבסופו של יום לא נגרם נזק לא צריכה לעמוד לטובת הנאשם, אשר התכוון להתעמת עימות מזוין עם כוחות צה"ל, וידע כי עימות כזה עלול להסתיים באבידות בנפש. לתמיכת טענותיה הגישה פסיקה בה הושתו עונשי מאסר בפועל של 5 ו-7 שנים.

ב"כ הנאשם מנגד טענה כי אין להחמיר עם הנאשם ועתרה להסתפק בימי מעצרו, משהנאשם עצור מזה כמעט שנתיים. היא הדגישה כי הנאשם לא הורשע בחברות בארגון טרור, אלא בהתאחדות בלתי מותרת ובעבירה של נשיאת נשק, כאשר אין מדובר בחוליית לוחמה, אלא בחוליה מתגוננת, "ריבאט", המבצעת שמירות חמושות, במטרה להתנגד לכניסת כוחות צה"ל לרצועה ולהתעמת עימם.

ב"כ הנאשם הוסיפה כי יש ליתן משקל לאופן בו ניהל הנאשם את התיק, ובכלל זאת להודאתו, שהביאה לחסכון בזמן שיפוטי ולחסכון זמנם של שירותי הביטחון, וכן לכך שהנאשם לא התנגד להארכות המעצר ואף לא ביקש להסיר החיסיון. היא ציינה כי אל מול הצורך להרתיע מפני גיוס לריבאט, הכולל נשיאת נשק, עומדות נסיבות החיים בעזה, וכן נסיבותיו הספציפיות של הנאשם בענייננו והטעימה כי הפסיקה שהוגשה על ידי המאשימה עוסקת במקרים חמורים יותר מזה שבענייננו ואילו גישה מקלה עשויה להביא לכך שהנאשם ישמש שגריר טוב לישראל, עם שובו לעזה.

הנאשם התנצל על מעשיו ועתר לנהוג בו במידת הרחמים. הוא טען כי הצטרף לחמא"ס עוד כשהיה בן 17 על מנת לתמוך במשפחתו, לאחר שאביו שהה בערב הסעודית, וכן כדי לממן את לימודיו. עוד הוסיף, כי לפני מעצרו לא היה לו כל קשר עם ישראלים, אך בתקופת מעצרו נתקל בסוהרים הישראלים, אשר נתנו לו יחס טוב, וישראל התגלתה בפניו כעולם אחר מזה שהכיר קודם לכן.

הנאשם שבפנינו, צעיר יליד 1989, כבן 20, הורשע בביצוע עבירות של פעילות בהתאחדות בלתי מוכרת ונשיאת נשק, במסגרת גדודי עז א דין אלקסאם, הזרוע הצבאית של חמא"ס. במסגרת פעילותו, קיבל הנאשם נשק ותחמושת, רובה סער מסוג קלצ'ניקוב, כדורי תחמושת ורימוני יד, וביצע שמירות חמושות ותצפיות המכונות "ריבאט", שמטרתן עימות עם כוחות צה"ל והתנגדות לכניסתם לאזור, ועל מנת לפגוע בביטחון המדינה.

אין חולק כי עבירות של נשיאת נשק ופעילות בהתאחדות בלתי מוכרת הינן עבירות חמורות, אף אם מעשיו של הנאשם לא גרמו נזק בסופו של יום, הרי אין הדבר גורע מכוונתו לעשות שימוש בנשק שנשא כנגד כוחות צה"ל.

התגייסותם של צעירים לארגוני הטרור הנלחמים בישראל והצטיידותם בנשק הינה תופעה המחייבת ענישה הולמת.

טענת הנאשם כי קושי כלכלי עמד מאחורי פעולותיו, אין בה כדי להיות נימוק לקולא או כדי להצדיק באופן כלשהוא את המעשים אותם ביצע. על בתי המשפט להעביר מסר ברור כי נטילת חלק בפעילות טרור אינה "משתלמת" ואין היא בבחינת פתרון לגיטימי למצוקות כלכליות, קשות ככל שתהיינה.

עם זאת יש ממש בדברי ב"כ הנאשם, כי יש ליתן משקל מסוים לכך שמדובר בפעילות במסגרת חוליה שעיקר פעילותה בתוך שטח עזה וכי הנסיבות בענייננו חמורות פחות מאשר הנסיבות המתוארות בפסקי הדין אליהם הפנתה המאשימה. ויודגש כי אין בכך כדי להפחית מחומרת הסיוע לארגון טרור - פעולה שיש להוקיעה מכל וכל. עם זאת, ניתן לומר כי המקרה בענייננו אינו במדרג הגבוה ביותר מבחינת חומרת המעשים.

משקל לקולא נתנו אף להודאת הנאשם בהביאה לחסכון בזמן שיפוטי, לגילו הצעיר ולעברו הנקי, כמו גם להבעת הצער בפנינו, שאלמלא כן היה עונשו חמור יותר.

נוכח כל המקובץ, בהתחשב בחומרת העבירות בהן הורשע הנאשם ובנימוקים שהובאו לעיל, אנו גוזרים על הנאשם את העונשים הבאים:

א. מאסר בפועל לתקופה של 3 שנים מיום מעצרו - 26.9.2008.

ב. מאסר על תנאי של 12 חודשים למשך 3 שנים מיום שחרורו ממאסר, והתנאי הוא שלא יעבור בתקופה זו עבירה מן העבירות בהן הורשע בתיק זה או עבירה נגד בטחון המדינה שהיא פשע.

**זכות ערעור תוך 45 יום**

ניתן היום, כ"ד תמוז תש"ע, 06 יולי 2010, במעמד הצדדים.

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
|  |  |  |  |  |
| **ברוך אזולאי, שופט**  **ס. נשיא אב"ד** |  | **נתן זלוצ'ובר, שופט** |  | **יעל רז-לוי, שופטת** |

5129371

ברוך אזולאי 54678313-1189/08

5129371

5467831354678313

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה

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