

עפ"ג 17/01/16030 - סחר נתשא נגד מדינת ישראל

בית המשפט המחוזי בירושלים בשבתו כבית-משפט לערעורים פליליים לפני כב' השופטים: י' נעם - סגן נשיא, ר' פרידמן-פלדמן וא' אברבנאל

עפ"ג 17-01-16030 סחר נתשא נ' מדינת ישראל

סחר נתשא

המערערת

על-ידי ב"כ עו"ד רמי קטילאת

נגד

מדינת ישראל

המשיבת

באמצעות פרקליטות מחוז ירושלים

נגד

פסק דין

השופט א' אברבנאל:

1. לפניו ערעור על גזר-דין של בית-משפט השלום בירושלים (כבד השופט ח' לומפ), בת"פ 16-03-68771, בו נדונה המערערת למאסר בפועל של שלושה חודשים ויום אחד ולאחר מכן חודשי מאסר על תנאי, לאחר שהורשעה בבית-משפט קמא, בעבירה של הסתה לאלימות או לטרור - לפי סעיף 144 ז' לחוק העונשין, התשל"ז-1977 (להלן: "החוק"); וכן בשלוש עבירות של תמייה בארגון טרור - לפי סעיף 4(ב) ו-(ז) לפקודת מניעת טרור, התש"ח-1948.

2. על-פי עובדות כתב-האישום, העומדות בסוד ההודהה והכרעת-הדין, בין ים 18.11.2014 ליום 19.1.2016, פרסמה המערערת בחשבון הפיסבוק שלה, שבו כ-2942 חברים ו-3,731 עוקבים, פרסומים כללים:

א. ביום 18.11.2014 לאחר פיגוע דקירה וירי בשכונת הר נוף בירושלים, שבו נהרגו ארבעה אזרחים ושוטר ונפצעו נוספים, פרסמה המערערת תמונה ובה נראה קלע דוד המורכב משני סכינים, כאשר על התמונה כתוב: "לכיבוש הציוני", ובסימון לתמונה רישום שבו כתבה: "תתקפו אותם בכל הכוח מהרבעת של חברון...לא לכיבוש".

ב. ביום 3.10.2015 לאחר פיגוע דקירה בעיר העתיקה בירושלים, שבו נרצחו שניים ונפצעו נוספים, פרסמה המערערת את תמונהו של המפגע וعلיה כתבה: "שהיד האקצא מוהנד חלביה", ולצדיה של

התמונה כתבה: "בבוקר היה השהיד הולך על האדמה!!!!"

בהמשך לכך, בתאריך 9.10.2015 פרסמה המערערת תמונה נוספת של המפגע על רקע העיר העתיקה וعليה סמל ארגון הגיהאד האיסלאמי, אשר לקח אחריות על פיגוע זה. על התמונה כתבה: "השהיד המוגאהד מוהנד חלביה"- "המתנקם לבנות חורין של ירושלים". בסמוך לתמונה נרשם: "זעקהו אותו מילת אימנו של השהיד בהלוויית בנה מוהנד חלביה (بني חורי ודמותם וכינא על המוראביאת)".

ג. בתאריך 11.10.15 פרסמה המערערת תמונה נוספת ונראתה אחמד יאסין, ממנהיגי החמאם, כאשר על תמונה זו כתבה: "מי שנדרך לעצמו לחיות בשבי הדת יתעיף אך יהיה גדול וימות גדול" ו"גדול במוותו".

ד. בתאריך 29.1.2016 פרסמה המערערת תמונה של שעופות של מי שנהרגו בעת קרייסט מנהרה ברצעת עזה, כשבאים של גודוי אל-קאסם לראשם, ובסמוך לתמונה כתבה: "לא יודעים איך להודות לכם אך התודה של אלה זה יותר מכובד...בקר שנהייתם יהודים...ברכות".

פרסומים אלה זכו למאות סימני חיבוב ולתגובהות אווהדות רבות.

3. המערערת ילידת 1969, אם לשבעה ילדים שהצעירה שביהם כבת 15; עברה נקי; היא שהתה 10 ימים במעצר בגין תיק זה ולאחר מכן שוחררה למעצר בית.

4. בבית המשפט קמא ביקשה המשיבה לקבוע מתחם ענישה שבין שבע שנים ל-20 חודשים מאסר בפועל, ולהטיל על המערערת עונש של עשרה חודשים מאסר בפועל ומאמץ על תנאי. בתום הティיעונים לעונש אמרה המערערת: "אני מתנצלת על מה שקרה, אני לא אחזר על זה".

ב"כ המערערת טען כי מתחם העונש ההולם למשעה של המערערת עומד על מאסר מותנה שלו צדו שירות לתועלת הציבור "עוד מספר חודשים מאסר בפועל", וביקש להטיל על המערערת עונש מאסר ממש ימי מעצרה ומאסר על תנאי.

5. בגזר הדין עמד בית המשפט קמא על חומרתם הרבה של הפרסומים ועל הפוטנציאלי הנודע לפרסומים שכאלה "המסכנים באופן פיזי וממשי כל פרט המרכיב את החבירה וזאת בשל הסיכון כי דברי ההסתה יהיו בידי פעולות טרור ואלימות". בית-משפט קמא עמד על מספרם הגבוה במיוחד של החברים

והעוקבים אחר חשבון הפייסבוק האמור ועל חומרתם החריגה של הפרטומים שיש בהם "דברי הסטה קשים וביהם דברי שבח לרוצחים", אשר פורסמו "מיד לאחר פיגועי הטרור שגבו קורבנות בתקופה בטחונית מתוחה ורווית פיגועים". לאחר שסקר את מדיניות העונשה הנוגעת בתחום זה, קבע בית המשפט כמו כן מתחם העונש ההולם למעשים עומד על שלשה עד שמנוה חדש מסר בפועל.

בקביעת העונש המתאים למערערת בטור המתחם האמור, הביא בית המשפט كما בchnerון את עבירה הנקי של המערערת, את הودאתה ואת הייתה אם לשבעה ילדים, וכן את תקופת המעצר ותקופת מעצר הבית שבהם שהתה המערערת בגין תיק זה. נוכח נסיבות אלה מצא בית המשפט כמו לקבוע את העונש בתחום המתחם וגזר על המערערת את העונש שלעיל.

6. המערערת טעונה, כי מתחם העונש ההולם שנקבע בגין הדין והעונש המתאים שהוטל בגדרו, חמורים במידה משמעותית מלה המקובלם בעבורות אלה. היא הפנתה לטעות שנפלה בכתב האישום המתווך, בו נטען בסעיף 5, בניגוד למוסכם בין הצדדים, כי המערערת הפיצה פרטומים אסורים בהזדמנויות רבות ובאופן שיטתי. טעות זו מצאה את דרכה אף בגין הדין. היא מוסיפה כי כאשה בחברה מסורתית יש בעונש של מסר בפועל כדי להכביר עליה הרבה יותר מאשר על גבר.

7. המשיבה טעונה, כי נוכח ההחמרה בתופעת ההסתה ברשות וההשפעה הקשה שיש לכך על המצב הביטחוני, בגין מקל עם המערערת ובוואדי שאין מחייב אותה באופן מצדיק התערבות של עריכת הערעור. באשר לטעות הנטענת בגין הדין, טענה המשיבה כי אכן מדובר בטעות, ואולם מקראות בגין הדין עולה כי בית המשפט התקיים בסופו של דבר לארכעת הפרטומים שעליהם הסכימו הצדדים ומשכך לא היה בטעות האמורה כדי להשפיע על התוצאה הסופית.

דין והכרעה

8. כלל הוא, כי עריכת הערעור לא גוזרת מחדש את העונש, אלא בוחנת את סבירות גזר-הדין של הערכאה הדינונית; וכי התערבותה בעונשים שנגזרו על-ידי הערכאה הדינונית שמורה למקרים חריגים בלבד שבהם נפלת טעות מהותית, או שהעונש שנגזר סוטה באופן קיצוני מרמת העונשה הרואה (ראו למשל: ע"פ 2422/15 איתן סרור נ' מדינת ישראל (7.11.16)).

לאחר בוחנת טיעוני הצדדים, הגיעו לכלל מסקנה, כי העונש שהוטל על המערערת ראוי ואין הצדקה להתערב בו.

המערערת, כבת 48 ולה שבעה ילדים שהצעירה שבהן כבת 15 שנים. בעקבות מקרי רצח ובסミニות רבה אליהם, ביטהה המערערת תמייה במעשים אף קראה לחקות אותם. מספר הנחשפים לפרסומים חמורים אלה גבוהה במיוחד. אין מדובר בכישלון חד פעמי של המערערת; לאורך תקופה של לעלה משנה, שבה המערערת והפיצה פרסומיים מהסוג האמור, ובשנים מהם הביעה תמייה במעשי טרור שאירעו באותו יום, שבהם נרצחו אזרחים תמיימים - מתפללים בבית הכנסת ואזרחים אחרים.

9. ריבוי הפיגועים ומעשי האלימות الآخרים על רקע לאומני שהתרחשו בתקופה הרלוונטית ושלצערנו שבים וმתרחשים גם בימים אלה, וההכרה כי תמייה של ציבורים רלוונטיים במפגעים תורמת למוטיבציה של נוספים לחקות את קודמיהם, הם המחייבים התייחסות מחמירה לפרסומיים שיש בהם דברי שבח, תמייה, עידוד והסתה לעברות אלימות.

במציאות הקיימת אין מנוס מלhicbid את היד, לא רק על מבצעי עבירות אלימות, אלא גם על אלה התורמים בהתבטאותיהם לצירת אווירה התומכת במעשים, והمكانה יוקраה למבצעיהם.

בענין אחר שהובא לפנינו צינו כי "ערים לא מעטים מוכנים ליטול את חייהם של אחרים ואף להקריב את חייהם שלהם, בין היתר בהשפעה של היוקраה שלא זוכים מפגעים לאחר מותם. ענישה מכובידה הכוללת מרכיב של מאסר לRICTO בפועל, הולמת את חומרתם של פרסומיים שכאה ובונסף יש בה כדי להרתיע אחרים מלהפיץ פרסומיים דומים בעtid" (עפ"ג (מחוזי -ם) 17-01-16030). דברים אלה נכונים אף לערעור שלנוינו.

10. כפי שנפסק בעבר, בקביעת מתחם העונש ההולם לעבירות מסווג זה, יש לחת משקל בין היתר במספרם של הפרסומים, לחומרתם, למידת מובהקותם, למידת הפטנציאלי הטמון בהם ולסミニות הזמןם בין לבני אירועים אלימות חמורות.

מתחם העונש ההולם שקבע בית המשפט כאמור מלא אחר דרישות אלה.

הعونש המתאים שהוטל על המערערת מאוזן; מחד גיסא יש בו כדי לשקוף את חומרתם של הפרסומים ואת הצורך להרתיע אחרים מהפצת פרסומיים דומים בעtid, ומайдע גיסא יש בו כדי לבטא את עברה הנקי של המערערת, את היותה אם לשבעה ילדים, את ההכבדה החירגה שבעצם הטלת מאסר בפועל על אישת בגדיה, אף לשיקול זה משקל מוגבל, וכן את הودאתה והבעת ההتنצלות שלה בעת הטיעונים לעונש.

נציין עוד כי עיננו בפסק הדין מהעת האחורה שהוגשו לנו, ולא מצאנו כי יש בגור דין משום סטייה מרמת הענישה הנוכחית.

11. התלבטנו אם לא יהיה זה נכון להחזיר את התקיק להתייחסות בית המשפט קמא לטעות שלילה הצביעו הצדדים. ואולם בסופו של דבר הגיענו למסקנה כי מגורר הדיון עולה בבירור כי בית המשפט קמא גזר את הדיון בגין ארבעת הפרטומים האמורים ולא יותר מכך. זאת ועוד, כאמור לעיל הגיענו גם אנחנו למסקנה כי העונש שהוטל על המערערת בגין הדיון, לא רק שאינו מצדיק התערכות, אלא שמדובר בעונש ראוי שנכנן היה להטילו בנסיבות העניין.
12. בנסיבות העניין, לא מצאנו לנכון להתייחס לראייה נוספת שהמשיבה ביקשה להגיש לאחר תום הדיון.
13. אשר על כן לא מצאנו להתערב בגין הדיון; ולפיכך, הערעור נדחה.
המערערת תתיעצב לריצוי מסירה ביום 5.9.17 בשעה 9:30 בכלא "נווה תרצה".
- המציאות תמציא עותקים מפסק הדין לב"כ הצדדים.**
- ניתן היום, כ"ז בתמוז התשע"ז, 20 ביולי 2017, בהיעדר הצדדים (על-פי הסכמתם).**

יורם נעם, סגן נשיא
אלן אברבנאל, שופט
רבקה פרידמן-
פלדמן, שופטת