**בתי המשפט**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **בית משפט מחוזי באר שבע** | | **פח 001112/07** | |
|  | |
| **בפני:** | **כב' ס. הנשיא השופטת ר. יפה-כ"ץ - אב"ד**  **כב' השופטת ו. מרוז**  **כב' השופט א. ואגו** |  | **05/11/2009** |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **בעניין:** | מדינת ישראל | |  |
|  |  | ע"י ב"כ עו"ד מורן גז, פמ"ד | המאשימה |
|  | נ ג ד | |  |
|  | אקרע נאהד | |  |
|  |  | ע"י ב"כ עו"ד לאה צמל, ס.צ. | הנאשם |

חקיקה שאוזכרה:

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [108(3)](http://www.nevo.co.il/law/70301/108.3), [144(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.a), [144(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b), [300(א)(2)](http://www.nevo.co.il/law/70301/300.a.2), [305(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/305.1), [334](http://www.nevo.co.il/law/70301/334), [335(א)(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/335.a.1), [499(א)(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/499.a.1)

[פקודת מניעת טרור](http://www.nevo.co.il/law/72515): סע' [2](http://www.nevo.co.il/law/72515/2), [3](http://www.nevo.co.il/law/72515/3)

**ג ז ר - ד י ן**

**ס. הנשיא השופטת ר. יפה-כ"ץ, אב"ד:**

1. בעקבות הסדר טיעון שנערך בין הצדדים תוקן כתב האישום המקורי שהוגש כנגד הנאשם, הוא הודה בעובדות שבכתב האישום המתוקן והורשע בהתאם. הסדר הטיעון כלל גם עתירה משותפת לגזור על הנאשם 3 עונשי מאסר עולם - 2 במצטבר ואחד בחופף.

מעובדות כתב האישום המתוקן בהן הודה הנאשם עולה, כי בתחילת שנת 2001 הוא עבד במודיעין הכללי של שירות הביטחון הפלשתיני בעזה יחד עם איברהים זומלוט ואשרף דבאן. איברהים הציע לנאשם ולאשרף להצטרף לארגון וועדות ההתנגדות העממיות, שהוא ארגון טרור והשניים הסכימו לעשות כן. בעקבות הסכמתם, הם נלקחו על ידי איברהים לפגוש את איסמעיל אבו-קומצאן, אחראי הארגון במחנה הפליטים ג'בליה. איסמעיל אישר את הצטרפותם של השניים לארגון והם מסרו לו את תמונותיהם כדי שיכין עבורם תעודות המעידות על חברותם בארגון. הוסבר לנאשם ולחברו, כי בתחילה יעסקו בפעילות פרסום, כגון תליית כרזות ותמונות וכתיבת סיסמאות על קירות, ולאחר מכן יעברו לפעילות צבאית במסגרת הארגון.

נוכח מעשים אלה, הורשע הנאשם בביצוע עבירה של מגע עם סוכן חוץ לפי [סעיף 144(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.a) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), תשל"ז - 1977 וחברות בארגון טרור לפי [סעיף 3](http://www.nevo.co.il/law/72515/3) ל[פקודת מניעת טרור](http://www.nevo.co.il/law/72515) תש"ח - 1948.

כמו כן הודה הנאשם, כי בסוף דצמבר 2001 או בתחילת ינואר 2002, קשר ג'מאל אבו סמהדנה, מראשי הארגון, קשר עם אחרים לפוצץ טנק של צה"ל על מנת לפגוע בטנק ולהרוג את החיילים במטרה לפגוע בביטחון המדינה. ג'מאל שלח במהלך תקופה זו אנשים לבצע תצפיות על פעילות הטנק ואלה מסרו לו את המידע שאספו.

בתאריך 13/2/02 או בסמוך לפניו, במסגרת פעילותו בארגון, הצטרף הנאשם לקשר הנ"ל עם אחרים. במסגרת זו, השתתף בישיבה שנערכה בביתו של אחד הקושרים באזור נוסיראת שבעזה, ישיבה בה השתתפו הקושרים ותכננו את הפיגוע. במקביל, פעילים אחרים של הארגון הכינו באותה עת מטעני חבלה.

בעקבות מידע שקיבל ג'מאל מהביטחון הלאומי הפלשתיני הוא הכין תוכנית לפיה יוטמן מטען חבלה קטן באזור נצרים ואז ימתינו לבואו של הטנק ויפעילו נגדו מטען חבלה רב עוצמה.

בתאריך 13/2/02 בשעה 18:00, תיצפת הנאשם יחד עם קושרים אחרים על האזור המיועד לפיגוע, כאשר כולם נשאו על גופם רובים מסוג קלצ'ניקוב ולאחר מכן הביאו 3 קושרים אחרים את המטענים למקום המיועד לפיגוע. הנאשם וקושרים נוספים לקחו את המטענים למקום המיועד לפיגוע, בכביש שעליו עוברים כלי רכב ובהם אזרחים ישראלים, הטמינו שני מטעני חבלה - האחד קטן שמשקלו 25 ק"ג והשני גדול שמשקלו 100 ק"ג ואשר נועד לטנק, כאשר הנאשם היה שותף להטמנת המטען הגדול. הקושרים המתינו במקום על מנת לצלם את הפיגוע ועוד באותו יום, בשעה 19:00, עברה במקום שיירת כלי רכב ישראליים, שכללה שני ג'יפים מאבטחים של צה"ל. אחד הקושרים ניסה להפעיל את מטען החבלה אך הוא לא הופעל, והקושרים עזבו את המקום לאחר שאספו את המטענים והסתירו אותם בביתו של אחד מהם.

היות ובמעשיו אלה קשר הנאשם קשר לרצח חיילים כדי לפגוע בביטחון המדינה וניסה לרצוח ישראלים כדי לפגוע בביטחון המדינה, היה שותף לנשיאת נשק שלא כדין לשם כך והשתתף בדיונים והחלטות של ארגון טרוריסטי, הוא הורשע בעבירות 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), 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), עבירות נשק (נשיאת נשק) לפי [סעיף 144(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301) ופעילות בארגון טרוריסטי לפי [סעיף 2](http://www.nevo.co.il/law/72515/2) ל[פקודת מניעת טרור](http://www.nevo.co.il/law/72515).

עוד הודה הנאשם, כי במסגרת הקשר המצוין לעיל וביום 14/2/02 סמוך לשעה 18:00, הוא הגיע יחד עם קושרים נוספים ופעילים של הארגון למקום בו הטמינו את מטעני החבלה יום קודם לכן, וזאת לאחר שבדקו את מטעני החבלה ותיקנו את התקלה. הנאשם והקושרים האחרים נשאו רובים מסוג קלצ'ניקוב ו-M16 והטמינו שוב את מטעני החבלה, כאשר גם הפעם הנאשם היה שותף להטמנת המטען הגדול, והמתינו במקום. חלק מהקושרים היו אמורים להפעיל את המטענים - מי את הגדול ומי את הקטן, ואחר היה אמור לצלם את האירוע במצלמת וידאו.

בסביבות השעה 19:00 הגיעה למקום שיירה של כלי רכב ישראליים כשלפניה נסע ג'יפ ובו חיילי צה"ל. אחד הקושרים הפעיל את מטען החבלה הקטן ואחר צילם את האירוע. מיד לאחר מכן, הכין קושר אחר את המטען הגדול להפעלה והנאשם והקושרים האחרים עזבו את המקום. למקום הטמנת המטען הגדול הגיע טנק של צה"ל והמטען הופעל ופוצץ את הטנק. הפיצוץ גרם למותם של שלושה חיילי צה"ל שהיו בתוך הטנק: משה זגורי ז"ל, רון לביא ז"ל ו- משה פלד ז"ל. חייל נוסף - יהושע פינקלשטיין, נחתך במצחו ונחבל בראשו, בגבו ובעמוד השדרה כתוצאה מהפיצוץ.

במעשיו אלה, המית הנאשם שלושה חיילי צה"ל לאחר שהחליט להמיתם ועשה זאת בדם קר מבלי שקדמה התגרות בתכוף למעשה, בנסיבות שבהן יכול היה לחשוב ולהבין את תוצאות מעשיו ולאחר שהכין עצמו והכין מכשיר להמיתם.

היות ובמעשיו אלה ביצע הנאשם רצח של שלושה חיילי צה"ל ופצע חייל נוסף בנסיבות מחמירות, לאחר שהיה שותף להובלת מטעני החבלה למקום האירוע וזאת כדי לפגוע בביטחון המדינה, וגרם נזק לרכוש לכוחות המזויינים של ישראל כדי לפגוע בביטחון המדינה ובזמן שמתנהלת פעולת איבה, הוא הורשע ב-3 עבירות של רצח לפי [סעיף 300(א)(2)](http://www.nevo.co.il/law/70301/300.a.2) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), פציעה בנסיבות מחמירות לפי [סעיף 334](http://www.nevo.co.il/law/70301/334) בצירוף [סעיף 335(א)(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/335.a.1) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), פגיעה ברכוש לפי [סעיף 108(3)](http://www.nevo.co.il/law/70301/108.3) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301) ועבירות בנשק (נשיאת נשק) לפי [סעיף 144(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301).

2. לנאשם, שהוא יליד 1968, הרשעות קודמות, כאשר הראשונה מביניהן עוד משנת 1982 בגין עבירת גניבה. לאחר מכן שב ונדון בגין עבירות רכוש שונות ועבירות אלימות.

בשנת 1986 נדון הנאשם לעונש מאסר של 4 שנים בגין עבירה של הנחת חומרי חבלה בכוונה לגרום מוות ועבירות נלוות. לאחר מכן, נדון בשנת 1993 למאסר עולם בגין עבירת גרימת מוות בכוונה תחילה וחברות בהתאגדות בלתי חוקית, עבירות שבוצעו באפריל 1990. הנאשם שוחרר ממאסר זה ועבר להתגורר בעזה, כאשר את העבירות נשוא כתב האישום שבפנינו ביצע, כאמור, 9 שנים לאחר גזר הדין הנ"ל.

3. באות כוח הצדדים עתרו לאמץ את הסדר הטיעון בהיותו הולם את נסיבות העניין ובהיותו תואם לעונשים שקיבלו שני שותפיו של הנאשם.

התובעת, עו"ד מורן גז, הדגישה את חומרת המעשים ואת תוצאותיהם הקשות תוך שהדגישה את בכירותו של הנאשם בארגון הטרור, את עברו הפלילי ואת העובדה ששם לו כמטרה לפגוע בחיילי צה"ל ולפגוע בביטחון המדינה. התובעת הדגישה עוד, את הפגיעה הנוראה בחיילי צהל - מותם של שלושה ופציעתו של אחר, וכך ציינה:

**"מדובר באנשים צעירים, במיטב שנותיהם, שיצאו להגן על המדינה בדיוק מאותן התקפות טרור שהנאשם נטל בהן חלק, צעירים אשר טרם הספיקו לטעום את טעם החיים. שום עונש שנבקש ושיוטל בסופו של דבר על ידי ביהמ"ש לא יקהה את כאב המשפחות, העונש לא יקל על הסבל וההתמודדות היומיומית עם האובדן והחיים בצל השכול..."**

התובעת הדגישה, כי ההסדר נעשה על דעת משפחות ההרוגים ועל דעתו של החייל הפצוע, והעבירה מסר מאחת האמהות השכולות, לפיו דבר לא ישיב לה את שמחת החיים, את בנה.

לעומתה הדגישה הסנגורית, עו"ד צמל, את נסיבותיו של הנאשם, את העובדה שהמעשים היו בשנת 2002 ואף הוסיפה וציינה, כי הנאשם, תושב עזה, פגע בחיילי צה"ל שהיו בתוך הרצועה. לדבריה, **"מדובר בסיטואציה בינלאומית ובהתנגדות לצבא מזויין ערוך ומוכן... לא יכול להיות שאין הבדל בין פגיעה בחיילים לבין פגיעה באזרחים...".**

4. אין חולק כי מעשיו של הנאשם מופלגים בחומרתם, וכי על ביהמ"ש להעביר מסר חד וברור של גמול והרתעה בסוג כזה של עבירות. יש צורך לענוש ענישה קשה עבריינות טרור הפוגעת בחיי אדם - אזרחים וחיילים כאחת. וכך ציין ביהמ"ש העליון ב[ע"פ 9349/07](http://www.nevo.co.il/case/6150971) **איסמעיל חאמד נ' מדינת ישראל** [לא פוסם, חוות דעתה של כב' השופטת פרוקצ'יה מיום 23/6/08] על צורך זה:

**"עבירות אלה טמנו בחובן סיכון ישיר ומיידי לחיי אדם ושלום אזרחי המדינה וחיילי צה"ל. המערער פעל בקשר הדוק עם גורמים פעילים בביצוע מעשי טרור. פעילותו חרגה ממתן סיוע לוגיסטי, ונשאה אופי של מעורבות פעילה בטיפול במטענים בעוצמה גדולה שהיו מיועדים להרג חיילים ישראלים. מדינת ישראל חבה חובה עליונה להגן על תושביה, ובכלל זה גם על חיילי צה"ל המופקדים על ביטחון המדינה. מעשי טרור המכוונים לפגוע בחיי ישראלים - חיילים או אזרחים - מחייבת ענישה מחמירה במיוחד, אשר תטמיע את מסר הגמול וההרתעה כלפי כל מי שמעורב בפעילות בלתי חוקית המסכנת חיים. צדק בית המשפט קמא כאשר הניח שבסוג זה של עבירות הנסיבות האישיות של הנאשם מתגמדות במשקלן לנוכח חומרת המעשים והסיכונים הטמונים בהם, למען יידע כל גורם עויין למדינה ולתושביה כי הוא צפוי לעונש חמור ביותר אם יימצא מעורב בפעולות טרור שנועדו לפגוע בביטחון אזרחי ישראל, ולקטול חיים..."**

יחד עם זאת, העונש המוצע על ידי הצדדים מאוזן ואין מקום להתערב בו.

5. אשר על כן אנו דנים את הנאשם ל-3 עונשי מאסר עולם, שניים מתוכם במצטבר זה לזה ואחד בחופף.

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

**ניתנה היום י"ח בחשון, תש"ע (5 בנובמבר 2009) במעמד הצדדים.**

5129371

ס. ר. יפה כ"ץ 54678313-1112/07

54678313

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

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה

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