**בתי המשפט**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **בית משפט מחוזי באר שבע** | | **פח 001087/06** | |
|  | |
| **בפני:** | **כב' השופטת ב. אזולאי – אב"ד**  **כב' השופט נ. זלוצ'ובר**  **כב' השופטת צ. צפת** | **תאריך:** | **28/02/2008** |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| בעניין: | מדינת ישראל | |  |
|  | ע"י ב"כ עו"ד |  | התובעת |
|  | נ ג ד | |  |
|  | גבאין ראאד | |  |
|  | ע"י ב"כ עו"ד | עו"ד עיראקי איהאב | הנאשם |

# 

# להחלטה בעליון (09-05-2011): [**בשפ 3176/11**](http://www.nevo.co.il/case/5880505) ראאד ג'באין נ' מדינת ישראל שופטים: דנה כהן לקח

# 

# חקיקה שאוזכרה:

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

# [חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [111](http://www.nevo.co.il/law/70301/111), [144(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.a), [305(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/305.1)

# 

**גזר דין**

**ההליך**

הנאשם הודה במסגרת הסדר טיעון בעבירות המיוחסות לו בכתב אישום מתוקן בן ארבעה אישומים והם כדלקמן: חברות בארגון טרוריסטי- על פי [סע' 3](http://www.nevo.co.il/law/72515/3) ל[פקודת מניעת טרור](http://www.nevo.co.il/law/72515); עבירות נשק (החזקת נשק) על פי [סע' 144(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.a) ל[**חוק העונשין**](http://www.nevo.co.il/law/70301) **תשל"ז-1977** (להלן: "החוק"); מסירת ידיעות לאויב העלולות להיות לו לתועלת- לפי [סע' 111](http://www.nevo.co.il/law/70301/111) לחוק, וסיוע לניסיון רצח לפי [סע' 305(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/305.1) לחוק.

**כתב האישום**

על פי העובדות המפורטות ב**אישום הראשון** בכתב האישום המתוקן, במהלך 2002 הציע פעיל ארגון הג'יהאד האיסלאמי הפלסטיני (להלן: "הארגון") בשם נעים אל סכסך (להלן: "נעים") לנאשם, להצטרף לפעילות הארגון. הנאשם הסכים להצטרף. במסגרת פעילותו בארגון השתתף הנאשם בשיעורי דת במסגד אחסנא בעטטארה שנוהלו על ידי נעים והשתתף בהפגנות ובתהלוכות שנערכו בג'בליה שברצועת עזה. במעשיו אלו השתתף הנאשם בפעילות של ארגון טרוריסטי בכוונה לפגוע בביטחון המדינה.

על פי העובדות המתוארות ב**אישום השני**, במועד כלשהו בשנת 2004 בעקבות הצעה של נעים, השתתף הנאשם באימונים צבאיים מטעם הארגון אשר כללו פירוק והרכבה של רובה מסוג קלצ'ניקוב, ובכך עבר הנאשם על עבירת החזקת נשק.

על פי העובדות המפורטות ב**אישום השלישי**, בשלוש הזדמנויות אסף הנאשם מידע וביצע תצפיות מביתו או מהרחוב באזור מגוריו בבית להיה, אל עבר השטח ממנו שוגרו טילים לעבר ישראל. הנאשם דיווח באמצעות מכשיר פלאפון לחאלד על מה שראה באיזור שיגור הטילים, ובשתי הזדמנויות אף אסף את הדורגלים עליהם היו מונחים הטילים שנורו לעבר ישראל. חאלד נהג לאסוף את הדורגלים מהמקום בו הסתירם הנאשם. במעשיו אלו מסר הנאשם ידיעות לאויב העלולות להיות לו לתועלת.

על פי העובדות המפורטות ב**אישום הרביעי**, במועד כלשהו במאי 2006, הביא חאלד לנאשם טיל מסוג "קודס 1", הנאשם הסתיר את הטיל בבית נטוש בקרבת ביתו, חאלד יחד עם הנאשם ועם שני אחרים העמיסו את הטיל על עגלה עם חמור אותם הביא הנאשם, הובילו את הטיל לאזור השיגור בעטטארה בצפון רצועת עזה במטרה לירות אותו לכיוון אשקלון ולגרום למותם של ישראלים. אנשי הבטחון הלאומי הפלסטיני שהגיעו למקום מנעו מהנאשם ומחבריו לירות את הטיל. במעשיו אלו סייע הנאשם לניסיון לגרום למותם של ישראלים במטרה לפגוע בביטחון המדינה.

בהכרעת דין מיום 4.7.07 הורשע הנאשם על יסוד הודאתו בעבירות המיוחסות לו בכתב האישום המתוקן.

**טיעונים לעונש**

הצדדים לא הגיעו להסדר לעניין העונש.

בטיעוניה לעונש ביקשה ב"כ המאשימה להחמיר עם הנאשם. לטענתה, העבירות אשר בגינן הורשע הנאשם פוגעות בביטחון ישראל, חייליה ואזרחיה, ולו צלחו פעולותיו של הנאשם עלולים היו לגרום לפציעתם ולמותם. הנאשם הצטרף עוד בשנת 2002 לארגון טרוריסטי אשר חרת על דגלו את הפגיעה בישראל, הוא אחז בנשק מטעם הארגון, השתתף באימונים צבאיים, סייע לירי טילים אל עבר ישראל כשמעורבותו בפעילות כנגד ישראל הולכת וגוברת, עד כי בשנת 2006 היה שותף לניסיון ירי טילים לעבר ישראל, ניסיון אשר לא צלח בשל התערבות חיצונית בלבד. מעשיו של הנאשם מצביעים על כך שלולא נעצר היה ממשיך לפעול כנגד ישראל. ב"כ המאשימה הפנתה לפסיקה אשר החמירה עם נאשמים בעבירות בטחון כגון אלו.

ב"כ הנאשם טען, כי העבירות אותן ביצע הנאשם הן בתחתית סולם המסוכנות של כל עבירה ועבירה. החברות בארגון הטרוריסטי היתה חברות פאסיבית. עבירת האימונים הצבאיים היתה פירוק והרכבה של נשק, כאשר במציאות השוררת ברצועת עזה כמעט כל צעיר נחשף לכך. המידע שנמסר על ידי הנאשם לא היה מידע ממשי, לא נדרשה כל מיומנות מיוחדת לשם כך- כל אחד היה יכול לעשות זאת. המקרה של הניסיון לירי טילים היה חודשיים לפני המעצר, והנאשם לא חזר על הניסיון- דבר המלמד על חוסר מוטיבציה. חלקו של הנאשם במקרה זה לא היה משמעותי, הוא לא היה חלק מהתכנון, ומעשיו היו אך בשל קרבת המקום של ביתו למקום השיגור. באופן כללי, טען ב"כ הנאשם, הנאשם נסחף להיות חלק מהעבירות הרווחות ברצועת עזה. ב"כ הנאשם ביקש מבית המשפט לא למצות עימו את הדין. כן הפנה ב"כ הנאשם לפסיקה אשר הקלה עם נאשמים בנסיבות דומות.

**דיון**

העבירות בהן הורשע הנאשם הן חמורות ומחייבות נקיטת גישה מחמירה כלפי מבצען. ב[ע"פ 3289/05](http://www.nevo.co.il/case/5887272) **מחאג'נה נ' מדינת ישראל** (פורסם באתר www.nevo.co.il) נקבע ע"י ביהמ"ש עליון:

**"המערער עבר עבירות בטחוניות חמורות ביותר, שיש בהן כדי לסכן חיי אדם ולפגוע פגיעה עמוקה בשלומו של הציבור בישראל. המסר העונשי ביחס לעבירות שכרוך בהן קשר פלילי לסייע בארגון וביצוע פיגועי טרור כנגד ישראליים חייב להיות ברור ובהיר. גם קשר פלילי העומד לעצמו, אשר עניינו תכנון פיגועים רצחניים בישראל, הינו בגדר עבירה חמורה ביותר; על אחת כמה וכמה כך הוא כאשר קשר זה החל לקרום עור וגידים בפעולות ממשיות שהמערער החל בביצוען כדי להוציאו מן הכוח אל הפועל...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."**

העבירות בהן הורשע הנאשם הן עבירות חמורות הפוגעות בביטחון המדינה. אין צורך להרחיב את הדיבור על חומרתן של העברות בימים בהם ישראל מצויה במאבק מתמיד אל מול ארגוני טרור הפועלים כנגד תושבי המדינה ויוצאים לפגע בה משטחה של הרשות הפלסטינית, וכן משגרים קסאמים לכיוון הנגב המערבי, כאשר אוכלוסיה תמימה, זקנים נשים וטף, נתונים לאיומי טרור של אותם קסאמים. העבירות הללו – חברות בארגון טרוריסטי, החזקת נשק, מסירת מידע לאויב העלול להיות לו לתועלת וסיוע לניסיון לרצח, הן עבירות קשות וחמורות. בעבירות מסוג זה 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; [פ"ח (חי') 1076/04](http://www.nevo.co.il/case/2487090) **מדינת ישראל נ' זאהר בן יוסף דיאב עלי**, 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).

אמנם, במקרה דנן לא היו פגיעות בנפש ולא נגרם נזק לרכוש כתוצאה ממעשיו של הנאשם, אולם, ניתן להיווכח, כי בחלוף הזמן הלכה מעורבותו של הנאשם וגברה ומכאן נלמדת גם המוטיבציה שלו לביצוע הפיגוע. מה גם שלא מעשיו של הנאשם או חרטתו, הם שסיכלו את הפעולות, אלא נסיבות אחרות אשר לא היו בשליטתו.

בעת גזירת הדין יאזן ביהמ"ש בין חומרת המעשים לבין נסיבותיו האישיות של הנאשם העומד בפניו.

במקרה דנן, הנאשם עבר עבירות חמורות, העובדה שבסופו של דבר פעולותיו לא הביאו לשפיכות דמים, אינה עומדת לזכותו.

לקולא נשקלו נסיבותיו האישיות של הנאשם, וכן הודאתו והחיסכון בזמן שיפוטי.

אשר על כן, ולאחר ששקלנו את טענות הצדדים, אנו גוזרים על הנאשם מאסר בפועל בן 8 שנים בקיזוז ימי מעצרו מיום 8/7/06.

זכות ערעור לבית המשפט העליון תוך 45 יום מהיום.

**5129371**

**54678313**

**ניתן היום י"ב בחשון, תשס"ח (24 באוקטובר 2007) במעמד הצדדים הנ"ל.**

5129371

54678313

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

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

#### ב. אזולאי 54678313-1087/06

#### ס. נשיא

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה