מדינת ישראל

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **בית המשפט המחוזי ב ב א ר – ש ב ע** | | **פח 001007/06** | |
|  | |
| **בפני:** | **כב' השופט ב. אזולאי – אב"ד**  **כב' השופט נ. זלוצ'ובר**  **כב' השופטת צ. צפת** | **תאריך:** | **16/04/08** |

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| בעניין: | | מדינת ישראל | | |  |
|  | |  | |  | המאשימה |
|  | | נ ג ד | | |  |
|  | | חלאוה שאדי | | |  |
|  | |  | |  | הנאשם |
|  | נוכחים: | | ב"כ המאשימה עו"ד עופרה לוי  הנאשם וב"כ עו"ד סמאח עירקי  מתורגמן מר אלגרינאוי סלמאן | | |

# 

# ספרות:

# [**יעקב קדמי** על סדר הדין בפלילים - חלק ראשון - הליכים שלפני משפ](http://www.nevo.co.il/safrut/bookgroup/2344)

# 

# חקיקה שאוזכרה:

# [חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [33](http://www.nevo.co.il/law/70301/33.1)(1), [34א](http://www.nevo.co.il/law/70301/34a.b)(ב), [143](http://www.nevo.co.il/law/70301/143.a.1) (א)(1), [144](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.a)(א), [144](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b)(ב), [300](http://www.nevo.co.il/law/70301/300), [300](http://www.nevo.co.il/law/70301/300.a)(א), [305](http://www.nevo.co.il/law/70301/305.1)(1), [334](http://www.nevo.co.il/law/70301/334), [335](http://www.nevo.co.il/law/70301/335.a.1) (א)(1), [499](http://www.nevo.co.il/law/70301/499), [499](http://www.nevo.co.il/law/70301/499.1) (1), [499](http://www.nevo.co.il/law/70301/499.a) (א), [499](http://www.nevo.co.il/law/70301/499.a.1) (א)(1)

# [פקודת מניעת טרור](http://www.nevo.co.il/law/72515): סע' [3](http://www.nevo.co.il/law/72515/3)

# [חוק למניעת הסתננות (עבירות ושיפוט), תשי"ד-1954](http://www.nevo.co.il/law/72510): סע' [2](http://www.nevo.co.il/law/72510/2)

# [חוק סדר הדין הפלילי [נוסח משולב], תשמ"ב-1982](http://www.nevo.co.il/law/74903): סע' [186](http://www.nevo.co.il/law/74903/186)

# 

**גזר - דין**

**ההליך**

הנאשם הורשע ביום 7.1.08, בארבע עבירות של רצח בכוונה תחילה, לפי [סעיף 300(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/300.a) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301) תשל"ז – 1977 (להלן – "החוק"), בגין פיגוע התאבדות במחסום ארז, בו קופחו חייהם ארבעה חיילי צה"ל – בועז אמת, חן אנגל, אודי אילת ואסף אברג'יל, ונפצעו ארבעה חיילים נוספים.

כמו כן, הורשע הנאשם בשבע עבירות של ניסיון לרצח לפי [סעיף 305(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/305.1) לחוק, בעבירות של ניסיון לשידול לרצח, לפי [סעיף 33(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/33.1) לחוק, פציעה בנסיבות מחמירות לפי [סעיף 334](http://www.nevo.co.il/law/70301/334) בצרוף [335 (א)(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/335.a.1) לחוק, חברות בארגון טרוריסטי לפי [סעיף 3](http://www.nevo.co.il/law/72515/3) ל[פקודת מניעת טרור](http://www.nevo.co.il/law/72515), קשירת קשר לפשע (רצח) לפי [סעיף 499](http://www.nevo.co.il/law/70301/499) לחוק, הסתננות מזוינת לישראל וביצוע עבירה על ידי מסתנן לפי סעיף [499 (1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/499.1) לחוק, עבירות נשק (נשיאת נשק) לפי [סעיף 144(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.a) [וסעיף 144(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b) רישא לחוק, עבירות של אימונים צבאיים אסורים, לפי סעיף [143 (א)(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/143.a.1) לחוק ועבירות של נשיאת תחמושת, לפי סעיף [144 (ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b) סיפא לחוק.

##### **הכרעת הדין**

הצדדים הגיעו להסדר טיעון על פיו הוגש כתב אישום מתוקן עם 15 אישומים, הנאשם הודה באישומים 1 עד 6, ו-10 עד 15, וכפר באישומים 7, 8 ו-9.

ביום 7.1.08, הורשע הנאשם לאחר שמיעת הראיות, בכל העבירות אשר יוחסו לו בכתב האישום המתוקן שהוגש נגדו. העובדות נשוא ההרשעה פורטו בהרחבה בהכרעת הדין, ולהלן תמציתן.

באישום הראשון**,** הורשע הנאשם בכך שפנה באמצע שנת 2002 מספר פעמים לפעיל ארגון הג'יהאד האיסלמי, שהינו ארגון טרור (להלן – "הארגון"), וביקש ממנו לצרף אותו לארגון. לאחר כשבוע הצטרף הנאשם לארגון ובכך עבר עבירה של חברות בארגון טרוריסטי לפי [סעיף 3](http://www.nevo.co.il/law/72515/3) ל[פקודת מניעת טרור](http://www.nevo.co.il/law/72515).

באישום השני, הורשע הנאשם בכך שבשנת 2002, ברצועת עזה, פנה פעיל הג'יהאד האיסלמי אל הנאשם וביקש ממנו לאתר אדם שיבצע פיגוע התאבדות עבור הארגון, ביום הזיכרון למותו של פעיל ארגון אחר. הנאשם נענה לבקשתו ובמסגרת הקשר הנ"ל, פנה אל שכנו אחמד חמאד ואמר לו כי ברצונו לגייס מחבל מתאבד. אחמד אמר לו שייתן לו תשובה, אך לאחר מכן נסע אחמד לסעודיה ולא נתן לו תשובה. בכך עבר עבירה של קשירת קשר לפשע (רצח) לפי [סעיף 499](http://www.nevo.co.il/law/70301/499) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301) תשל"ז – 1977 (להלן – "חוק העונשין") ועבירה של חברות בארגון טרוריסטי לפי [סעיף 3](http://www.nevo.co.il/law/72515/3) ל[פקודת מניעת טרור](http://www.nevo.co.il/law/72515).

באישום השלישי, הורשע הנאשם בכך שבשנת 2002 ברצועת עזה, הביא פעיל הג'יהאד האיסלמי את הנאשם לאחראי עליו בארגון – מוניר מורסיה (להלן – "מוניר"), אשר שאל את הנאשם אם הוא מוכן לבצע פיגוע התאבדות והנאשם הסכים, ובמסגרת הקשר יצאו הנאשם, פעיל הג'יהאד ומוניר לקרבת גדר הגבול שבין ישראל לרצועת עזה, מוניר ופעיל הג'יהאד הסבירו לנאשם כי אדם מטעמם אמור להגיע לגדר ולחתוך אותה ולאחר מכן, אמור היה הנאשם לחצות את הגבול ולהיכנס לישראל שלא כדין. בישראל היה אמור הנאשם להגיע לקיבוץ כלשהו, ושם לבצע פיגוע התאבדות ולגרום למותם של ישראלים רבים. כמו כן, הסבירו פעיל הג'יהאד ומוניר לנאשם, כי מוניר ופעיל נוסף של הארגון בשם ראמי עיסא (להלן – "ראמי"), אמורים לתת לו קלצ'ניקוב ותחמושת לביצוע הפיגוע, ועימם אמור היה לחצות את הגבול ולהיכנס לישראל.

לאור זאת עבר את העבירות של קשירת קשר לפשע של רצח, הסתננות מזוינת לישראל וביצוע עבירה על ידי מסתנן לפי סעיף [499 (1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/499.1) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301).

באישום הרביעי, הורשע הנאשם בכך שבסוף שנת 2002 או בתחילת 2003, נפגשו מוניר וראמי עם הנאשם בג'בליה והשלושה נסעו לבית חנון, שם הראו מוניר וראמי לנאשם סוללה בה נהג לחנות טנק של צה"ל, וביקשו ממנו להסתתר בבור שיחפרו בסוללה וכאשר יגיע הטנק, לירות על חיילי צה"ל שיצאו מהטנק ולזרוק עליהם רימונים, והנאשם הסכים לכך. במסגרת זאת, נסעו הנאשם, מוניר וראמי לואדי ברצועת עזה, שם התאמן הנאשם בירי ברובה M16 ובקלצ'ניקוב, אותם החזיק שלא כדין, כדי לפגוע בישראלים. שלושה ימים לאחר מכן, פנה פעיל הג'יהאד לנאשם ונתן לו סכום של 300₪ על מנת לקנות מדים צבאיים ונעליים צבאיות, וכך עשה הנאשם. לאחר מכן הגיע הנאשם לפגישה עם מוניר וראמי עם חליפת המדים והם נסעו לבית בשכונת אל רימאל, שם הושיבו את הנאשם כשהוא לבוש מדים צבאיים מול שולחן שעליו מונחים שני רובים מסוג קלצ'ניקוב ומאחוריו דגל של הארגון, הנאשם צולם על ידי פעיל הארגון כשהוא יושב ליד השולחן הנ"ל וקורא צוואה בה נאמר שהוא יוצא לבצע פעולה צבאית נגד ישובים יהודיים או נגד צה"ל. כשבועיים לאחר מכן, נסע הנאשם עם מוניר לאזור בית חנון, שם צפו בסוללת העפר שנועדה לחניית הטנק, מוניר וראמי הסבירו לנאשם כי בכוונתם לחפור בור בו יסתתר הנאשם, וכאשר יגיע הטנק לחניה, הנאשם יפתח עליו באש. הנאשם החליט שלא לבצע את הפעולה הנ"ל.

במעשיו הנ"ל עבר עבירות של קשר לפשע 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), עבירות נשק (נשיאת נשק) לפי סעיף [144 (ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b) רישא לחוק הנ"ל וחברות בארגון טרוריסטי, לפי [סעיף 3](http://www.nevo.co.il/law/72515/3) ל[פקודת מניעת טרור](http://www.nevo.co.il/law/72515).

באישום החמישי, הורשע הנאשם בכך שנפגש בסוף שנת 2002 בג'יבליה עם פעיל הג'יהאד ומוניר, הנאשם הסביר להם כי הוא נעדר מפעילות הארגון, הואיל והוא כועס על כך שהוא נשלח לבצע פיגועים ולא משתפים אותו בפעילות נגד חיילי צה"ל הנכנסים לרצועת עזה, ולאור זאת ביקש מהם רובה קלצ'ניקוב, ומוניר הבטיח להביא לו נשק. למחרת מסר מוניר לנאשם רובה קלצ'ניקוב מתוצרת סין ו-30 כדורי רובה.

בכך עבר עבירה של נשק (נשיאה) לפי סעף 144 (ב) רישא ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301) ועבירה של חברות בארגון טרוריסטי לפי [סעיף 3](http://www.nevo.co.il/law/72515/3) ל[פקודת מניעת טרור](http://www.nevo.co.il/law/72515).

באישום השישי הורשע הנאשם, כי לפני ה-26.1.03 , קשר קשר עם מוניר ופעיל הג'יהאד לגרום למותם של חיילי צה"ל, ובכך עבר עבירה של קשירת קשר לפשע, 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).

באישום השביעי, הורשע הנאשם בכך שבשנת 2003, לאחר מותם של ראמי ומוניר, פנה פעיל הג'יהאד לנאשם וביקש ממנו לגייס מחבל מתאבד שיבצע פיגוע התאבדות על מנת לגרום למותם של ישראלים. הנאשם נעתר לכך. לאור זאת הוא פנה למוחמד עווד (להלן – "מוחמד"), ושאל אותו אם הוא מוכן לבצע פיגוע התאבדות, מוחמד סירב ואמר שהוא מוכן לבצע רק פיגוע ירי. במצב זה פנה הנאשם לראמי אלביק (להלן "אלביק") ושאל אותו אם הוא מוכן לבצע פיגוע התאבדות ולגרום למותם של ישראלים. אלביק הסכים לכך. הנאשם במועד מאוחר יותר, הפגיש את אלביק עם פעיל הג'יהאד, וימים אחדים לאחר מכן הפגישו עם פעיל ארגון אחר. במסגרת זאת יצאו יוסף ואלביק לצלם את אלביק לפני ביצוע הפיגוע, הנאשם סיפק שני דגלים של הארגון לצורך עריכת הצילום, ובמעשיו הנ"ל עבר עבירות של קשירת קשר לפשע (רצח) 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), נסיון לשידול לרצח, לפי [סעיף 33(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/33.1) לחוק הנ"ל וחברות בארגון טרוריסטי, לפי [סעיף 3](http://www.nevo.co.il/law/72515/3) ל[פקודת מניעת טרור](http://www.nevo.co.il/law/72515).

באישום השמיני הורשע הנאשם, כי במסגרת הקשר הנ"ל, ביום 17.5.03, הביא יוסף לנאשם 8 רימוני יד, 5 מחסניות ו-150 כדורים, אותם טען הנאשם במחסניות, ומדים עבור אלביק. הנאשם, אלביק, פעיל הג'יהאד ובחור נוסף, יצאו לאזור בית להיה ביום 19.5.03, כשהם נושאים את התחמושת הנ"ל ואת רובה הקלצ'ניקוב שהיה בידי הנאשם, ואלביק התאמן בירי לקראת ביצוע פיגוע ההתאבדות המתוכנן. בכך עבר הנאשם עבירות של אימונים צבאיים אסורים, לפי סעיף [143 (א)(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/143.a.1) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), נשיאת נשק, לפי סעיף [144 (ב) רישא](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b) לחוק הנ"ל, נשיאת תחמושת, לפי סעיף [144 (ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b) סיפא לחוק הנ"ל וחברות בארגון טרוריסטי לפי [סעיף 3](http://www.nevo.co.il/law/72515/3) ל[פקודת מניעת טרור](http://www.nevo.co.il/law/72515).

באישום התשיעי הורשע הנאשם, כי במסגרת הקשר הנ"ל, לפני ה- 8.6.03, ביקש פעיל הג'יהאד מהנאשם לאתר מקום לעריכת תצפית על אזור התעשייה ארז, לשם כך פנה הנאשם לעלי אל-חג'אזי (להלן – "עלי") שהתגורר בקומה חמישית של בניין רב קומות בקרבת אזור התעשייה ארז, וביקש את רשותו לערוך תצפית על אזור תעשייה ארז, ופעיל הג'יהאד והאחר ערכו תצפית על האזור וצילמו את האזור. יומיים לאחר מכן, חזרו יוסף והנאשם לביתו של עלי וערכו תצפית נוספת על האזור וצילמו את האזור.

במסגרת הקשר הנ"ל, הורה פעיל הג'יהאד לנאשם ביום 7.6.03 להביא את אלביק לביתו. פעיל הג'יהאד הביא לבית הנאשם 4 או 5 מחסניות, תחמושת ושמונה רימונים עבור אלביק. אלביק שהה בבית הנאשם ביום 7.6.2003 עד השעה 24:00, ואז אסף פעיל הג'יהאד את אלביק והם יצאו לפיגוע. במסגרת הקשר הנ"ל, חדרו אלביק ועוד שני מחבלים – מוסא סתוויל ומחמד אבו-ביר למחסום ארז וירו על חיילי צה"ל וזרקו עליהם רימונים, וכתוצאה מהירי הנ"ל נהרגו ארבעה חיילי צה"ל – בועז אמר, חן אנגל, אודי אילת ואסף אברג'יל, ונפצעו ארבעה חיילים נוספים. אלביק ושני המחבלים האחרים, נהרגו מאש חיילי צה"ל.

במעשים הנ"ל עבר הנאשם עבירות של רצח לפי סעיף [300 (א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/300.a) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), פציעה בנסיבות מחמירות לפי [סעיף 334](http://www.nevo.co.il/law/70301/334) בצרוף [335 (א)(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/335.a.1) לחוק הנ"ל, נשיאת נשק לפי [סעיף 144(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.a) לחוק הנ"ל וחברות בארגון טרוריסטי לפי [סעיף 3](http://www.nevo.co.il/law/72515/3) ל[פקודת מניעת טרור](http://www.nevo.co.il/law/72515).

באישום ה- 10 הורשע הנאשם כי במסגרת הקשר עם פעיל הג'יהאד, פנה אל הנאשם בין התאריכים 8.6.03 ל- 24.10.03 וביקש ממנו לגייס מתאבדים לבצע פיגוע נוסף, במסגרת זאת פנה הנאשם אל אברהים שהין (להלן – "איברהים") והציע לו לבצע פיגוע התאבדות.

במסגרת זאת פנה הנאשם למוחמד עווד לאחר ה-8.6.03 ולפני ה-24.10.03 והציע לו לבצע פיגוע התאבדות, מוחמד עווד הסכים לכך והוא היה אמור לבצע פיגוע ביישוב נצרים. בסופו של דבר שלח פעיל הג'יהאד ביום 24.10.03 את סמיר פודה ומוחמד אל טויל לבצע פיגוע בנצרים. בפיגוע נהרגו שלושה חיילים והמחבל סמיר פודה.

במעשיו הנ"ל עבר עבירות של קשירת קשר לפשע (רצח) 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) וחברות בארגון טרוריסטי לפי [סעיף 3](http://www.nevo.co.il/law/72515/3) ל[פקודת מניעת טרור](http://www.nevo.co.il/law/72515).

### באישום ה-11 הורשע הנאשם בכך שבשנת 2003 או בתחילת 2004, פנה אל הנאשם פעיל החמאס מונזר מוסחן (להלן – "מונזר") והציע לו להיות פעיל בחמאס שהוכרז כארגון טרוריסטי ביום 22.6.89. הנאשם הסכים לכך ומאוחר יותר נפגשו הנאשם ומונזר עם פעיל החמאס, נביל אבו-אלמרין (להלן – "נביל"), לבקשת מונזר, סיפק נביל לנאשם ולמונזר, רובה קלצ'ניקוב וכן 9 או 10 רימוני יד אותם החזיקו שלא כדין. במעשים הנ"ל עבר עברות נשק (החזקת נשק) לפי סעיף [**144 (א)**](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.a) רישא ל[**חוק העונשין**](http://www.nevo.co.il/law/70301) וחברות בארגון טרוריסטי לפי [**סעיף 3**](http://www.nevo.co.il/law/72515/3) ל[**פקודת מניעת טרור**](http://www.nevo.co.il/law/72515).

באישום ה-12, הורשע הנאשם בכך שבשנת 2004 יצר הנאשם קשר עם פעיל החמאס חסן אבו-וטפה המכונה אבו עלי (להלן – "אבו-עלי"), אשר ביקש מהנאשם לגייס פעילים נוספים לארגון לצורך ביצוע פיגועים. הנאשם הסכים לכך, ובמסגרת זאת פנה אל עלי אבו סולטן מבית לאהב, שהסכים להצטרף לארגון וקשר קשר עם הנאשם לגרום למותם של ישראלים, אך חודש לאחר מכן, חזר בו עלי אבו סולטן מהסכמתו הנ"ל.

במסגרת הקשר עם אבו עלי, פנה הנאשם לעלי חג'אזי (להלן – "עלי") שהסכים להשתתף בפיגועים. במעשיו הנ"ל קשר קשר לפשע, עבירה לפי סעיף [499 (א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/499.a) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), וחברות בארגון טרוריסטי בניגוד [לסעיף 3](http://www.nevo.co.il/law/72515/3) ל[פקודת מניעת טרור](http://www.nevo.co.il/law/72515).

באישום ה-13, הורשע הנאשם בכך שבמסגרת הקשר הנ"ל, בשנת 2004, ניסו אבו עלי, הנאשם וקושרים נוספים לגרום למותם של חיילי צה"ל ארבע פעמים באמצעות הטמנת מטעני חבלה ופיצוצם.

בפעם הראשונה – אבו עלי הביא שני מטעני חבלה במשקל 15 ק"ג ומטען חבלה במשקל 80 ק"ג. אבו עלי, הנאשם והקושרים, הטמינו את שלושת מטעני החבלה באזור בניין המוגבלים בבית להיה, וכאשר התקרבו אליהם טנקים ונגמ"שים של צה"ל, הם פוצצו את מטעני החבלה, אך לטנקים ולנגמ"שים לא נגרם כל נזק.

בפעם השנייה, אבו עלי הביא מטען חבלה הקרוי "סרגל", במשקל 80 ק"ג שנועד להתפוצץ באמצע טנק. הנאשם, אבו עלי והקושרים הטמינו את מטעני החבלה באדמה באזור בית חנון ליד העירייה, שעות אחדות לאחר מכן, עבר טנק של צה"ל מעל המטען, המטען התפוצץ והטנק נפגע.

בפעם השלישית, הנאשם והקושרים נשאו מטען חבלה במשקל 80 ק"ג, הטמינו אותו באדמה באיזר באב אל-שגירי ברצועת עזה, ובמסגרת הקשר אבו עלי פוצץ את המטען מתחת לטנק.

בפעם הרביעית – במסגרת הקשר עם אבו עלי, סמוך ל-13.10.04, יצא הנאשם עם אבו עלי למסעדת נופל ברצועת עזה, כשברכב בו נסעו, נשאו שלא כדין מטען חבלה במשקל 30 ק"ג.

הנאשם ואבו עלי הניחו את המטען בקרבת המסעדה וחיברו חוט חשמלי להפעלת המטען מתוך המסעדה, וכאשר הגיע למקום טרקטור של צה"ל שביצע עבודות במקום, הפעילו הנאשם ואבו עלי את המטען, כשבאותה עת שהתה במקום חוליית מחבלים נוספת של ארגון אחר שגם היא הפעילה את המטען וכתוצאה מכך נפגעה שרשרת הטרקטור.

במעשיו הנ"ל עבר עבירות של ניסיון לרצח לפי סעיף [305 (1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/305.1) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), ארבע עבירות נשק, לפי סעיף [144 (ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b) רישא לחוק העונשין ועבירה של חברות בארגון טרוריסטי לפי [סעיף 3](http://www.nevo.co.il/law/72515/3) ל[פקודת מניעת טרור](http://www.nevo.co.il/law/72515).

באישום ה-14, הורשע הנאשם בכך שבמסגרת הקשר עם אבו עלי, בשנת 2004, יצא הנאשם עם אבו עלי וקושרים נוספים, שלוש פעמים, כשהם נושאים מרגמה, פצצות מרגמה, רובי קלצ'ניקוב וטילים, וירו בהם כדי לגרום למותם של ישראלים.

בפעם הראשונה השתתף הנאשם בירי פצצות מרגמה לעבר מחסום ארז. בפעם השנייה, הנאשם היה בתצפית וכיוון טלפונית את אבו עלי שירה טיל לעבר מחסום ארז. בפעם השלישית, ב-22.3.04ביום מותו של השיח' אחמד יאסין, הנאשם ואבו עלי ירו שני טילי קאסם לעבר הישובים אלי סיני וניסנית. בכך עבר הנאשם 3 עבירות של ניסיון לרצח לפי [סעיף 305(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/305.1) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), שלוש עבירות נשק לפי [סעיף 144(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b) רישא לחוק הנ"ל, וחברות בארגון טרוריסטי לפי [סעיף 3](http://www.nevo.co.il/law/72515/3) ל[פקודת מניעת טרור](http://www.nevo.co.il/law/72515).

באישום ה-15, הורשע הנאשם בכך שבסוף שנת 2005, הציע הנאשם לפעיל הג'יהאד לעבור לגדה המערבית ולהקים שם חוליה של הארגון שתגרום למותם של ישראלים. פעיל הג'יהאד נענה להצעתו וקשר עימו קשר לפיו יקים חוליה כזאת בגדה המערבית.

במסגרת הקשר הנ"ל, יצא הנאשם למצרים כדי לצאת משם לישראל, אך הדבר לא עלה בידו. הנאשם חזר לרצועת עזה ושם פגש את מחמוד אל-שובארי, פעיל החמאס שביקש ממנו להקים בגדה גם תנועה ששייכת לחמאס. מחמוד אל-שובארי הציע לנאשם גם לחטוף חיילים לשם מיקוח, ולהחליפם באסירים פלשתינים והנאשם הסכים לכך. כמו כן הסכים הנאשם להצעתו של מחמוד להקים תנועה כזאת.

במסגרת הנ"ל, יצא הנאשם מרצועת עזה למצרים עם אדם בשם ראמז, שהכיר מבריחים בסיני. במסגרת הקשרים הנ"ל, חבר הנאשם בסיני למברוק, תושב מצרים ולקבוצת אנשים שאמורה הייתה לחצות את הגבול ולהיכנס לישראל שלא כדין. במסגרת הקשרים הנ"ל ולשם קידומם, חצה הנאשם עם חמישה אנשים אחרים את גבול ישראל-מצרים ונכנס לישראל, ובישראל, באזור הר-שגיא שבנגב, נעצר הנאשם על ידי כוחות הביטחון.

בכך עבר הנאשם עבירות של קשירת קשר לפשע 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), והסתננות לפי [סעיף 2](http://www.nevo.co.il/law/72510/2) ל[חוק למניעת הסתננות (עבירות ושיפוט)](http://www.nevo.co.il/law/72510) תשי"ד-1954.

##### **הראיות לעונש**

במסגרת הראיות לעונש נשמע העד מרדכי אנג'ל, אביו של המנוח חן אנג'ל, אשר נרצח בפיגוע בארז, בעודו בן 32 והותיר אחריו אישה בהריון וילד. העד ביקש להחמיר בעונשו של הנאשם ולהשית עליו את העונש המרבי. בעדותו ציין, שאף שדברי יתר המשפחות השכולות והפצועים לא הובאו בפנינו במישרין, אין הם שוכחים גם את כאבם וכאב משפחותיהם, והאובדן הנורא שפקד אותם נוכח פיגוע ההתאבדות לו אחראי הנאשם.

##### **הטיעונים לעונש**

בטיעונים לעונש, טענה ב"כ המאשימה, כי יש למצות את הדין עם הנאשם ולהשית עליו ארבעה מאסרי עולם מצטברים, בגין ארבעת מעשי הרצח שבגינם הורשע, ובנוסף לכך, הנאשם הורשע בשבע עבירות של ניסיון לרצח ושידול לניסיון לרצח, כשהעונש בגין כל אחת מהן הוא 20 שנות מאסר ובגינם יש להשית על הנאשם עונשי מאסר הולמים, מצטברים, ארוכים וממושכים, כמו כן, יש להטיל עונשי מאסר מצטברים בגין יתר העבירות בהם הורשע.

הנאשם עסק במשך 4 שנים בפעילות טרור וחבר לשני ארגוני טרור קיצוניים, הג'יאהד האיסלמי והחמא"ס, אליהם התגייס ביוזמתו, ועשה כל שביכולתו על מנת לפגוע בביטחון מדינת ישראל ולגרום להרג בקרב חייליה ואזרחיה. הנאשם אף ניסה להסתנן לישראל, במטרה להקים תאי טרור של שני ארגוני הטרור, וחתר למטרה אחת ויחידה – רצח חיילים ואזרחים ישראלים ופגיעה בביטחון המדינה.

הנאשם עסק באופן פעיל במגוון רחב של פעולות טרור, עסק בגיוס מחבלים לבצע פיגועי התאבדות, הסכים לבצע פיגוע בעצמו, בין היתר הסכים לבצע בעצמו פיגוע התאבדות בקיבוץ (אישום 3), גייס מתאבדים לפיגוע בארז שיצא אל הפועל, לפיגוע התאבדות בנצרים (אישום 10) וגייס מתאבדים לארגון החמא"ס (אישום 12).

כמו כן, הנאשם דרש לקבל לידיו נשק, כדי לממש במו ידיו את האפשרות לרצוח חיילים, הטמין יחד עם אחרים מטעני חבלה רבי עוצמה, אותם הם פוצצו מתחת לטנקים, נגמ"ש וטרקטור של צה"ל, השתתף בירי מרגמות, טילים וקסאמים לעבר חיילים ולעבר ישובים אזרחיים, כמו אלי סיני וניסנית.

ב"כ המאשימה הוסיפה, כי חלקו של הנאשם היה משמעותי ביותר בפיגוע בארז, בו קיפדו חייהם 4 חיילי מילואים, צעירים במיטב שנותיהם, אשר כולם הותירו אחריהם הורים שכולים, אחים אחיות, נשים וילדים, עת הגנו על המדינה מפני אותן התקפות טרור וירי בהן נטל הנאשם חלק באופן שוטף, וכן נפצעו חיילים שנאלצו לעבור טיפולים רפואיים. הנאשם הוא שגייס כאמור את אחד המחבלים המתאבדים, השתתף באימוני הנשק שלו, אחסן אצלו את הנשק, השתתף בצילום המחבל כשהוא מקריא צוואה לפני הפיגוע, המחבל יצא מבית הנאשם לבצע את הפיגוע, לאחר שסעד את סעודתו האחרונה אצל הנאשם. הנאשם דאג לקבורתו לאחר מכן, והוכיח בכל העובדות שעל פיהן הורשע, כי הינו חוליה פעילה ומרכזית בתשתית ובשרשרת הטרור וההרג.

מדובר במחבל שהיווה חוליה מרכזית בביצוע הפיגוע הרצחני בארז, כשהעונש על פי חוק בקשר לכך, הינו מאסר עולם חובה ביחס לכל אחד מהחיילים שנהרגו בפיגוע.

המאשימה מבקשת למצות את הדין עם הנאשם, על אף ששום עונש שייגזר עליו לא יהא בו כדי להקהות את כאב המשפחות וההתמודדות היומיומית עם אובדן יקיריהם והחיים בצל השכול.

לטענת ב"כ המאשימה, נקבע בבית המשפט העליון, כי לא ניתן לבטא את עומק הזוועה שבמעשהו של מי שרצח את הרבים, אלא אם יוטלו עליו עונשי מאסר עולם מצטברים, כך בעניינים על רקע פלילי ([ע"פ 9804/02 - ש.ש. נ' מדינת ישראל, פ"ד נח](http://www.nevo.co.il/case/6159983)(4), 461) וכך בעניינים על רקע לאומני ([ע"פ 399/89 מדינת ישראל נ' נידאל אלרזאק זלום, פ"ד מו](http://www.nevo.co.il/case/17937515)(2), 187).

לטענת ב"כ המאשימה, לא מתקיימות נסיבות בעניינו של הנאשם, המאפשרות לחפוף ולו חלק קטן מעונשי המאסר. ב"כ המאשימה הפנתה לאסופת פסיקה בעניין. ב[תפ"ח 1158/02](http://www.nevo.co.il/case/2236964) **מדינת ישראל נ' מרואן ברגותי**, תק-מח 2004(2), 4523, הוטלו על הנאשם 5 מאסרי עולם מצטברים, 20 שנות מאסר על ניסיון לרצח ועוד 20 שנות מאסר בגין חברות בארגון טרור, וב[תפ"ח 1147/02](http://www.nevo.co.il/case/2295046) - **מדינת ישראל נ' עבאס אל-סייד**, תק-מח 2006(1), 384, הוטלו על הנאשם 35 מאסרי עולם מצטברים ובנוסף - 30 שנות מאסר בגין ניסיונות לרצח ו- 20 שנות מאסר מצטברות על חברות בארגון טרור, במצטבר.

מנגד טען ב"כ הנאשם, כי חלקו של הנאשם בפיגוע בארז לא היה החלק העיקרי בביצוע הפיגוע, ועל כן אין במעשיו כדי להצדיק ענישה מחמירה של מאסרי עולם מצטברים.

הפיגוע בארז בוצע על ידי שלושה מחבלים מתאבדים, כשהנאשם היה קשור רק לאחד מהם ולא הכיר את שני המפגעים האחרים, מה גם שלא דובר על פיגוע מסוים ו/או מוגדר, לא דובר על זמן הפיגוע, לרבות המשתתפים בו, מיקומו ו/או תנאיו. כך גם באשר לתצפית ממגדלי אלנדא על הצבא הישראלי, בה לא השתתף הנאשם פיזית, והלך לביתו.

ב"כ הנאשם הפנה ל[ע"פ 2620/93 -מדינת ישראל נ' פלוני, פ"ד מט](http://www.nevo.co.il/case/6207967)(3), 1, לעניין מדרג הענישה, והוסיף כי יש לפעול על פי עקרון השוויון המהותי, המחייב הטלת עונש פרופורציונאלי לפי חלקו של כל עבריין בעבירה, כאשר נאשמים במשותף מורשעים באותה עבירה ובאותן נסיבות, להבחין בין המבצעים בצוותא, לבחון כל מקרה לגופו על כל נסיבותיו, ולקבוע מדרג עונשי אשר ישקף את ההבדלים בין חומרת המעשים של המבצעים השונים, ואף הפנה בעניין זה [לסעיף 34א(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/34a.b) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), התשל"ז –1977, הקובע: **"הרשיע בית משפט נאשם על פי סעיף קטן (א)(1) בעבירה שנקבע לה עונש חובה, רשאי הוא להטיל עליו עונש קל ממנו", ול**[**תפ"ח 192/95**](http://www.nevo.co.il/case/20218809) - **מדינת ישראל נ' אורן דמארי**, תק-מח 96(2), 20611.

ב"כ הנאשם הוסיף, כי מעשיו של הנאשם הינם ברף הנמוך במדרג האחריות לתוצאת הקטל הסופית של המעשים, כאשר המבצעים עצמם וראשי החוליות שדאגו לשלושתם, וביניהם יוסף (פעיל הג'יהאד), הם האחראים למעשה ולתוצאה יותר מהנאשם, ועל כן אין למצות את הדין עם הנאשם, אין להטיל עליו את העונש המרבי הקבוע בחוק בגין עבירת הרצח, ויש לשקול הטלת עונשי מאסר עולם חופפים.

עוד הוסיף ב"כ הנאשם, כי הנאשם הודה בהזדמנות הראשונה וניהל הוכחות לגבי שלושה אישומים בלבד, וזאת במטרה לייעל את ההליך ולחסוך בזמן שיפוטי.

בדבריו האחרונים בפנינו, לא הביע הנאשם כל חרטה, התהדר במעשיו ואמר, כי אינו חושש מכל עונש שיוטל עליו, אף שבשלב שקדם להכרעת הדין, כפר באישומים שיוחסו לו ביחס לעבירות הרצח.

##### **דיון**

העבירות בהן הורשע הנאשם, הינן מן החמורות ביותר, שיש בהן כדי לפגוע בביטחון המדינה וכדי לזרוע הרג והרס באזרחים וחיילים. חומרת העבירות גוברת נוכח המאבק שמנהלת מדינת ישראל נגד ארגוני הטרור, אשר שמו להם למטרה לפגוע במדינה, באזרחיה ובחייליה.

מעיון בכל אישום עולה נחישותו של הנאשם ורצונו העז לפגוע במדינת ישראל באזרחיה ובחייליה.

ההחלטה בדבר חפיפה או הצטברות של העונשים הינה רלוונטית גם ביחס למספר מאסרי עולם. כל הרשעה בעבירה נפרדת עומדת על רגליה היא. כל המאבד נפש אחת, כאילו איבד עולם מלא, ומן הראוי להטיל בדרך כלל על רצח של כל אדם בנפרד, עונש מאסר עולם, שהינו עונש חובה, באופן מצטבר.

המקור הסטטוטורי מצוי [בסעיף 186](http://www.nevo.co.il/law/74903/186) ל[חוק סדר הדין הפלילי](http://www.nevo.co.il/law/74903) (נוסח משולב) תשמ"ב-1982, המורה כדלקמן:

**"בית המשפט רשאי להרשיע נאשם בשל כל אחת מן העבירות שאשמתו בהן נתגלתה מן העבירות שהוכחו לפניו, אך לא יענישנו יותר מפעם אחת בשל אותו מעשה"** (ההדגשה ב.א.).

כאשר לשון המונח **"בשל אותו מעשה",** פורש בפסיקה כמתייחס לעבירות מקבילות, היינו: **"עבירות המהוות לבוש שונה לעובדות זהות, כך שבפועל אף שמדובר בעבירות** **שונות, כולן משקפות מעשה אחד"** (ראה: י' [קדמי "על סדר הדין בפלילים"](http://www.nevo.co.il/safrut/bookgroup/2344) חלק שני (א) מהדורת תשס"ג-2003, עמ' 1107). נ

עוד נאמר, כי המבחן האחד לשאלה, מתי רואים אירועים נפרדים כאותו מעשה הינו עובדתי, כלומר, **"האם מדובר בפעולות נפרדות עוקבות אשר ניתן לפצל ביניהן..."** ואילו המבחן השני, המהותי, **"מתייחס למהות האינטרס הנפגע של קורבן העבירה, עליו באה החברה להגן..."** (ראה, שם בעמ' 1108-1109) (ההדגשות במקור).

[סעיף 300(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/300.a) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), התשל"ז-1977, קובע כי העונש לעבירת רצח בכוונה תחילה הוא, עונש של **"מאסר עולם ועונש זה בלבד"**. משמע, סעיף 300 קובע מאסר עולם שהוא עונש חובה. בהיעדר הוראה חקוקה אחרת ולאור משמעותם הלשונית של הדברים, יש לפרש מילותיו של [סעיף 300](http://www.nevo.co.il/law/70301/300) כפשוטם, היינו: מאסר עולם הוא מאסר לכל אורך חייו של הנדון, ואיננו מאסר לתקופה קצובה.

ב[ע"פ 9804/02, שמעון שר נ' מדינת ישראל, פ"ד נח](http://www.nevo.co.il/case/6159983)(4), 461, נקבע על ידי בית המשפט העליון, כי כאשר מדובר במעשה שבעקבותיו נרצחו מספר בני אדם, יש להרשיע את המבצע, במספר עבירות רצח כמספר הקורבנות שרצח ולגזור עליו מאסרי עולם מצטברים כמניין הקורבנות הללו, אלא אם כן קיימות נסיבות מיוחדות המצדיקות להטיל מאסרי עולם חופפים. הטלת מאסר עולם בגין כל קורבן שנרצח מתחייבת מן האמונה בקדושת חיי האדם, ועל מנת לתת ביטוי נאות לעומק הזוועה שבמעשהו של אדם אשר רצח רבים (ראה: [ע"פ 399/89 מדינת ישראל נ' זלום, פד"י מו](http://www.nevo.co.il/case/17937515)(2) 187, בעמ' 190-192, ו[ע"פ 1742/91 פופר נ' מדינת ישראל, פד"י נא](http://www.nevo.co.il/case/5788915)(5) 289, בעמ' 303, 307).

מעשיו של הנאשם הינם חמורים ביותר, ואחת הדרכים בהן ניתן וראוי לתת לכך ביטוי היא בהצטברות העונשים הנגזרים עליו, בגין חומרתם יוצאת הדופן של המעשים וכוונתו של הנאשם להרבות במעשי הרג ככל האפשר. לפיכך, צריכה גם הענישה לתת ביטוי ממשי לסלידה ממעשי קטל אכזריים כאלה, וזאת, בין היתר, על ידי הטלת עונש בשל כל מעשה רצח וניסיון לרצח בנפרד ובמצטבר.

לא מצאנו נסיבות מיוחדות המצדיקות הימנעות מהטלת עונשי מאסר עולם מצטברים בגין מעשי הרצח של כל אחד מן הקורבנות שבגינם הורשע הנאשם. גזירת עונשי מאסר חופפים בגין מספר מעשי רצח יכולה להתפרש כמזעור של הזוועה שבגרם המוות הזדוני והמכוון למספר רב של אנשים. מכל מקום, הערך של קדושת חיי אדם חייב למצוא ביטויו גם בענישה של עבריין ובהדגשת משמעותו של כל קיפוח של חיי אדם.

מי שהעמיד עצמו מרצון, ביזמה ובנפש חפצה לפגוע בביטחון המדינה ובאזרחיה, ופעל במעשיו, ברעיונותיו וביוזמותיו, לגייס מחבלים מתאבדים והפך עצמו לכלי בידי אלה המבקשים להשמיד, להרוג, לאבד ולזרוע הרס וחורבן בקרבנו, בין השאר בהחדרת מחבלים מתאבדים במטרה לרצוח מה שיותר, עשה את החמור שבמעשים, ואת עונשו יש למדוד בהתאם לכך. ידע כל מי שנוטל חלק בשרשרת המוות, לרבות מי שקושר ומנסה ליטול חלק באותה שרשרת, כי אם ייתפס, לא יינקה, וכי יהא צפוי לעונש חמור.

בעניין זה, נאמר ב[ע"פ 480/72, עמר נ. מד"י, פד"י כ"ז](http://www.nevo.co.il/case/17924485) 392 ,391, 2 :

**"טעותו של השופט מביאה למעשה לידי כך שכל אדם שנשפט למאסר עולם, מקבל בכך היתר לעבור עבירות נוספות ככל העולה על רוחו ללא סיכון של עונש. למותר לציין שהדין איננו כך. משעבר הנאשם עבירה נוספת, על השופט היה להטיל עליו בשל עבירה זו את העונש המתאים שחייב להצטרף אל העונש שהוטל על העבירה הקודמת. אם ואימתי ניתן העונש לביצוע אינו עניין לבית המשפט לענות בו. למעשה גרמה השקפתו המוטעית של השופט לכך, שהנאשם יצא פטור בלא כלום בשל העבירה הנוספת שביצע (שם, בעמ' 392)".**

המאבק של מדינת ישראל בטרור אינו מאבק רק במפגעים או במשלחיהם, אלא בכל מי שמשמן בצורה זו או אחרת את גלגלי הטרור, וכל מי שמהווה חלק מ"שרשרת המוות". כל רמה מרמות הפעילות של ארגוני הטרור צריכה למצוא מענה משפטי הולם במסגרת המלחמה בטרור. ב[ע.פ 3827/06](http://www.nevo.co.il/case/6216271), הנ"ל נאמר:

**"ישראל ניצבת בחזית המאבק בטרור. מאבק זה, כפי שכבר הובהר, אינו כמאבק במפגעים ומשלחיהם בלבד, אלא הוא מופנה נגד כל מי שמשמן בצורה זו או אחרת את גלגלי הטרור. אכן, כל רמה מרמות הפעילות של ארגוני הטרור, כל חוליה מחוליות שרשרת המוות, כפי שכינה את בית המשפט המחוזי, צריכה למצוא מענה משפטי הולם במסגרת המלחמה בטרור".**

בפח' (מחוזי-חיפה) [1076/04](http://www.nevo.co.il/case/2543227)  **מדינת ישראל נ' זאהר בן יוסף דיאב עלי**, נאמר:

"**ידע כל מי שנוטל חלק בשרשרת המוות, לרבות מי שקושר ומנסה ליטול חלק באותה שרשרת, כי אם ייתפס, נקה לא יינקה וכי יהא צפוי לעונש חמור... מי שהפך עצמו לכלי בידי אלה המבקשים לרצוח ולפצוע בתושבי ישראל, עושה את החמור שבמעשים, ואת עונשו יש למדוד בהתאם. מלבד הצורך שהעונש ישקף את החומרה שבמעשה, על העונש לשלוח מסר מרתיע לכל מי ששוקל לשמש בעתיד ככלי ביד ארגוני המרצחים, לשם הוצאה לפועל של פעולות חבלה ורצח**".

בנסיבות העניין, יש להטיל עונש ראוי שיהא בו תגמול מתאים כנגד בני עוולה אשר מבצעים מעשים מעין אלו.

לאחר ששקלנו את כל השיקולים האמורים, אנו מטילים על הנאשם את העונשים הבאים:

1. ארבעה מאסרי עולם שירוצו במצטבר זה לזה בגין רציחתם של ארבעה אנשים.
2. 40 שנות מאסר בפועל בגין יתר העבירות בהן הורשע הנאשם.

כל העונשים ירוצו במצטבר זה לזה מיום מעצרו של הנאשם, היינו מיום: 12.12.05.

**5129371**

**54678313זכות ערעור תוך 45 ימים.**

**ניתן היום יא' בניסן, תשס"ח (16 באפריל 2008) במעמד הנ"ל .**

------------------------ ---------------------- -----------------------

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

ב. אזולאי – 54678313-1007/06

ס. נשיא

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה