מדינת ישראל

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **בית המשפט המחוזי ב ב א ר – ש ב ע** | | **פח 001138/06** | |
|  | |
| **בפני:** | **כב' השופט ב. אזולאי, ס. נשיא**  **כב' השופט נ. זלוצ'ובר**  **כב' השופטת צ. צפת** | **תאריך:** | **27/07/2009** |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| בעניין: | מדינת ישראל | |  |
|  |  |  | המאשימה |
|  | נ ג ד | |  |
|  | טרשה תאמר | |  |
|  |  |  | הנאשם |

|  |  |
| --- | --- |
| נוכחים: | ב"כ המאשימה עו"ד  הנאשם וב"כ עו"ד צמל |

### 

### חקיקה שאוזכרה:

### [**תקנות ההגנה (שעת-חירום), 1945**](http://www.nevo.co.il/law/73729)

### [**חוק העונשין, תשל"ז-1977**](http://www.nevo.co.il/law/70301)

### 

### גזר דין

### ההליך

הנאשם הורשע על פי הודאתו, לאחר הסדר טיעון, בעבירה של חברות בהתאחדות בלתי מותרת, לפי תקנה 85(1)(א) ל[תקנות ההגנה (שעת חירום)](http://www.nevo.co.il/law/73729) 1945, שתי עבירות של מתן שירות להתאחדות בלתי מותרת, לפי תקנה 85(1)(ג), עשר עבירות של ייצור נשק, לפי סעיף 144(ב)(2) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301) התשל"ז-1977 (להלן - "החוק"), שלוש עבירות של ניסיון לרצח, לפי סעיף 305(1) לחוק, עבירה של קשירת קשר לפשע, לפי סעיף 499(א)(1) לחוק, ועבירות נשק (הובלת נשק), לפי סעיף 144 (ב) לחוק.

הסדר הטיעון לא כלל הסכמה לעניין העונש.

ביום 11.3.09, הורשע הנאשם, בכל העבירות אשר יוחסו לו בכתב האישום המתוקן בשנית שהוגש נגדו.

באישום הראשון**,** בכתב האישום המתוקן הורשע הנאשם בכך, שבמועד כלשהו בשנת 2003, בחאן יונס, פנה אל הנאשם מואפק קדיח, פעיל ארגון חללי אל-אקצא (להלן:"הארגון"), שהוכרז על ידי שר הביטחון כהתאחדות בלתי מותרת, והציע לו להצטרף לארגון. הנאשם נענה להצעתו והצטרף לארגון. במעשיו אלו, הנאשם היה חבר בהתאחדות בלתי מותרת, וזאת כדי לפגוע בביטחון המדינה.

באישום השני, הורשע הנאשם בכך, שבמועד כלשהו בשנת 2004, ברצועת עזה, הוא נפגש עם פעיל הארגון, בשם איברהים אבו דקה. במקום ובמועד הנ"ל, לימד איברהים את הנאשם כיצד לייצר מטעני צינור על ידי מילוי צינור מתכת בחומר נפץ והכנסת פתיל להצתת הצינור. לאחר המפגש הנ"ל, ייצר הנאשם במועדים שונים בשנת 2004 עשרה מטעני צינור, על מנת להשליכם לעבר חיילי צה"ל במטרה לפגוע בביטחון המדינה. במעשיו אלה, ייצר הנאשם שלא כדין עשרה כלי נשק, כדי לפגוע בביטחון המדינה.

באישום השלישי, הורשע הנאשם בכך שבמועד כלשהו, לפני חודש אוגוסט שנת 2005, ברצועת עזה, הוא קשר עם אחמד אלקרא, פעיל ארגון הפת"ח, שהוכרז על ידי ממשלת ישראל כארגון טרוריסטי, ועם מואפק קדיח, לירות טילים נגד ישראל, כדי לגרום למותם של ישראלים. במסגרת הקשר הנ"ל, בשלושה מקרים שונים, במועדים בשנת 2005, ולפני חודש אוגוסט 2005, הובילו הנאשם והקושרים טילים לאזור אל-דנאתי, שם ירו טילים לעבר איזור מבטחים שבשטח ישראל, זאת, בכוונה לגרום למותם של ישראלים. שניים מהטילים לא נורו עקב תקלה, והטיל השלישי נורה ונפל בקרבת הגבול עם ישראל. במעשיו אלה, ניסה הנאשם שלוש פעמים לרצוח ישראלים, וזאת כדי לפגוע בביטחון המדינה.

באישום הרביעי, הורשע הנאשם בכך שבמועד הסמוך לחודש אפריל 2006, הוא הצטרף לחוליה של הארגון, שבראשה עמד פעיל הארגון מוניר אבו דקה (להלן-"מוניר"), וחבריה היו פעילי הארגון – מואפק קדיח, מחמד קדיח, עבדאללה קדיח, נאג'י קדיח, אחמד אבו דקה, ראמי קדיח, פארס אבו דקה, מחמד פאזי קדיח ואחמד קדיח. במועד כלשהו בחודש מאי 2006, ברצועת עזה, קשר הנאשם קשר עם אחרים, וביניהם חברי החוליה הנ"ל, להניח מטעני חבלה באיזור עבסאן הגדולה ולפוצצם, אם ייכנסו חיילי צה"ל לאזור, וזאת במטרה לגרום למותם של ישראלים. במסגרת הקשר הנ"ל, הובילו הנאשם, נאג'י קדיח, מחמד קדיח ואחמד קדיח שלושה מטעני חבלה במשקל של 15 ק"ג לשלושה מקומות שונים בעבסאן הגדולה, אולם לבסוף לא הפעילו את המטענים הנ"ל. במעשיו אלה, קשר הנאשם קשר לגרום למותם של ישראלים, והיה שותף להובלת נשק שלא כדין.

באישום החמישי, הורשע הנאשם בכך שבמועד כלשהו בחודש אוגוסט 2006, בעבסאן הגדולה, הוא פגש בפעיל הארגון מחמד עבדאללה קדיח, אשר ביקש את עזרת הנאשם בהנחת מטעני חבלה בקרבת חיילי צה"ל, וזאת, על מנת לפגוע בביטחון המדינה. הנאשם נענה לבקשתו ועזר לו לשאת מטען חבלה שצורתו צורת בלון גז, ובו חומר חבלה במשקל 15 ק"ג, עד למקום המרוחק 500 מטר ממיקומם של חיילי צה"ל. במעשיו אלו, נתן הנאשם שירות להתאחדות בלתי מותרת, זאת בכוונה לפגוע בביטחון המדינה.

באישום השישי, הורשע הנאשם בכך שבמועד כלשהו, בתחילת חודש אוקטובר 2006, ביקש פעיל הארגון – מחמד מחסן ברהם קדיח מהנאשם את רובה הקלצ'ניקוב שהחזיק הנאשם ברשותו, אותו קיבל מהרשות הפלסטינית, לצורך פעילות בארגון. הנאשם נענה לבקשתו, ומסר למחמד מחסן את הרובה לצורך פעילותו בארגון. במעשיו אלו, נתן הנאשם שירות להתאחדות בלתי מותרת, זאת בכוונה לפגוע בביטחון המדינה.

הנאשם עצור מיום 13.10.06.

##### **הטיעונים לעונש**

במסגרת הטיעונים לעונש, ביקשה ב"כ המאשימה למצות את הדין עם הנאשם ולהשית עליו עונש מאסר בפועל מרתיע, לתקופה משמעותית בגין העבירות החמורות המיוחסות לו, ובנוסף, מאסר על תנאי, נוכח המצב הביטחוני בו אנו מצויים, בשל כך שבעבירות אלה יש פגיעה בביטחון המדינה ואזרחיה, והואיל ומדובר בארגון טרור שנלחם במדינת ישראל, ויש לראות בכך חומרה יתרה.

לנאשם מעורבות חבלנית עוינת, ענפה וממושכת, במסגרת פעילותו בארגון גדודי חללי אלאקצה, אליו הצטרף החל משנת 2003 ועד ליום מעצרו, כאשר עשה כל שלאל ידו על מנת לפגוע בביטחון המדינה. מעורבותו העמוקה מלמדת על נחישות ונחרצות לפגוע בביטחון המדינה ובחיי אזרחיה וחייליה. בשלוש הזדמנויות שונות, ניסה הנאשם לרצוח ישראלים, כאשר שיגר ביחד עם אחרים טילים לעבר היישוב מבטחים, ואך בנס, שני טילים לא נורו עקב תקלה, ואילו הטיל השלישי נורה ונפל בקרבת הגבול עם ישראל, כאשר ביד המזל נמנעו פגיעות בנפש. הנאשם אף קשר קשר להטמין מטעני חבלה בנתיב מעברם של חיילי צה"ל, והוביל מטענים למקומות פוטנציאליים, אך לבסוף לא הפעילם. כמו כן, ייצר הנאשם עשרה מטעני צינור וביצע פעולות נוספות, שיש בהם כדי לסייע לארגון הטרור במלחמתו נגד ישראל ולפעילי ארגון הטרור, תוך שאינם בוחלים בכל אמצעי על מנת לקטול חיים.

ב"כ המאשימה הוסיפה, כי הנאשם הורשע בשלוש עבירות של ניסיון לרצח, וטענה כי הואיל והמחוקק מצא לנכון לייחס חומרה יתרה למי שמנסה לקטול חיים, יש להשית על הנאשם עונשי מאסר הולמים. כמו כן, הנאשם הורשע בעשר עבירות נשק (ייצור נשק), כאשר הכין מטעני צינור על מנת להשליכם לעבר חיילי צה"ל, שהעונש בצידן הינו 15 שנות מאסר, וכן הודה והורשע בעבירת נשק (הובלה), ועבירות לפי תקנות ההגנה, אשר העונש הקבוע בצידן הינו, 10 שנות מאסר.

ב"כ המאשימה הגישה פסיקה לעניין העונש הראוי במקרה דנן. ב[תפ"ח (מחוזי ב"ש) 1122/06](http://www.nevo.co.il/case/2237762) **מדינת ישראל נ' אלעמור עליאן,** הורשע הנאשם בביצוע שתי עבירות של ניסיון לרצח, קשירת קשר לפשע ועבירות נשק, כאשר באישום השני, תפקידו של הנאשם היה לתצפת על אחרים המניחים מטענים ובאישום השלישי הנאשם הטמין את המטען ביחד עם אחרים. בשני המקרים המטען לא התפוצץ ולא נגרמו פגיעות בנפש. בית המשפט גזר עליו 19 שנות מאסר לריצוי בפועל, וב[ע.פ. 9078/06](http://www.nevo.co.il/case/6144574) **סמיר לחאם נ' מדינת ישראל**, תק-על 2008(4), 1343, הושתו על הנאשם 20 שנות מאסר בגין ניסיון רצח באמצעות הפעלת מטען חבלה אשר לא צלחה, והפעלת מטען שצלחה, אם כי לא גרמה לנזק, וכן עבירות של קשירת קשר לפשע ועבירות נשק. ביהמ"ש העליון אישר את העונש וקבע:

**"מעשים מסוג זה, עקב חומרתם וסכנתם לציבור, ובמיוחד בשנות הדמים האחרונות אותן אנו חווים, חייבו תגובה עונשית קשה וכואבת, הן כדי לתת מענה לסכנה הנשקפת מהמערער, והן כדי להרתיע את הרבים. אכן, המאסר שהושת על המערער אינו פשוט כלל ועיקר, אולם זו רמת הענישה הנוהגת בעבירות מסוג זה, וממנה לא ראינו מקום או עילה לסטות".**

ב"כ המאשימה הוסיפה, כי אין להתעלם מכך שהנאשם הודה בסופו של דבר בלי לנהל את משפטו, ובכך נחסך זמן שיפוטי, יחד עם זאת, קצב התקדמות התיק עד להודאתו בכתב האישום המתוקן בשנית לא הייתה משביעה רצון, כשלכך תרמה העובדה שהוחלפו סנגורים בעניינו של הנאשם, וגם כשהוסדר נושא הייצוג בתיק, עוכבה התקדמות ההליך בשל היעדרות ב"כ הנאשם מהדיונים, באופן שסרבל את ההליך.

ב"כ הנאשם טענה מנגד, כי אין להחמיר עם הנאשם. לדבריה, הנאשם השתייך לגדוד חללי אלאקצה, שכמעט ואינו קיים כיום והוא משויך לפת"ח, ולכך יש לתת משקל. כמו כן, מטעני הצינור שייצר הנאשם, הינם מטענים זעירים שפגיעתם אינה קשה, ומכל מקום, לא נעשה בהם שימוש. לעניין העבירה של ניסיון לרצח, שהינה העבירה החמורה ביותר המיוחסת לנאשם, הרי שמדובר בירי שלושת הטילים, כאשר שני טילים לא נורו מפאת תקלה והטיל השלישי, נורה ונפל בקרבת הגבול, ולא נגרם כל נזק. באשר לאישום הרביעי, הרי שבמסגרת הארגון הוטמנו מטענים ברצועת עזה, במידה וייכנסו שכוחות צה"ל לשטח הרצועה, אולם בסופו של יום המטענים לא הופעלו. לגבי האישום החמישי, הרי שהנאשם הניח מטען חבלה במרחק של כ-500 מטר ממקום חיילי צה"ל, ובכך נתן שירות לארגון במסגרתו פעל, אך לא הייתה לו כל כוונה להפעיל את המטען. לגבי האישום השישי, טענה ב"כ הנאשם, כי הואיל והנאשם היה פעיל בארגון הפת"ח, ומשביקש ממנו פעיל פת"ח אחר את רובה הקלצ'ניקוב לצורך פעילותו בארגון, הנאשם נתן לו.

ב"כ הנאשם הפנתה את תשומת ליבנו לאסופת פסיקה מקילה, כאשר הושתו על נאשמים בין 4 ל-7 שנות מאסר, וטענה כי יש לאבחן את עניינו של הנאשם, כמי שפעל במסגרת ארגון הפת"ח, שנחזה להיות הרשות החוקית באותה עת, ופעל כחייל מן השורה ולא הייתה לו כל יוזמה אישית או אישיות חורגת. כמו כן הוסיפה, כי הנאשם הינו ילידת שנת 1981, והוא עתיד להתארס.

ב"כ הנאשם הוסיפה, כי התיק התנהל בתנאים כמעט בלתי אפשריים, הנוגעים לייצוג הנאשם בתיק, כאשר נכפה על הנאשם ייצוג מטעם הסנגוריה עקב אילוצים, ובצדק, והנאשם הודה והורשע, ובכך חסך זמן שיפוטי, ואך בשל כך יש להקל בעונשו.

##### **דיון**

העבירות בהן הורשע הנאשם, הינן מן החמורות ביותר, שיש בהן כדי לפגוע בביטחון המדינה וכדי לזרוע הרג והרס באזרחים וחיילים. חומרת העבירות גוברת נוכח המאבק שמנהלת מדינת ישראל כנגד ארגוני הטרור, אשר שמו להם למטרה לפגוע במדינה, באזרחיה ובחייליה.

מעיון בכל אישום עולה נחישותו של הנאשם ורצונו העז לפגוע במדינת ישראל באזרחיה ובחייליה, במטרה לפגוע בחיילים ובאזרחים רבים, ועל-ידי כך, בין היתר, להטיל אימה על תושבי מדינת ישראל.

עבירות מסוג זה מחייבות ענישה קשה, ממשית וכואבת, שיהא בה כדי להעביר מסר עונשי חד וברור לאלה העוברים עבירות בטחוניות חמורות, כי מי אשר נוטל חלק בעבירות אלה, ימצא עצמו מאחורי סורג ובריח לתקופה ארוכה ומשמעותית, אשר נועדה גם להרתיע עבריינים פוטנציאלים מליטול חלק במישרין או בעקיפין בפעילות טרור.

מי שהעמיד עצמו מרצון, ביזמה ובנפש חפצה לפגוע בביטחון המדינה ובאזרחיה, ופעל במעשיו, במסגרת ארגון חללי אל-אקצא ובמסגרת ארגון הפת"ח, והפך עצמו לכלי בידי אלה המבקשים להרוג, לאבד ולזרוע הרס וחורבן בקרבנו, בין השאר ביצירת מטעני חבלה, הטמנת מטענים וירי טילים לעבר ישראל, במטרה להזיק ולפגוע בישראלים רבים.

מעשיו חמורים מאוד, ועל כן את עונשו יש למדוד בהתאם לכך. ידע כל מי שנוטל חלק בשרשרת המוות, לרבות מי שקושר ומנסה ליטול חלק באותה שרשרת, כי אם ייתפס, לא יינקה, וכי יהא צפוי לעונש חמור.

בימים אלה, בהם צריכה המדינה להתמודד עם ירי הטילים שהפכו למכת מדינה, יש להחמיר עם נאשמים המורשעים בעבירות מסוג זה, תוך העדפת שיקול הרתעה על פני שיקולי ענישה אחרים.

המאבק של מדינת ישראל בטרור אינו מאבק רק במפגעים או במשלחיהם, אלא בכל מי שמשמן בצורה זו או אחרת את גלגלי הטרור, וכל מי שמהווה חלק מ"שרשרת המוות". כל רמה מרמות הפעילות של ארגוני הטרור צריכה למצוא מענה משפטי הולם במסגרת המלחמה בטרור. ב[ע.פ 3827/06](http://www.nevo.co.il/case/6216271), הנ"ל נאמר:

**"ישראל ניצבת בחזית המאבק בטרור. מאבק זה, כפי שכבר הובהר, אינו כמאבק במפגעים ומשלחיהם בלבד, אלא הוא מופנה נגד כל מי שמשמן בצורה זו או אחרת את גלגלי הטרור. אכן, כל רמה מרמות הפעילות של ארגוני הטרור, כל חוליה מחוליות שרשרת המוות, כפי שכינה את בית המשפט המחוזי, צריכה למצוא מענה משפטי הולם במסגרת המלחמה בטרור".**

בפח' (מחוזי-חיפה) 1076/04 **מדינת ישראל נ' זאהר בן יוסף דיאב עלי**, נאמר:

"**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**".

הנאשם פעל בנפש חפצה בייצור טילים, ירי לעבר גבול ישראל והטמנת מטעני חבלה, שם עצמו כשותף פעיל בארגון, והיה מודע להשלכות פעולותיו החבלניות. בנסיבות העניין יש להטיל עונש ראוי שיהא בו תגמול מתאים כנגד בני עוולה אשר מבצעים מעשים מעין אלו.

חומרה יתירה יש בכך שהנאשם הורשע במספר ניסיונות לרצח של אזרחים וחיילים, שכללו תחילת ביצוע של מעשים למימוש הכוונה לרצח.

מאידך גיסא, יש לשקול לקולא את הודאתו של הנאשם בכתב האישום המתוקן והעובדה שהוא חסך בזמן שיפוטי.

לאחר ששקלנו את כל השיקולים האמורים, אנו מטילים על הנאשם את העונשים הבאים:

1. מאסר בפועל לתקופה של 20 שנה מתחילת מעצרו, היינו מיום 13.10.06.
2. מאסר על תנאי לתקופה של שנתיים, והתנאי הוא שתוך שלוש שנים מיום שחרורו לא יעבור עבירה לפי תקנות ההגנה (שעת חרום) 1945, או עבירה לפי פרק ז' ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), תשל"ז – 1977.

מעבר לאמור, מצאנו לנכון לציין כי יש להצטער על כך שהתנהלות ב"כ הנאשם, עו"ד צבי ששון, בדיון זה גרמה להימשכות ארוכה של הדיונים, עקב אי התייצבותו למספר רב מאוד של דיונים מסיבות שנראו לנו בלתי מוצדקות, עד אשר נאלצנו למנות לנאשם סנגור נוסף, באמצעות הסנגוריה הציבורית.

לאור זאת, אנו מורים להעביר העתק מגזר הדין לוועד המחוזי של לשכת עורכי הדין בתל אביב, לטיפול בענין על פי שיקול דעתו.

**5129371**

**54678313יש להעביר לועד המחוזי של לשכת עורכי הדין, מחוז תל-אביב.**

**זכות ערעור תוך 45 ימים.**

**ניתן היום י"ח בסיון, תשס"ט (10 ביוני 2009) במעמד הנ"ל**

**5129371**

**54678313------------------- ----------------------- ------------------------**

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

ב. אזולאי 54678313-1138/06

**ס. נשיא**

**נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה**

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