|  |  |
| --- | --- |
| **בית משפט השלום בירושלים** | |
| ת"פ 5032-11-21 מדינת ישראל נ' עודה |  |

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| לפני | **כבוד השופט ארנון איתן** | |
| בעניין: | **המאשימה** | **מדינת ישראל**  באמצעות פרקליטות מחוז ירושלים |
|  | **נגד** | |
|  | **הנאשם** | **עלי עודה**  ע"י ב"כ עוה"ד חאלד אזברגה |

חקיקה שאוזכרה:

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [91](http://www.nevo.co.il/law/70301/91), [144 ב](http://www.nevo.co.il/law/70301/144b.a)(א)

|  |
| --- |
| **גזר דין** |

1. הנאשם הורשע על פי הודאתו בשתי עבירות של הסתה לגזענות, לפי [סעיף 144 ב(א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/144b.a) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), תשל"ז 1977.
2. על פי הנטען בכתב האישום, בשני מועדים ביום 6.5.2017 וב-20.8.2017 במהלך היום, הנאשם הגיע לרחבת הר הבית בירושלים. עמד על במה מאולתרת ונשא נאום, באוזני קבוצת אנשים התכנסה במקום ובנוכחות כלי תקשורת:
3. ביום 6.5.2017 במהלך הנאום שנשא אמר הנאשם בין היתר את הדברים הבאים:
4. "סוגיית האסירים בבתי הכלא של הכיבוש אינה מנותקת מסוגיית אנשי פלסטין ומסוגיית (האומה האסלמית) והיא הסוגיה הגדולה והיא היעדר החליפות. נכון הו עבדי אללה בנפילת החליפות נכבשה פלסטין על ידי היהודים, נשפך דם וחולל כבוד הנשים, הושפלו השיחים ונרצחו ילדים בידי יהודים. הו אומות האסלם, אם תאחזו בנשק למען שליטכם ואדוניכם. דעו שהשליטים הרשעים אכזבו אתכם ופנו לאמריקה ולמערב. ומצד שני, אם הרמתם את נשקכם כדי לרצות את אללה וזוהי הסיבה הזמן שלכם הגיע לגייס את צבאותיכם לסיוע למוסלמים בכל המקומות, כדי להשמיד את הישות היהודית המגעילים תשמידו אותו. אללה השמד את הממשלות והמדינות אללה השמד את הרשות של הבושה וחוסר הכבוד ואללה השמד את היהודים בכלל, אללה אפשר לנו להשיג את צוואתכם. אלוהים העניק לנו את כבוד החליפות בקרוב".
5. בתגובה לדברים אלו חזר הקהל והשיב "אמן"
6. ארגון "דעא"ש" או המדינה האסלמית הוכרז כהתארגנות בלתי מותרת על ידי שר הביטחון בתאריך 3.9.2014.
7. בתאריך 28.10.2015 הוכרז דאע"ש כארגון טרוריסטי לפי הפקודה למניעת טרור, ומאז 1.1.2016 הוא מהווה ארגון טרור לפי חוק המאבק בטרור. הארגון מהווה ארגון מחבלים כהגדרתו [בסעיף 91](http://www.nevo.co.il/law/70301/91) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301).
8. דאע"ש מקורו בארגון אל קאעידה בעיראק, והוא ארגון מחבלים קיצוני ביותר, הנמנה על ארגוני ג'יהאד עולמי. משנתו של הארגון מצדדת בתפיסת הסלפייה ג'יהאדיה לפגיעה במשטרים כופרים שאינם הולכים בדרך האסלם וביניהם מדינת ישראל.
9. ביום 18.8.2017 בוצע על ידי ארגון דאע"ש פיגוע דריסה בברצלונה במהלכו נרצחו 15 בני אדם ולמעלה ממאה איש נפצעו.
10. ביום 20.8.17 במהלך נאום שנשא, אמר הנאשם, בין היתר את הדברים הבאים:
11. "הו הפלגים והגדודים הנאבקים בעיראק בסוריה ובכל מקום, במקום להרוג אחד את השני למען הכופרים ואם אתם לא יכולים להילחם המוסלמים הפושעים לפחות אל תפנו את הנשקים לעבר אחיכם אלא לעבר אויבכם, לעבר אויבי האומה האיסלמית. הו משרתי אללה אתמול לאחר הפעולה בברצלונה, החלו שליטי המדינות הערביות לגנות את המעשה הנפשע וייחסו אותו לאסלאם ולמוסלמים שהם לא קשורים. ובאותו הזמן ממשלת הרשע של המדינות שולחת את מטוסיהם, טנקיהם וכלי נשקם לרצח מוסלמים בעיראק, בסוריה בלוב בתימן. הו אומות האסלם אוי המוסלמים ידוע וברור. אויבי האסלם הם אמריקה רוסיה בריטניה ויהודים הארורים. אללה השמד את כל היהודים כולם, הו אללה תן לנו לאחוז בצווארים.
12. בתגובה לקריאות הנאשם חזר הקהל והשיב "אמן".
13. המאשימה ציינה בטיעוניה, כי הנאשם נעדר רישום פלילי.
14. צוין, כי מעבר לתוכן הדברים אותם נשא בנאום הגובלים בהסתה חמורה, הנאשם קרא להשמדת היהודים, כך שמידת הפגיעה בערך המוגן הינה גבוהה. בנוסף, שני האירועים התרחשו ברחבת הר הבית, בליווי תקשורת ובפני מאמינים שהתקבצו סביבו, והשיבו לנאשם לאחר דבריו במילה "אמן", כך שאף מידת התפוצה להם זכו הדברים הייתה גדולה.
15. המאשימה ביקשה לקבוע מתחמי ענישה נפרדים לכל אחד מהפרסומים, החל מ-10 חודשים ועד 18 חודשים. לקולא ציינה את הודאת הנאשם, והחיסכון בזמן שיפוטי, אף שבשרות המבחן נטילת האחריות הייתה חלקית. עוד צוין, כי המלצת שרות המבחן להטלת צו של"צ אינה תואמת את נסיבות המקרה.
16. במכלול הדברים ביקשה המאשימה להטיל על הנאשם 16 חודשי מאסר לצד ענישה נלווית לרבות קנס משמעותי.
17. ב"כ הנאשם ביקש ליתן דגש לתיקון שנעשה בכתב האישום. לדבריו בתיקי ביטוי המגמה היא להכיל את הביטוי על אף חומרתו. עוד צוין, כי הנאשם נשא את דבריו באופן ספונטני, ובלא הכנה מוקדמת, ואף מתוכנם של הדברים ניתן ללמוד כי הם נעדרי סדר וארגון.
18. לדעת הסנגור קיימים תיקים מסוג זה בהם הוטל צו של"צ, כהמלצת שרות המבחן כעת, ובענייננו יש לקבוע מתחם עונש כולל שבין צו של"צ ועד מספר חודשים שניתן לבצעם בעבודות שירות. נטען, כי מאז אותם אירועים חלף פרק זמן משמעותי של כ-7 שנים, כאשר רף החומרה שבמעשים הינו על הצד הנמוך, ועל כן יש לקבוע את עונשו של הנאשם בתחתית מתחם זה.

**דיון:**

1. הנאשם פגע במעשיו בערכים מוגנים הנוגעים בשמירה על ביטחון הציבור, סדר ציבורי ושלומו של הפרט.
2. תוכנם של הפרסומים, וכן העובדה שמפריד ביניהם פרק זמן של מספר חודשים, והוא נעשה על רקע סוגיית האסירים באירוע הראשון, או הפיגוע שביצע דאע"ש בפרסום השני, אינם יכולים לבסס אלא את המסקנה, כי הנאשם פעל בשיקול דעת ומחשבה, ונאומים אלו מבטאים את עמדתו, והם נעשו מתוך מטרה ברורה להפיצם. כאמור בכתב האישום, הנאשם הגיע לרחבת הר הבית בירושלים, ונשא את שני הנאומים על במה מאולתרת באוזני קבוצת אנשים, ובנוכחות תקשורת, במהלכם הסית כנגד יהודים ואחרים. את פיגוע הדריסה שבוצע על ידי ארגון דאע"ש בברצלונה, במהלכו נרצחו 15 בני אדם, ולמעלה מ-100 אנשים נפצעו כינה בנאום "פעולה", תוך שקרא לאלוהים בנאומיו להשמדת היהודים או במילותיו שלו: "תן לנו לאחוז בצווארם".
3. ניתוח הפסיקה מלמד כי בעבירות דומות הוטלו על דרך הכלל עונשי מאסר. ראו לדוגמה:
4. ([ת"פ 14839-05-19](http://www.nevo.co.il/case/25672409) מדינת ישראל נגד ופאא אבו ג'ומעה (9.11.2020), [ת"פ 44920-12-14](http://www.nevo.co.il/case/18750191) מדינת ישראל נגד אברהים עבאדין (9.6.2015), [רע"פ 4175/19](http://www.nevo.co.il/case/25796849) אליהו מועלם נגד מדינת ישראל (22.7.2019), [ת"פ 8247-04-18](http://www.nevo.co.il/case/23845840) מדינת ישראל נגד דירבאס (3.7.2018)).
5. סבורני, כי בנסיבות המקרה שבפנינו, ונוכח המועדים בהם פורסמו הדברים, יש לקבוע את מתחם העונש ההולם החל ממאסר למשך 8 חודשים ועד 20 חודשים, לצד ענישה נלווית.
6. אשר לעונש המתאים בתוך המתחם יש להביא במסגרת שיקולי הענישה את הנסיבות הבאות: הנאשם כבן 44 אב לשני ילדים. הנאשם נעדר רישום פלילי, והוא נטל אחריות על מעשיו בבית המשפט. מנגד, במסגרת תסקיר המבחן התקשה ליטול אחריות מלאה על המעשים, אף שהביע חרטה על מעורבותו בביצוען.
7. שרות המבחן מתרשם, כי הנאשם מבטא חוסר שיקול דעת וקושי בבחינת השלכות מעשיו, ואלו מהווים לדעתם גורמי סיכון. לצד זאת, ובבחינת גורמי סיכוי צוין, כי הנאשם מנהל אורח חיים נורמטיבי בתחומי עבודה ומשפחה.
8. בנסיבות אלו, ממליץ שרות המבחן להטיל על הנאשם ענישה חינוכית- שיקומית בדמות צו של"צ בהיקף 250 שעות.
9. תמים דעים אני עם עמדת המאשימה לכך שהמלצתו של שרות המבחן אינה הולמת את נסיבות המקרה, ונוכח חומרת המעשים, יש להטיל על הנאשם עונש הכולל רכיב של מאסר. יחד עם זאת, ובנסיבות מקרה זה סברתי, כי ניתן לשקול בחיוב את האפשרות לכך שהנאשם ייבצע את העונש בדרך של עבודות שירות, ולא מאחורי סורג ובריח, זאת משום הטעמים הבאים:
10. המדובר בשני פרסומים שנעשו במהלך שנת 2017. מאז חלף פרק זמן משמעותי של כ-7 שנים, ולא נמסר לי על מעורבות פלילית נוספת של הנאשם בעבירות דומות, או בכלל. שנית, עיון בתיק בית המשפט מלמד, כי תיק זה הוגש לבית המשפט ביום 2.11.2021, קרי, שלוש וחצי שנים מעת ביצוען של העבירות. בנוסף, התיק לא הוגש כתיק מעצר, זאת בשונה ממקרים דומים בהם על דרך הכלל הוגשו כתבי אישום בעבירה מסוג זה, לצד בקשות מעצר.
11. ער אני לכך, כי גזר הדין ניתן במהלך חודש אוקטובר 2024 והחל מיום 7.10.2023 נקבעו מתחמי ענישה מחמירים יותר, לרבות במספר גזר דין שניתנו על ידי, אך במקרה דנן יש להחיל על הנאשם את אותם מתחמים אשר היו נהוגים טרם מועד זה, וכן משום פרק זמן ניכר שחלף מעת ביצוען של העבירות.
12. אשר על כן אני דן את הנאשם לעונשים הבאים:
13. 9 חודשי מאסר אשר ירוצו בדרך של עבודות שירות. הממונה יגיש מועד חדש לתחילת עבודות השירות בתוך 30 יום.
14. 5129371מאסר למשך 6 חודשים וזאת על תנאי למשך 3 שנים שלא יעבור על אחת העבירות בהן הורשע.
15. 54678313קנס בסך 4500 ₪ אשר ישולם עד ליום 1.1.2025.

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

ניתן היום, ט' תשרי תשפ"ה, 11 אוקטובר 2024, במעמד הנוכחים.

5129371

54678313

ארנון איתן 54678313

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה

[בעניין עריכה ושינויים במסמכי פסיקה, חקיקה ועוד באתר נבו – הקש כאן](http://www.nevo.co.il/advertisements/nevo-100.doc)