

ת"פ 20098/06/16 - מדינת ישראל נגד אחמד מסארווה

בית המשפט המחוזי בתל אביב - יפו
ת"פ 20098-06-16 מדינת ישראל נ' מסארווה

לפני
המאשימה
כבוד השופט מרדכי לוי
מדינת ישראל
ע"י ב"כ עוה"ד יוני חדד ואיתי גוהר ממחלקת
הסייבר בפרקליטות המדינה

נגד
הנאשם
אחמד מסארווה
ע"י ב"כ עו"ד אחמד יונס

גזר דין

פתח דבר

- ביום 8.6.16 הוגש נגד הנאשם כתב אישום, שתוקן על ידי המאשימה ביום 3.7.16 - לפני ההקראה.
ביום 25.10.16 הורשע הנאשם, על פי הודאתו בעובדות כתב האישום המתוקן, במסגרת הסדר טיעון, בעבירות הבאות:
באישום הראשון: חדירה למחשב כדי לעבור עבירה אחרת, לפי סעיף 5 לחוק המחשבים, התשנ"ה-1995 (להלן: "**חוק המחשבים**") (ריבוי עבירות); **ניסיון לחדירה למחשב כדי לעבור עבירה אחרת**, לפי סעיף 5 לחוק המחשבים ביחד עם סעיף 25 לחוק העונשין, התשל"ז-1977 (להלן: "**חוק העונשין**") (ריבוי עבירות); **ופגיעה בפרטיות**, לפי סעיף 2(5) ביחד עם סעיף 5 לחוק הגנת הפרטיות, התשמ"א-1981 (ריבוי עבירות).
באישום השני: מידע כוזב, לפי סעיף 3(א)(1) לחוק המחשבים (ריבוי עבירות); **וקבלת דבר במרמה בנסיבות מחמירות**, לפי סעיף 415 סיפא לחוק העונשין (ריבוי עבירות).
באישום השלישי: חדירה לחומר מחשב כדי לעבור עבירה אחרת, לפי סעיף 5 לחוק המחשבים (ריבוי עבירות); **גניבה**, לפי סעיף 384 לחוק העונשין (ריבוי עבירות); **ניסיון גניבה**, לפי סעיף 384 ביחד עם סעיף 25 לחוק העונשין (ריבוי עבירות); **והתחזות כאדם אחר**, לפי סעיף 441 לחוק העונשין (ריבוי עבירות).
באישום הרביעי: הונאה בכרטיס חיוב בנסיבות מחמירות, לפי סעיף 17 לחוק כרטיסי חיוב, התשמ"ו-1986 (ריבוי עבירות).
באישום החמישי: הלבנת הון, לפי סעיף 3(א) לחוק איסור הלבנת הון, התש"ס-2000.

2. הסדר הטיעון כלל עתירה מוסכמת להטיל על הנאשם 31 חודשי מאסר בפועל (בניכוי תקופת מעצרו - 107 ימים), לצד מאסר על תנאי. כמו כן, הוסכם כי מועד כניסתו של הנאשם למתקן הכליאה יהיה בסוף חודש יולי 2017 ושעד למועד זה תנאי השחרור הנוכחיים יישארו על כנם.

באשר לפריטים הנכללים בבקשת החילוט גובשו בין הצדדים הסכמות כדלקמן: יחולט סכום של ₪ 100,000 מתוך הסכום שנתפס במזומן, כאשר היתרה תושב לנאשם באמצעות בא-כוחו; יחולטו גם כרטיסי החיוב, כרטיסי ה-SIM, הנעליים, הבשמים והרחפן; המחשבים שנתפסו בחדרו של אחיו של הנאשם, מר עלי מסארווה, יושבו לאח; מחשב נייד שנתפס בחדרו של אחיו של הנאשם, מר צלאח מסארווה, יושב לאח; מתוך כלל המחשבים שנתפסו בחדרו של הנאשם, יחולטו מחצית המחשבים, וגם יחולטו מחצית מכלל הטלפונים שנתפסו בחדרו - והכל כפי שמפורט ברשימה **ת/1**.

3. להלן עיקרי העובדות של כתב האישום המתוקן, שבהן כאמור הודה הנאשם.

על פי **החלק הכללי בכתב האישום המתוקן**, במהלך שנת 2015 או בסמוך לכך, הגה הנאשם תכנית עבריינית כדלקמן:

(א) לפעול להשגת קוד משתמש וסיסמה לצורך חדירה לחשבונות בנק של לקוחות בישראל, דרך אתרי האינטרנט המאובטחים של הבנקים, וכן להשגת פרטי כרטיס חיוב ועותק דיגיטלי של מסמכים רשמיים מזהים, לצורך ביצוע עסקאות תוך התחזות לבעליהם;

(ב) לחדור ללא הרשאה לחשבונות הבנק באמצעות קוד המשתמש והסיסמה ולמשוך כספים מהחשבונות או להעבירם לחשבונות, דרכם יוכל הנאשם לקבל את הכספים;

(ג) להשתמש בפרטי כרטיסי החיוב ובעותק דיגיטלי של מסמכים רשמיים מזהים לצורך ביצוע עסקאות באמצעותם, תוך התחזות לבעליהם, ובכלל זה רכישת מוצרים ושירותים עבור הנאשם ולשימוש והשתתפות בהימורי ספורט.

במועדים שונים במהלך השנים 2015-2016 או בסמוך לכך היו בשימוש של הנאשם חשבונות דוא"ל שונים; 27 כרטיסי "סים" למכשירי טלפון נייד; וכן מאגרי מידע בלתי חוקיים; במועד שאינו ידוע החזיק הנאשם מאגר "אגרון" שבו פרטי כלל אזרחי המדינה מתוך מרשם האוכלוסין.

במסגרת התכנית העבריינית ולשם קידומה, הנאשם השיג קוד משתמש וסיסמה של עשרות לקוחות בנקים וכן פרטי כרטיסי חיוב ועותק של מסמכי הזדהות רשמיים, בין היתר, באמצעות פעולות "דיוג". במסגרת פעולות אלו שלח הנאשם אל לקוחות הבנקים מסרונים כוזבים והודעות דוא"ל כוזבות, אשר נחזו להיות הודעות מאת הבנק או מאת גוף פיננסי אחר, הקוראות ללקוח להיכנס לקישור המצורף למסרון או להודעת הדוא"ל, להזין פרטים אישיים, לרבות קוד המשתמש והסיסמה להתחברות לחשבון הבנק, פרטי כרטיס החיוב שלו ועותק דיגיטלי של מסמכים רשמיים מזהים. כניסת לקוח הבנק לקישור הפנתה את הלקוח ללא ידיעתו אל עמוד כוזב ומטעה בעל כתובת אינטרנט הנחזית להיות עמוד הכניסה לאתר הבנק. הפרטים האישיים שהוזנו הועברו לנאשם או למי מטעמו.

הנאשם או מי מטעמו חדר באמצעות רשת האינטרנט אל חשבונות הבנק ולאחר מכן הוא משך כספים וניסה

למשוך כספים באחת משלוש הדרכים הבאות: העברות בנקאיות להטענת כרטיסים נטענים של מט"ח המונפקים על ידי בנק הדואר; העברות לנותן שירותי מטבע לרכישת "ביטקוין"; והעברות באמצעות שירות SMS. במקביל, הנאשם ביצע וניסה לבצע הונאות רבות בכרטיסי חיוב.

היקף הנזק הכלכלי מהפעולות הנ"ל עומד על סך של 338,310 ₪.

הנאשם או מי מטעמו ביצע פעולות בכסף הגנוב ובמוצרים ובשירותים שאותם קיבל במרמה, שעה שידע שמדובר ברכוש אסור, ועשה כן כשהוא מקפיד להסתיר דבר מעורבותו, תוך התחזות לאחרים ובמטרה להסתיר ולהסוות את מקור הכסף הגנוב, את זהות בעלי הזכויות בו, את מיקומו, את תנועותיו ואת הפעולות הנוספות שייעשו בו.

על פי עובדות האישום הראשון, הנאשם חדר וניסה לחדור שלא כדין לחומר מחשב הנמצא במחשב, במטרה להשתמש במידע לפעילותו העבריינית והעתיק תוכן שלא נועד לפרסום, ללא רשות, ובו פרטי משתמש, כתובת דוא"ל, מספרי טלפון נייד, פרטי הגישה לשרתי האתרים כמנהל האתר ועוד, אשר שימשו את הנאשם לביצוע העבירות.

על פי עובדות האישום השני, הנאשם קיבל במרמה את קוד המשתמש והסיסמה, בנסיבות מחמירות וזאת לנוכח התכנון והתחכום הרב באופן ביצוע העבירות, לנוכח רגישות המידע שאותו קיבל במרמה, ובהתחשב בכך שהמידע שהתקבל שימש לשם ביצוע עבירות נוספות.

על פי עובדות האישום השלישי, הנאשם חדר שלא כדין לחומר מחשב הנמצא במחשב וזאת כדי לעבור עבירה נוספת של גניבה, וגנב כסף מחשבונות הבנק. בנוסף, ניסה הנאשם לגנוב כספים מחשבונות בנק נוספים שאליהם חדר הנאשם שלא כדין, והציג עצמו בכזב כאדם אחר בכוונה להונות.

על פי עובדות האישום הרביעי, הנאשם השתמש במרכיביהם של כרטיסי חיוב בכוונה להונות, וקיבל בדרך זו כסף ורכוש בשווי כולל של 121,563 ₪. הנאשם עשה כן בנסיבות מחמירות וזאת לנוכח התכנון, השיטתיות והתחכום באופן ביצוע העבירות וכן לנוכח ריבוי המקרים ומשך התקופה שבה עשה כן.

על פי עובדות האישום החמישי, הנאשם עשה פעולות בכסף הגנוב בידיעה שהנו רכוש אסור, ובמטרה להסתיר או להסוות את מקורו, את זהות בעלי הזכויות בו, את מיקומו ואת תנועותיו. מקור הרכוש האסור, במישרין או בעקיפין, הנו בעבירות הגניבה וקבלת דבר במרמה בנסיבות מחמירות, אשר נעברו על ידי הנאשם. בין היתר קיבל הנאשם בדרך זו סך של \$10,000.

עיקרי טענות הצדדים

4. בטיעונו לעונש, **עתר ב"כ המאשימה לכבד את הסדר הטיעון ולהטיל על הנאשם 31 חודשי מאסר בפועל**, לצד מאסר על תנאי וחילוט על פי המתווה שעליו הסכימו הצדדים.

ב"כ המאשימה ציין כי עבירות לפי חוק המחשבים הן קלות לביצוע וקיים בהן פוטנציאל נזק משמעותי של פגיעה כלכלית בסכומים גבוהים וכלפי אנשים רבים. כמו כן, מדובר בעבירות שקשה לרשויות למנוע או לאכוף אותן. הודגש כי קיומה של זירת מסחר בטוחה ויעילה במרחב הווירטואלי הינה אינטרס חברתי חשוב ביותר שיש להגן עליו.

עם זאת, הוטעם כי הנאשם הודה בכל העבירות המיוחסות לו, נטל אחריות על מעשיו וחסך ניהול הליכים משפטיים ממושכים בתיק שבו כ-100 עדי תביעה. הנאשם כבן 28, מאורס, וירצה על פי הסדר הטיעון עונש מאסר לא מבוטל של 31 חודשים מאחורי סורג ובריח.

ב"כ המאשימה הוסיף כי המאשימה הסכימה שהנאשם יחל לרצות את עונש המאסר בפועל ביום 30.7.17, על מנת לאפשר לו לסיים את כל הכרוך בנושא האירוסין והחתונה שלו.

ב"כ המאשימה הגיש את גיליון הרשעותיו של הנאשם (ת/2). לחובת הנאשם הרשעה משנת 2009 בעבירה של חדירה לחומר מחשב ובעבירה של מחיקה או שינוי חומר מחשב, שבגינן הושת על הנאשם עונש של מאסר על תנאי; וכן הרשעה משנת 2008 בעבירה של חבלה חמורה ובעבירה של חבלה כשהעברין מזוין, שבגינן הוטלו על הנאשם 30 חודשי מאסר בפועל.

5. **גם ב"כ הנאשם ביקש לכבד את הסדר הטיעון** וציין כי מדובר בכתב אישום הכולל 106 עדי תביעה; ועל אף שהיה בסיס לנהל הליך משפטי לגבי חלק מהעבירות הצדדים הגיעו למתווה מוסכם בעניין העונש. בעקבות הודאתו של הנאשם נחסך זמן שיפוטי יקר והעונש שהוסכם מצוי במתחם הענישה בגין עבירות דומות, אם לא חמור מהמתחם.

הסניגור ביקש כי מכשיר הטלפון הנייד מסוג LG שמספרו 12 ברשימת החילוט ת/1 יוחזר לנאשם וטלפון נייד מסוג איפון שמספרו 38 ברשימה ת/1 יחולט במקומו; ב"כ המאשימה השאיר את העניין לשיקול דעת בית המשפט.

6. הנאשם בחר שלא להוסיף על דברי סניגורו.

דין והכרעה

7. העבירות שבוצעו על ידי הנאשם הן חמורות ביותר. במעשיו של הנאשם, שהובאו בתמצית לעיל, בולטות מספר נסיבות לחומרה ובהן בעיקר התכנון וכן התחכום הרב שבמעשים, הנזק הרב שנגרם בפועל ופוטנציאל הנזק הנוסף שעלול היה להיגרם, למספר גבוה של אנשים תמימים.

עם זאת, כפי שהטעים ב"כ המאשימה, במסגרת הסדר הטיעון נלקחו בחשבון הודאת הנאשם בכתב האישום והחיסכון בניהול הליך משפטי ממושך שהיה כרוך בשמיעת עדי תביעה רבים (106 עדי תביעה בכתב האישום).

כידוע, סטייה מהסדר טיעון תיעשה במקרים חריגים ונדירים בלבד [על כך ראו למשל: ע"פ 7757/11 פלוני נ' **מדינת ישראל** (13.2.2013); כן ראו והשוו: ע"פ 1958/98 פלוני נ' **מדינת ישראל**, פ"ד נז(1) 577 (2002)].

בנסיבות הכוללות של המקרה דנא, הגעתי למסקנה כי הסדר הטיעון הנו סביר ועל כן יש לכבדו.

אמנם, התלבטתי האם לקבל את עתירת הצדדים לתחילת ריצוי המאסר בפועל ביום 30.7.16. אולם, אף שיחלוק פרק זמן ממושך למדי בין המועד שבו ניתן גזר הדין לבין מועד תחילת ריצוי המאסר, החלטתי בסופו של דבר לכבד גם את ההסכמה שהושגה בין הצדדים בעניין זה במסגרת הסדר הטיעון וזאת בשים לב לאירוסיו של הנאשם ולנישואיו הקרבים.

סוף דבר

8. סוף דבר, החלטתי להטיל על הנאשם את העונשים הבאים:

א. **31 חודשי מאסר בפועל**, בניכוי 107 ימי מעצרו;

ב. 18 חודשי מאסר על תנאי למשך 3 שנים מיום השחרור מהמאסר, והתנאי הוא כי הנאשם לא יעבור בתקופת התנאי אחת מעבירות הפשע שבהן הורשע;

ג. 10 חודשי מאסר על תנאי למשך 3 שנים מיום השחרור מהמאסר, והתנאי הוא כי הנאשם לא יעבור בתקופת התנאי אחת מעבירות העוון שבהן הורשע.

ניתן בזה צו חילוט על פי ההסכמות שאלהן הגיעו ב"כ הצדדים כמפורט לעיל וב-1/ת, בכפוף לכך שמכשיר הטלפון הנייד מסוג אייפון (מס' 38 ברשימה 1/ת) יחולט במקום מכשיר הטלפון הנייד מסוג LG (מס' 12 ברשימה הנ"ל), כפי שביקש ב"כ הנאשם, ללא התנגדות מצד ב"כ המאשימה.

הנאשם יחל את ריצוי מאסרו, כמוסכם בין הצדדים במסגרת הסדר הטיעון, ביום 30.7.17; ועליו להתייצב במועד זה עד השעה 08.00 בבית המעצר ניצן, אלא אם כן יאשר שב"ס מראש לנאשם להתייצב במקום כליאה אחר.

עד להתייצבותו של הנאשם לתחילת ריצוי המאסר, יישארו על כנם כל תנאי השחרור הנוכחיים, לרבות איסור היציאה של הנאשם מישראל.

זכות ערעור תוך 45 ימים מהיום

ניתן היום, י"ז טבת תשע"ז, 15 ינואר 2017, במעמד הצדדים.

מרדכי לוי, שופט