 

**בבית הדין הצבאי המחוזי**

**במחוז שיפוטי צפון**

**בפני השופטים: סא"ל סיגל טורג'מן חזן – אב"ד**

רס"ן ערן ביטון – שופט

רס"ן אורי שמחאי – שופט

**בעניין: התובע הצבאי (ע"י ב"כ, קמ"ש שי שטרומינגר )**

**נגד**

**ב/\*\*\* סמל א' ח' (ע"י ב"כ, סרן חיים אזולאי ועו"ד (במיל') מיכאל כרמל)**

**הכרעת דין**

על פי הודאתו, מורשע הנאשם בעבירה של סיוע להוצאת נשק מרשות הצבא, לפי סעיף 78 לחוק השיפוט הצבאי, התשט"ו – 1955 וסעיף 31 לחוק העונשין, התשל"ז –1977, מתן אמצעים לביצוע פשע, לפי סעיף 498 לחוק העונשין, התשל"ז – 1977 ובעבירה של התנהגות שאינה הולמת לפי סעיף 130 לחוק השיפוט הצבאי, התשט"ו - 1955 , בהתאם לכתב האישום המתוקן ולפרטים הנוספים.

**ניתנה היום, 17.12.2019, והודעה בפומבי ובמעמד הצדדים.**

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**שופט אב"ד שופט**

**גזר דין**

# כתב האישום

הנאשם, סמל א' ח' הורשע בהתאם להודאתו במסגרת הסדר טיעון בעבירות של **סיוע להוצאת נשק מרשות הצבא**, לפי **סעיף 78 לחוק השיפוט הצבאי, התשט"ו-1955 וסעיף 31 לחוק העונשין, התשל"ז-1977**; **מתן אמצעים לביצוע פשע**, לפי **סעיף 498 לחוק העונשין** ו**התנהגות שאינה הולמת**, לפי **סעיף 130 לחוק השיפוט הצבאי**.

מכתב האישום המתוקן ומהפרטים הנוספים עלה, כי החל מחודש ינואר 2019 ועד למועד שאינו בידיעת התביעה סייע הנאשם למי שהיה באותה תקופה מפקדו, רס"ל מרציאנו, להוציא פרטי אמל"ח מן הצבא, לאחר שזה סיפר לו כי הוא "מתעסק באמל"ח" במובן של מוכר אמל"ח צבאי.

כך מפורט, שבמהלך התקופה שבין חודש ינואר 2019 ועד ליום 26 ביוני 2019 ב-11 הזדמנויות שונות הצטרף הנאשם לנסיעה ברכבו של רס"ל מרציאנו מחוץ ליחידה, כאשר זה הוציא ברכבו ברוסים ואמל"ח לצורך מכירתם. בשתיים מן ההזדמנויות המתין הנאשם, לבקשת רס"ל מרציאנו, מחוץ לגדר הבסיס והעמיס את הברוסים שהוסתרו בשיח לרכבו של האחרון. במהלך הנסיעות נתן הנאשם לרס"ל מרציאנו לבקשתו את מכשיר הטלפון הנייד שלו לצורך תיאום מכירת האמל"ח לאזרח ראמי יונס.

בשתי הזדמנויות נוספות אסף רס"ל מרציאנו את הנאשם מביתו והשניים נסעו בשעת לילה לבסיס ברמת הגולן, כשלבקשת המפקד לבש מדי ב' והעביר את מצב מכשיר הטלפון שלו למצב "טיסה" על מנת שנוכחותם במקום לא תתגלה. מבסיס זה הוציא רס"ל מרציאנו אמל"ח לרכבו. גם במהלך נסיעות אלה מסר הנאשם את מכשיר הטלפון שלו למפקד לבקשתו לצורך תיאום המכירה מול אותו אזרח. בעשותו את האמור נהג הנאשם בדרך שאינה הולמת את דרגתו או את מעמדו בצבא.

# נסיבותיו האישיות של הנאשם

הנאשם התגייס לשירות סדיר ביום 30 ביולי 2017 ושירת בתקופה הרלוונטית לכתב האישום בתפקיד סרס"פ בגדוד חש"ן XX תחת פיקודו של רס"ל מרציאנו. הוא הוכר כחייל בודד (ס/2). הוסכם בין הצדדים, כי במהלך שירותם המשותף ביחידה, דאג רס"ל מרציאנו לצורכי הנאשם, לציוד צבאי, ארוחות, סיגריות וכסף לסופי שבוע. מעיון בתדפיסו האישי (ת/1) עלה, כי לחובתו מספר עבירות משמעת מתקופת שירותו.

החקירה בתיק נפתחה בעקבות מידע מודיעיני שהוביל לחקירה של רס"ל מרציאנו. במהלך חקירת האחרון התעורר חשד אשר למעורבותו של הנאשם. כשנחקר הנאשם, הודה במיוחס לו והחל מיום 14 ביולי 2019 הוא מוחזק במעצר.

במתקן הכליאה נבחן הנאשם על ידי גורמי בריאות הנפש. חוות הדעת הפסיכיאטרית (ס/1) לימדה על סיפור חיים מורכב וסבוך, שבבסיסו חוסר במשענת הורית, שהצריך התמודדות עצמאית מגיל צעיר. מפאת צנעת הפרט נציין בקצרה, שהנאשם שביעי מבין 15 אחים (שני מבין שלושה אחים מאותם הורים). אביו של הנאשם מרצה עונש מאסר ממושך מאז היה הנאשם בן 3. אמו מתנגדת לאורח החיים החילוני ולשירות הצבאי של הנאשם. היא נישאה לאדם שנקט כלפיה אלימות קשה. גם בבית תיאר הנאשם יחסי אלימות בין האחים וכלפי האם ומצב כלכלי קשה מאוד שהובילו לכך שבגיל 12 עבר לפנימייה, עבורה נאלץ לטענתו לשלם בעצמו. לאור תיאור הדברים בפניהם, התרשמו הפסיכיאטר וראש צוות קב"נים מהפרעה הסתגלותית, ברקע בעיות משפחתיות ומצב נפשי מורכב. אשר על כן, הומלץ על התאמת פרופיל נפשי שהוביל לפיטוריו מן השירות ביום 25 בספטמבר 2019.

בדברו האחרון בפנינו הביע הנאשם צער על המעשים שעשה בידיעה ושלא בידיעה.

# ההסכמות בין הצדדים

הצדדים נקשרו בהסדר טיעון, אשר כלל תיקון של כתב האישום והצגת הסכמה עונשית. הם הסכימו על תקופת מאסר של אחד עשר חודשים, לצד עונשי מאסר מותנים וחילוט של מכשירו הסלולארי.

במסגרת הסכמותיהם הביאו בחשבון את חומרת העבירות בהן הורשע, כאשר באחת עשרה הזדמנויות נכח הנאשם ברכבו של רס"ל מרציאנו בזמן שזה הוציא אמל"ח מרשות הצבא, ובשתיים מהן אף נטל חלק אקטיבי. לצד זאת, נשקל חלקו המשני בביצוע העבירות, כשלרוב נהג בדרך פסיבית ואילו חלקו האקטיבי היה מצומצם, לבקשת המפקד ומיזמתו, על רקע מערכת היחסים הייחודית ביניהם שכללה טובות הנאה ויחס מיוחד. עוד התחשבו הצדדים בהודאתו של הנאשם במהלך החקירה שהובילה לקידום החקירה ובהודאתו לפני בית הדין שחסכה בזמן שיפוטי יקר, נוכח הוויתור על טענות ראייתיות, הקשורות לפגיעה בזכות ההיוועצות ולשאלת המודעות של הנאשם לטיב התכנית במלואה ולטיב האמל"ח שנמצא רכב. בנוסף התחשבו בנסיבותיו האישיות מבית שעל בסיסן ועל בסיס מצבו הנפשי הוחלט על התאמת הפרופיל ופיטוריו מן הצבא. אשר לענישה הכלכלית המקובלת בענישה בגין עבירות מסוג זה, ביקשו להטילה בדרך של חילוט מכשיר הטלפון הסלולארי, בהתחשב במשמעויות עבור מי שהוגדר במהלך שירותו כחייל בודד.

להשלמת התמונה צויין, כי עניינו של רס"ל מרציאנו תלוי ועומד בפני בית דין זה וגם נגד האזרחים המעורבים בפרשה הוגשו כתבי אישום לבית המשפט המחוזי בחיפה.

# דיון והכרעה

הוצאת נשק מרשות הצבא היא מעשה חמור המסכן את ביטחון הציבור ושלומו, בפרט מקום בו ידועה הכוונה להעבירו לידיים בלתי מורשות תמורת בצע כסף. ביצוע העבירה פוגע קשות באמון הניתן בחיילים, שנגישותם קלה ופשוטה לאמצעי לחימה במהלך שירותם הצבאי. בתי הדין הצבאיים עמדו על הצורך להרתיע ולהעניש בחומרה את מבצעי עבירות אלה באמצעות עונשי מאסר ממושכים של מספר שנים גם כאשר מדובר במי שסייע לביצוען (ע/38/07 **סג"ם נוג'ידאת נ' התצ"ר**; ע/99/08 **רב"ט נגיבי נ' התצ"ר**; ע/153/07 **התצ"ר נ' רב"ט רשטניאק**; ע/64/07 **טור' ביאדגלין נ' התצ"ר**; ע/127/01 **התצ"ר נ' רב"ט דבקרוב**; ע/99/13 **סמ"ר אלירן שמאי נ' התצ"ר**).

מסכת האירועים שנפרשה בפנינו בכתב האישום לימדה על מעורבותו של הנאשם בהוצאת אמל"ח מן הצבא. אף שתיאור העבירות מלמד על מעורבות משנית של הנאשם לעומת חלקו היוזם והאקטיבי של רס"ל מרציאנו; בכל זאת נמשכה מעורבותו במשך כחצי שנה במספר הזדמנויות, בין בנסיעה משותפת, בין בסיוע פיזי בשתיים מן ההזדמנויות ובין במתן מכשיר הטלפון לצורך תיאום המכירה. כל זאת, תוך שידע הנאשם על עיסוקיו של רס"ל מרציאנו ועל כוונתו להוציא אמל"ח בכמות משמעותית מן הצבא למכירה.

עיון בפסיקה שהוצגה בפנינו לימד, שהסכמת הצדדים בכל הנוגע לתקופת המאסר מקלה ונמצאת ברף התחתון של מתחם הענישה. אולם, לאחר ששמענו את טיעוני הצדדים לפנינו ועיינו בחוות הדעת הנפשית, השתכנענו לבסוף, שהבנת המעשים לאור הרקע המשפחתי ומאפייני האישיות של הנאשם ולאור הקשר המיוחד עם רס"ל מרציאנו מציירת את מעשיו באור שונה. הנאשם היה פקודו של רס"ל מרציאנו והוסכם כאמור על הצדדים, כי זה תמך בו בתוך המסגרת הצבאית ומחוצה לה. תיאור העבירות מלמד על היזמה וההובלה של רס"ל מרציאנו את הנאשם לביצוע המעשים, כאשר זה נעתר לכל בקשותיו. טען הסנגור, כי בין השניים נוצרה מערכת יחסים שונה וייחודית שיצרה מחויבות כלפיו, בפרט עקב טובות ההנאה שקיבל ממנו. לטענתו, מילא רס"ל מרציאנו עבור הנאשם את הוואקום המשפחתי שנוצר בחייו ובפרט את דמות האב החסרה מילדות. טענותיו של הסנגור בהקשר זה קיבלו תימוכין בחוות הדעת הנפשית שהוצגה לעיוננו, שהתייחסה לרקע המשפחתי והנפשי של הנאשם ולסיפור חייו.

בנוסף לכך, התרשמנו משירותו הצבאי של הנאשם במשך שנתיים למרות נסיבותיו המורכבות; מהודאתו במהלך החקירה, על רקע הקשיים הראייתיים בגבייתה; ומחרטתו בפנינו, שיש בה משום נטילת אחריות על המעשים.

לאור כל אלה, מתוך מחויבות לכלל שהסדרים יש לכבד כל עוד אין הם חורגים ממתחם הסבירות, אף אם נמצאים הם בחלקו התחתון של המתחם; ומתוך תקווה שינצל הנאשם את ההזדמנות שניתנה לו לעלות על דרך הישר, החלטנו לכבד את ההסדר. עם זאת, מצאנו לאזן את תקופת המאסר המקלה באמצעות הטלת עונש מאסר מותנה מרתיע שיכלול גם עבירות של הוצאת אמל"ח וגם עבירות של שליחת יד ברכוש הזולת.

מצאנו גם שיש טעם בהסכמת הצדדים לבקש לחלט את מכשיר הטלפון במקום לעתור להטלת עונש כספי בנסיבותיו המיוחדות של הנאשם על רקע מצבו הכלכלי ובהתחשב בכך שלא קיבל תמורה כספית ישירה בגין מעשיו.

# סוף דבר

**על הנאשם נגזרים, אפוא, העונשים הבאים:**

1. **אחד עשר (11) חודשי מאסר לריצוי בפועל, שיימנו החל ביום מעצרו.**
2. **עונש מאסר מותנה בן שנים עשר (12) חודשים למשך שלוש (3) שנים, שלא יעבור עבירות בנשק לפי** [**חוק העונשין**](http://www.removed.url)**.**
3. **עונש מאסר מותנה בן שנים עשר (12) חודשים למשך שנתיים (2), שלא יעבור עבירה שעניינה הוצאת נשק מרשות הצבא.**
4. **עונש מאסר מותנה בן ששה חודשים (6) חודשים למשך שנתיים (2) שנים, שלא יעבור כל עבירה שעניינה שליחת יד ברכוש הזולת.**
5. **הנאשם יורד לדרגת טוראי.**
6. **אנו מורים, בהתאם להוראת סעיף 39(א) לפקודת סדר הדין הפלילי (מעצר ויפוש) [נוסח חדש], התשכ"ט – 1969, על חילוט מכשיר הטלפון הנייד של הנאשם מסוג "סמסונג J5", אשר שימש לביצוע העבירות נשוא כתב האישום או שווה ערך לרכוש זה.**

**זכות ערעור כחוק.**

**ניתנה והודעה היום 9 בינואר 2020, ‏י"ד טבת, תש"פ, בפומבי, במעמד הצדדים והנאשם.**

**­­­­­\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**שופט אב"ד שופט**

**העתק נכון מהמקור  
רס"ן גלעד הרמן   
ק' בית הדין**

**נערך על ידי ש.פ.**

**בתאריך 28.01.2020**

**חתימת המגיה:**