

בית המשפט הצבאי
ש ו ר מ ו ן
- פ ר ו ט ו ק ו ל -

דיון בית משפט מיום: 16/03/09 בפני השופט: רס"ן יריב נבון

תובע: סרן מתן פורשט
סנגורית: עו"ד סמדר בן נתן

נאשם: אמגד נאגח דאוד קאדרי ת.ז.: 942255407

רשמת: סמל (במיל') מיכל קצ'ר
מתורגמן: סמל שיבלי חלבי

- אב"ד זיהה את הנאשם -

גזר דין

כתב האישום

בישיבה שהתקיימה בתאריך 18/03/09, הודה הנאשם בכתב האישום אשר תוקן במסגרת הסדר טיעון בין הצדדים, בעבירה יחידה שעניינה ביצוע שירות עבור התאחדות בלתי מותרת.

מעובדות כתב האישום המתוקן עולה, כי במהלך חודש מרץ 2006, גלש הנאשם ברשת האינטרנט ונכנס לפורום אינטרנטי סגור של אתר "אלחסבה" השייך לתנועת הג'יהאד העולמי. משניסה הנאשם לקרוא את התכנים באתר זה, הסתבר לו כי מדובר באתר סגור הפתוח לעיונם של החברים הרשומים בו בלבד.

באותה תקופה, התכתב הנאשם ברשת עם בלמ"ז המכונה "אלאסיף", אשר מסר לנאשם כי הוא מוכן לספק לו שם משתמש וסיסמת כניסה לאתר "אלחסבה" בתנאי שלא ישנה אותם וכי יגלוש באתר לצרכי קריאה בלבד ומבלי להוסיף תכנים משל עצמו. הנאשם הסכים וקיבל את שם המשתמש "נור אלדין" ואת הסיסמה 223355. בהמשך ולמשך שלושה חודשים, נכנס הנאשם **כחבר רשום** רגיל לאתר האמור, באמצעות הסיסמה ושם המשתמש אשר מסר לו "אלאסיף".

זמן קצר לאחר מכן באחת השיחות שניהל הנאשם עם "אלאסיף" בפורום "אלפרדוס" שהינו פורום ג'יהאד עולמי, הציע האחרון לספק לנאשם שם משתמש וסיסמה חדשים, אשר יאפשרו לנאשם גלישה באתר "אלחסבה" לא כחבר רשום רגיל בלבד, אלא כחבר מיוחד, אשר לו מוענקות סמכויות הפיקוח הבאות:

1. שינוי מלל טקסטואלי המופיע באתר "אלחסבה".
2. מיון תכנים המופיעים באתר וסיווגם המתאים, תוך העברתם בחלל אתר "אלחסבה".

הנאשם נעתר להצעה, קיבל שם משתמש חדש – "אבו עבדאללה" וסיסמה חדשה.

לאחר מכן, במהלך השנתיים עובר למעצרו, בתדירות משתנה, נהג הנאשם לגלוש באתר "אלחסבה", תוך שימוש בשם המשתמש והסיסמה החדשים. כמו כן, במספר הזדמנויות, נהג הנאשם לעשות שימוש בסמכויות הפיקוח הנ"ל ולתפקד כמפקח באתר "אלחסבה", ובכך ביצע שירות עבור תנועה מתנועות הג'יהאד העולמי, שהינה התאחדות בלתי מותרת.

טענות הצדדים

התובע הצבאי בטיעונו לעונש, הניח בפניו פרמטרים שונים של מעשי הנאשם במגעיו עם הארגון האסור, אשר על פי שיטתו מציבים את מעשיו בדרגת חומרה ממשית ומשמעותית ביותר. בין היתר, הפנה למידת האינטנסיביות של המגע, אורכו, תדירותו ואופיו ומהותו, נסיבות המגע מבחינת תכניו ומבחינת פגיעתו הפוטנציאלית והמוחשית בביטחון המדינה, ומודעותו של הנאשם ככלל למהות פעילותו.

זאת ועוד, טען בפניו התובע הצבאי כי מאופן התנהלותו של הנאשם ניתן ללמוד כי אין המדובר במגע מזדמן, אלא, בקשר מתמשך אשר לא נותק על ידי הנאשם, כאשר בכל אותה עת, היה זה מודע לכך שהפורום אשר בו הוא פועל הינו פורום של ארגון טרור, אשר לו הוא מעניק שירות. התובע הצבאי ביקש לראות במעשה הנאשם מתן יד לארגון מחבלים אשר שם לו למטרה לפגוע בקיום המדינה ותושביה, דבר המצדיק, לשיטתו, ענישה חמורה.

הסנגורית הפנתה לגילו של הנאשם, היותו ללא עבר פלילי או בטחוני כלשהו, ואת מעשיו תיארה כהעדר שיקול דעת מספיק וחוסר יכולת לגבש הערכה מושכלת באשר לחומרתם. באשר לגוף המעשים המיוחסים לנאשם ונסיבות ביצוען, נטען כי "נגרר" לתוך הפרשה לא מתוך מניעים אידיאולוגיים אלא מתוך סקרנות והתעניינות גרידא.

מכל מקום, טוענת באת כוחו של הנאשם, כי כתוצאה מהמעשים בהם הודה, לא נגרם נזק לביטחון המדינה וכי מגעיו והשירות שהעניק לארגון, לא הבשילו לכדי סיכון של ביטחון המדינה.

הנאשם טען כי נכנס לאתר ולפורום מתוך סקרנות אינטלקטואלית גרידא. לטענתו, אילו ידע כי מעשיו בלתי חוקיים, לא היה פועל כך. כמו כן, טען הנאשם כי תפקידו כמפקח הסתכם בניסוח הדברים והעברתם לרובריקה הנושאית המתאימה באתר.

דין:

נראה כי מיותר להכביר מילים באשר לחומרה שיש לראות בביצוע שירות ועל אחת כמה וכמה כאשר המדובר בארגון עוין, כארגון אל קאידה, כך על פי חומר הראיות אשר הוצג לעיוני בטרם הודה הנאשם, או כל ארגון טרור אחר אשר הינו חלק ממה שמוגדר "הג'יהאד העולמי", אשר חרט על דגלו את הפגיעה במדינת ישראל ואזרחיה.

בא כוח התביעה הצבאית בטיעונו לעונש כפי שפורטו לעיל, ביקש, למעשה, לבחון את מעשי הנאשם בראיה כוללת של מי שלאורך פרק זמן ממושך בעיניים פקוחות נענה לבקשתו של מי אשר זוהה עם ארגון טרור, לשמש כמפקח באתר סגור המיועד למתי מעט ותכניו הינם תכנים העוינים את מדינת ישראל.

באת כוח הנאשם מנגד, ביקשה למעשה למזער את חלקו של הנאשם, את יכולתו לפגוע באינטרסים חיוניים למדינת ישראל ואת האפשרויות שעמדו לרשותו לגרום נזק כלשהו, תוך ציון העובדה כי לשיטתה, עסקינן בעולם הווירטואלי ולא הממשי, כך שבפועל לא נגרם נזק זה או אחר.

במקרה דנן, בצדק רב הפנה בא כוח התביעה לפרק הזמן הממושך יחסית של הקשר שבין הארגון האסור, לו ניתנת התמיכה באמצעות אתר האינטרנט האמור, לבין הנאשם. אין המדובר במגע חטוף, חד פעמי אלא במגע, אשר יתכן כי תחילתו באקראי, אך המשכו מתוכנן ולאורך שנים.

יחד עם זאת, על סמך חומר הראיות אשר הוצג לעיוני, כאמור, בטרם הודה הנאשם במסגרת הסדר הטיעון, סבורני כי לא ניתן לומר כי דפוס התנהגותו של הנאשם מלמד על כוונתו להעמיד עצמו בצורה מוחלטת ועיוורת לרשות הארגון, אשר על כוונותיו הנלוות למדים אנו מהצהרות מנהיגיו. יש לזכור כי הנאשם לא היה זה אשר יצר את הקשר

הראשוני עם פעיל הארגון, אלא נאות לפנייתו. המשך פעילותו נבע הן מסקרנותו באשר לתכנים באתר ובמידה מסוימת אף מתוך הזדהות עם מטרות ומניעי הארגון האמור.

לא אחת נאמר כי האיסור על קיומו של מגע עם סוכן זר (עבירה אשר נמחקה מכתב האישום המתוקן) או ביצוע שירות עבורו, נועד למנוע התדרדרות במדרון החלקלק של קשר אסור זה, אשר תחילתו לעיתים בביצוע מטלות אשר על פניהן נראות כשוליות, ובהמשך ביצוע עבירות חמורות אשר פגיעתן בביטחון המדינה, הינה חמורה. מכאן נובעת החובה ליתן ביטוי לחומרה שיש לראות בעבירות אלה, גם אם בסופו של דבר, לאחר חשיפת קשר זה או אחר עם סוכן של מדינה עוינת ו/או ארגון טרור, הפגיעה בביטחון המדינה עד לאותו שלב, לא הייתה רבה. פנים רבות לו למגע עם האויב, לעיתים מה שהחל בהעברת מאמרים כלכליים או חדשותיים, כטענת הנאשם, עלול להוביל להעברת מסרים או תכנים מוצפנים ואף בהעברת מידע או ציוד אחר שנוקו מי יישורנו.

באת כוח הנאשם, מיקדה את טיעוניה בעובדה לפיה, מעשיו של הנאשם החלו בעולם הווירטואלי ונותרו בו, מבלי שגלשו לעולם המעשה, להבדיל מן המקרים עליהם הסתמך התובע הצבאי בעתירתו לעונש.

בע"פ 2314/07 יוסף חאלדי נ' מדינת ישראל, נאמרו הדברים הבאים בנוגע להשפעתה של הקידמה הטכנולוגית על היכולת לבצע עבירות ולשכללן:

"ואכן, בעידן המודרני אין צידוק ענייני לדרישת הנוכחות. הפיתוח הטכנולוגי מאפשר לעבריין להשתתף בביצוע עבירה, ואף לשלוט בנעשה בזירת ביצועה הלכה למעשה, בלי להתקרב למקום הביצוע בעצמו: באמצעות הטלפון, המחשב, הפקסימיליה ואפילו באמצעות האינטרנט... בידו לבצע מעשים הרחק מהזירה, כדי לאפשר לחבריו הפועלים אתו בעצה אחת ובתיאום מראש, לעשות מעשים בזירה עצמה. נמצא שהנוכחות בזירת העבירה אינה אלא בגדר נסיבה עובדתית שלעתים נודעת לה משמעות ראייתית ולעתים היא אף חסרת משמעות כזאת, אך בשום מקרה אין לייחס לה משמעות לעניין סיווגו הנורמטיבי של צד לעבירה כמבצע בצוותא." (ראו דנ"פ 1294/96 משולם נ' מדינת ישראל, פ"ד נב(5),

1, 30 (1998); ע"פ [10110/03](#) גמליאל נ' מדינת ישראל (לא פורסם, [פורסם בנבו], 11.12.2006).

נראה, לאחר עיון בגזרי הדין אשר הוצגו לעיוני על ידי התובע הצבאי וכן גזרי דין במקרים אחרים בעבירות דומות, כי השלכתם על ענייננו היא דו מימדית. פשיטא, המימד האחד, הוא זה המתחייב מן השוני בפרמטרים של החומרה. שהרי, בענייננו מדובר באדם נורמטיבי במהותו, אשר עסק כל חייו במסחר בין מדינתי ויחסו לעבירות בכלל ולעבירות ביטחוניות בפרט, היה כרחוק מזרח ממערב, בשונה מהמקרים האחרים שהוצגו לעיוני. המימד האחר, מתחייב ממהות המגעים שיצר הנאשם דנא, עם הגורמים העוינים, שהיו וירטואליים במהותם, ואשר לא התגבשו לכלל תוכנית מעשית לסיוע אופרטיבי כלשהו, לעומת המגעים נשוא אותם גזרי דין, שהיו ממשיים יותר ובלתי אמצעיים.

האיזון בין אלה לאלה, כך נראה, מחייב בענייננו, מצד אחד, הטלת ענישה משמעותית על הנאשם דנא, כזו, שתהיה בעלת מסר מובהק של הרתעה כפי שטען התובע; ומצד שני, תבטא הקלה מסוימת. יחד עם זאת, לא למותר לציין, כי דווקא מאדם בעל תכונות תרומיות כנאשם, כפי שהוצג על ידי סנגוריתו, מצופה היה שיפעיל שיקול דעת ערכי, וחשיבה החורגת מענייניו האישיים ומסיפוק גחמותיו, בטרם יעשה את אשר עשה. הטענה לפיה כלל לא ידע או חשב באשר להשלכות מעשיו, הינה היתממות גרידא ואינה מתיישבת עם דמות הנאשם, כפי שהצטיירה בפניי.

באשר לצורך להחמיר בענישת המעורבים בעבירות ביטחון לשם הרתעה, יפים דבריה של כב' השופטת ע' ארבל בע"פ [10680/04](#) מדינת ישראל נ' כנעאנה, תק-על 2005(4) 1102 (2005):

"אכן, בימים אלה בהם נעשה מאמץ עילאי להבטיח את שלומם של אזרחי המדינה כולם מפני אלה המבקשים לפגוע בהם, קיימת חשיבות בענישה מרתיעה שתביא למשיכת היד מעיסוק בכל פעילות שיש בה להקל או לסייע לפעילותם של ארגוני הטרור".

וכן הדברים שנאמרו בע"פ [2131/03](#) :

"התקופה בה אנו חיים היא עקובה מדם, והכל, ובעיקר אלה החייבים נאמנות למדינת ישראל מצוים בכל אמצעי אשר עשוי לצמצם את היקפם של מעשה הטרור. לאותה מטרה מצוים גם בתי המשפט להרים את תרומתם כדי

**להרתיע את הרבים... " (סעדי נ' מדינת ישראל תק-על
1390, (4)2003).**

העבירות בהן הורשע הנאשם הן עבירות חמורות הפוגעות בביטחון המדינה. אין צורך להרחיב את הדיבור על חומרתן של העבירות בימים בהן ישראל מצויה במאבק מתמיד אל מול ארגוני טרור הפועלים כנגד תושבי המדינה ויוצאים לפגע בה משטחה של הרשות הפלסטינית. נכון הדבר אף באשר לארגוני טרור, הפועלים מחוץ לשטחי הרשות ומהווים מטריה ארגונית ואידיאולוגית לארגונים השונים הפועלים בשטחי הרשות.

בעבירות מסוג זה יש להעביר מסר חד משמעי של החמרה והרתעה, היינו, ראוי לתת במקרים כגון דא משקל רב יותר לאלמנט ההרתעה מאשר לשיקולי הענישה האחרים. עבירות מסוג זה מחייבות ענישה קשה, ממשית וכואבת, אשר תרתיע עבריינים פוטנציאליים מליטול חלק, במישרין או בעקיפין, במעשי טרור (ראו לעניין זה: [ע"פ 3894/04 סברי אבו מיאלה נ. מדינת ישראל](#), www.nevo.co.il; [פ"ח \(מחוזי-חיפה\) 1076/04 מדינת ישראל נ' זאהר בן יוסף דיאב עלי](#), www.nevo.co.il).

בעד"י [4082/08 אשרף חאמד נ' התביעה הצבאית](#), אשר הוגש לעיוני על ידי התובע הצבאי, צוטטו על ידי בית המשפט הצבאי לערעורים בהקשר זה, הדברים הבאים הלקוחים מע"פ [3827/06 פלוני נ' מדינת ישראל](#) על ידי כב' השופטת עדנה ארבל:

"החיים בצל איומי טרור הפכו בעידן הנוכחי למציאות גלובלית. החשש ממחיר הדמים שגובות פעולות טרור אינו נחלתם של אזורים ומדינות הנתונים לסכסוכים ממוקדים אלא הוא קיים כאיום ממשי ומוחשי על חייהם של מיליונים בכל היבשות, בכל קצווי תבל. המאבק בטרור הפך לאתגר עולמי, הטרור הפך לאויבה של תפישת העולם הדמוקרטית ששמה לה למטרה את הבטחת חירויות האדם והאזרח – את הזכות לחיים, את השוויון ואת כבוד האדם, את חופש הדת וחירויות נוספות שאינן מתיישבות עם תפישות העולם בהן אוחזים על פי רוב ארגוני הטרור."

לא למותר לציין, כי לאינטרנט יכולת לתרום תרומה ניכרת לשימון גלגלי הטרור, בהעבירו את המסרים המסוכנים של אותם ארגוני טרור בתפוצה כלל עולמית. ארגוני הטרור למדו,

כי יש להקדיש ולהשקיע מחשבה, משאבים ומאמצים ניכרים בפעילות הסברתית ותקשורתית אף באמצעות האינטרנט, ולכך יש ודאי משקל ומשמעות בבואי לגזור את דינו של הנאשם.

לא אכחד לומר, כי קשה הייתה מלאכת גזירת הדין במקרה זה. מחד כאמור, שיקולי ההרתעה הינם פועל יוצא של מציאות חיינו ואין להתעלם מהם. כמו כן, עסקינן באתר המקדש ערכים בעלי סיכון רב, אשר השפעתם על ציבור גולשי האינטרנט עלולה להיות רבה וממשית. מאידך, עסקינן כאמור בנאשם אשר מעורבותו הסתכמה בגלישה בפורום המקדש את עקרונותיו של "הג'יהאד העולמי", ובפעילות פיקוח בו, בכל הקשור לתכנים המצויים בפורום זה בלבד. על אף שפעילותו כמפקח נמשכה תקופה לא קצרה, לא גלשו מעשיו של הנאשם אל מעבר לפעילותו כמפקח על התכנים בפורום האמור. לכן, לא ניתן לשלול את טענת הנאשם לפיה, מעורבותו במתן השירות לארגון האמור על דרך פיקוח על התכנים, נבעה משילוב של תמיכה רעיונית בעקרונות הג'יהאד העולמי בלא מעשים שהגשמתם, בצירוף סקרנות ועניין בתכנים השונים אשר התפרסמו בפורום זה.

יש ליתן את הדעת אף לנסיבותיו האישיות של הנאשם – שעברו נקי מכל מעורבות פלילית, שניהל עד להסתבכותו בפרשה אורח חיים נורמטיבי והיה לאזרח תורם ושומר חוק – נסיבות שיש בהן, בהצטרפן לנסיבות האחרות, כדי להטות את הכף לטובת הקלה מסוימת בעונשו.

בסופו של דבר, נראה לי, כי בשקלול השיקולים השונים, לרבות, נסיבותיו האישיות של הנאשם ומצבו הרפואי; הודאתו, עברו הנקי, איכות תיפקודו בפורום והעדר היוזמה מצידו להרחיב פעילותו מעבר לפעילות הפיקוח; העובדה כי במעשיו לא נגרם כל נזק מוחשי, על אף שלכשעצמם יש בהם כדי לחזק ולתמוך בארגון העוין את מדינת ישראל ואת זכות קיומה, החלטתי לגזור על הנאשם את העונשים הבאים:

- א. 14 חודשי מאסר לריצוי בפועל מיום מעצרו.
- ב. 12 חודשי מאסר על תנאי למשך 4 שנים מיום צאתו את הכלא והתנאי שלא יעבור עבירה על תקנות 84+85 [לתקנות ההגנה \(שעת חירום\)](#) וכן עבירה של מגע עם סוכן זר.
- ג. קנס כספי בסך 2,000 ₪ או חודשיים מאסר תמורתו. הקנס ישולם עד יום שחרורו ויהווה תנאי לו. מס' שובר: 3518.

זכות ערעור כחוק.

ניתן והודע בתאריך, 20/03/09, בפומבי ובמעמד הצדדים.

שופט

יריב נבון 3672/08-54678313

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה