



בית משפט השלום בירושלים

ת"פ 4601-11-23 מדינת ישראל נ' בורקאן(עציר)

לפני **כבוד השופט ארנון איתן**

בעניין: **המאשימה** **מדינת ישראל**
באמצעות פרקליטות מחוז ירושלים

נגד

הנאשם **בלאל בורקאן (עציר)**
ע"י ב"כ עוה"ד רמי עותמאן

גזר דין

כתב האישום:

1. הנאשם הורשע על פי הודאתו, ובמסגרת הסדר טעון, בכתב אישום מתוקן בעבירות של גילוי הזדהות עם ארגון טרור, עבירה לפי סעיף 24(א)(1) לחוק המאבק בטרור, התשע"ו-2016 (להלן: "חוק המאבק בטרור") (חמש עבירות). הסתה לטרור, עבירה לפי סעיף 24(ב)(2) לחוק המאבק בטרור (חמש עבירות).
2. על פי הנטען בחלק הכללי של כתב האישום, ביום 14.12.1987 נוסד ארגון חמאס וביום 22.6.1989 הוכרז ארגון חמאס כארגון טרור על ידי ממשלת ישראל (להלן: "החמאס"). החל מיום 1.11.2016 מוכרז החמאס כארגון טרור מכוח המאבק בטרור, התשע"ו-2016 (להלן: "חוק המאבק בטרור").
3. ביום 7.10.2023 החל משעות הבוקר המוקדמות, חדרו פעילי ארגון הטרור חמאס ברצועת עזה יחד עם אחרים (להלן: "פעילי טרור"), תוך שהם פורצים את גדר הגבול, וכאשר חלקם חמושים היטב במגוון אמצעי לחימה לשטח מדינת ישראל. פעילי הטרור ביצעו מעשי טרור קשים, רצחניים ואכזריים, במהלכם בין היתר, רצחו באופן מתוכנן ומכוון בדם קר, גברים, נשים, זקנים ילדים וטף, ישראלים וזרים, חיילים וחיילות ששהו באותה עת במספר רב של ישובים אזרחיים, במסיבת הטבע "נובה" ליד קיבוץ רעים, וכן בבסיסי צה"ל, ופצעו רבים. מעבר לכך, חטפו פעילי טרור לרצועת עזה כ-239 ישראלים וזרים, גברים, נשים, קשישים, ילדים ופעוטות (להלן: "מעשי הזוועה ההומניים").
4. במקביל, החל משעות הבוקר של יום זה, ובמשך תקופה ממושכת, ירו ארגוני הטרור ירי מאסיבי של אלפי רקטות ופצצות מרגמה אל עבר רחבי מדינת ישראל שגרמו לפגיעה ולנזק בחייהם של ישראלים, בגופם ורכושם. מעשי הטרור הנפשעים של פעילי הטרור גרמו, לפי הנתונים במועד הגשת כתב האישום, למעל 1400 הרוגים ו-5350 פצועים בדרגות פגיעה שונות. במהלך האירועים החלו להתפרסם ברשתות סרטונים המתעדים את מעשי הזוועה ההומניים.



בית משפט השלום בירושלים

ת"פ 4601-11-23 מדינת ישראל נ' בורקאן(עציר)

5. ועדת השרים לענייני ביטחון לאומי החליטה על נקיטת פעולות צבאיות משמעותיות מכוח הסמכות שניתנה לה בסעיפים 40(א) ו-40(א1) לחוק יסוד: הממשלה, החל מיום 7.10.2023 בשעה 06:00, בשל המלחמה שנכפתה על מדינת ישראל באמצעות מתקפת טרור רצחנית מרצועת עזה, במהלכה פועלים גורמי הביטחון נגד יעדי טרור.
6. נטען, כי עקב האמור לעיל, קיים חשש להסלמה בגזרות אחרות בקרב פעילי ותומכי טרור באשר הם. בעת הגשת כתב האישום, מצויה מדינת ישראל בלחימה.
7. "WhatsApp" הוא יישומון חנימי להעברת מסרים מידיים, תמונות, קטעי וידאו וקול, ליחידים וקבוצות (להלן: "ווטסאפ").
8. "Instagram" הוא יישומון חנימי להעברת מסרים מידיים, תמונות קטעי וידאו וקול (להלן: "רשת אינסטגרם"). ברשת האינסטגרם קיימת אפשרות לשתף את כל האנשים העוקבים אחר החשבון בסרטונים, תמונות או טקסטים קצרים, באמצעות עדכון "סטורי", אשר נמחק לאחר 24 שעות, אלא אם המשתתף הגדיר אחרת (להלן: "הסטורי").
9. על פי העובדות, ממועד שאינו ידוע במדויק למאשימה, ועד ליום 7.10.2023, החזיק הנאשם בחשבון ברשת האינסטגרם, תחת שם המשתמש "bilaburqan". חשבון האינסטגרם של הנאשם הינו "חשבון פרטי" אשר פרסומיו פתוחים ל"עוקבים" בלבד, אשר לו 495 עוקבים רשומים (להלן: "חשבון האינסטגרם").
10. הנאשם כמנהל ויוצר של חשבון האינסטגרם, שלט בכלל התכנים שפורסמו בו.
11. בתקופה הרלבנטית לכתב האישום, פרסם הנאשם חמישה פרסומי סטורי בחשבון האינסטגרם המהווים הזדהות עם ארגון טרור חמאס, וכן מהווים דברי שבח, אהדה או עידוד למעשי טרור, תמיכה או הזדהות עמו, ועל פי תוכנם של הפרסומים והנסיבות שבהן פורסמו יש אפשרות ממשית שיביאו לעשיית מעשה טרור (להלן: "הפרסומים").
12. הפרסומים של הנאשם זכו לחשיפה והיוו במה לאחרים להביע את תמיכתם בפרסומים בין היתר באמצעות סימני חיבוב.
13. ביום 7.10.2023 בשעה 12:09 הסית הנאשם לטרור והזדהה עם ארגון טרור חמאס בכך שפרסם בחשבון האינסטגרם סטורי של תמונה מחולקת (להלן: "קולאז") המציגה פעילי חמאס על גיפ לבן פתוח מול ניידת, אדם צונח ואוניה, על גבי הקולאז' הופיע הכיתוב "אדמה ים אויר, גם מתחת לאדמה. אלוהים גדול" וברקע הקולאז' התנגנה מנגינה שמילותיה: "יש פה נשמות שחזרות לנשמה שלה, וכאן יש מלחמות כמו שבעת הפלאים בעולם".
14. ביום 9.10.2023 בשעה 12:23 הסית הנאשם לטרור והזדהה עם ארגון טרור בכך שפרסם בחשבון האינסטגרם סרטון בסטורי בו נראה ירי לעבר חייל צה"ל ולאחר מכן טנק מתפוצץ. על גבי הסרטון היה הכיתוב "סופות אל אקצה" תיוג עם כינוי המלחמה שניתן על ידי ארגון חמאס, כשברקע מתנגן הפסוק "לא אתם הרגתם אותם, אך אלוהים הרג אותם, ואתה לא זרקת (חיצים), אך אלוהים זרק, זאת למען יתנסו המאמינים בניסיון טוב..."



בית משפט השלום בירושלים

ת"פ 4601-11-23 מדינת ישראל נ' בורקאן(עציר)

15. ביום 10.10.2023 בשעה 08:07 הסית הנאשם לטרור והזדהה עם ארגון טרור בכך שפרסם בחשבון האינסטגרם סרטון בסטורי של איש דת נואם: "מי שמבין בנקמות יבין את הנקמות שלנו, יא נוקם יא חזק, תנקום למען האחים שלנו בעזה".

16. ביום 14.10.2023 בשעה 02:44 הסית הנאשם לטרור והזדהה עם ארגון טרור בכך שפרסם בחשבון האינסטגרם סטורי של סרטון בו נראה דגל פלסטין מתנופף וברקע נשמעות המילים הבאות: "ירושלים תישאר הבירה של פלסטין, צבא האלוהים לא ניתן לתבוסה, אלוהים אנחנו אתך נגד היהודים המדכאים, אלוהים תפחיד אותם ותהרוג אותם בהמוניהם".

17. ביום 16.10.2023 בשעה 10:43 הסית הנאשם לטרור והזדהה עם ארגון טרור בכך שפרסם בחשבון האינסטגרם סטורי של סרטון בו פעיל חמאס שחוסל, נשמע אומר לפני מותו: "אני מעיד שאין אל מלבד אלוהים ושמחמד שליח האל" ועל גבי הסרטון הכיתוב: "אלוהים תן לנו למות מות קדושים כמו שנתת לכל שהיד" עם סמיילי לב ירוק ודגל פלסטין.

תמצית טיעוני הצדדים:

18. המאשימה ציינה בטיעוניה, כי ביום 7.10.2023 נפל דבר בישראל, מדינת ישראל חוותה אירוע טרור קשה, עת ארגון הטרור "חמאס" פתח במלחמה נגד מדינת ישראל בהתקפה רצחנית כנגד תושביה, בעת שרבים מתושביה נמו את שנתם בביתם, אחרים רק ביקשו לחגוג במסיבה הטבע ברעים. 1400 איש ואישה נרצחו באכזריות, רבים נפצעו בדרגות פציעה קשות מאוד כתוצאה מהמעשים, 239 איש ואישה נחטפו לרצועת עזה, חלקם הגדול טרם שב לביתו, חיילים וחיילות נהרגו ביום זה, חלקם נחטפו מהמקום בו שירתו לשטח הרצועה, כאשר מדינת ישראל, בעקבות מתקפה אכזרית זו, עודנה נתונה גם עתה במצב מלחמה במספר גזרות.

19. המאשימה הוסיפה, כי רובו של הציבור כואב ואבל נוכח אירועים אלו שהתרחשו, ואולם קיים מיעוט סורר, שמבקש לחגוג על דמם של הנרצחים, להזדהות עם המעשים המזוויעים שנעשו על ידי ארגון הטרור החמאס. מיעוט זה בחר לתמוך בארגון הטרור בדרכים שונות, לרבות פרסום דברי הסתה והזדהות עם המעשים בפלטפורמות שונות. לדבריה, מעבר לצורך הקיים בהוקעת "עשבים שוטים" אלו, במעשיהם של אלו קיים פוטנציאל הרסני לפגוע ברקמת הדו קיום במדינת ישראל, בביטחון התושבים, לחרחר ריב ומדון, להטיל אימה ופחד על תושביה. כך ביחס לנאשם עצמו, אשר בחר במודע בצד של האויב, ולכך נתן ביטוי בפני רבים אחרים. הנאשם במהלך מספר ימים לאחר ה-7.10.2023 בחר לפרסם בחשבון האינסטגרם השייך לו 5 פרסומים המהווים דברי שבח, אהדה ועידוד לתמיכה במעשי טרור, תמיכה בהם והזדהות עמם, כאשר יש בפרסומים פוטנציאל ממשי להביא לעשיית מעשי טרור.

20. המאשימה הדגישה, כי מעשים אלו נעשו בעת שהמדינה מוכת הלם ומתאבלת על המעשים הקשים, כאשר גורמי הביטחון באותה עת נלחמים במספר גזרות, ומנסים להשיב את הביטחון לשטחי העוטף, כמו גם היערכות לקראת כניסה לעזה. במקביל, התחממה הגזרה הצפונית ובסמוך נפתחה חזית חדשה מכיוון זה, כאשר הנאשם פותח חזית פנימית, ומגביר את הסיכון הביטחוני,





בית משפט השלום בירושלים

ת"פ 4601-11-23 מדינת ישראל נ' בורקאן(עציר)

- באמצעות כל אותם אלו פרסומים שנעשו על ידו, לכך שאחד או יותר מכל אותם אלו שנחשפו לפרסום, יחליטו לעשות מעשה, ולבצע מעשה טרור. לדבריה, צו השעה מחייב כעת להעביר "קו גבול" ברור בין מה שהיה עד כה, טרם יום 7.10.2023, וממועד זה ואילך.
21. המאשימה מבקשת ליצוק תוכן אחר לחוק המאבק בטרור, נוכח אירועי 7.10.2023, כזה המגן מפני מעשים מפלצתיים ואכזריים, ובהתאם מידת הפגיעה הנובעת מהתמיכה באותם מעשים. זאת ניתן לעשות לדבריה רק בדרך של החמרת מתחמי העונש אשר היו נהוגים עד למועד זה.
22. המאשימה מבקשת ליתן דגש למידת החומרה שבמעשים מסוג זה במועד זה, וכן לנזק שעלול היה להיגרם כתוצאה ממעשיו של הנאשם. המאשימה הדגישה בטיעוניה, כי הנאשם פגע במעשיו בערכים מוגנים של ביטחון הציבור ושלום, בהיותם של הפרסומים קרקע פורה ומאיצה לצמיחת פעולות טרור והוצאתם מהכוח אל הפועל. בנוסף, מעשים מסוג זה יוצרים סיכון לכוחות הביטחון המשמשים מגן לאזרחי מדינת ישראל. עוד צוין, שדי באדם אחד אשר יהיה קשוב לדברי ההסתה על מנת להביא למימושם. בנוסף, וכשהמדובר בהסתה הנעשית באמצעות המרשתת, לא ניתן להעריך את היקף התפוצה של הפרסומים.
23. המאשימה הפנתה לכל אותם פרסומים קשים ומסיתים כמפורט בכתב האישום, אשר תוכנם ויזואלי ומסית: ירי לעבר חייל, טנק מתפוצץ, כאשר על גבי הסרטון מופיע השם שנתן ארגון הטרור למתקפה "סופות אל אקצה". הנאשם גם בחר לפרסם סרטון בו נהרגו חיילים, אחרים שנשרפו בטנק, כאשר פרסם פסוק המבטא התרוממות רוח מהמעשים. ביום 10.10.2023 פרסם נאום של איש דת, הפונה להמונים ומפציר בהם לנקום. הנאשם באמצעות דברים אלו פנה לעוקביו. ביום 14.10.2023 פרסם באינסטרגרם דגל פלסטין מתנופת, תוך שמגדיר עצמו אויב ישראל. ביום 16.10.2023 פרסם סטורי ביחס לפעיל שחוסל ומבקש מאלוהים להפוך כשהיד בעצמו. לדברי המאשימה, במעשיו של הנאשם קיימת עליית מדרגה בין פרסום לפרסום, כאשר המשמעות של כלל הפרסומים- נרמול פיגועים המבוצעים כנגד אזרחי מדינת ישראל.
24. המאשימה הוסיפה, כי לנאשם מעל 497 עוקבים, קרי, מאות אנשים שהיו חשופים לתוכן המסית, אשר נעשו בתקופה רגישה ונפיצה, וביתר שאת לאחר יום 7.10.2023, בעת שמדינת ישראל נתונה במלחמה.
25. כאמור, המדינה מבקשת לעצב מדיניות ענישה חדשה התואמת את המציאות הביטחונית החל מיום 7.10.2023 ואילך, כך שמתחם העונש ההולם יחל מ-14 חודשים ועד 28 חודשים, לצד מאסר על תנאי וקנס. בנוסף, הפנתה לפסיקה נוהגת מתקופה זו -שלאחר 7.10.2023.
26. את העונש המתאים לנאשם בתוך המתחם ביקשה לקבוע בחלקו התחתון, אך לא בתחתית, משום שיקולי הרתעת היחיד והרבים, זאת על אף העובדה שהנאשם נעדר רישום פלילי. בהקשר זה הפנתה המאשימה גם לעובדה, שבתחומי העיר ירושלים עבירות אלו הן בבחינת "מכת אזור" בהקבלה ל"מכת מדינה" ונעשים באמצעות מקלדת, ווטס-אפ, אינסטגרם או דרשה במסגרת תפילה.





בית משפט השלום בירושלים

ת"פ 4601-11-23 מדינת ישראל נ' בורקאן(עציר)

27. צוין, כי הנאשם נטל אחריות על המעשים במסגרת הסדר טעון שכלל תיקון כתב אישום, ובהתאם ביקשה להטיל על הנאשם 18 חודשי מאסר בפועל, מאסר על תנאי מרתיע לצד קנס ההולם את נסיבות המקרה.
28. ב"כ הנאשם אינו ממעיט מחומרת האירועים הקשים שהתרחשו ביום 7.10.2023, כמפורט בחלק הכללי של כתב האישום, גם עליהם, כך לדבריו, הנאשם נטל אחריות.
29. הסנגור הוסיף, רובם של אלו שנטלו חלק באירועים דומים, כדוגמת הנאשם, נעצרו עד לתם ההליכים המשפטיים, ובדרך זו הושגה הרתעה. לדבריו, גל פרסומים זה דעך עד שנעלם במחצית של חודש נובמבר 2023- תחילת חודש דצמבר 2023. על פיו, אופן אכיפה ללא פשרות, לרבות מעצר עד תם ההליך המשפטי, הם שיצרו את ההרתעה בקרב הציבור, ולא ענישה מחמירה, כפי שזו מתבקשת כעת.
30. ב"כ הנאשם ציין, כי הנאשם אינו זה שערך את אותם פרסומים, אלא שפרסומים אלו נשלחו ונבחרו על ידי ארגון החמאס, אשר דאג להפיצם מהשטח. על פיו, רבים מאותם אלו שנחשפו לכך חשו בלבול והפעילו שיקול דעת מוטעה, עת הפרסומים הקשים הגיעו לידיהם, והנאשם שגה בכך שגם הפיצם. לדעת הסנגור, מספר העוקבים של הנאשם אינו גדול בהשוואה לתיקים אחרים, ולכך השלכה על מתחם העונש שיש לקבוע, כאשר הנאשם חדל ממעשיו ביום 16.10.2023. עוד צוין, כי באותם ימים, אנשים לא ידעו אם הפרסום חוקי או שאינו חוקי. על אף זאת, הנאשם נטל אחריות על המעשים, זאת בניגוד לנאשמים אחרים, ומבלי שקיים בעניינו הסדר טעון עונשי.
31. ב"כ הנאשם ביקש ליתן משקל יתר לגילו הצעיר של הנאשם, הודאתו וכן החיסכון בזמן שיפוטי. ב"כ הנאשם הוסיף, כי הנאשם הינו היחיד שמטפל באביו הנכה.
32. בנסיבות אלו ציין הסנגור כי אין מקום להחמרת מתחם הענישה, כבקשת המאשימה, אלא להותירו החל מ- 8 חודשים ועד 15 חודשים לכל היותר. את עונשו של הנאשם ביקש לקבוע בתחתית מתחם זה.
33. אביו של הנאשם ביקש להקל בעונש שיוטל על בנו. לדבריו, טרם המעצר, הנאשם עבד כנהג משאית מבוקר עד ערב והיה מרוכז בעבודה. בעיקר ביקש האב להתחשב במצבו הרפואי הקשה, בהיותו קטוע רגליים, ולכך שהוא נדרש לטיפול דיאליזה, והנאשם הינו היחיד מבניו שסייע לו בפעולות אשר הוא אינו מסוגל לבצען. מקלחת, שירותים ואף מרימו למיטה.
34. בסיום הביע הנאשם צער על מעשיו וביקש לשוב לחיק משפחתו.

דיון:

35. ביום 7.10.2023, חג שמחה תורה האחרון, חדרו פעילי ארגון הטרור חמאס לשטח מדינת ישראל, וביצעו מעשי זוועה של רצח מתוכנן ובדם קר של גברים, נשים, זקנים ילדים וטף, ישראלים וזרים, חיילים וחיילות, במספר רב של ישובים בשטחי העוטף, במסיבת הטבע "נובה" ליד קיבוץ רעים, וכן בבסיסי צה"ל, ופצעו רבים. בנוסף, חטפו לרצועת עזה כ-239 ישראלים וזרים, גברים, נשים, קשישים, ילדים ופעוטות. במקביל, החל משעות הבוקר של יום זה, ובמשך תקופה ממושכת, ירו



בית משפט השלום בירושלים

ת"פ 4601-11-23 מדינת ישראל נ' בורקאן(עציר)

- ארגוני הטרור ירי מאסיבי של אלפי רקטות ופצצות מרגמה אל עבר רחבי מדינת ישראל שגרמו לפגיעה ולנזק בחייהם של ישראלים, בגופם ורכושם.
36. מאז אותו יום חווה מדינת ישראל ימים קשים. צער, כאב, אבל ושכול, על אובדן אזרחינו וחיילנו ודאגה לגורלם של החטופים, כל זאת לצד לחימה מורכבת במספר חזיתות.
37. ימים אלו שונים בתכלית מאלו שהכרנו, ודומה, כי מה שהיה הוא כבר לא מה שיהיה, ואם בעבר היחס שניתן לארגון החמאס היה כשל כל ארגון טרור, לא עוד. טבח, ומעשים מזוועים כלפי אזרחים וחיילים חיים ומתים, מעשים שאינם נתפסים על ידי בן אנוש אותם אתקשה לתאר, אכן מחייבים לבחון את מדיניות הענישה הנוהגת ביחס לאותו מיעוט החי בקרבנו, ומזדהה עם אותם מעשים שפלים שביצעו חיות אדם באזרחי וחיילי מדינת ישראל. כך ביחס לנאשם עצמו, אשר פרסם ושיתף החל מיום האירוע, מספר שעות מועט לאחר מתקפת הטרור ועד ליום 14.10.2024, פרסומים קשים בהם הביע שמחה וסיפוק ממעשים אלו, בזמן שמחבלים רבים עודם בשטח מדינת ישראל, מבצעים מעשי טבח ביישובי העוטף, ובעת שהוכרז מצב מלחמה וכוחות הביטחון מנהלים לחימה קשה במטרה להשיב את הביטחון לאזור, וחלקם נערכים לקראת הגנה ולחימה בחזיתות נוספות.
38. מפאת חומרת המעשים אחזור על עובדות האישום בקצרה: ביום 7.10.23, עת המדינה מתעוררת לבוקר של חג, ורק מתחילה להיחשף לאירועים הקשים, מפרסם הנאשם כבר בשעה 12:09 תמונה של פעילי חמאס על גיפ בעיר שדרות מול ניידת, אדם צונח וכלי שיט -סממנים ברורים לאופן בו חדרו פעילי ארגון הטרור חמאס באותו יום קשה לשטח מדינת ישראל, כשלצד זאת דברי שבח באשר לאופן פעולתם: אדמה, אוויר, ים, ואף מתחת לאדמה. מידת הסיפוק והשבח שבמעשים אף באה לידי ביטוי בפרסום עצמו, עד כדי השוואתם לשבעת הפלאים. יומיים לאחר מכן פרסם הנאשם סרטון בו מבוצע ירי אל עבר חייל צה"ל, ופיצוץ של טנק והרג של חיילים. על גבי הסרטון היה הכיתוב "סופות אל אקצה" שם אותו נתן ארגון הטרור חמאס למתקפת הטרור, כאשר ברקע מתנגנים פסוקי דת, על פיהם אלוהים מכה את היהודים, ובמעשים מסוג זה המאמינים יתנסו בניסיון טוב. בהמשך, פרסם סרטון של איש דת נוסף המטיף לכך שיש לנקום בצורה משמעותית וחזקה למען האחים בעזה. ביום 14.10.2024 פרסם סרטון של דגל פלסטיני כברקע קריאה להרוג את היהודים בהמוניהם, וביום 16.10.2024 פרסם סרטון של פעיל חמאס שחוסל הפונה לאלוהים בבקשה למות מות קדושים כמו לכל שהיד, כאשר לצד זאת סמיילי עם לב ירוק ודגל פלסטיני.
39. כל פרסום בו שיתף הנאשם הינו חמור, ובחינתם של הפרסומים כמכלול, מלמד על עליית מדרגה בחומרת הפרסומים בכל פעם, וכך בהתאם מידת הפגיעה בערכים המוגנים, נוכח פוטנציאל ממשי לפגיעה חמורה בביטחון הציבור ושלומו, מצד אדם שייחשף לאותם פרסומים ויחליט על הוצאת פיגוע מהכוח אל הפועל. מעשים מסוג זה גם פוגעים ומערערים את תחושת הביטחון האישי, שלוות נפשו של כל אזרח, והמרקם העדין בחברה, ודאי בנסיבות בהן הפרסום נעשה על ידי אדם מקרבנו, בעת מצב מלחמה, ובזמן שאזרחי המדינה נחשפים מדי יום לזוועות שהתרחשו ביישובי העוטף.



בית משפט השלום בירושלים

ת"פ 4601-11-23 מדינת ישראל נ' בורקאן(עציר)

40. כפי שניתן להתרשם מתוכנם של הפרסומים, וכן מהסרטונים שהוגשו לעיוני כחלק מראיות המאשימה לעונש, במועדים רגישים אלו ביטא הנאשם סיפוק ושמחה נוכח מעשים אלו. הנאשם שיתף בפנייה של מטיף דת הפונה להמונים בקריאה לנקמה במדינת ישראל, ובהמשך פרסם סרטון של פעיל טרור שחוסל, אשר על גביו מופיע הכיתוב: "אלוהים תן לנו למות מות קדושים כמו שנתת לכל שהיד". פרסום אשר מעודד באופן מובהק ביצוע פיגועים כנגד מדינת ישראל.

41. הנאשם כאמור החזיק בחשבון פרטי ברשת אינסטגרם, כאשר היו לו 495 עוקבים רשומים, והוא ששלט בכלל התכנים שפורסמו בו. אופי הפרסומים ומועדי פרסומם מלמד, בניגוד לנטען על ידי ההגנה, כי הנאשם פעל בשיקול דעת ומחשבה, ופרסומים אלו נועדו לא רק כדי לבטא את עמדתו-הזדהותו עם המעשים, אלא מתוך מטרה ברורה להפיצם בקרב עוקביו. בנסיבות אלו, אין לי אלא להסיק, כי הנאשם אינו רואה עצמו חלק מאזרחי ישראל, אלא כמי שמשתייך לאויביה הקשים והמרים של מדינת ישראל.

שינוי מתחם ענישה:

42. כפי שציינתי לעיל, העבירות בהן הורשע הנאשם פוגעות בערכים מוגנים של ביטחון הציבור ושלומו, וקיים היה בהם פוטנציאל ממשי לביצוע מעשים אלימים כלפי אזרחים וכוחות הביטחון, על ידי אחרים הנחשפים לתוכנו של הפרסום המסית.

43. סבורני, כי על רקע עיתוי הפרסומים, וכן המצב הביטחוני השורר במדינת ישראל החל מיום 7.10.2023 ואילך, ישנו מקום לבחון את מדיניות הענישה הנוהגת ביחס לעבירות בהן הורשע הנאשם, ולהתאימן למציאות הביטחונית עמה מתמודדת מדינת ישראל בימים אלו, כפי שנעשה הדבר במקרים נוספים, וביחס לעבירות שונות דוגמת עבירות נשק, ובעת הזו אף ביחס לעבירות לפי חוק הכניסה לישראל. מעבר לכך, לערכאה הדינית קיים ממילא שיקול דעת רחב בקביעת מתחם ענישה אשר עשוי להשתנות בהתאם לנסיבות ביצוע העבירה. לצד זאת, ובהתאם לפסיקה המנחה, כל שינוי שנעשה במדיניות הענישה יש לעשות במתינות ובהדרגתיות.

44. (ראו לדוגמה: ע"פ 1964/20 מאנאמטו יצחק אספה נ' מדינת ישראל (נבו 12.08.2020)).

"כאשר בית המשפט חורג ממדיניות הענישה הנוהגת כדי להחמיר את רף הענישה, עליו לעשות זאת במתינות ובהדרגתיות תוך שהוא שומר על עקרון אחידות הענישה ועל קיומו של מדרג חומרת ענישה בין העבירות השונות (ראו גם: ע"פ 1964/20 אספה נ' מדינת ישראל, פסקה 13 [12.8.2020]).

"ככלל העלאת רף הענישה צריכה להיעשות בהדרגתיות, תוך בחינה כפולה של רף הענישה הנוהג, הן ביחס לעבירות הקונקרטיות שבפניו, והן ביחס לעבירות אחרות בדיני העונשין. הצורך בבחינה כפולה מעין זו הוא ברור: הבחינה האחת נדרשת על מנת לשמור על עקרון אחידות הענישה, למען וישתו עונשים דומים על אלה המבצעים עבירות דומות (בהתאם לנסיבותיו של כל מקרה). הבחינה



בית משפט השלום בירושלים

ת"פ 23-11-4601 מדינת ישראל נ' בורקאן(עציר)

השנייה נדרשת על מנת לשמר קיומו של מדרג ענישה הגיוני בין העבירות השונות, כך שלא ייווצר מצב בו פלוני אשר הורשע בעבירה מסוימת, יישא בעונש כבד מאלמוני אשר הורשע בעבירה חמורה יותר" (ע"פ 2247/10 ימיני נ' מדינת ישראל, פסקה 79 (12.1.2011); להלן: עניין ימיני).

45. במסגרת רע"פ 7908/23 עיסא אלנגאר נ' מדינת ישראל (27.11.2023) ציין בית המשפט:

"נקודת המוצא להחלטתי נטועה בפסק דינו המקיף של השופט ס' גיוראן בעניין אלהרוש. שם, כידוע, נדונה והוכרעה השאלה מה הוא מתחם העונש ההולם בעניינו של מי שנכנס למדינת ישראל שלא כדין לצרכי פרנסה, כשעברו נקי וכאשר הוא לא הואשם בעבירות נלוות לעבירת השהייה הבלתי חוקית, לאחר תיקון 113 לחוק העונשין, התשל"ז-1977. לצד קביעת מתחם העונש ההולם בנסיבות כאמור, הובהר בפסק הדין כי "מידת החומרה של עבירת השב"ח נגזרת מהמצב הביטחוני. היא עשויה להשתנות עם שינוי העתים ואף עשויה להשתנות ממחוז למחוז. יש לבחון ולהתאים מעת לעת את מתחם העונש ההולם ואת העונש הראוי בתוך המתחם בגין עבירה זאת על פי תנאי הזמן והמקום, כך שאת מסקנתנו בפסק דין זה יש לבחון על רקע נסיבות ומצב בטחוני נתון".

מתחמי העונש טרם מועד זה ולאחריו:

46. ניתוח הפסיקה מלמד, כי מתחם העונש ההולם ביחס לעבירות הסתה והזדהות עם ארגון טרור, טרם יום 7.10.2023 ככלל ביחס למספר פרסומים בודדים החל ממאסר למשך 6-8 חודשים ועד 18 חודשים.

(ראו לדוגמה: ראו: עפ"ג (י-ם) 35557-03-17 מדינת ישראל נ' זגארי; (12.7.17) ת"פ (י-ם) 46392-10-15 מדינת ישראל נ' עבד אל לטיף; (27.1.16) ת"פ (י-ם) 44725-12-14 מדינת ישראל נ' שלבי; (12.5.15) ת"פ (פ"ת) 41476-07-22 מדינת ישראל נ' עאמר (27.10.22) ת"פ (עכו) 12843-11-15 מדינת ישראל נ' חטיב; (17.6.16) רע"פ 4419/19 מדינת ישראל נ' טאטור (25.9.19); ת"פ 11469-04-23 מדינת ישראל נ' מעטאן (30.7.23); ת"פ 17491-10-17 מדינת ישראל נ' חלף (14.2.18); ת"פ 24777-09-22 מדינת ישראל נ' למא גושה (14.7.23); ת"פ 14839-05-19 מדינת ישראל נגד ופאא אבו ג'ומעה (9.11.2020), ת"פ 44920-12-14 מדינת ישראל נגד אברהים עבאדין (9.6.2015), רע"פ 4175/19 אליהו מועלם נגד מדינת ישראל (22.7.2019); ת"פ 8247-04-18 מדינת ישראל נגד דירבאס (3.7.2018)).

47. עם זאת, המאשימה הפנתה לפסיקה רבה של בתי המשפט, בהם חלה מגמת החמרה במדיניות הענישה בגין ביצוע עבירות אלו ואשר בוצעו לאחר פרוץ המלחמה. ואכן, מעיון בגזרי הדין שניתנו, בין היתר פסיקה שניתנה על ידי עולה, כי מדיניות הענישה הוחמרה הן ביחס לקביעת מתחמי הענישה, והן בעונשים אשר נגזרו בפועל.





בית משפט השלום בירושלים

ת"פ 4601-11-23 מדינת ישראל נ' בורקאן(עציר)

48. ראו בהקשר זה ת"פ (שלום י-ם) 37255-05-23 מדינת ישראל נ' מוחמד גנאזרה (נבו 5.6.2024) בו הורשע נאשם בפרסומים שבוצעו לפני תקופת המלחמה. במסגרת גזר הדין ציינתי, כי סקירת מדיניות הענישה הנוהגת מאז פרוץ המלחמה מלמדת על החמרה בענישה בגין ביצוע עבירות אלו.
49. ביחס לפסיקה אליה הפנתה המאשימה, ופסיקה נוספת ראו לדוגמה: ת"פ (שלום נצ') 29806-11-23 מדינת ישראל נ' אברהמים (23.6.2024) שם דובר בשלושה פרסומים ונקבע מתחם שבין 8 ל-15 חודשי מאסר; ת"פ (שלום חדי') 46815-10-23 מדינת ישראל נ' יונס (26.2.2024) שם מדובר היה בשלושה פרסומים ונקבע מתחם שבין 9 ל-24 חודשי מאסר (אם כי בערעור ההליך הוחזר לבית משפט קמא בשל אי בהירות ביחס לסעיפי ההרשעה); ת"פ (שלום חי') 1335-11-23 מדינת ישראל נ' בדראן (5.2.2024) שם דובר היה על חמישה פרסומים ונקבע מתחם שבין 9 ל-18 חודשי מאסר; ת"פ (שלום חי') 17604-11-23 פרקליטות מחוז חיפה - פלילי נ' עזאם (26.3.2024) שם דובר היה בשבעה פרסומים ונקבע מתחם שבין 12 ל-28 חודשי מאסר; ות"פ (שלום חי') 17577-11-23 מדינת ישראל נ' נעאמנה (5.3.2024) שם מדובר היה בארבעה עשר פרסומים ונקבע מתחם שבין 14 ל-30 חודשי מאסר. בת"פ 49087-10-23 מדינת ישראל נ' מוחמד זיוד נקבע מתחם של 8-18 חודשי מאסר בפועל, בגין פרסום בודד מסית הקורא להפגין ולהתעמת עם כוחות הביטחון, והוטל על הנאשם שנת מאסר.
50. אציין, כי ישנם מספר פסקי דין מהעת האחרונה, במסגרתם אישרו בתי המשפט הסדרי טיעון שכללו ענישה מוסכמת בגין שני פרסומים, כאשר בחלק מהמקרים נגזר עונש של 8 חודשי מאסר ובמקרה אחד עונש של 12 חודשי מאסר, אך מכיוון והמדובר בהסדרי ענישה סגורים, קיים קושי להסתייע בהם לצורך קביעת המתחם (ראו: ת"פ 42464-10-23 מדינת ישראל נ' עטור (2.1.24); ת"פ 11020-01-24 מדינת ישראל נ' כריים (25.1.24)). ראו גם ת"פ 38408-11-23 מדינת ישראל נ' סאמר סיאם בו נגזרו על נאשם בהסדר ענישה סגור 14 חודשי מאסר בגין 4 פרסומים.
51. בהתייחס לפסיקה שניתנה על ידי במסגרת הסדרי ענישה סגורים, ראו: ת"פ 44805-10-23 מדינת ישראל נ' מונזר גלאיטה, בו גזרתי על נאשם 10 חודשי מאסר בפועל; ת"פ 20964-12-23 מדינת ישראל נ' עביד (24.1.24)), בו גזרתי על נאשמת 12 חודשי מאסר בגין 2 פרסומים; ת"פ 10630-11-23 מדינת ישראל נ' איאד סלאימה בו גזרתי על נאשם 13 חודשי מאסר בפועל בגין 4 פרסומים; ת"פ 19882-11-23 מדינת ישראל נ' מוחמד חטיב בו גזרתי על נאשם 8 חודשי מאסר בפועל בגין 2 פרסומים; ות"פ 41537-1-23 מדינת ישראל נ' מחמד פכורי גזרתי על נאשם 10 חודשי מאסר בפועל בגין 4 פרסומים.
52. עוד אפנה, לדברים שנאמרו לאחרונה במסגרת ת"פ (מחוזי י-ם) 35488-11-23 מדינת ישראל נ' אנס שלודי (נבו 9.7.2024) במסגרתו נקבע מתחם ענישה שבין 9 חודשים ועד 18 חודשי מאסר בגין 3 פרסומים (פסקה 35 לפסק הדין):



בית משפט השלום בירושלים

ת"פ 4601-11-23 מדינת ישראל נ' בורקאן(עציר)

"על רקע הערכים החברתיים שנפגעו; על רקע נסיבות ביצוע העבירות על ידי הנאשם ומידת הפגיעה בערכים כעולה מן האמור לעיל, לרבות בגין מספר הפרסומים ומהותם; על רקע פסקי הדין שהובאו; כמו גם על רקע עמדת שופטי שלפיה לעת הזו יש להחמיר בענישה בגין הסתה לטרור, אך יש לעשות זאת באופן הדרגתי – סבורני כי במקרה שכאן יש להעמיד את מתחם העונש ההולם על בין 9 ל-18 חודשי מאסר בפועל."

53. בהתחשב במתחמים שנקבעו מאז פרוץ המלחמה; בצוק העיתים; ובהנחיות בית המשפט העליון באשר לאופן שינוי מדיניות ענישה ושינוי מתחמי ענישה, כמפורט לעיל, הגעתי לכלל מסקנה, כי הגיעה העת לקבוע מתחמי ענישה גבוהים ומחמירים יותר בגין עבירות הסתה לטרור והזדהות עם ארגון טרור, זאת נוכח האירועים הקשים שהתרחשו ביום 7.10.2023, המצב הביטחוני השורר מאז בתחומי מדינת ישראל, טעמים הנוגעים בשלום הציבור וביטחונו, הרתעת הרבים, ומתוך מטרה לשרש מעשי הזדהות והסתה מסוג זה.

54. בנסיבות אלו, החלטתי לקבוע את מתחם העונש במקרה דנן, החל מ-12 חודשי מאסר ועד 24 חודשים.

55. בבחינת העונש המתאים לנאשם בתוך המתחם, יש להביא במסגרת שיקולי הענישה את גילו הצעיר של הנאשם (הנאשם כבן 22), הודאתו והחיסכון בזמן שיפוטי, וכן קבלת אחריות על המעשים. בנוסף, הנאשם נעדר רישום פלילי. עוד הבאתי במסגרת שיקולי את נסיבותיו האישיות והמשפחתיות של הנאשם, כפי שהובאו בפניי בטיעוני ההגנה לעונש ועדות אביו בפניי.

56. במסגרת זו יש לשקול גם שיקולי הרתעה- יחיד ורבים.

57. באיזון בין שיקולים אלו החלטתי לקבוע את עונשו של הנאשם בחלקו התחתון של מתחם העונש ההולם ולהטיל עליו את העונשים הבאים:

- א. מאסר בפועל למשך 15 חודשים בניכוי ימי המעצר.
 - ב. אני מצווה על מאסרו של הנאשם למשך 8 חודשים, וזאת על תנאי למשך 3 שנים מיום שחרורו מהמאסר שלא יעבור עבירה מחוק המאבק בטרור.
 - ג. תשלום קנס בסך 8000 ₪, אשר ישולם עד ליום 1.1.2025.
- החוב מועבר למרכז לגביית קנסות, אגרות והוצאות ברשות האכיפה והגבייה, בהתאם למועדים והתשלומים שקבע בית המשפט.
- ניתן יהיה לשלם את הקנס/ פיצוי/ הוצאות כעבור שלושה ימים מיום מתן ההחלטה/ גזר הדין לחשבון המרכז לגביית קנסות, אגרות והוצאות ברשות האכיפה והגבייה באחת מהדרכים הבאות:

• **בכרטיס אשראי** – באתר המקוון של רשות האכיפה והגבייה, www.eca.gov.il



בית משפט השלום בירושלים

ת"פ 4601-11-23 מדינת ישראל נ' בורקאן(עציר)

- מוקד שירות טלפוני בשדות עצמי (מרכז גבייה) – בטלפון 35592* או בטלפון 073-2055000
- במזומן בכל סניף של בנק הדואר – בהצגת תעודת זהות בלבד (אין צורך בשוברי תשלום).

זכות ערעור לבית המשפט המחוזי בירושלים בתוך 45 יום מהיום.

ניתן היום, י' תמוז תשפ"ד, 16 יולי 2024, במעמד הנוכחים (הנאשם בוועוד חזותי).

א.א.א

ארנון איתן, שופט

