**בתי המשפט**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| בית משפט מחוזי באר שבע | | פח 001103/07 | |
|  | |
| בפני: | השופט ב. אזולאי-ס.נשיא  השופט נ. זלוצ'ובר  השופטת צ. צפת | תאריך: | 21/01/2009 |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **בעניין:** | מדינת ישראל | |  |
|  |  |  | המאשימה |
|  | נ ג ד | |  |
|  | אל עביד נעים | |  |
|  |  |  | הנאשם |

|  |  |
| --- | --- |
| נוכחים: | ב"כ המאשימה עו"ד רוית מרום  הנאשם וב"כ עו"ד ליטן |

לפסק-דין בעליון (21-10-2009): [עפ 2077/09](http://www.nevo.co.il/case/5810660) נעים אל עביד נ' מדינת ישראל שופטים: א' א' לוי, מ' נאור, י' עמית, עו"ד: שירות המבחן, ליאנה בלומנפלד מגד גב' ברכה וייס, רפי ליטן

חקיקה שאוזכרה:

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [פרק ז](http://www.nevo.co.il/law/70301/7C), [144(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b)

[פקודת התעבורה [נוסח חדש]](http://www.nevo.co.il/law/5227): סע' [43](http://www.nevo.co.il/law/5227/43)

**גזר דין**

##### **ההליך**

הנאשם הורשע על פי הודאתו לאחר הסדר טיעון, בעבירות נשק (הובלת נשק), בניגוד ל[סעיף 144(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), תשל"ז-1977, והסתייעות ברכב לביצוע פשע, בניגוד ל[סעיף 43](http://www.nevo.co.il/law/5227/43) ל[פקודת התעבורה](http://www.nevo.co.il/law/5227) {נוסח חדש}, תשכ"א – 1961. על פי הסדר הטיעון, הוגש כתב אישום מתוקן, אך לא היה הסדר לעניין העונש, למעט הסכמה לפסילת רשיון נהיגה לתקופה שתפחת משנה.

בכתב האישום המתוקן, על פיו הורשע הנאשם, נטען, כי במועד כלשהו באפריל 2004, קשר תושב ישראל בשם סאמי אל עביד (להלן: "סאמי"), קשר עם תושב רצועת עזה, בשם איברהים אבו סאלמה (להלן: "אברהים"), לרכוש עבור איברהים כלי נשק, להסתירם ולמוכרם עבור אברהים ואחר. מספר ימים לאחר מכן, התקשר אברהים לסאמי והורה לו להיפגש עם אדם כלשהו, על מנת שאותו אדם יעביר לו כסף עבור רכישת כלי הנשק. מספר ימים לאחר מכן, נפגש סאמי עם אדם שזהותו אינה ידועה, ליד מושב ניר עקיבא. אותו אדם נתן לסאמי 9,000 דולר ששלח לו אברהים עבור רכישת כלי הנשק. לאחר קבלת הסכום הנ"ל, יצר סאמי קשר טלפוני עם אברהים, אשר מסר לו מספרי טלפון של סוחרי נשק, מהם היה על סאמי לנסות לרכוש נשק. זמן מה לאחר מכן, סאמי יצר קשר עם אחד מאותם סוחרי נשק, וקבע איתו פגישה ליד ערערה שבנגב. במועד שאינו ידוע במדוייק, נפגש סאמי ליד ערערה שבנגב עם שני אנשים שהיו רעולי פנים וזהותם אינה ידועה, ורכש מהם שלא כדין 5 רובים מסוג קלצ'ניקוב ו-5 מחסניות. סאמי הוביל את כל הנשק הנ"ל והמחסניות לחורשת להב, והסתירם שם. כחודש לאחר מכן, הורה אברהים לסאמי להעביר את כלי הנשק הנ"ל לקלקיליה ולמסור אותם שם לאחד בשם ג'בר נבהין. סאמי פנה לנאשם וביקש ממנו לנסוע לפניו ברכב נוסף, כדי להזהירו מפני אנשי משטרה וצבא, ואמר לו כי ברשותו כלי נשק, שבכוונתו להעביר לקלקיליה, וביקש את עזרתו בהעברת כלי הנשק לקלקיליה, והנאשם נענה לפנייתו. במהלך הנסיעה, כיוון סאמי את הנאשם שלא ידע את מקום היעד, אל היעד וסאמי אמר לו כי רכבו מכיל כלי נשק. סאמי פנה לאדם נוסף בשם ג'אבר אבו גדוע (להלן: "ג'אבר") וביקש את עזרתו. סאמי העמיס את חמשת כלי הנשק והמחסניות על רכבו, מסוג פולו, והובילם שלא כדין לכיון כפר קאסם. הנאשם וג'אבר נסעו לכפר קאסם במכונית מסוג טויוטה השייכת לאחיו של ג'אבר, לפני מכוניתו. בכפר קאסם ירד ג'אבר ממכונית הטויוטה, והנאשם נהג במכונית הטויוטה עד למחסום בקלקיליה, ושם עצר. סאמי נסע אחרי הנאשם כשהוא נוהג במכונית הפולו ובתוכם הרובים הנ"ל. סאמי הגיע לקלקיליה, ושם מסר את חמשת הרובים לג'אברין נבהין. במעשיו אלה, הוביל הנאשם נשק, וכן הסתייע ברכב לביצוע פשע.

הנאשם היה במעצר מיום 27.7.07 ועד ליום 11.12.07.

### תסקיר המבחן

מתסקירי שירות המבחן, עולה כי הנאשם בן 30, נשוי ואב לארבעה ילדים בני שנה עד 10 שנים, כאשר בנו בן השש סובל מאסטמה. הנאשם מתגורר בפזורה בלקייה, במתחם המגורים של משפחתו המורחבת. שירות המבחן התרשם שהנאשם הינו בעל נורמות התנהגות תקינות בדרך כלל, בעל מערכת ערכים ואורח חיים נורמטיביים בבסיססם, ללא דפוסים עבריינים. הנאשם שיתף פעולה, אך גילה מסוגלות חלקית לחומרת התנהגותו בביצוע העבירות.

הנאשם סיים 11 שנות לימוד בלקייה וברהט. בן למשפחה המונה זוג הורים ועשרה ילדים, כאשר אביו שירת במשך 24 שנים ביחידת מג"ב. שירות המבחן התרשם כי הנאשם גאה ומעריץ את אביו על שירותו הצבאי והשתלבותו בחברה הישראלית. הנאשם עבד בגינון, מפעל שחיטה, תחזוקה ועבודות מזדמנות, והינו מובטל מאז שנת 2006.

שרות המבחן ציין בתסקירו, כי הנאשם מודה באופן חלקי ומטשטש את מעורבותו ביחס לאירועי העבירה, יחד עם זאת, הביע תקוותו כי לא יתבצע שימוש בנשק אשר יגרום צער לאדם אחר.

שרות המבחן התלבט לעניין העונש, היות ומדובר בעבירה חמורה. יחד עם זאת, לאור העובדה כי מדובר בעבירה יחידה ובכך שהנאשם הביע חרטה ודאגה בהקשר של תוצאה אפשרית מביצוע העבירה, הסיק מסקנות אישיות ומרתיעות מפני הישנות התנהגות דומה בעתיד, ולאור העובדה שמדובר באדם בעל מערכת ערכים נורמטיביים וללא דפוסים עבריינים מופנים, המליץ על עונש מאסר שירוצה במסגרת עבודות שרות, בנוסף למאסר מותנה ארוך ומשמעותי, אשר יבהיר לנאשם את חומרת מעשיו, יציב לו גבולות התנהגות ברורים ויאפשר את המשך השתלבותו בחברה בהמשך.

##### **הטיעונים לעונש**

ב"כ המאשימה ביקשה להטיל על הנאשם עונש מאסר בפועל לתקופה משמעותית, מאסר על תנאי, וכן פסילה מלהחזיק ברשיון נהיגה לתקופה פחותה משנה. ב"כ המאשימה עמדה על חומרת מעשיו של הנאשם, וציינה כי העונש הקבוע בצידה של העבירה הינו עשר שנות מאסר. הנאשם תרם במעשיו להוצאת הקשר מן הכוח אל הפועל, וניתן לומר כי בעטיו צלח הקשר, והנשקים הועברו לידיים עויינות בקלקיליה. למרות שחלקו היה קטן ביחס לשותפו סאמי אלעביד, הנאשם היה מודע כל העת כי סאמי מוביל ברכב שאחריו כלי נשק.

במעשיו אלו, גלום פוטנציאל לפגיעה במדינת ישראל ובאזרחיה, ואין לנהוג בסובלנות כלפי אלו המסכנים ביודעין את בטחון המדינה, ויש לנהוג בהם ביד קשה. חמורים הדברים שבעתיים, כאשר אזרח ישראלי מבצע עבירות אלו, בייחוד בעת הבטחונית הקשה בה מצוייה מדינת ישראל, וכשיש סבירות קרובה לוודאי כי כלי נשק זה עלול להביא לשפיכות דמים ולסכנת חיים של ממש.

ב"כ המאשימה ציינה כי נגד שותף נוסף בפרשה, סאמי אלעביד, שחלקו בפרשה חמור יותר הגיעו הצדדים להסדר טיעון (פח 1013/05), במסגרתו הודה והורשע בביצוע עבירות סחר בנשק, סיוע לאוייב במלחמתו ועבירה נוספת של החזקת נשק ותחמושת שלא כדין בגין רכישת אקדח ושתי מחסניות, והוא נידון ל-10 שנות מאסר. אף שחלקו של הנאשם קטן יותר, אין להתעלם מכך שהנאשם היה מודע ליעד הנשק בעיר קלקליה, וכן היה מודע לכך שהוא מסייע לסאמי בהובלה, על מנת שסאמי לא ייתפס בדרכו על ידי המשטרה. ב"כ המאשימה ציינה, כי הנאשם היה עד תביעה במשפטו של סאמי, אולם הוא לא אותר ולא התייצב למתן עדותו. עוד ציינה ב"כ המאשימה, כי כעולה מתסקיר שרות המבחן, הנאשם מודה בעבירה באופן חלקי ומטשטש את מעורבותו בה, ולמרות האמור, שרות המבחן מצא לנכון להמליץ על עונש בדרך של עבודות שירות ומאסר מותנה. בעניין זה, הפנתה ב"כ המאשימה ל[ע"פ 344/81 מדינת ישראל נ' שחר סגל ואח', פ"ד לה](http://www.nevo.co.il/case/17939098)(4), 313, 316, וטענה כי ושהתרשמות שרות המבחן אינה מהווה שיקול יחידי במלאכת גזירת העונש, ויש לקחת בחשבון שיקולים נוספים, וכי אין לאמץ בענייננו את המלצת שרות המבחן. עוד נטען, כי [סעיף 43](http://www.nevo.co.il/law/5227/43) ל[פקודת התעבורה](http://www.nevo.co.il/law/5227) מאפשר לפסול רשיון נהיגה לצמיתות או לתקופה מוגבלת. עמדת המאשימה היא, לפסילה מלהחזיק רשיון נהיגה לתקופה הפוחתת משנה.

ב"כ הנאשם טען מנגד, כי אין להחמיר עם הנאשם. לדבריו, אין להקיש מהעונש שהוטל על סאמי למקרה תיק זה. לנאשם לא היה מידע בדבר אירועים קודמים בהם היה מעורב סאמי בעבירות של קשירת קשר לסייע לאוייב במלחמה, רכישת נשק, סחר בנשק וסיוע לאוייב בהסתייעות ברכב לביצוע פשע. בשלב המעצר, הנאשם שוחרר בתחנה, לא הוגש נגדו כתב אישום, הנאשם מסר עדות מפלילה נגד סאמי, וביום 12.1.05 במסגרת ב"ש 2060/05 נעצר על מנת להבטיח את התייצבותו, ובעקבות השתלשלות הדברים לאחר אותו דיון, הוגש נגד הנאשם כתב אישום בשנת 2007, בו יוחסו לו בין היתר את כל העבירות שביצע באמי אלעביד. לדברי ב"כ הנאשם, המלצת שרות המבחן הינה על מעשה שאירע לפני 4 שנים. בנסיבות העניין, זהו עונש ראוי. הנאשם לא היה שותף לקנייה ולמכירה של כלי הנשק, הוא לא קיבל תמורה בגין המעשה אותו עשה לטובת סאמי. הנאשם מעולם לא ראה את הנשק, לא הוביל אותו ברכבו, והוא נסע לפני סאמי. עוד הוסיף ב"כ הנאשם, כי זוהי הסתבכותו הראשונה של הנאשם עם החוק, חלקו בפרשה הינו מזערי, ויש לתת משקל לשיקום הנאשם, כפי שהמליץ שרות המבחן, ולהשית עליו עונש מאסר של 6 חודשים בעבודות שרות. ב"כ הנאשם הגיש אסופת פסיקה מקלה, בה הורה בית המשפט על עונש מאסר של 6 חודשי עבודות שרות.

דיון

העבירה בה הורשע הנאשם הינה עבירה חמורה, שהיה בה בנסיבות העניין כדי לפגוע בביטחון המדינה. הנשק הנסחר עלול לעבור מיד ליד, הוא אינו נרכש באופן חוקי וחזקה היא שהוא לא נועד לשמש מטרה חוקית.חומרת העבירות גוברת נוכח המאבק שמנהלת מדינת ישראל כנגד ארגוני הטרור, אשר שמו להם למטרה לפגע במדינה ובאזרחיה. בעבירות אלה, גובר הצורך בהרתעה על שיקולים הלוקחים בחשבון את מצבו האישי של הנאשם, שהינו אזרח ישראלי.

ישראל ניצבת בחזית המאבק בטרור, מאבק המופנה נגד כל מי שמשמן בצורה זו או אחרת את גלגלי הטרור ומאיים לגבות מחיר דמים, בכל רמה מרמות הפעילות של ארגוני הטרור.

עבירות מסוג זה מחייבות ענישה קשה, ממשית וכואבת, שיהא בה כדי להעביר מסר עונשי חד וברור לאלה העוברים עבירות ביטחוניות חמורות, וכל שכן כאשר מדובר באזרחים ישראלים, כי מי שנוטל חלק בעבירות אלה ימצא עצמו מאחורי סורג ובריח, אשר נועדה גם להרתיע עבריינים פוטנציאליים מליטול חלק בכך, במישרין או בעקיפין.

אף שחלקו של הנאשם אינו החלק העיקרי בפרשה, יש לשים לב לכך שכלי הנשק לא נתפסו, וקיים חשש שנשק זה יביא לשפיכות דמים, ובמצב בו נמצאת מדינת ישראל, יש לנהוג ביד קשה, נגד אותם גורמים הנותנים ידם לגורמים עויינים, שקרוב לוודאי ישתמשו בכלי הנשק לביצוע הרג וטרור נגד אזרחי המדינה ותושביה, ויגרמו לאבדן חיי אדם ולפגיעה בחפים מפשע. כאשר מדובר בנאשם שהינו אזרח ישראלי, יש להחמיר עימו אף מעבר לענישה המוטלת על מי שאינו אזרח המדינה.

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

"**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**".

בענייננו, לא נעשתה פעילותו של הנאשם במישרין במסגרת ארגון טרור ממש, אולם, ניכר שמעשיו של הנאשם נעשו בנסיבות בהן עלול להיפגע בטחון המדינה. ניכר שבפעולותיו של הנאשם, יש כדי להוות חלק מאותה שרשרת הפוגעת בבטחון המדינה, בכך שקשר קשר עם תושב עזה לרכישת נשק, ובכך שידע שכלי הנשק מוברחים לקלקיליה, שמעבר לקו הירוק.

כמו כן, הסתייע הנאשם ברכב לביצוע פשע, בפעילות כזאת יש כרסום מתמיד, בביטחונה של המדינה.

בפעילותו כזאת, יש כדי להוות חלק מאותה שרשרת הגורמת להרג של אנשים ופוגעת בבטחון המדינה.

מנגד, יש לשקול לקולא את הודאתו של הנאשם בכתב האישום המתוקן, העובדה שהוא חסך בזמן שיפוטי, ושהינו נעדר עבר פלילי, שאלמלא כן היה עונשו חמור יותר.

בנסיבות הענין, נראה לנו שאין מקום לאמץ את המלצת שירות המבחן הואיל ויש להעדיף את השיקול הציבורי המחייב הרתעת עבריינים פוטנציאליים מסוג זה.

לאחר ששקלנו את העניין, אנו מטילים על הנאשם את העונשים הבאים:

א. מאסר בפועל לתקופה של 3 וחצי שנים בניכוי ימי מעצרו, היינו מיום 27.7.07 עד 11.12.07.

ב. מאסר על תנאי לתקופה של שנה וחצי, והתנאי הוא שתוך שלוש שנים מיום שחרורו לא יעבור עבירה מהעבירות בהן הורשע בתיק זה, או עבירה לפי [פרק ז](http://www.nevo.co.il/law/70301/7C)' ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), תשל"ז – 1977.

ג. אנו פוסלים אותו מלקבל או להחזיק רשיון נהיגה לכל סוג של כלי רכב מנועי לתקופה של 10 חודשים החל מיום שחרורו מהכלא.

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

**5129371**

**546783135129371**

**54678313ניתן היום כ"ה בטבת, תשס"ט (21 בינואר 2009) במעמד הנ"ל**

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

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

ב. אזולאי 54678313-1103/07

ס. נשיא

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה