**בתי המשפט**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| בית משפט מחוזי באר שבע | | פח 001078/07 | |
|  | |
| בפני: | **כב' השופט ב. אזולאי – אב"ד**  **כב' השופט נ. זלוצ'ובר**  **כב' השופטת צ. צפת** | תאריך: | 21/04/2009 |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| בעניין: | מדינת ישראל | |  |
|  | ע"י ב"כ עו"ד | מרום | תובע |
|  | נ ג ד | |  |
|  | סעיד שאדי | |  |
|  | ע"י ב"כ עו"ד | סקיס | נאשם |

|  |  |
| --- | --- |
| נוכחים: | עו"ד מרום  הנאשם וב"כ עו"ד סקיס  המתורגמן מטעם בית המשפט מר איאד זיאדנה |

להחלטה בעליון (29-06-2009): עפ 4720/09 שאדי סעיד נ' מדינת ישראל שופטים: יגאל מרזל

לפסק-דין בעליון (24-11-2010): עפ 4720/09 שאדי סעיד נ' מדינת ישראל שופטים: א' א' לוי, מ' נאור, י' דנציגר, עו"ד: מתורגמן לשפה הערבית אין התייצבות עקב שביתה מר סונבוס זועבי, לאה צמל

חקיקה שאוזכרה:

[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)

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

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

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [31](http://www.nevo.co.il/law/70301/31), [143(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/143.a), [144 (ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b), [305](http://www.nevo.co.il/law/70301/305), [499 (א) (1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/499.a.1)

[חוק הכניסה לישראל, תשי"ב-1952](http://www.nevo.co.il/law/90721)

**גזר דין**

1. הנאשם הורשע, על פי הודאתו, בכתב אישום המתוקן המייחס לו עבירה אחת של הסתננות- לפי [סעיף 2](http://www.nevo.co.il/law/72510/2) ל[חוק מניעת הסתננות (עבירות שיפוט)](http://www.nevo.co.il/law/72510), תשי"ד 1954, 3 עבירות 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), עבירה אחת של מתן שירות להתאחדות בלתי מותרת- לפי [תקנה 85(1)(ג)](http://www.nevo.co.il/law/73729/85.1.c) ל[תקנות ההגנה (שעת חירום)](http://www.nevo.co.il/law/73729) 1945, עבירה אחת של סיוע לפעילות בארגון טרוריסטי – לפי [סעיף 3](http://www.nevo.co.il/law/72515/3) ל[פקודת מניעת טרור](http://www.nevo.co.il/law/72515) תש"ח - 1947 בצירוף 31 ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), התשל"ז – 1977 (להלן: "חוק העונשין"), 8 עבירות נשק (נשיאת נשק ), 2 עבירות של אימונים צבאים אסורים, 4 עבירות של קשירת קשר לביצוע פשע, עבירה אחת של סיוע לניסיון לרצח ועבירה אחת של ניסיון לרצח, עבירות לפי [סעיפים 144 (ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b) רישא, [143(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/143.a), [499 (א) (1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/499.a.1), [305](http://www.nevo.co.il/law/70301/305) + [31](http://www.nevo.co.il/law/70301/31) ו[305](http://www.nevo.co.il/law/70301/305) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301). אין הסדר לעונש.
2. העבירות בהן הורשע הנאשם על פי הודאתו נסבו על העובדות הבאות:

באישום הראשון, הורשע הנאשם בכך שבתאריך 20.6.07, חצה את הגבול מעזה לישראל (להלן: "הגבול") ונכנס לישראל שלא כדין, יחד עם אבו ג'לאל, מאהר פרחאן אבו מחסן, יאסר עאמר סעיד, ופאדי חסן סעיד, באזור קו דיווח 123 שעל גדר המערכת. הנאשם ופאדי נכנסו לישראל במטרה להגיע לגדה המערבית ולעבוד ברשות הפלשתינית. הנאשם הורשע באישום זה בעבירת הסתננות.

באישום השני, אחיו של הנאשם חסן סעיד, הוא פעיל בארגון הטרוריסטי אלווית סלאח אדין (להלן :"הארגון"). לבקשת אחיו, במועד לא ידוע בשנת 2002, הצטרף הנאשם לארגון והיה חבר בו במשך כשנתיים. במסגרת פעילותו בארגון הנ"ל, השתתף הנאשם באימונים צבאיים במשך 3 שבועות, באזור אלמע**'**אזי שבעזה, שכללו שעורי נשק באקדח, רובה קלצ'ניקוב ורובה M 16 . במסגרת פעילותו בארגון הנ"ל, השתתף הנאשם בצעדות מחאה, חילק כרוזים וכתב סיסמאות על הקירות. בשל מעשים אלה הורשע הנאשם בעבירות של חברות בארגון טרוריסטי, עבירות נשק (נשיאת נשק) ואימונים צבאים אסורים.

באישום השלישי, נטען כי במועד שאינו ידוע למאשימה, רכש הנאשם רובה מסוג קלצ'ניקוב מג'אבר דעמש עבור 1300 דינר. במהלך חודש 4/07, לבקשת עלאא מחמד שחדה (להלן: "עלאא") שהינו פעיל בארגון, הנאשם נסע בטרקטורון לביתו עלאא, כשהוא חמוש ברובה וארבע מחסניות מלאות בכדורים. אח"כ לבקשת עלאא, שהיה מצויד ברובה צלפים ותחמושת, כדי לירות על הצבא הישראלי, הנאשם הסיעו בטרקטורון, למקום הנמצא מזרחית לאלבוריג', כ-500 מ' מהגבול. כאשר הגיעו השניים למקום, הבחינו בשני ג'יפים של צה"ל חונים מהצד הישראלי של הגבול ולידם 3 חיילים עומדים. עלאא ירה לעברם שני כדורים מרובה הצלפים. מייד לאחר מכן, עלו השניים לטרקטורון ונסעו מהמקום. בשל מעשים אלה הורשע הנאשם בעבירות של נשיאת נשק, קשירת קשר לביצוע פשע וסיוע לניסיון לרצח.   
  
באישום הרביעי, נטען כי בסמוך לחודש 4/07, הגיע עלאא לביתו של הנאשם והביא עימו מטען חבלה במשקל 20 ק"ג. הנאשם העביר את מטען החבלה למטע הזיתים של חוסני אלמסדר, יחד עם עלאא ופאדי חסן סעיד, על מנת לנסות את מטען החבלה עבור ארגון אלווית סלאח אדין. עלאא חיבר את מטען החבלה, הפעיל אותו והמטען התפוצץ. בשל מעשים אלה הורשע הנאשם בעבירות של נשיאת נשק ומתן שירות להתאחדות בלתי מותרת.  
  
באישום החמישי, נטען כי במהלך שנת 2004, פנה אל הנאשם אבו זיד אלתלבאני (להלן: "אבו זיד") שהוא פעיל בארגון גדודי השהיד בהאא אלדין סעיד (להלן: "ארגון השהיד") והציע לו להצטרף לארגון. הנאשם נענה לפנייתו והצטרף לארגון השהיד לחוליה תחת פיקודו של אחיו, חוסיין סעיד, אף הוא חבר בארגון השהיד. במסגרת פעילותו בארגון, השתתף הנאשם בשמירות ופטרולים באזור אלמע**'**אזי שבעזה, כשהוא חמוש ברובה, במטרה להגיע לעימות עם חיילי צה"ל. הנאשם כיוון את הרובה וירה מספר כדורים לעבר בסיס צה"ל בשטח ישראל. בשל מעשים אלה הורשע הנאשם בעבירות של נשיאת נשק וחברות בארגון טרוריסטי.

באישום השישי, נטען כי בסמוך לחודשים מאי-יוני בשנת 2006, קשר הנאשם קשר עם פעילי ארגון השהיד, חסיין סעיד, אחיו של הנאשם, ומחסן סעיד (להלן: "מחסן") לחטוף חייל צה"ל ממוצב ישראלי הנמצא מזרחית אלמע**'**אזי בשטח ישראל (להלן: "אזור החטיפה") ולאחר מכן לדרוש תמורת החזרתו את שחרורו של אכרם סלאמה סעיד, אחיהם של חוסיין והנאשם הנמצא בכלא בישראל (להלן: "תוכנית החטיפה").

במסגרת הקשר ולשם קידומו, לאחר סיום אימוניו של מחסן, נתן אבו זיד לחסיין אפוד, רובה קלאצ'ניקוב, שלוש מחסניות ואזיקים וכן היו ברשות חסיין ומחסן תרסיס על מנת להרדים את החייל החטוף וקאטר לחיתוך גדר הגבול.

בהמשך לאמור, לאחר שלושה ימים, בשעות הערב, יצאו מחסן וחסיין כשהם נושאים את האמצעים לביצוע תוכנית החטיפה לעבר גבול ישראל רצועת עזה. הנאשם ואבו זיד המתינו למחסן וחסיין בביתו של הנאשם על מנת לעזור להם למצוא מקום מסתור בו יוחזק החייל החטוף. בהמשך, במרחק של כשבע מאות מטרים מן הגבול חסיין עצר ומחסן המשיך להתקדם לעבר הגבול עם אמצעי החטיפה. במרחק של כשלוש מאות מטרים מן הגבול, המתין מחסן כשעה וחצי על מנת לבצע את תוכנית החטיפה. לבסוף החטיפה לא בוצעה בגלל כוחות צה"ל שנעו באזור. בהמשך לאמור, הציע אבו מזיד למחסן לבצע את תוכנית החטיפה למחרת היום והוא הסכים. גם תוכנית זו לא בוצעה בגלל כוחות צה"ל שנכחו באזור. בנוגע לאישום זה, הנאשם הורשע בעבירות של קשירת קשר לביצוע פשע וסיוע לפעילות בארגון טרוריסטי.   
  
באישום השביעי, נטען כי, בסמוך לחודש 3/07, בביתו של איימן סעיד (להלן: "איימן"), כשהנאשם חמוש ברובה, איימן הציע לנאשם להצטרף לגדודי חללי אלאקצא. לאיימן נודע, כי טנקים ודחפורים של צה"ל סורקים את איזור אלמע**'**אזי בתוך רצועת עזה. לאחר כשעה ורבע הגיעו לביתו של איימן מספר פעילים מהג'יהאד האסלאמי כשהם מצוידים ברובי צלפים ורובה קלאצ'ניקוב. איימן מסר לנוכחים, כי יש צבא ישראלי בתוך הרצועה ויש אפשרות לפגוע בו ואז הנאשם והאחרים קשרו קשר לפגוע בחיילי צה"ל שהיו ברצועה בשל היותם ישראלים. במסגרת הקשר ולשם קידומו, על מנת שיתארגנו לפגוע בחיילים, בשליחותו של איימן הנאשם סייר באמצעות הטרקטורון שלו באזור, ראה שיש טנקים של צה"ל מזרחית אלמע**'**אזי, וחזר לביתו של איימן ודיווח לו ולאחרים כי צה"ל נכנס לרצועה. אח"כ הנאשם הסיע על הטרקטורון שלו את אבו אסמעיל שהיה מצויד ברובה צלפים, למטע זיתים של אדם בשם חוסני פרע אלמסדר, המרוחק כ-800 מ' מהגבול. השניים החנו את הטרקטורון במטע הזיתים והתקרבו לכוח צה"ל במטרה לפגוע בחיילים. לבסוף מזימתם לא הצליחה לאור התנגדות תושבי המקום לביצוע הירי. בשל מעשים אלה, הנאשם הורשע בביצוע עבירות של נשיאת נשק, קשירת קשר לביצוע פשע וחברות בארגון טרור.

באישום השמיני, נטען כי בסמוך לחודש 2/07 קיבל הנאשם מאחיו חוסיין שהינו פעיל בארגון השהיד בהאא אלדין סעיד, טיל מסוג בהאא 2, בסיס מברזל לטיל וסוללה של אופנוע להפעלת הטיל במטרה לירות אותו מאוחר יותר לעבר ישראל יחד עם באסל אלחות (להלן: באסל"). בסמוך לשעה 23:30, לקחו הנאשם ובאסל את הטיל והציוד הנוסף, למטע גויאבות השייך לאדם בשם מוחסן פריח אלמסדר, המרוחק כקילומטר מהגבול. הנאשם ובאסל הרכיבו את הטיל, באסל כיוון אותו לעבר בסיס צה"ל הממוקם מזרחית אלמע**'**אזי בסמוך לגבול בתוך שטח ישראל במטרה לגרום למותם של חיילי צה"ל שהיו בבסיס. רק בשל תקלה טכנית סוכלה תוכניתם של הנאשם, באסל וחוסיין והטיל לא נורה. בנוגע לאישום זה, הנאשם הורשע בעבירות של נשיאת נשק וניסיון לרצח.

באישום התשיעי, נטען כי במהלך שנת 2003, קשר הנאשם קשר יחד עם אחיו חסן שאדי (להלן : "חסן") ועם עלאא, להניח מטען חבלה ולפוצץ אותו מאוחר יותר על טנק של צה"ל כדי לגרום למותם של חיילי צה"ל. במסגרת הקשר הנ"ל, הורה חסן לנאשם להכין חמור רתום לעגלה, לגשת למטע הזיתים של המשפחה ולהעמיס חבית חומר הנפץ על העגלה. הנאשם העמיס את חבית חומר הנפץ, והאחרים שלחו אותו לביתו, ולקחו את העגלה ועליה החבית. במעשיו אלה, הנאשם הורשע בעבירות של נשיאת נשק וקשירת קשר לביצוע פשע.

1. הנאשם יליד 1986, רווק אשר התגורר בטרם מעצרו בעזה. בשנת 2005 הורשע הנאשם בעבירה על [חוק הכניסה לישראל](http://www.nevo.co.il/law/90721) ונדון למאסר בן שבעה שבועות.

ב"כ המאשימה בטיעוניה לעונש בכתב, הדגישה את חומרת העבירות והנסיבות שאפפו אותן וסברה כי העקביות וההתמדה של הנאשם במעשיו העוינים, בתקופה כל כך ארוכה, מאז שנת 2002 ועד למעצרו בשנת 2007, מלמדות על קו אידיאולוגי חמור ומסוכן המנחה את הנאשם בפעילותו העוינת והמגוונת.

ב"כ המאשימה טענה, כי לאור ההתמדה העיקשת המלווה את פועלו הפלילי של הנאשם, החותר תחת ביטחון המדינה, יש ליתן חשיבות מינורית לגילו הצעיר של הנאשם, לעובדה שביצע רק חלק קטן מהמעשים המיוחסים לו בכתב האישום המתוקן בגינו הורשע, כשהוא קטין ממש (בשני אישומים בלבד), כאשר ברובם המכריע, המעשים בוצעו בעודו בגיר ומסוגל לעמוד על דעתו.

ב"כ המאשימה הוסיפה, כי הנאשם פעל בשיתוף עם מספר ארגוני טרור ולא בחל בשיתוף פעולה עם כל פעיל ארגון, אשר ביקש לחתור תחת קיומה של המדינה.

עוד נטען, כי במעשיו החמורים, הנאשם עבר עבירות אשר יש בהן כדי לגרום סכנת חיים ממשית לחיילי צה"ל. הנאשם היה מודע כל הזמן לפעילותו מול פעילים של ארגוני טרור המבקשים לפגוע בכל דרך במדינת ישראל , והוא אף הצטרף במספר מקרים, כחבר בארגונים אלו והיה מודע להשלכות של מעשיו, כאשר הוא משתף איתם פעולה.

כמו כן, ב"כ המאשימה טענה, כי הנאשם היה שותף לקשר לחטוף חייל צה"ל, אשר היה אמור לשמש כקלף מיקוח על מנת לשחרר את אחיו הכלוא בישראל.

כאמור, ב"כ המאשימה ביקשה להשית על הנאשם מאסר ארוך בפועל וכן מאסר על תנאי, על מנת לשדר מסר חד משמעי לכל המנסה לחתור תחת קיומה של מדינת ישראל וכל המנסה לסכן את שלומם וביטחונם של חיילי צה"ל.

4. ב"כ הנאשם, ביקש להתחשב בכך שהנאשם הודה במעשים המיוחסים לו. ב"כ הנאשם סבר, כי לאור העובדה שחלק מעדי התביעה הם בני משפחת הנאשם, הדבר היה מקשה על ניהול התיק בבית המשפט ולכן ההודיה של הנאשם צריכה להיזקף לזכותו. כמו כן, לטענת ב"כ הנאשם, במקרה דנן לא מדובר בגיבוש אידיאולוגי של אדם בוגר, אלה אפשר להבחין באישיותו, במידה לא מבוטלת של אינפנטיליות רדודה. לשיטתו, מדובר בנאשם שהוא הצעיר מבין המעורבים, כאשר שניים מהאישומים המיוחסים לו היו בהיותו קטין, והגיבוש המקדים מטושטש ולא ברור דיו, ולכן הענישה צריכה להיות מקלה.

ב"כ הנאשם הוסיף, כי מדובר בנאשם בן 22, בן למשפחה המונה 15 נפשות ויתום מאביו מגיל 6. אחיו נהרג בשנת 2000 כתוצאה מפעילות צה"ל באזור, אח נוסף שפוט לתקופה לא מבוטלת והשלישי עצור ומחכה לסיום משפטו. הסנגור סבור, כי המרחב האופציונאלי שעמד לנאשם מגיל צעיר היה מצומצם ביותר. הנאשם משלם מחיר על דברים שאחרים תכננו, התגייסו לשם כך ומבחינתם הוא שימש ככלי בו השתמשו האחרים.

ב"כ הנאשם טען, כי הנאשם מתחרט על מעשיו, ויודע שעשה טעות חמורה.

ב"כ הנאשם ביקש מבית המשפט לנהוג במידת הרחמים וסבר כי תקופת מאסר ארוכה ובלתי פרופורציונאלית תעביר מסר שיכרסם באופציה של ההודיה בהזדמנות הראשונה.   
הנאשם הביע צער על מעשיו וביקש רחמים מבית המשפט. בסיום דבריו אמר :"**הייתי צעיר כשעשיתי מה שעשיתי ואני מצטער מאוד על מה שעשיתי**" (עמ' 14 לפרוטוקול).

1. מעשי הנאשם חמורים מאד. מדובר בנאשם אשר היה מעורב בפעילות עוינת שתכליתה היא

פגיעה בביטחון המדינה, ובחייליה. הנאשם השתתף בפועל בפעילות עוינת, אשר הייתה עלולה לגרום להרס, לחורבן, לאבידות בנפש ולתוצאות החמורות הנובעות מחטיפת חייל. הוא שיתף פעולה עם מעורבים אחרים השייכים לארגוני טרור שונים ונטל חלק בניסיונם לפגוע בחיילי צה"ל. הנאשם השתתף באופן פעיל בנשיאת נשק ואף ירה לעבר בסיס צה"ל בשטח ישראל.  
הנאשם סייע לפעיל ארגון טרור בכך שהסיעו לנקודה מסוימת ממנה ירה הפעיל מרובה צלפים על ג'יפים צה"ליים, בזמן ששלושה חיילי צה"ל עומדים בסמוך להם. כמו כן, הנאשם העביר יחד עם אחרים מטען חבלה במשקל 20 ק"ג, במטרה לנסותו עבור הארגון הטרוריסטי. הנאשם קשר קשר עם אחרים לשם ביצוע חטיפת חייל צה"ל ממוצב ישראלי, כאשר המטרה הייתה לדרוש תמורת החזרתו את שחרור אחיו הכלוא בישראל. בנוסף, הנאשם יחד עם אחר הרכיב טיל, במרחק כק"מ מהגבול עם ישראל, והם כיוונו אותו לעבר בסיס צה"ל על מנת לגרום למותם של חיילי צה"ל. הנאשם קשר קשר עם אחיו להניח מטען חבלה ולפוצצו מאוחר יותר על טנק של צה"ל.

האופי החבלני, הרצחני והעוין, שכוון לפגוע בחיילי צה"ל, הוא המכנה המשותף למעשיו של הנאשם.

הנאשם נטל חלק בביצוע עבירות ביטחוניות שהיה בהן כדי לסכן חיי אדם ולפגוע פגיעה קשה בחיילי צה"ל. העבירות החמורות הנ"ל חייבות להביא לענישה מחמירה וזאת הן משיקולי הרתעה והן כדי להרחיקו מאפשרות ביצוע פעולות איבה נגד ביטחון המדינה ותושביה.

מדינת ישראל נתונה במאבק קשה מול ארגוני הטרור הפועלים כנגד תושבי המדינה. תרומת בתי המשפט למאבק הקשה תבוא לידי ביטוי בשידור מסר הרתעתי בהשתת עונשים מחמירים על מבצעי עבירות חמורות נגד בטחון המדינה ותושביה.   
בית המשפט העליון, קבע כי בשל חומרת העבירות בהן עסקינן, יש להעביר מסר חד משמעי של החמרה והרתעה, היינו, ראוי לתת במקרים כגון דא משקל רב יותר לאלמנט ההרתעה מאשר לשיקולי הענישה האחרים. עבירות מסוג זה מחייבות ענישה קשה, ממשית וכואבת, אשר תרתיע עבריינים פוטנציאליים מליטול חלק, במישרין או בעקיפין, במעשי טרור (ראו לעניין זה: [ע"פ 3894/04](http://www.nevo.co.il/case/5740600) **סברי אבו מיאלה נ. מדינת ישראל**, פורסם באתר www.nevo.co.il; [ע"פ 3289/05](http://www.nevo.co.il/case/5887272) מחאג'נה נ' מדינת ישראל, פורסם באתר www.nevo.co.il), וכן נקבע ב[ע"פ 7403/07](http://www.nevo.co.il/case/6102964) **פאדי נג'אר נ' מדינת ישראל,** תק-על 2008(1), 5921:

**"באזור רצועת עזה מתקיימת זה תקופה ארוכה, מתקפת טרור מתמשכת המכוונת כנגד אזרחי ישראל. בין פעולות הטרור ניתן למנות ירי מתמשך של טילים ופצצות מרגמה לעבר יישובים אזרחיים בשטחה של מדינת ישראל, וכן פיגועים וניסיונות פיגוע המכוונים נגד אזרחים וחיילי צה"ל במעברי הגבול שבין רצועת עזה למדינת ישראל, לאורך גדר המערכת, ובשטח מדינת ישראל (** [**בג"צ 9132/07**](http://www.nevo.co.il/case/6145732) **גבר אלבסיוני אחמד נ' ראש הממשלה (לא פורסם, 30.1.08)). במציאות מסוכנת זו, נתן המערער ידו לפעילי טרור, ובצוותא הניחו מטעני חבלה רבי עצמה בכדי לפגוע בחיילי צה"ל. גם האישום השני בו הורשע המערער מלמד על נכונות מצידו להמשיך בפעילות תומכת טרור. עצמת הסיכון הנשקפת ממעשי המערער, ותדירותן של עבירות מעין אלה בגבולה של רצועת עזה, מחייבת ענישה אשר הולמת את חומרת העבירה, ומשגרת מסר ברור של הרתעה. במצב דברים זה, ידו של אינטרס הציבור על העליונה, ושיקולי ענישה אחרים נסוגים מפניו. ובלשון חברתי השופטת א' פרוקצ'יה: "יש להדגיש בעוצמה הנדרשת את מסר ההרתעה מפני כל סוג של שותפות בתכנון וביצוע של מעשי דמים, פרי מניעי טרור, המכוונים כלפי כל אדם בישראל."** [**ע"פ 3289/05**](http://www.nevo.co.il/case/5887272) **מחאג'נה נ' מדינת ישראל (לא פורסם, 10.10.05)."**

ב[ע"פ 985/04](http://www.nevo.co.il/case/5739056) **עבאס עמאשה נ' מדינת ישראל**, תק-על 2005(1), 519, 520 (2005), הוטל על המערער מאסר בפועל של 13 שנים לאחר שהורשע בעבירות של מגע עם סוכן זר וקשירת קשר (לחטיפה לשם סחיטה). באותו מקרה החליטו הנאשם ואחר לחטוף חייל צה"ל, על מנת שיועבר לידי ארגון החיזבאללה, כדי שישמש קלף מיקוח במשא ומתן לצורך שחרור אסירים ביטחוניים. בא כוחו טען בערעור, כי לא היה סיכוי ממשי לממש את תוכנית החטיפה וכי בפועל אין מדובר בשתי עבירות של קשירת קשר ומגע עם סוכן זר, אלא בעבירה אחת. טענות אלה נדחו על ידי בית המשפט העליון, שדחה את הערעור וקבע כי **"אין צורך בדמיון רב על מנת להעריך את ההשלכות הקשות והחמורות של חטיפה של חייל והעברתו לידי החיזבאללה לשם מיקוח. לאור זאת, יש ליתן משקל נמוך ביותר לנסיבות האישיות".**

העונש המקסימאלי, שקבע המחוקק בצידה של עבירה, כשהנסיבות והעבירה חמורות אינו בבחינת אידיאל בלתי מושג. על כן נקבע ב[ע"פ 9338/01 מדינת ישראל נ' נאצר עווידה, פ"ד נז](http://www.nevo.co.il/case/6150756)(1) 529):

"**סבורני כי היום – וכלפי עבירות כמו זאת הנידונה – יש לנקוט את הגישה המחמירה, לאמור גישה הרואה בעונש המרבי את נקודת המוצא, וממנו מפחיתים, לפי נסיבות המקרה, את נסיבותיו האישיות של העבריין, תדירותה או נדירותה של העבירה, הרתעת עבריינים בכוח ועוצמת הסלידה ושאט הנפש של החברה. בבואנו לשקול את משקלם היחסי של כל אחד מאלה יש לייחס משקל כבד במיוחד להרתעה ולעוצמת הסלידה של החברה.**"

במקרה דנן הנאשם פעל בנחישות והתמדה בדרכם של ארגוני הטרור השונים לביצוע זממו לפגוע בחיילי צה"ל, ואין נפקא מינה מה היו מניעיו- אידיאולוגיים או אחרים, וגם אין נפקא מינה אם לשם כך היה חבר בארגון הטרור או שרק "כלי" אשר נוצל בידי אחרים כדי לבצע עימם את פעולותיהם.

הגם שהנאשם ושותפיו, עשו כל שביכולתם לפגוע בחיילי צה"ל, במקרה שבפנינו לא היו פגיעות בנפש, אולם הדבר לא נבע מחרטה של הנאשם אלא מהנסיבות האובייקטיביות בשטח. על כן, העובדה שלא נפגעו אנשים פועלת, אמנם, במידה מצומצמת לזכות הנאשם, אך יש לזכור, כי החיילים לא נפגעו על אף מעשי הנאשם ולא בזכות הנאשם.

1. לזכות הנאשם יש לקחת בחשבון את הודאתו בעובדות כתב האישום המתוקן, ואלמלא ההודאה היה עונשו של הנאשם כבד יותר.

ההודאה חסכה זמן שיפוטי וזמן תביעה וכן נלווית להודאה החרטה שהביע הנאשם בפנינו. בנוסף, אנו לוקחים בחשבון לזכות הנאשם את גילו הצעיר, כאשר ב- 2 אישומים העבירות בוצעו בהיותו קטין.

לזכות הנאשם יש לקחת בחשבון, כי למעט עבירת שב"ח אחת, אין לו הרשעות קודמות.

עוד אנו לוקחים בחשבון את יתר נסיבותיו האישות, כפי שפורטו ע"י הסנגור.

1. לאחר ששמענו את התובעת, הסנגור והנאשם, בהתחשב בעבירות החמורות בהן הורשע הנאשם ובנימוקים לעיל, אנו גוזרים על הנאשם את העונשים הבאים:

א. מאסר בפועל למשך 12 שנים מיום המעצר, דיינו מיום 20.6.2007.   
  
ב. שנתיים מאסר על תנאי שלא יעבור במשך 3 שנים מיום שחרורו מהכלא עבירה בה הורשע בתיק זה או עבירה מסוג פשע שהיא נגד ביטחון המדינה.

5129371

54678313

**זכות ערעור לבית המשפט העליון בתוך 45 יום מהיום.**

5129371

54678313

**ניתן היום כ"ז ניסן תשס"ט (21 באפריל 2009) במעמד הנ"ל.**

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

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

ב. אזולאי 54678313-1078/07

**ס. נשיא**

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה