**בתי המשפט**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| בית המשפט המחוזי בירושלים | | **פח 005005/02** | |
|  | |
| **לפני:** | **כבוד השופטת יפה הכט**  **כבוד השופט משה רביד**  **כבוד השופט יעקב צבן** |  | **31/03/2003** |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **בעניין:** | **מדינת ישראל** | |  |
|  | ע"י ב"כ עו"ד | גאולה כהן | המאשימה |
|  | **נ ג ד** | |  |
|  | **מאלק (בן נג'אח) בכיראת** | |  |
|  | ע"י ב"כ עו"ד | עאסלי | הנאשם |

הנאשם הועמד לדין בעבירות שונות שעניינן פעילויות טרור, ובין היתר בגין ניסיונות לביצוע פיגועים חמורים.

**גזר דין**

1. הנאשם הועמד לדין בעבירות שונות שעניינן פעילויות טרור, ובין היתר בגין ניסיונות לביצוע פיגועים חמורים. במהלך הדיונים בתיק תוקן כתב האישום שלוש פעמים, כאשר התיקון השלישי נעשה בעקבות הסדר טיעון שאליו הגיעו הצדדים, במועד שנקבע לשמיעת ההוכחות בתיק.

2. על-פי כתב האישום המתוקן הורשע הנאשם על-פי הודאתו בעבירות שלהלן:

5129371(1) שתי עבירות של קשר לפשע - לפי סעיף 499(א)(1) לחוק העונשין, התשל"ז-1977 (להלן: החוק).נ

(2) עבירות בנשק שלא כדין - רכישת נשק - עבירה על סעיף 144(א) לחוק;

(3) שתי עבירות בנשק שלא כדין - נשיאת נשק - עבירות על סעיף 144(ב) לחוק;

(4) שתי עבירות של אימונים בנשק ללא רשות - עבירות על סעיף 143(ב) לחוק;

(5) עבירות בנשק שלא כדין - עסקה בנשק - עבירה על סעיף 144(ב2) לחוק;

(6) שלוש עבירות של ניסיון לרצח - עבירות על סעיף 305(1) לחוק;

(7) עבירות בנשק שלא כדין - ייצור נשק - עבירה על סעיף 144(ב2) לחוק;

(8) תקיפת שוטר בשעת מילוי תפקידו - עבירה על סעיף 273 לחוק;

(9) חבלה חמורה - עבירה על סעיף 333 לחוק.ב

3. ואלה המעשים שעשה הנאשם, בגינם הורשע על-פי כתב האישום המתוקן מס' 3:

(א) על-פי האמור באישום הראשון, הנאשם החליט בחודש ספטמבר 2001 להקים חוליה צבאית לביצוע פיגועים בישראל. הנאשם צרף אליו את איסמעיל עפאנה (להלן - איסמעיל) ויחד החלו בהכנות לביצוע פיגועים בישראל. השניים גייסו למטרה זו תרומות ממקורות שונים. לאחר שאספו כ-7,500 ₪, נסעו לבית לחם, שם פגשו בעאדל פואע'רה (להלן - עאדל) ובעיסא, המוכרים להם כמשרתים בכוחות הביטחון של הרשות הפלסטינאית, ובקשו את עזרתם במציאת נשק לביצוע פיגועים בישראל. השניים נענו לבקשתם, לקחו אותם לחפירה ושם התאמנו הנאשם ואיסמעיל בירי בנשק שסיפקו להם השניים. כעבור מספר ימים מסרו עאדל ועיסא לנאשם אקדח 9 מ"מ, עם מחסנית מלאה לבדיקה. הנאשם הביא את האקדח לביתו בצור באחר ושם במערה, שבקצה היישוב, התאמנו הוא ואיסמעיל בירי מנשק זה. כעבור זמן מה, נסע הנאשם לבית לחם ושילם לעאדל סך 1,400 דינר מתוך הסכום שאותו אספו השניים, כאמור.

כעבור זמן נוסף, חזר הנאשם ונסע לבית לחם ורכש מעאדל שתי קופסאות כדורים עבור האקדח. לאחר שהביא את הכדורים לביתו, התאמנו הנאשם ואיסמעיל בפרוק ובהרכבת האקדח.ו

(ב) על-פי האמור באישום השני, החליטו הנאשם ואיסמעיל לצרף אדם נוסף לחוליה. הם פנו לאכרם אבו זהרה (להלן - אכרם) וצירפו אותו לחולייתם, לאחר שהסכים לבצע עמם פיגועים ועבר מבחן קבלה.

חברי החוליה החליטו שכדי לבצע פיגועים רצחניים הם זקוקים לנשק נוסף. הנאשם, לאחר שקיבל מאכרם סך של 5,800 ₪, נסע ביום 26.12.01 לבית לחם, שם פגש שוב את עיסא ועאדל וקיבל מהם אקדח תמורת 7,000 ₪, ששילם להם.נ

(ג) על-פי האמור באישום השלישי, נפגשו חברי החוליה מספר רב של פעמים, פגישות בהן הגו חברי החוליה והעלו תכניות שונות של פיגועים בתושבי ישראל. בחלק מהמקרים הם אספו מידע אודות חיילים ושוטרים ספציפיים, שאותם חפצו לרצוח ולחטוף את נישקם. בין היתר, תיכננו חברי החוליה את התוכניות הבאות:

(1) השלכת בקבוקי תבערה וירי בליל הסילווסטר לעבר בית קפה הסמוך לטיילת של ארמון הנציב. לשם קידום הקשר הזה הכינו חברי החוליה מספר בקבוקי תבערה, הציתו והשליכו אותם, כדי לבחון האם הם פוגעניים.ב

(2) קשירת קשר, במהלך חודש נובמבר 2001, לרצוח את המאבטח של בית חינוך עיוורים, בקריית משה, ולחטוף את נישקו. מספר ימים לאחר שהוסכם על תוכנית זו, יצאו הנאשם ואיסמעיל למקום, כשאיסמעיל מצוייד באחד מהאקדחים שאותם רכשו חברי החוליה, כאמור. כשהגיעו למקום גילו כי השומר נמצא בתוך עמדת שמירה נעולה. לאחר שהשניים ערכו במקום שני סיבובים, הגיעו למסקנה שאין באפשרותם להפיק את זממם ועזבו את המקום.ו

(3) קשירת קשר לרצוח את אחמד עטא עמירה (להלן – אחמד), בן כפרם, שנחשד על-ידם כמשתף פעולה עם השלטונות בישראל. בתאריך בלתי ידוע, ראו הנאשם ואיסמעיל את אחמד במרכול בצור באחר והחליטו לרוצחו. השניים נסעו מיד לביתו של הנאשם, שם הצטייד איסמעיל באחד האקדחים שרכשו חברי החוליה, כאמור. משם נסעו השניים לביתו של איסמעיל, שם הלה החליף את בגדיו כדי להסוות את עצמו וכדי לאפשר לו להימלט במהירות לאחר ביצוע הרצח. כאשר חזרו הנאשם ואיסמעיל למרכול, נוכחו לדעת כי אחמד עזב את המקום.נ

(4) קשירת קשר לרצוח שני חיילים ששמרו בסמוך לגן ילדים בשכונת ארמון הנציב. הנאשם סיפר לחברי החוליה כי ערך סיור מקדים במקום וראה שבסמוך לגן מוצבים שני חיילים. חברי החוליה סיכמו כי הנאשם יביא ברכבו את חברי החוליה למקום שבו מוצבים החיילים. אכרם ואיסמעיל, שהיו מצוידים בשני אקדחים יירצחו את שני החיילים ויחטפו את נשקם. הנאשם ימתין להם באותה עת ברכבו וימלטם מהזירה. לשם מימוש הקשר נקטו חברי החוליה בפעולות הבאות:

(אא) ביום 26.12.01, לאחר שהנאשם השיג אקדח 9 מ"מ, כמתואר באישום השני, הודיע איסמעיל לשאר חברי החוליה כי הרצח של שני החיילים יתבצע למחרת.ב

(בב) בתאריך 27.12.01, בסמוך לשעה 07:00, נסעו הנאשם ואיסמעיל ברכבו של הנאשם לסיור מוקדם, במקום המיועד לרצח. כדי להסוות את רכבו, מרח הנאשם בוץ על לוחיות הזיהוי. בסמוך לשעה 07:30, לאחר שהנאשם ואיסמעיל חזרו מהסיור המקדים לצור באחר, אספו הנאשם ואיסמעיל את אכרם, והשלושה הלכו למערה בקצה הכפר, שם התאמנו בירי בשני אקדחים שהנאשם הביא.ו

(גג) בתום האימון, חזר הנאשם לזירת האירוע וראה שהחיילים הגיעו למקום. הוא חזר לכפרו, שם אסף את איסמעיל ואכרם. בסמוך לשעה 11:30 הגיעו חברי החוליה לשכונת ארמון הנציב, במרחק מה מגן הילדים. הנאשם הוריד את איסמעיל ואכרם, כאשר כל אחד מהם היה מצויד באקדח ובמחסנית. בהתאם לתוכנית היה עליהם לרצוח את שני החיילים ולחטוף את נישקם. איסמעיל ואכרם חיפשו את החיילים, אך לא מצאו אותם.נ

(5) ביום 13.1.02, במהלך דיון במעצרו של הנאשם, בבית משפט השלום בירושלים, באולמה של כב' השופטת רבקה פלדמן, תקף הנאשם את השוטר אבי ששון, בכך שהכה אותו בשני אגרופיו בפניו ובצווארו, ושבר את אפו.

4. מתסקיר שירות המבחן, עולים הפרטים הבאים:

הנאשם בן 24, נשוי ואב לילדה בת חמישה חודשים. הנאשם סיים 12 שנות לימוד וכן סיים לימודים בחינוך גופני במכללה בטול כרם. עד למעצרו עבד במשך שנתיים כמורה בבית ספר פרטי במזרח ירושלים. הוא ניחן באינטליגנציה תקינה ואף גבוהה מהממוצע ובעל יכולת ורבלית תואמת. כאשר הנאשם היה בן שנתיים, ישב אביו במאסר במשך שנתיים, בגין הרשעה בעבירה ביטחונית.

הנאשם קיבל עליו אחריות חלקית לביצוע העבירות שבהן הורשע. לדבריו, המדובר רק במחשבות שעלו במוחו, על רקע המצב הביטחוני והכלכלי הקשה השורר באזור מאז פרוץ האינתיפאדה, ומתוך תחושות של זעם וכעס שחש על רקע נסיבות חייו הקשות ותחושות האפליה והקיפוח שמלוות אותו. כיום הוא חש צער וחרטה על מה שעשה.ב

שירות המבחן נמנע ממתן המלצה בשל חומרת העבירות שבהן הורשע הנאשם. יחד עם זאת, ביקש שירות המבחן להביא בחשבון את גילו הצעיר של הנאשם, את העובדה שעד למעצרו הוא ניהל אורח חיים נורמטיבי ואת ההשלכות החמורות מאד שנגרמו עד כה למשפחתו הצעירה ולמשפחת המוצא שלו, בעקבות מעורבותו בעבירות נשוא תיק זה ומעצרו בגין ביצוע עבירות אלה.ו

5. ב"כ המאשימה ביקשה להחמיר בעונשו של הנאשם, תוך שהיא מפנה לטענותיה לעונש בעניינם של שני השותפים האחרים בפ"ח 5007/02 ו-5008/02. לטענתה, יש להחמיר בעונשו של הנאשם, שהיה הדומיננטי מבין שלושת חברי החוליה. על-פי האמור באישום הראשון, הנאשם הגה את רעיון הקמתה של החוליה, גייס את איסמעיל כחבר בחוליה, נטל חלק פעיל ברכישת הנשק בבית לחם ונסע לבדו לבית לחם בפעם נוספת כדי לקבל את האקדח והתחמושת.

גם על-פי עובדות האישום השני, הנאשם נסע לבדו לבית לחם ורכש שם אקדח נוסף. ולבסוף, גם לפי האישום השלישי, היה הנאשם הרוח החיה בתכנון רציחתם של שני החיילים וחטיפת נשקם.נ

באשר לאישום הרביעי, בקשה ב"כ המאשימה כי בית המשפט יגזור על הנאשם עונש נפרד ומצטבר, בגין תקיפת השוטר באגרופים ושבירת אפו. מטרת העונש הנפרד היא להגן על השוטרים ולהרתיע אחרים מלפגוע בהם בעת מלוי תפקידם בבית המשפט, בשמירה על העצירים היושבים באולם בית המשפט וכדי שנאשמים לא יעלו על דעתם, כי אם הם צפויים לעונשי מאסר ארוכים, בית המשפט לא יחמיר עמם אם יתקפו את מי שתפקידם לשמור על החוק.

העובדה שבדרך נס לא נגרמו אבדות בנפש בגין ביצוע העבירות, אינה צריכה לעמוד לזכות הנאשם, שעשה הכל כדי לפגוע ביהודים ובמי שנחשד בסיוע להם, ואך בשל נסיבות חיצוניות שלא היתה לו שליטה עליהן, לא עלה בידו להפיק את זממו.ב

באשר לנשק ולחפצים שנתפסו אצל הנאשם, ביקשה ב"כ המאשימה שכלי הנשק שנתפסו יחולטו ושאר החפצים יושמדו.ו

6. ב"כ הנאשם ביקש להקל בעונשו של הנאשם, משום שהניסיונות לרצח היו בשלב ההתחלתי ובשום שלב לא ירו חברי החוליה לעבר קורבנותיהם. באשר לאישום השלישי, שבו ניסו, כאמור, חברי החוליה לרצוח חיילים ולחטוף את נשקם, יש לזכור כי הנאשם לא נכח במקום, אלא היה ברכבו. במצב דברים זה, עונש חמור יחטיא את המטרה, כי לא יהיה למפגעים פוטנציאליים תמריץ לחדול ממעשיהם הרעים.נ

לזכותו של הנאשם יש גם לזקוף שהוא אדם נורמטיבי, נשוי ואב לילדה קטנה, שנולדה בעת מעצרו, ושהביע חרטה על מעשיו.ב

7. הנאשם חזר והביע חרטה על מעשיו. לדבריו, הנשק שרכש היה להגנה עצמית, הוא מעולם לא עשה בו שימוש, שכן אינו מסוגל לפגוע בבני אדם ולאחר שנעצר, הוא היה זה שהסגיר את האקדח שברשותו לידי השב"כ. השוטר שאותו תקף, תקף קודם לכן את אישתו והוא נחלץ לעזרתה. בסיום דבריו ביקש הנאשם רחמים על אשתו ובתו הרכה בשנים.ו

8. נראה לנו שיש להחמיר בעונשו של הנאשם. רק כפשׂע היה בינו ובין הצלחת תכניותיו לזרוע הרס ומות. לו היה הנאשם מממש את תוכניותיו, היו אנשים חפים מפשע נפגעים או נרצחים, בין משום היותם יהודים ובין משום שנחשדו בסיוע להם. כישלונו של הנאשם לממש את תוכניותיו לא נבע מחרטה, אלא משום ש"המזל לא האיר לו פנים". הוא עשה כל שביכולתו להצליח, גייס כספים, רכש כלי נשק, התאמן בנשקים, אסף מידע וערך סיורים מוקדמים, כפי שעולה מעובדות כתב האישום המתוקן, שבהן הודה, ואך בשל נסיבות שאינן תלויות בו נכשל בהוצאתן לפועל של התוכניות, שאותן קשר עם חברי חולייתו.

9. לעניין החומרה, אין לנו אלא לחזור על דברים שציטטנו בפ"ח 5007/02, שם הבאנו מדברים שנאמרו על ידי בית המשפט העליון ביום 19.9.02, בע"פ 9338/01 **מדינת ישראל נ' נאצר עווידה** (טרם פורסם), אשר בו נאמרו דברים אלה:

**"טעם נוסף לצורך להחמיר בעונש נובע מן המצב שבו מצויים עתה המדינה ואזרחיה. לא מכבר נאמר כי 'מאז סוף חודש ספטמבר 2000 מתנהלת באזורי יהודה ושומרון וחבל עזה לחימה קשה. אין זו פעילות משטרתית. זהו סכסוך מזויין. במסגרתו בוצעו כ-14,000 פיגועים נגד החיים, הגוף והרכוש של אזרחים ותושבים יהודים חפים מפשע ובהם זקנים וילדים, גברים ונשים. למעלה מ-600 אזרחים ותושבים של מדינת ישראל נהרגו. למעלה מ-4,500 נפצעו, חלקם באורח קשה ביותר... זאת ועוד בחודש אחד בלבד – הלא הוא חודש מארס 2002 – נהרגו 120 ישראלים בפיגועים ומאות נפצעו. מאז מארס 2002 ועד לכתיבתו של פסק דין זה, נהרגו 318 ישראלים ונפצעו למעלה מ-1500. השכול והכאב שוטפים אותנו' (דברי הנשיא א' ברק בבג"ץ 7015/02, 7019/02 כיפאח מחמד אחמד עגו'רי ואח' נ' מפקד כוחות צה"ל ואח', פ"ד נו(6) 352, 358. ניתן ביום 3.9.02). המשיב העמיד את עצמו במחנה המפגעים, ודינו ככל אחד מהם".נ**

לצערנו, מעשי ההרג לא פסקו. אנשים רבים נרצחים או נפגעים בגופם או בנפשם עקב מעשי טרור. בית המשפט העליון (**שם**, בעמ' 4) התווה את דרך קביעת הענישה באופן הבא:

**"סבורני כי היום – וכלפי עבירות כמו זאת הנידונה – יש לנקוט בגישה המחמירה, לאמור, בגישה הרואה בעונש המירבי את נקודת המוצא, שממנו מפחיתים, לפי נסיבות המקרה, נסיבותיו האישיות של העבריין, תדירותה או נדירותה של העבירה, הרתעת עבריינים בכוח ועצמת הסלידה ושאט הנפש של החברה. בבואנו לשקול את משקלם היחסי של כל אחד מאלה, יש לייחס משקל כבד במיוחד להרתעה ולעצמת הסלידה של החברה".ב**

10. מעשיו של הנאשם חמורים. הנאשם לא חדל ממרצו להרוג ולאבד ורק השמתו מאחורי סורג ובריח מנעה פגיעה בקורבנות תמימים, על לא עוול בכפם. סכנתו של הנאשם מרובה ויש להרחיקו מהחברה לתקופה ארוכה, גם אם נביא בחשבון שניהל אורח חיים נורמטיבי, שהרי חלק עיקרי בעבירות טרור אלה הם צעירים, שלרובם אין עבר פלילי.ו

העובדה שהנאשם לא נכח בזירה בעת הניסיון לרצוח חיילים, אינה גורעת מחומרת מעשיו. הנאשם המתין ברכב בהתאם לתוכנית, כדי לאפשר לשני שותפיו האחרים להימלט לאחר ביצוע זממם (ע"פ 2796/95 **פלונים נ' מדינת ישראל,** פ"ד נא(3) 388, 403).

איננו מתעלמים ממצבו האישי של הנאשם, שהינו בחור צעיר ללא עבר פלילי, אב לתינוקת. אולם, נוכח חומרת העבירות והפיכתן למכת מדינה, הרי שהשיקולים האישיים נדחים ונדחקים מפני שיקולי גמול, ובעיקר הרתעה.

יחד עם זאת, בהתחשב בחרטתו של הנאשם, שהודה במעשים המיוחסים לו ובכך חסך מזמנו של בית המשפט, ובהתחשב בנסיבותיו האישיות, כמפורט בתסקיר שירות המבחן, לא נמצה עמו את הדין, כשאנו מביאים בחשבון את העונשים שהושתו על שותפיו.

11. שותפיו של הנאשם לעבירות שבהן הורשע נידונו לעונשים הבאים:

אכרם זהרה, שהורשע בשתי עבירות של קשירת קשר לביצוע פשע ובעבירה של נסיון לרצח, נידון ל-16 שנות מאסר; אסמעיל עפאנה, שהורשע בשתי עבירות של קשירת קשר לביצוע פשע ובעבירות של רכישת נשק, בשתי עבירות של נשיאת נשק, שתי עבירות של אימונים בנשק ללא רשות, עבירה של עסקה בנשק, עבירה של יצור נשק ושלוש עבירות של נסיון לרצח, נידון ל-18 שנות מאסר.

12. לאור האמור, ובהתחשב בכלל של אחידות הענישה, אנו גוזרים על הנאשם את העונשים הבאים:

א. בגין הרשעתו בעבירות באישומים 1-3 - 18 שנות מאסר, שיימנו החל מיום מעצרו, 31.12.01.

ב. בגין הרשעתו באישום הרביעי - 2 שנות מאסר בפועל, מהן שנה אחת בחופף לעונש של 18 שנות מאסר ושנה אחת שתצטבר לעונש זה.

בסך הכל ירצה הנאשם 19 שנות מאסר החל מיום מעצרו.

ג. הנשק שנתפס אצל הנאשם יחולט והחפצים האחרים שנתפסו ברשותו יושמדו.

**זכות ערעור לבית המשפט העליון בתוך 45 יום מהיום.**

**ניתן היום, כ"ו באדר ב' תשס"ג (31 במרץ 2003), במעמד המתייצבים.**

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **יעקב צבן, שופט** |  | **משה רביד, שופט** |  | **יפה הכט, שופטת** |

נוסח זה כפוף לשינויי עריכה וניסוח