**בתי המשפט**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **בית משפט מחוזי באר שבע** | | **פח 001011/08** | |
|  | |
| **בפני:** | **כב' השופטת ר. יפה-כ"ץ - אב"ד**  **כב' השופטת ו. מרוז**  **כב' השופט א. ואגו** |  | **30/03/2009** |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| בעניין: | מדינת ישראל | |  |
|  |  | ע"י ב"כ עו"ד מורן גז | המאשימה |
|  | נ ג ד | |  |
|  | סחלה מהנד | |  |
|  |  | על ידי ב"כ עו"ד עלאדין עדנאן | הנאשם |

# ג ז ר – ד י ן

**השופטת ר. יפה-כ"ץ, אב"ד:**

1. במסגרת הסדר טיעון שנערך בין הצדדים, תוקן כתב האישום המקורי שהוגש כנגד הנאשם, הנאשם הודה בעובדות שבכתב האישום המתוקן והורשע בהתאם.

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' [143(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/143.b), [144(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b)

בהתאם לעובדות שבכתב האישום המתוקן בהן הודה הנאשם עולה, כי סמוך לחודש ינואר 2007 הצטרף הנאשם לחמא"ס, ארגון שהוכרז כארגון טרוריסטי בתאריך 22/6/89 על ידי ממשלת ישראל וכן הוכרז כהתאחדות בלתי מותרת בתאריך 15/9/89 על ידי שר הבטחון. הנאשם הצטרף לאוסרת שבחמא"ס, במסגד "אבו אל-חיר", שאחראי עליה היה פאיק רמאדן מחמד אלנאעוק, פעיל חמא"ס מג'בליה. במסגרת האוסרה, השתתף הנאשם, לאורך תקופה של כחודשיים, בלימודי דת וקוראן.

סמוך לחודשים יולי – אוגוסט 2007 פגש הנאשם בסמיח מחמד אלנאעוק, אשר הציע לנאשם להצטרף כחבר בגדודי עז א-דין אלקסאם, שהם פלג של החמא"ס ומהווים זרוע צבאית שלו. הנאשם הסכים, וכעשרה ימים לאחר מכן הודיע סמיח לנאשם, כי עליו להצטרף לשמירה "ריבאט" במוצב "זימו" באזור ג'בליה, נגד כוחות צה"ל, משימה המתוכננת לעוד יומיים. ואכן, יומיים לאחר מכן, התקשר סמיח שוב אל הנאשם ומסר לו, כי חבריו לשמירה ממתינים לו במוצב. הנאשם הגיע למוצב ופגש שם מספר פעילים של גדודי עז א-דין אלקסאם, כאשר ביניהם היה גם מסעוד עותמאן אלעאבד, שהיה אחראי על המוצב, וכן נאהד פרח, איעד עיד ו-מחמד עבדאלסלאם. הפעילים נשאו על גופם אפוד והיו חמושים כל אחד ברובה קלצ'ניקוב, 3 מחסניות, מטול יאסין ושלושה רימוני יד.

הנאשם לקח חלק בפעילות השמירות המתוארת לעיל, יום בשבוע, במשך כארבעה חודשים, כאשר במהלך השמירות, היה חמוש ברובה קלצ'ניקוב ובאמל"ח נוסף.

היות ובמעשיו אלה הצטרף הנאשם כחבר להתאחדות בלתי מותרת, הוא פעל בה ונשא או הוביל נשק בלא רשות על פי דין, הוא הורשע בעבירות של חברות ופעילות בהתאחדות בלתי מותרת לפי [סעיף 85(1)(א)](http://www.nevo.co.il/law/73729/85.1.a) לתקנות ההגנה (שעת חרום), 1945 ו-עבירות נשק (נשיאת נשק) לפי [סעיף 144(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b) רישא ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301).

במסגרת האישום השני שבכתב האישום המתוקן, הודה הנאשם, כי כארבעה חודשים לאחר גיוסו לגדודי עז א-דין אלקסאם הוא עבר אימונים צבאיים מטעם גדודים אלה במשך 20 יום יחד עם כ-15 פעילי גדודים נוספים. במסגרת האימון, עבר הנאשם הדרכה ואימונים בפירוק והרכבה של רובה קלצ'ניקוב וכן הפעלת אמל"ח מסוגים שונים, כולל מטעני חבלה וטילים. לאחר סיום האמון הצבאי, נשבע הנאשם אמונים לחמא"ס במסגד "אבו אל-חיר" לזוהיר באדר, פעיל חמא"ס.

היות ובמעשיו אלה עבר הנאשם אימונים צבאיים אסורים, הוא הורשע בעבירה של אימונים צבאיים אסורים לפי [סעיף 143(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/143.b) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301).

2. במסגרת טיעוניה לעונש, עמדה התובעת המלומדה, עו"ד גז, על החומרה שבמעשי הנאשם. לדבריה, מעשיו פגעו ללא ספק בבטחון המדינה עת נטל חלק בפעילות החמא"ס, שהוא ארגון טרור, ששם לעצמו מטרה לפגוע במדינת ישראל ותושביה. לדבריה, ההנחה הינה, כי אדם הפועל במסגרת ארגון טרור, יש במעשיו תרומה לפעילות הארגון ולהשגת מטרותיו. המסוכנות לשלום הציבור ולבטחון המדינה נובעת מעצם הפעילות בארגון הטרור וכל מי שנוטל חלק בפעילות של ארגון שכזה, מעיד על מסוכנותו ויש להטיל עליו ענישה מחמירה.

לפיכך, ביקשה התובעת לגזור על הנאשם עונש מאסר משמעותי ומאסר על תנאי והגישה פסיקה התואמת את רמת הענישה אותה ביקשה.

3. הסנגור, עו"ד עלאדין, הדגיש בטיעוניו לעונש את נסיבותיו האישיות של הנאשם וטען שבמקרה זה הנאשם לא פגע במדינה או בתושביה. הוא החל את לימודי הדת שלו, לדברי הסנגור, במסגרת האוסרה, "**שמשמשת גם כבסיס חברתי רחב מתוכו גוררים הארגונים את הפעילים שהם רוצים לגייס. האקטיביות או מידת גילוי היוזמה של הפעילים בתוך האוסרה מובילה לכדי שיבוצו של הפעיל במסגרת הולמת**. **המסגרת לתוכה שובץ הנאשם היא מסגרת ריבאט"**, כשלדבריו מדובר בשמירה מניעתית ופסיבית למקרה וכוחות הבטחון יכנסו לתוך הרצועה. יש להקל, לדבריו, עם נאשם שכזה, שהרי לא התכוון לצאת לפעילות אקטיבית נגד ישראל או בישראל. אשר לאימונים הצבאיים, לדברי הסנגור, הרי שהם לא היו ברמת חומרה כזו המצדיקה ענישה מחמירה וביקש לאבחן מהפסיקה שהציגה התובעת. להבנתו, ניתן להסתפק במקרה זה בענישה שלא תעלה על 12 חודשי מאסר, שכן הנאשם הוא סטודנט אשר עד למעצרו למד, הוא מאורס ובכוונתו להתחתן עם שחרורו. משפחתו של הנאשם נפגעה באורח קשה במהלך מבצע "עופרת יצוקה" כאשר אביו, סבו, דודו ובעלה של דודתו נהרגו במהלך פעילות צה"ל.

גם הסנגור, כתובעת, צרף פסיקה כתמיכה בטיעוניו.

4. הנאשם פנה אף הוא לביהמ"ש וסיפר, כי חי עם משפחתו בסעודיה ומשם הוא ומשפחתו הגיעו לעזה לפני כשנתיים וחצי. הוא חזר וסיפר על הטרגדיה שקרתה במשפחתו והוסיף וציין ששניים מאחיו נמצאים גם הם, יחד איתו, בכלא הישראלי. לדבריו, לא עשה שום פעולה נגד מדינת ישראל, וכל הפעילות שלו נשוא כתב האישום נעשתה "**רק בגלל הכסף"**.

5. אין ספק, כי מעשי הנאשם חמורים, כאשר פעילותו כנגד מדינת ישראל הלכה והסלימה עם חלוף הזמן. תחילה, הצטרף הנאשם ללימודים במסגרת האוסרת של החמא"ס, ובהמשך הצטרף לזרוע הצבאית של החמא"ס.

לאחר מכן, הסכים במסגרת זו להשתתף בביצוע שמירות "ריבאט" כנגד כוחות צה"ל ולצורך כך לבשו הנאשם וחבריו אפודים והיו חמושים ברובי קלצ'ניקוב, ברימוני יד, במחסניות ובמטול יאסין. בהמשך, אף עבר הנאשם אימונים צבאיים, במסגרתם עבר הכשרה בפירוק והרכבת רובי קלצ'ניקוב והפעלת אמל"ח, כאשר בסיום האמון הצבאי, נשבע אמונים לחמא"ס.

אין ספק, כי חברות בארגון טרור לעולם חמורה היא, בין אם החבר בארגון נוקט בפעולת טרור כלשהי בעצמו ובין אם לאו. על רקע המציאות הבטחונית באזורנו, לא ניתן להשלים עם התחזקותם של ארגוני הטרור ולא ניתן להתייחס בסלחנות גם לא לחוליות מינוריות של הנוטלים חלק בשרשרת הטרור. על ביהמ"ש להעביר מסר חד משמעי וברור, כי כל מי שנוטל חלק בארגון טרור ונותן ידו לפעולותיו בכל דרך שהיא, צפוי לענישה מחמירה הן כמסר מרתיע לנאשם עצמו והן כמסר הרתעתי לציבור בכללותו. אמנם, יש לאבחן בין מי שהיה חבר בארגון טרור ונקט פעילות אקטיבית במסגרתו, לבין מי שהיה חבר גרידא בארגון בלא נקיטת פעולות נוספות. אלא, שבניגוד לנטען על ידי הסנגור, לא ניתן לומר, כי הנאשם שבענייננו הורשע אך ורק בגין חברותו בארגון ולא שביצע במסגרת זו פעולות כנגד מדינת ישראל. יש לזכור, כי השמירות החמושות של הנאשם אמנם נעשו בתוך תחומי עזה, אך הם נועדו להרחיק את כוחות צה"ל, במידה ויתקרבו למקום. לא מדובר בשמירות, כביכול, בגין מצב פוליטי או בטחוני שבתוך תחומי הרצועה, אלא בשמירות הקשורות באופן ישיר לחיילי צה"ל ואשר כוונו להרחיקם מהמקום, ואף לפגוע בהם, לכשיגיעו, ובהינתן אמצעי הלחימה הרבים והמגוונים שבהם הצטיידו, הוא וחבריו.

גם נשיאת הנשק בה הורשע הנאשם, לכשעצמה, יש בה משנה חומרה למעשי הנאשם והיה בה כדי לסכן את תושבי המדינה וחייליה.

כל מי שמקבל על עצמו להיות חבר בארגון טרור, ששם לו מטרה לפגוע במדינת ישראל, לא יוכל לטעון אח"כ כי לא היה שותף למטרות אלה וכי מטרותיו בהצטרפותו לארגון היו שונות כגון טענת הנאשם בדבר רצונו להתפרנס בלבד.

יחד עם זאת, לא ניתן להתעלם מנסיבותיו הספציפיות של הנאשם ומפעילותו הספציפית נשוא כתב האישום. מדובר בצעיר שהצטרף לארגון טרור, אך לא ביצע פעולות טרור של ממש, הגם שכאמור, גם בפעולות אותן אכן ביצע הנאשם, היה כדי להעמיד את תושבי המדינה וחייליה בפני סכנה.

6. אשר על כן אנו גוזרים על הנאשם את העונשים הבאים:

א. מאסר בפועל למשך 3.5 שנים החל מיום המעצר, היינו החל מיום 19/1/08.

ב. מאסר על תנאי למשך 12 חודשים והתנאי שהנאשם לא יעבור כל עבירה מסוג פשע תוך 3 שנים מיום שחרורו.

**זכות ערעור תוך 45 יום לביהמ"ש העליון.**

**ניתן היום ו' בניסן באדר, תשס"ט (30 במרץ 2009) במעמד הצדדים.**

**5129371**

**5129371**

ר. יפה כ#ץ 54678313-1011/08

**5467831354678313**

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **ר. יפה-כ"ץ, אב"ד** |  | **ו. מרוז, שופטת** |  | **א. ואגו, שופט** |

001011/08פח 055טובה

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה

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