**בתי המשפט**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| בית משפט מחוזי באר שבע | | פח 001124/07 | |
| בפני: | הרכב: כב' השופטת ר. אבידע – אב"ד  כב' השופטת ח. סלוטקי  כב' השופט א. יעקב | תאריך: | 06/01/2008 |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| בעניין: | מדינת ישראל | |  |
|  |  |  | המאשימה |
|  | נ ג ד | |  |
|  | סאמר עוידאת | |  |
|  |  |  | הנאשם |

|  |  |
| --- | --- |
| נוכחים: | ב"כ המאשימה - עו"ד אבו-טהה אפנן  הנאשם ובא כוחו – עו"ד ג'ברין  מר אלזיאדנה – מתורגמן מטעם בית המשפט |

חקיקה שאוזכרה:

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

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [111](http://www.nevo.co.il/law/70301/111), [143](http://www.nevo.co.il/law/70301/143), [144(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b)

**גזר דין**

1. הנאשם הורשע, על פי הודאתו, בביצוע עבירות של חברות בהתאחדות בלתי מותרת- עבירה לפי [סעיף 85(א)](http://www.nevo.co.il/law/73729/85.a) ל[תקנות ההגנה (שעת חירום)](http://www.nevo.co.il/law/73729) 1945, נשיאת נשק- עבירה לפי [סעיף 144(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), התשל"ז-1977, אימונים צבאיים אסורים- עבירה לפי [סעיף 143](http://www.nevo.co.il/law/70301/143) לחוק העונשין, מסירת ידיעה לאויב העלולה להיות לו לתועלת- עבירה לפי [סעיף 111](http://www.nevo.co.il/law/70301/111) (חלופה שניה) לחוק העונשין.

הודאת הנאשם באה בעקבות הסדר טיעון אשר במסגרתו תוקן כתב האישום. הסדר הטיעון לא כלל הסכמה לענין העונש.

1. על פי האישום הראשון, הנאשם הצטרף במהלך שנת 2004 לפלג אבו ריש, שהוא פלג הקשור לארגון גדודי חללי אל-אקצה, אשר הוכרז על ידי שר הביטחון בתאריך 28/11/02 כהתאחדות בלתי מותרת. כשבוע לאחר הצטרפותו הגיע הנאשם לפרדס בג'וחר אלדיק בעזה, שם נפגש עם פעילים אחרים של פלג אבו ריש. הנאשם והאחרים ערכו סיור באזור כשהם לבושים במדים צבאיים ונושאים רובי קלצ'ניקוב, ללא רישיון. כשנה לאחר מכן, נפגש הנאשם עם פעילים בפלג אבו ריש, בביתו של אחד מן הפעילים, שם למדו לימודים עיוניים לגבי שימוש באמל"ח. זמן קצר לאחר מכן, הצטרף הנאשם לקורס אימונים צבאיים באזור שיח' עג'לין, אשר נמשך כחודש ימים. במסגרת הקורס הנאשם למד לפרק, להרכיב ולירות ברובה מסוג קלצ'ניקוב, התאמן בירי פצצות RPG, והשתתף באימוני כושר וסדר צבאיים.

במסגרת חברותו בפלג אבו ריש, יצאו הנאשם וחברי החוליה לצעדות ותהלוכות יחד עם פעילי ארגון חללי אל-אקצא, כשהם חמושים ברובים שנשאו ללא רישיון, הם כתבו סיסמאות על קירות, תלו תמונות של מחבלים מתאבדים והפגינו נגד ארגון החמאס. במועד מאוחר יותר, הנאשם השתתף שוב באימון צבאי בשיח' עג'לין, יחד עם חברי החוליה.

על פי האישום השני, בתחילת שנת 2007, הנאשם הצטרף לחוליה בפלג אבו ריש בראשותו של אחמד אלעווידאת. במסגרת פעילותו בחוליה הנאשם צפה על תנועות מסוקים של צה"ל באזור ג'וחר אלדיק ודיווח שלוש פעמים לראש החוליה על כניסת המסוקים לאזור.

1. מגיליון הרישום הפלילי של הנאשם עולה כי בעברו הרשעה אחת בגין עבירה של כניסה לישראל שלא כחוק, שביצע בשנת 2002. בטיעוניה לעונש טענה המאשימה כי פעילותו של הנאשם, אשר החלה כבר בשנת 2004 ונמשכת מאז, מעידה על רמת מעורבות גבוהה בפעילות של ארגון הטרור. מעשיו של הנאשם- החל מחברותו בארגון, דרך השתתפותו באימונים צבאיים הכוללים ירי טילים וכלה בביצוע סיורים חמושים ותצפיות על תנועת מסוקי צה"ל והעברת המידע לראש החוליה בארגון- מצביעים על הזדהות הנאשם עם מטרות ארגון הטרור. חזקה על אדם המתאמן בירי פצצות RPG במסגרת פעילותו בארגון טרור, כי הוא יודע שיש בכך כדי לסכן באופן ממשי את בטחון המדינה ואזרחיה. כך גם באשר למסירת המידע על כניסת מסוקי צה"ל לאזור רצועת עזה. לפיכך ראוי, לטענת המאשימה, להטיל על הנאשם עונש חמור וכבד, אף אם לא נטל חלק ממשי בפגיעה בפועל.
2. הסניגור טען כי פלג אבו ריש שאליו הצטרף הנאשם, הינו ארגון יחסית קטן ולא קיצוני שעיקר פעילותו בתוך רצועת עזה ומתמקדת במאבקי הכוח שבין הפת"ח לחמאס. לטענתו, פעילות הנאשם לא היתה מופנית באופן ישיר כנגד אזרחי מדינת ישראל, תושביה או חייליה ולכן העבירות שביצע מצויות במדרג החומרה הנמוך יותר. הסניגור טען כי הסיורים והתהלוכות שבהן השתתף הנאשם נערכו לצורך הפגנת כוח אל מול החמאס ונגד החמאס ולא כוונו כנגד חיילי צה"ל. הנאשם לא התכוון להשתמש בידע שרכש במסגרת מחנות האימונים לשם ביצוע פיגועים והוא לא עשה כן בפועל. על אף שניתן לטעון כי הנאשם היווה חוליה ברשת טרור מסועפת, מדובר בחוליה שולית ומינורית שאינה פוגעת באופן ממשי או ישיר בביטחון המדינה.

ביחס לאישום השני, טען הסניגור כי המידע שמסר הנאשם הוא מידע סתמי ללא ערך מודיעיני מיוחד אשר מצוי בהישג ידו של כל אדם המצוי בקרבת הגבול שבין מדינת ישראל לעזה. עוד טען כי אין כל ראיה לכך שנעשה שימוש כלשהו במידע שמסר הנאשם וכי יש לתת משקל לקולא גם לעובדה שהנאשם הינו תושב חוץ שאינו חב חובת אמונים למדינת ישראל.

לנאשם אין רישום קודם בגין עבירות ביטחון, גילו צעיר, כמו כן העובדות המתוארות בכתב האישום נודעו מפיו והוא הודה בכתב האישום המתוקן בהזדמנות הראשונה ובכך חסך בזמן שיפוטי יקר. עוד טען הסניגור כי בסופו של דבר לא נגרם כתוצאה ממעשיו של הנאשם כל נזק לגוף או לרכוש, וכן כי הנאשם צפוי לרצות את מלוא תקופת המאסר אשר תוטל עליו, וביקש שלא להחמיר בעונשו.

גם הנאשם ביקש לומר את דברו לבית המשפט. הנאשם סיפר כי מצבו הכלכלי קשה מאוד. מבין 13 האחים במשפחתו אף אחד אינו עובד ואנשי פלג אבו ריש ניצלו מצב זה והציעו לו כסף. הנאשם טען כי לא עשה דבר נגד ביטחון המדינה ופעילותו התמקדה ביחסים שבין הפת"ח לחמאס.

1. ב"כ הצדדים צרפו פסיקה לטעוניהם, ממנה ביקשו, כל אחד מהם, להסיק באשר לרמת הענישה הראויה בעניינו של הנאשם. ב"כ המאשימה הפנתה [לתפ"ח (מחוזי ב"ש) 1099/06 מדינת ישראל נ' אבו שלוף](http://www.nevo.co.il/case/483727)  (לא פורסם, 21/03/07), שם הורשע הנאשם בעבירות של חברות בארגון טרוריסטי ומסירת ידיעה העלולה להיות לתועלת האויב. נסיבות העבירות שם דומות לנסיבות שבענייננו ובית המשפט הטיל על הנאשם עונש מאסר בפועל למשך 7 שנים תוך שהוא קובע כי בעבירות בטחון מסוג זה, יש לבכר את שיקול ההרתעה על פני יתר שיקולי הענישה וכך נכתב: **"בימים אלה, בהם צריכה המדינה להתמודד עם פיגועי טרור שהפכו למכת מדינה, יש להחמיר עם נאשמים המורשעים בעבירות מסוג זה, תוך העדפת שיקול ההרתעה על פני שיקולי ענישה אחרים [**[**ע"פ 9338/01 מדינת ישראל נ' עווידה, פ"ד נז**](http://www.nevo.co.il/case/6150756)**(1) 529]"**.

הסניגור טען כי לא ניתן להסיק מפסק הדין שאליו הפנתה המאשימה על רמת הענישה הראויה בעניינו של הנאשם, באשר הוגש עליו ערעור לבית המשפט העליון ופסק הדין טרם הפך לחלוט. הסניגור צרף אף הוא פסיקה כאמור, שבה הוטלו על הנאשמים עונשי מאסר לתקופה שבין 12 חודשים ל-3 שנות מאסר בפועל, לצד עונש מאסר מותנה.

1. הנאשם הורשע בביצוע שורת עבירות ביטחוניות חמורות. כבר נקבע כי עבירת החברות בארגון טרור נבחנת בשני רבדים של חומרה: האחד, חברות בארגון ונקיטת פעולות אקטיביות במסגרתו; והשני- חברות גרידא בארגון, ככזו בלבד [[ת"פ (מחוזי י-ם) 1221/01](http://www.nevo.co.il/case/7743685) **מדינת ישראל נ' עומר עוויס** (לא פורסם, 21/02/02), [פ"ח (מחוזי ב"ש) 1163/06](http://www.nevo.co.il/case/485349) **מדינת ישראל נ' כפארנה אמג'ד** (לא פורסם, 27/02/07)]. ענייננו מצוי בגדרו של הרובד החמור יותר לפי שהנאשם, לבד מחברותו בארגון, אשר בה כשלעצמה יש כדי לתמוך ולהעצים את ארגון הטרור ובכך לפגוע בביטחון המדינה, אף נטל חלק אקטיבי בפעילותו של אותו ארגון לאורך מספר שנים, החל משנת 2004. במסגרת פעילותו, הנאשם השתתף בתהלוכות, הפגנות וסיורים חמושים, ביצע אימונים צבאיים שכללו ירי בכלי נשק מסוג קלצ'ניקוב ופצצות RPG ואף עקב אחר תנועת מסוקי צה"ל בעזה ודיווח על תצפיותיו לראש חולייתו. דומה כי לא ניתן לשוות למעשים אלה אופי "תמים" כאילו נועדו אך לשם הפגנת כוח נגד ארגון החמאס, שאין בינה ובין מעקב אחר תנועת מסוקי צה"ל ולא כלום. מעשים אלה פוגעים פגיעה חמורה וישירה בביטחון המדינה וראויים לענישה מחמירה ומרתיעה המתחייבת לנוכח הזמן והמקום בו אנו מצויים.

אל מול חומרת המעשים שקלנו את הנסיבות המקלות אשר פורטו בטיעוני הסניגור ובין היתר את עובדת גילו הצעיר של הנאשם בעת ביצוע העבירות, עברו הביטחוני הנקי, הודאתו בעובדות כתב האישום ונסיבותיו האישיות.

1. לאחר ששקלנו את טענות הצדדים ומכלול הנסיבות, לחומרא ולקולא, אנו גוזרים על הנאשם את העונשים כדלקמן:
   1. מאסר בפועל למשך 36 חודשים, בניכוי ימי מעצרו מיום 25/07/07.
   2. 5129371
   3. 54678313מאסר על תנאי למשך 18 חודשים, והתנאי הוא שבמשך שלוש שנים מיום שחרורו לא יעבור כל עבירה שהיא פשע נגד ביטחון מדינת ישראל.

5129371

54678313זכות ערעור תוך 45 יום מהיום.

**ניתן היום כ"ח בטבת, תשס"ח (6 בינואר 2008) במעמד הצדדים.**

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

ר. אבידע 54678313-1124/07

**ר. אבידע – שופטת ח. סלוטקי – שופטת א. יעקב - שופט**

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה