**בתי המשפט**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  | | | |
| **בית משפט מחוזי באר שבע** | | **פח 001153/06** | |
|  | |
| **בפני:** | ר. יפה-כ"ץ -אב"דו. מרוז -שופטתא. ואגו- שופט |  | **28/02/2007** |

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| בעניין: | מדינת ישראל | | |  |
|  | ע"י ב"כ עו"ד מונטיליו-סגל |  | | המאשימה |
|  | נ ג ד | | |  |
|  | כפארנה חסן | | |  |
|  | ע"י ב"כ עו"ד ג'אברין | |  | הנאשם |

# 

# חקיקה שאוזכרה:

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

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

# 

**גזר דין**

**השופטת ר. יפה-כ"ץ, אב"ד:**

1. בעקבות הסדר טיעון שנערך בין הצדדים, תוקן כתב האישם המקורי שהוגש כנגד הנאשם והנאשם הודה והורשע בהתאם לכתב האישום המתוקן. הסדר הטיעון בין הצדדים, לא כלל הסכמה לענין העונש אלא לענין עובדות כתב האישום בלבד.

מעובדות כתב האישום המתוקן בו הורשע הנאשם עולה, כי במועד שאינו ידוע במדוייק למאשימה, במהלך שנת 2003 פנה הנאשם אל מאהר דיאם (להלן: "מאהר") שהיה קצין במודיעין המסכל הפלשתיני וביקשו להתגייס למודיעין המסכל הפלשתיני. מאהר הביא את הנאשם לפגישה עם פעיל של ארגון "גדודי חללי אל-אקצה" בשם חאתם אל-אשקה (להלן: "חאתם"), וחאתם הציע לנאשם להצטרף לארגון זה, והנאשם נענה להצעתו.

היות וארגון גדודי חללי אל-אקצה הוכרז בשנת 2002 על ידי שר הבטחון כהתאחדות בלתי מותרת, הורשע הנאשם באישום זה בעבירה של חברות בהתאחדות בלתי מותרת, לפי [תקנה 85(ג)](http://www.nevo.co.il/law/73729/85.c) [לתקנות ההגנה (שעת חרום) 1945](http://www.nevo.co.il/law/73729).

עוד הורשע הנאשם בכך, שבמסגרת פעילותו בארגון, במועדים שאינם ידועים במדוייק למאשימה, אולם במהלך שנת 2003, סיכם הנאשם עם קבוצה של פעילי הארגון, וביניהם עוסאמה אלמצרי ו- עללא דיה כאפרנה, לשמור על חאתם ובהתאם לכך נשא הנאשם במועדים בלתי ידועים, אקדח, כדי לשמור על חאתם.

לפיכך והיות והנאשם נשא נשק שלא כדין, הוא הורשע באישום זה בעבירות בנשק (נשיאת נשק) לפי [סעיף 144(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144.b) ריישא ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), תשל"ז – 1977.

2. ב"כ המאשימה המלומדה, עו"ד מונטיליו-סגל, הדגישה במסגרת טיעוניה לעונש את החומרה הנובעת מעצם הצטרפותו של הנאשם לארגון שחרט על דגלו להילחם במדינת ישראל ובאזרחיה, כשלטענתה ההצטרפות לארגון מעידה על הלך רוחו ועל האידיאולוגיה שהנחתה אותו. היא הוסיפה, כי חומרת מעשיו מובלטת נוכח הפיגועים הקשים שביצע אותו ארגון אליו משתייך הנאשם, בהם קיפדו את חייהם אזרחים תמימים רבים.

התובעת הוסיפה וטענה, כי המחוקק קבע שעצם ההצטרפות להתאחדות הבלתי מותרת, גם אם לא ניתן להוכיח מעשים שביצע אותו חבר במסגרת ההתאחדות, היא אסורה. במעשיו של הנאשם, כפי שאלה באים לידי ביטוי בכתב האישום, הוא איפשר את פעילותם של האחרים במסגרת הארגון ובכך חתר תחת קיומה של מדינת ישראל, בין באופן ישיר ובין באופן עקיף.

אשר לעבירת הנשק, טענה התובעת, כי הנאשם נשא את הנשק במסגרת חברותו בארגון, נשק שמשמש, בין היתר, לצורך פעילות טרור. לדבריה, כל נשיאת נשק טומנת בחובה סכנה, קל וחומר כשהדבר נעשה במסגרת אירגון טרור.

לאור חומרת המעשים והמלחמה היומיומית של מדינת ישראל באירגוני הטרור, ואף לאור הקושי באיתור פעילי הטרור והבאתם לדין, ביקשה התובעת להטיל על הנאשם עונש מאסר ארוך ומרתיע ומאסר על תנאי.

3. לעומתה עמד הסנגור המלומד, עו"ד ג'בארין, על הנסיבות המיוחדות של המקרה שבפנינו, נסיבות המחייבות, לדבריו, התייחסות מקלה הרבה יותר מזו המתבקשת על ידי התביעה. הסנגור הדגיש את העובדה, שהעבירות המיוחסות לנאשם בוצעו בשנת 2003, עת היה אך כבן 20, וכאשר מאז עזב את שורות האירגון, הקים משפחה והחל לעבוד באוניברסיטה הפתוחה, שם גם החל ללמוד לתקופה קצרה.

לדברי הסנגור, הנאשם חיפש עבודה, ככל צעיר אחר בגילו, והצטרף למודיעין המסכל ברשות הפלשתינאית, לא כדי לפגוע במדינת ישראל, אלא כדי להתפרנס. במסגרת עבודתו לא ביצע פעולות טרור, לא גייס פעילים ושידל אחרים לבצע פעולות טרור. אלא, הנאשם היה אמור לשמור על אותו חאתם מפני פעילי החמס, ולכן גם נזקק לנשק שנשא על גופו, ולא מכל סיבה אחרת. הוא אמנם היה חוליה ברשת טרור, אך לא חוליה מהותית ולא חוליה שפגעה באופן ממשי בביטחון המדינה, אלא חוליה שולית בלבד.

לדברי הסנגור, הנאשם נשוי ויש לו בת פעוטה כבת 11 חודשים, הוא ללא עבר פלילי וללא עבר ביטחוני מכל סוג שהוא, ולכן ביקש לגזור עליו עונש מתון, שיעודד אחרים במצבו ובגילו לנטוש את אירגוני הטרור, כמוהו.

4. הנאשם פנה אף הוא לביהמ"ש, וחזר על דברי ב"כ, כי הצטרף לשורות האירגון כשחיפש עבודה ברשות. כשהצטרף למודיעין המסכל היפנו אותו לגדודי אל-אקצה ושם שירת עד שמצא עבודה חדשה. הנאשם הביע חרטה על מעשיו, הודה בטעותו וטען שלא יחזור על מעשיו אלה פעם נוספת.

5. אין ספק, כי בהצטרפותו של הנאשם לאירגון הטרור "גדודי אל-אקצה" הוא העמיד בסיכון את תושבי מדינת ישראל וחייליה. עצם ההצטרפות לאירגון אסורה על פי החוק, ולא בכדי. שכן, האיסור לא נובע רק מעשיית מעשי טרור ספציפיים נגד המדינה, אלא מעצם העמדת המדינה ותושביה מפני הסכנה של הטרור. זאת ועוד, בהצטרפותו לאירגון, גם אם לא בתפקיד שהעמיד ספציפית את המדינה בסכנה, הרי שבהיותו עוד חוליה באירגון, איפשר את פעילות האירגון, פעילות שממהותה נועדה לפגוע במדינה ובתושביה.

גם נשיאת הנשק, שניתן היה לעשות בו שימוש פוגעני, יש בה, לכשעצמה, חומרה. יש לזכור, כי נשיאת נשק אסורה על פי החוק, גם אם הנשק לא נועד לשימוש פוגעני כנגד תושבי מדינת ישראל.

כן, מקובל עלינו שמי שמקבל על עצמו להיות חבר באירגון טרור, ששם לעצמו מטרה לפגוע במדינת ישראל, לא יוכל לטעון אחר-כך, כי לא היה שותף למטרות אלה ושמטרותיו בהצטרפות לאירגון היו שונות ו"טהורות". לפיכך, גם מקובל עלינו, כי משיקולים של הרתעה יש מקום לענישתו של הנאשם, כטענת התובעת.

אולם, לא ניתן להתעלם מהנסיבות הספציפיות של התיק שבפנינו. מדובר בצעיר, שאין כל ראיה שהיה חלק פעיל באירגון מעבר לשנת 2003, היא השנה בה התגייס לאירגון והיא השנה במהלכה שמר על אחד מראשי האירגון, בין היתר על ידי השימוש באקדח שנשא על גופו לצורך זה.

אין גם כל ראיה, והנאשם גם אינו מואשם בכך שביצע פעול טרור כלשהי, ואחריותו בתיק שבפנינו היא עצם חברותו באירגון הטרור, שהוכרז על ידי שר הביטחון כאירגון טרור. מובן, שיש במעשי הנאשם ובעצם חברותו באירגון כדי להעמיד את המדינה בסכנה, אך העונש שיגזר עליו צריך להיות מידתי ותואם למעשים הספציפיים שביצע במהלך חברותו באירגון. מעשים אלה, כנטען בכתב האישום עצמו, לא חרגו מעבר לשמירה על אותו חאתם, וזאת כשהיה כבן 20, בשנת 2003.

מאז – נישא הנאשם, החל לעבוד באוניברסיטה בעזה ואף נולדה לו תינוקת לפני כ-11 חודשים. אין לו הרשעות קודמות.

6. לאור כל האמור לעיל, אנו גוזרים על הנאשם את העונשים הבאים:

א. מאסר בפועל למשך 12 חודשים, בניכוי ימי המעצר.

ב. מאסר על תנאי למשך 12 חודשים לבל יעבור כל עבירה מסוג פשע או את העבירות בהן הורשע בתיק זה, תוך 3 שנים מיום שחרורו.

**זכות ערעור תוך 45 יום מהיום.**

**5129371**

**54678313ניתנה היום ט' באדר, תשס"ז (27 בפברואר 2007) במעמד הצדדים.**

ר. יפה כ"ץ 54678313-1153/06

5129371

54678313

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

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה