



בית משפט השלום בבאר שבע

07 יולי 2019

ת"פ 41705-08-14 מדינת ישראל נ' כהן

בפני כב' השופט יובל ליבדרו

1

המאשימה **מדינת ישראל**
ע"י ב"כ עוה"ד ברוך יעקובי

נגד

הנאשם **ליאור כהן - בעצמו**
ע"י עוה"ד אלכסי גלפנט

2

3

4

גזר דין

5

6

7

8

9

10

11

12

13

14

15

16

17

18

19

20

21

22

23

24

25

26

27

1. הנאשם הורשע, לאחר ניהול הליך הוכחות, בביצוע מספר עבירות של איסור פרסום הסתה לגזענות ועבירה של הסתה לאלימות, עבירות לפי סעיפים 144ב' ו-144א2 לחוק העונשין, התשל"ז-1977.

2. החלק הכללי שבכתב האישום מתאר את ההקשר והרקע למעשים המיוחסים לנאשם בכתב האישום. מדובר בתקופה בה נחטפו שלושת הנערים גלעד שאער, יעקב פרנקל ואייל יפרח ז"ל על ידי טרוריסטים ערבים ואשר גופותיהם אותרו לאחר שלושה שבועות סמוך לחברון.

מעובדות כתב האישום עולה כי בעקבות אירוע חטיפת שלושת הנערים הקים הנאשם ביום 01.07.2014 קבוצה ברשת החברתית "פייסבוק" (להלן: "פייסבוק") בשם: "ערבי גבר זה ערבי בקבר". לשם כך יצר הנאשם עמוד ב"פייסבוק" וזאת על מנת לפרסם בו תכנים המסיתים לגזענות והמעודדים וקוראים למעשי אלימות כלפי אנשים ממוצא ערבי בנוסף לפרסום תכנים דומים אותם פרסם בעמוד ה"פייסבוק" הפרטי שלו. הנאשם אשר שימש כמנהל הקבוצה שלט בתכנים שפורסמו ובתגובות לפרסומים שעלו והיה ביכולתו לחסום עוקבים ולמחוק תגובות. במסגרת תפקידו שינה הנאשם את הגדרת הקבוצה מ"קבוצה סגורה" ל"קבוצה פתוחה".

ביום 01.07.2014 מיד לאחר פתיחת הקבוצה כתב הנאשם: "לכל מי שרוצה נקמה אנחנו פה כדי להגשים לכם אותה הצטרפו אלינו לזיין ולפוצץ כל ערבי שצץ לכם מול הפנים !!!". בכיתוב הנ"ל צפו 23 אנשים והוא זכה לשלושה חיבובים ("לייקים"). הנאשם פרסם כיתוב זה גם בחלק הנקרא "אודות הקבוצה".

ביום 01.07.2014 שיתף הנאשם תמונה של ערבי פצוע וכתב: "זה מה שאנחנו צריכים לעשות לכולם". בכיתוב זה צפו 21 אנשים והוא זכה לתשעה חיבובים.

לתמונה זו הגיב משתמש אחר אשר העלה תמונות קשות יותר של ערבים פצועים וכתב: "ככה זה יותר נכון". בהמשך כתב הנאשם: "זה (ב)תמונה זה המחבל הבן זונה הזה... צריך לזיין



בית משפט השלום בבאר שבע

07 יולי 2019

ת"פ 41705-08-14 מדינת ישראל נ'
כהן

1 אותם". והמשתמש הגיב בהצעה לארגן צוות וכתב: "ונתחיל לקרוע אותם". הנאשם בתגובה
2 השיב למשתמש האחר: "זה הרעיון פה אחי לאסוף כמה שיותר אנשים לקבוע מקום ושעה
3 ולהתחיל לרסק להם את הצורה בכל מקום" המשתמש השיב: "אני בפנים".
4 בתאריך הנ"ל שיתף הנאשם פרסום של אחר ב"פייסבוק" ובו נראים מידי אבנים על
5 אוטובוסים וצרף לפרסום את הכיתוב: "צריך להוסיף כמה שיותר אנשים ופשוט לצאת
6 אליהם!! בואו נתאחד ולא רק ב"פייסבוק". עובר לתאריך 27.07.2014 בתאריך שאינו ידוע
7 למאשימה הורד הקישור לפרסום של האחר ונותר רק הכיתוב. בכיתוב זה צפו 20 אנשים והוא
8 זכה לשני חיבובים.

9
10 ביום 02.07.2014 פרסם הנאשם בפייסבוק את הכיתוב הבא: "יהודים יקרים זה כבר לא הפעם
11 הראשונה או השניה וגם לא השלישית שקורה אירוע אלים כלפי אחינו וחברינו צריך לעשות
12 לזה סוף ולא לסתום את הפה ואחרי 3 ימים לשכוח מזה ולהמשיך לחיות צריך להכניס בהם
13 פחד שהם לא ירצו להסתובב ברחובות אני יודע שהמשטרה המדהימה שלנו תנסה לעצור אותנו
14 ואני מאמין שיהיו מעצרים אבל אנחנו נעשה הכל אבל הכל בשביל להסביר לאט ובעדינות שזאת
15 לא הארץ שלהם זו ארץ ישראל מדינת היהודים!! אז כל מי שישלח לי הודעה לפרטי...".

16 כיתוב זה זכה לשמונה עשרה צפיות, שיתוף אחד וארבעה חיבובים.
17 בנוסף פרסם הנאשם בעמוד ה"פייסבוק" הפרטי שלו (בו יש 102 עוקבים וכ-2100 חברים)
18 שכותרתו היא "מוות למחבלים ולרוצחים", במספר הזדמנויות, תכנים המסיתים לגזענות
19 וקריאות להתאגד ולבצע פעולות אלימות בערבים.

20 ביום 30.06.2014 נמצאו גופותיהם של שלושת הנערים והנאשם פרסם את הכיתוב: "אבא
21 שבשמיים בבקשה תמחוק את כל הערבים האלה!! יום עצוב וכואב למדינה...רק ילדים
22 ת.נ.צ.ב.ה". הכיתוב זכה לארבעים ושמונה חיבובים ושלושה שיתופים.

23 ביום 08.07.2014 פרסם הנאשם: "ערבים מבינים רק בכח שתפוו".

24 ביום 12.07.2014 פרסם הנאשם: "משחקים לנו בכיפה עד שנגמור עליהם!! מוות לערבים
25 ולשונאי ישראל ובנימה אהבתית מאוד שבת שלום". כיתוב זה זכה לעשרים ושבעה חיבובים.

26 ביום 27.07.14 פרסם הנאשם: "לכל השמאלנים החמודים למיניהם...לא מאחל לכם למות בכל
27 זאת אתם יהודים אבל מה שכן אני מאחל לכם לחיות בסבל כל חייכם". כיתוב זה זכה לשמונה
28 חיבובים.

29

30 במסגרת הכרעת הדין דחיתי טענה מקדמית של הנאשם להגנה מן הצדק בשל אכיפה בררנית
31 וקבעתי כי לאור הנתונים שהוצגו מדובר באכיפה חלקית, מותרת, שנעשתה על פי שיקולים
32 מקצועיים של התביעה.



בית משפט השלום בבאר שבע

07 יולי 2019

ת"פ 41705-08-14 מדינת ישראל נ'
כהן

- 1
- 2 4. המאשימה טענה (בכתב ועל-פה) כי יש לראות את מכלול האירועים ככזה המגבש אירוע אחד
- 3 ולקבוע מתחם עונש אחד לכלל העבירות. המאשימה טענה כי מתחם העונש ההולם צריך לנוע
- 4 בין 8 ל-20 חודשי מאסר בפועל. המאשימה עתרה לעונש ברף התחתון/בינוני של מתחם הענישה
- 5 לו עתרה, וזאת תוך שעונש זה יכלול הפעלת מאסר מותנה בן תשעה חודשים התלוי ועומד כנגד
- 6 הנאשם.
- 7 המאשימה הפנתה לערכים המוגנים שנפגעו ולחומרת המעשים של הנאשם לרבות הפגיעה
- 8 בקבוצה אתנית שלמה, לסיכון הממשי הנובע מהפרסומים ולסיכוי כי אלו יתורגמו לפעולות
- 9 אלימות ולפגיעה בשלטון החוק וביסודות הדמוקרטיים של המדינה. בנוסף הפנתה המאשימה
- 10 לסיבות האידאולוגיות שהביאו את הנאשם לבצע את המעשים, לפוטנציאל התפוצה הקיים
- 11 ב"פייסבוק", לתקופה הרגישה בה התפרסמו הפרסומים ולדומיננטיות של הנאשם בקבוצה
- 12 ובפרסומים.
- 13 המאשימה הפנתה לתסקירי שירות המבחן, לעברו הפלילי של הנאשם ולמאסר מותנה בן תשעה
- 14 חודשים התלוי ועומד כנגדו.
- 15
- 16 5. ב"כ הנאשם (הקודם) טען כי מתחם העונש ההולם צריך לנוע בין מאסר מותנה לבין מספר
- 17 חודשי מאסר. ב"כ הנאשם עתר לעונש של צו של"צ לתקופה ממושכת. בנוסף עתר ב"כ הנאשם
- 18 להאריך את המאסר המותנה התלוי ועומד כנגד הנאשם.
- 19 ב"כ הנאשם התייחס למתחם לו טענה המאשימה וטען כי מדובר במתחם אשר אינו תואם את
- 20 הפסיקה הנוהגת בעבירות בהן הורשע הנאשם. ב"כ הנאשם הפנה לרמת החשיפה שזכו פרסומי
- 21 הנאשם ב"פייסבוק", כפי שזו צוינה בכתב האישום, של עשרות אנשים בלבד, למשך הזמן הקצר
- 22 שפרסומים אלו פורסמו ולתוכן הפרסומים שלא היה קונקרטי וקיצוני יתר על המידה.
- 23 ב"כ הנאשם הוסיף כי הנאשם אינו אישיות ציבורית או בעלת השפעה וכי בסופו של יום מעשיו
- 24 לא הובילו לנקיטת אלימות כלשהיא.
- 25 ב"כ הנאשם התייחס לפסיקה שצרפה המאשימה וטען כי זו אינה רלוונטית שכן היא מתייחסת
- 26 לעבירות חמורות יותר לרבות עבירה של תמיכה בארגון טרור.
- 27 ב"כ הנאשם עתר כאמור להאריך את עונש המאסר המותנה התלוי ועומד כנגד הנאשם וטען כי
- 28 לא יהיה זה ראוי להפעילו בנסיבותיו של תיק זה, באשר המאסר המותנה ניתן בגין עבירות
- 29 שונות והוא כללי יתר על המידה.
- 30 באשר לעברו הפלילי של הנאשם ב"כ הנאשם טען, כי הוא כולל הרשעה בגין עבירות סמים
- 31 והפרת הוראה חוקית, עבירות אותן עבר בין השנים 2011-2012 וכי מזה שנים לא הסתבך
- 32 הנאשם בפלילים.



בית משפט השלום בבאר שבע

07 יולי 2019

ת"פ 41705-08-14 מדינת ישראל נ'
כהן

1
2
3
4
5
6
7
8
9
10
11
12
13
14
15
16
17
18
19
20
21
22
23
24
25
26
27
28
29
30
31

6. בעניינו של הנאשם התקבלו מספר תסקירים של שירות המבחן.
מהתסקיר הראשון (25.01.2018) עולה כי הנאשם כבן 25, רווק, סיים 12 שנות לימוד, מתגורר
באילת ועובד מזה כשנה וחצי בחנות לממכר מזון מהיר.
באשר לעברו הפלילי ציין שירות המבחן, כי לנאשם שתי הרשעות קודמות בגין עבירות שבוצעו
בין השנים 2011-2012.
באשר לשימוש בסמים מסר הנאשם כי הוא צורך סם מסוג חשיש מגיל 14 באופן יומיומי.
הנאשם ביטא רצון להפסיק את צריכת הסמים אך שלל התערבות טיפולית וטען כי יעשה זאת
באורח עצמאי. הנאשם נמנע מלמסור דגימות שתן לבדיקת סמים.
באשר לעבירות הקשורות בתיק שבכותרת ציין שירות המבחן כי הנאשם הודה במעשיו, הביע
חרטה על ביצוע העבירות, לקח עליהן אחריות וטען כי הוא מבין כיום את חומרת מעשיו. כן
הוסיף הנאשם כי ביצע את מעשיו על רקע התסכול מהמצב הביטחוני וחיטפת שלושת הנערים.
בנוסף טען הנאשם כי כיוון את דבריו למחבלים ולא לאזרחים ערביים.
שירות מבחן התרשם כי הנאשם מנהל אורח חיים עצמאי ובעל יציבות תעסוקתית בשנים
האחרונות. עוד התרשם שירות המבחן כי הנאשם הבין את הפסול במעשיו ולקח עליהם
אחריות. יחד עם זאת, שירות המבחן התרשם כי הנאשם מתקשה לווסת את דחפיו במצבי לחץ
ותסכול. שירות המבחן המליץ על עונש לריצוי בעבודות שירות לצד מאסר מותנה וקנס כספי.

בתסקיר שהתקבל מיום 25.02.2018, בו התבקש שירות המבחן להבהיר את עמדתו העונשית
הני"ל בשים לב למאסר המותנה בן התשעה חודשים שתלוי ועומד כנגד הנאשם, הבהיר שירות
המבחן כי אכן בטעות לא התייחס למאסר המותנה התלוי ועומד כנגד הנאשם. נוכח עובדה זו
וההשלכות שיש לצריכת סמים ולהתנהלות פורצת חוק למידת הסיכון להישנות עבירות נוספות
חזר בו שירות המבחן מהמלצתו העונשית. שירות המבחן המליץ לדחות את הדיון ולבחון
בשנית את האפשרות לשילובו של הנאשם בהליך טיפולי, וזאת לאחר קבלת עמדת הנאשם
בנדון.

מהתסקיר המשלים שהתקבל ביום 18.06.2018 עולה כי אף שהנאשם הביע בתחילה את רצונו
להשתלב בהליך טיפולי נמנע הוא מלשתף פעולה באורח מלא עם שירות המבחן. הנאשם סירב
לבצע בדיקות שתן כנדרש למעט בדיקה אחת אותה ביצע ואשר תוצאותיה לימדו כי הנאשם
צורך סמים.





בית משפט השלום בבאר שבע

07 יולי 2019

ת"פ 41705-08-14 מדינת ישראל נ'
כהן

- 1 הנאשם אמר את דברו. הנאשם מסר כי הוא מבין את חומרת מעשיו וכי הוא מאוד מצטער
2 עליהם. הנאשם מסר כי בשנים האחרונות חזר לתלם, שילם את חובותיו והוסיף כי הוא אינו
3 רוצה לחזור לאחור וכי לא יחזור על מעשיו.
4
5 השלמת טיעוני הצדדים
- 6 בין טיעוני הצדדים לעונש לבין המועד שנקבע למתן גזר דין מונה בא כוחו הקודם של הנאשם
7 לשיפוט. לנאשם מונה סנגור חדש מטעם הסנגוריה הציבורית וזה עתר, קודם למתן גזר הדין,
8 לאפשר לו לבצע פעולות כאלה ואחרות לצורך השלמת טיעון לעונש. בהסכמת המאשימה לא
9 גזרתי את דינו של הנאשם והדיון נדחה.
10
11 בדיון הנדחה מסר בא כוחו החדש של הנאשם כי שוחח ארוכות עם הנאשם וזה מסר לו כי הוא
12 מבקש לערוך שינוי אמיתי בחייו. כן הוסיף בא כוחו החדש של הנאשם כי בעניין זה נוצר קשר
13 עם קרימינולוגית העובדת עם הסנגוריה הציבורית. בעקבות המידע החדש שהתקבל עתר ב"כ
14 הנאשם לאפשר, ולו לפני משורת הדין, להחזיר את עניינו של הנאשם לשירות המבחן.
15 בהחלטתי מיום 9.12.18, מצאתי לאפשר, בנסיבותיו של תיק זה, את החזרת עניינו של הנאשם
16 אל שירות המבחן. סברתי כי נכון יהיה לאפשר לבא כוחו החדש של הנאשם לייצג את הנאשם
17 באופן מהותי ולא להיות אך מלווה פאסיבי לשמיעת גזר הדין.
18 נוכח האמור הדיון נדחה לצורך קבלת תסקיר משלים של הנאשם והשלמת טיעוני הצדדים
19 לעניין העונש.
20
21 לאחר קבלת התסקיר הצדדים עתרו במשותף לדחות את הדיון שנקבע לצורך מיצוי הליך
22 הידברות ביניהם, בקשה שחזרה על עצמה אף בדיון שהתקיים ביום 15.5.19, כאשר בסופו של
23 יום הצדדים לא הגיעו להבנות ביניהם והשלימו טיעוניהם לעונש.
24
25 בתסקיר שירות המבחן מיום 21.2.2019, חזר שירות המבחן על נתוני האישיים של הנאשם ועל
26 עמדתו בעבר. שירות המבחן הוסיף כי במהלך התקופה שעברה הנאשם עמד בקשר רציף עימו,
27 שיתף פעולה, ביצע בדיקות שתן בעקביות אשר נמצאו "נקיות" (למעט הבדיקה הראשונה
28 שנעברה חודשיים קודם להגשת התסקיר). שירות המבחן הוסיף כי הנאשם שולב בקבוצה
29 טיפולית וההתרשמות היא מהשתלבות חיובית כאשר ניכר שהנאשם החל להפנים למידה של
30 תכנים ומבין את המשמעות והחשיבות להתמדה בטיפול על עתידו.
31 שירות המבחן הוסיף כי שוחח עם המעסיק של הנאשם בשלוש השנים האחרונות, אשר תאר
32 את הנאשם כבחור טוב לב, עובד, אחראי, מסור וחרוץ כאשר להתרשמותו הנאשם נמצא



בית משפט השלום בבאר שבע

07 יולי 2019

ת"פ 41705-08-14 מדינת ישראל נ'
כהן

- 1 בעיצומו של שינוי משמעותי בחייו, שינוי בדפוסי חשיבה, התבגרות, אחריות כלכלית, הפסקת
2 צריכת סמים, חידוש קשר עם אביו, ניהול מערכת יחסים זוגית יציבה, לקיחת אחריות על
3 התנהגותו והבעת רצינות ביחס להליך המשפטי המתנהל כנגדו. שירות המבחן הוסיף כי במהלך
4 תקופת הדחיה לא נפתחו כנגד הנאשם תיקים פליליים נוספים וההתרשמות היא, להבדיל
5 מבעבר, שהנאשם שינה גישתו. נוכח האמור וכדי לבחון את רצינות הנאשם והשתלבותו בהליך
6 טיפולי עתר השירות לדחות את הדיון למשך שלושה חודשים.
7 ההגנה עתרה לאמץ את בקשת שירות המבחן והמאשימה לא התנגדה לכך (תוך שסייגה עמדתה
8 זו בכך שלא תישמע טענה של הימשכות ההליכים מצד ההגנה).
9
10 בתסקיר מיום 29.4.2019, מסר שירות המבחן כי במהלך תקופת הדחיה הנאשם המשיך לעמוד
11 בקשר רציף עימו, ביצע בדיקות שתן שלימדו על הימנעות מצריכת סמים, כי הנאשם הגיע באופן
12 עקבי למפגשים קבוצתיים בהם שיתף פעולה ככל יכולתו, כי הנאשם עורך מאמצים להיתרם
13 מהתכנים, זאת לצד קושי הקיים בשיתוף של תכנים אישיים ורגשיים בשל מאפייני אישיותו.
14 שירות המבחן ציין כי הנאשם ממשיך בעבודתו, מגלה מוטיבציה לשמור על יציבות בעבודה,
15 מבין את הרווחים מהימנעות מצריכת סמים ומבין את ההשלכות שהיו לצריכת סמים על חייו
16 בהתנהלותו השוטפת. שירות המבחן הוסיף כי הנאשם חווה באופן מרתיע ומציב גבולות את
17 ההליך המשפטי.
18 נוכח האמור, כמו גם נוכח השתלבות הנאשם בטיפול, קיומו של סיכוי משמעותי לשיקום ומתוך
19 הבנה כי השתת עונש של מאסר בפועל, לרבות בעבודות שירות, עלול להוביל לרגרסיה בתפקודו,
20 המליץ שירות המבחן להטיל על הנאשם צו של"צ בהיקף של 220 שעות, להאריך את המאסר
21 המותנה ולשלב את הנאשם בצו מבחן למשך חצי שנה.
22
23 10. לאחר קבלת התסקירים החדשים של שירות המבחן השלימה המאשימה את טיעוניה לעונש.
24 זו חזרה על עמדתה העונשית כפי שהוצגה בטיעוניה הקודמים והדגישה את הפער בין ההמלצה
25 הסופית לבין תוכן התסקירים הקודמים. כן הדגישה כי התסקירים החדשים מתייחסים אך
26 לשאלת שיקומו של הנאשם ולא להיבטים אחרים רלבנטיים.
27
28 11. בהשלמת טיעוניה ההגנה לעונש הדגיש ב"כ הנאשם את השינוי הדרמטי שעבר הנאשם בחייו.
29 ב"כ הנאשם טען כי הנאשם זנח את הקו האידיאולוגי שעמד מאחורי ביצוע העבירות וזאת
30 כעולה מהתנהלותו בכל מישורי חייו של הנאשם. בעניין זה הגיש מכתב ממעסיקו (סומן נ/א).
31 ב"כ הנאשם ביקש לתת ביטוי לטיפול שעובר הנאשם, לרבות של גמילה מסמים, טיפול אשר
32 מצדיק את אימוץ המלצת שירות המבחן. ב"כ הנאשם חזר על הטיעונים לעניין המאסר המותנה



בית משפט השלום בבאר שבע

07 יולי 2019

ת"פ 41705-08-14 מדינת ישראל נ'
כהן

- 1 (חלוף הזמן מאז ניתן, אורכו וכלליותו), טיעונים אשר מצדיקים אף הם קבלת העתירה שלא
2 להפעיל את המאסר המותנה.
3 ב"כ הנאשם עתר לאמץ את ההמלצה העונשית של שירות המבחן, דהיינו להאריך את המאסר
4 המותנה, להטיל צו מבחן וצו של"צ, אף בהיקף נרחב מזה עליו המליץ שירות המבחן.
5 ב"כ הנאשם הפנה לפסיקה לתמיכה בעמדתו העונשית.
6
7 12. ממכתב של מעסיקו של הנאשם (נ/א) עולה כי הנאשם עובד בשלוש השנים האחרונות אצל אותו
8 מעסיק במסעדה באילת. המעסיק מציין כי הנאשם הוא העובד היהודי היחיד שלו, כאשר שאר
9 העובדים הם מהמגזר הערבי. המעסיק מציין כי הנאשם מתייחס לכל עובד כאל בן משפחה,
10 בכבוד ובנאמנות ואף מתגורר איתם במתחם מגורים משותף. המעסיק הוסיף כי מהתרשמותו
11 הנאשם עבר הליך שיקום מכל הבחינות, כאשר הוא מחפש לעבוד, להתפרנס בכבוד ולהגשים
12 את עצמו.
13
14 13. הנאשם הביע צער, מסר שטעה, כי לא היה אמור לעשות את שעה וכי הוא מצטער על מה
15 שעשה. הנאשם מסר כי הוא מתגורר ועובד באילת יחד עם בני מיעוטים והוסיף "אני רואה
16 אותם כמוני כמוך" הכל אותו דבר" (עמ' 99 ש' 24-25 לפרו' מיום 23.5.2019). הנאשם ביקש
17 מבית המשפט להתחשב בו.
18
19 14. בתסקיר מיום 06.06.2019, שהתקבל לאחר שהצדדים השלימו את טיעוניהם במסגרתו נתבקש
20 שירות המבחן לבחון תכנית ליווי ושיקום עבור הנאשם במידה ויחלט על ריצוי עונש של מאסר
21 בעבודות שירות מעבר לשישה חודשים כאמור, בתיקון 133 לחוק העונשין (תיקון 133-הוראת
22 שעה, התשע"ח-2018), מסר שירות המבחן כי במסגרת המפגשים הקבוצתיים בהם לקח
23 הנאשם חלק, ובהם משתתפים, בין היתר, בני מיעוטים לא ביטא הנאשם עמדות פוגעניות
24 והתייחס באופן מכבד ושוויוני כלפי האוכלוסיות השונות. שירות המבחן התרשם כי בחלוף 5
25 שנים מאז אירוע העבירה הבין הנאשם את משמעות מעשיו ואת השלכותיהם וכי הצער שהוא
26 מביע באשר להתנהגותו הינו כנה. לעניין תכנית הליווי המליץ שירות המבחן להטיל על הנאשם
27 צו מבחן במסגרתו יוכל הנאשם להמשיך בתכנית הטיפולית.
28
29
30
31
32



בית משפט השלום בבאר שבע

07 יולי 2019

ת"פ 41705-08-14 מדינת ישראל נ'
כהן

דין

- 1
2 סבורני כי נוכח מהות העבירות שביצע הנאשם, הזיקה והקרבה הרעיונית ביניהן כמו גם נוכח
3 סמיכות הזמנים ביניהן, יש מקום לראות בכל העבירות ככאלו המגבשות תכנית עבריינית אחת,
4 ולפיכך נכון יהיה לקבוע מתחם עונש הולם אחד לאירוע כולו ואף לגזור עונש אחד לכלל
5 העבירות.
6 סבורני כי מתחם העונש ההולם צריך לנוע בין מאסר מותנה וענישה נלווית ל- 9 חודשי מאסר.
7 בקביעת המתחם התחשבתי בערכים המוגנים שנפגעו, במידת הפגיעה בהם, בפסיקה הנוהגת
8 ובנסיבות הקשורות בביצוע העבירות כמפורט להלן.
9
10 15. במעשיו פגע הנאשם בערכים המוגנים של שלומו ובטחונו של הציבור בכללותו ושל בני המיעוט
11 הערבי בפרט, בכבוד האדם, בשלטון החוק, בסדר הציבורי ובמרקם העדין ביחס החברה לבני
12 המיעוטים.
13
14 17. בהכרעת הדין ציינתי את ההשפעה החיובית של המהפכה הדיגיטלית והנגשת המרחב
15 האינטרנטי לכל דורש על חופש הביטוי המהווה את "ציפור נפשה" של הדמוקרטיה. כן הרחבתי
16 אודות כך שבעידן החדש הפכו הרשתות החברתיות ל-"כיכר העיר המרכזית" החדשה
17 המאפשרות לכל "צרכן תקשורת" להפוך בקלות רבה ל-"עיתונאי", "פובליציסט", "מוציא
18 לאור", "עורך" ו"סלבריטי" היכול לחלוק את משנתו ואת עמדותיו בתפוצה רחבה.
19 יחד עם זאת, עמדתי על הסיכון הקיים בהרחבת "מוטת הכנפיים" של עקרון חופש הביטוי יתר
20 על המידה והחשש לניצול עקרון זה לגלישה אל עבר התבטאויות שיש בהן משום פגיעה בערכי
21 יסוד אחרים כמו כבוד האדם, פרטיות ושלומו הציבורי, וזאת באמצעות הסתה לגזענות או
22 קריאה לאלימות למשל. עיגון העבירות של הסתה לגזענות או קריאה לאלימות בסעיף 144
23 לחוק העונשין, מהווה את נקודת האיזון שבין ההגנה על חופש הביטוי של הפרט לבין ההגנה
24 על אינטרסים אחרים של הפרט או של הציבור דוגמת שלום הציבור.
25
26 18. מידת הפגיעה של הנאשם בערכים המוגנים אינה מבוטלת. התבטאויות הנאשם בפרסומים
27 שהעלה ב"פייסבוק" היו בעלי מימד גזעני ואף כללו קריאה לאלימות פיזית של ממש כלפי
28 האוכלוסייה הערבית. אף התקופה המתוחה והרגישה בה העלה הנאשם את הפרסומים, זאת
29 שעה שהרשתות החברתיות רעשו וגעשו על רקע חטיפת שלושת הנערים ז"ל שנרצחו על-ידי
30 טרוריסטים ערביים, העצימה את החשש שההתבטאויות היו עלולות ליפול על אוזניים קשובות
31 שיתורגמו למעשים בפועל. פרסום הדברים ברשת החברתית "פייסבוק" אף הגביר את
32 פוטנציאל החשיפה של אותם פרסומים וזאת בשל ה"ויראליות" המאפיינת רשת חברתית זו.





בית משפט השלום בבאר שבע

07 יולי 2019

ת"פ 41705-08-14 מדינת ישראל נ'
כהן

- 1
2 יחד עם זאת, יש לתת את הדעת כי נתוני הצפייה והחיבובים להם זכו פרסומי הנאשם בפועל,
3 כמפורט בכתב האישום ובהכרעת הדין, היו לא משמעותיים ונמוכים למדי. לא זו אף זו, למעט
4 הפגנה אחת שהתקיימה בעקבות אותם פרסומים, הפגנה שהנאשם לא נטל בה חלק, ואשר לא
5 הובילה למעשה אלימות כזה או אחר, פרסומי הנאשם לא הובילו לכל פגיעה פיזית במאן דהוא
6 או לכל התארגנות ממשית אחרת.
7
8 19. הפסיקה הנוהגת בעבירות דגן היא מגוונת ותלויה בנסיבות ה"עושה" לרבות גילו ועברו הפלילי,
9 כמו גם לנסיבות ה"מעשה" לרבות אופי ותוכן הפרסומים, הפלטפורמה בה הם פורסמו, מידת
10 תפוצתם, הרקע לפרסומם, זהות המפרסם, מעמדו של המפרסם, זהות הקוראים ומידת
11 השפעתו של המפרסם עליהם, והיא נעה בין צווי של"צ למספר חודשי מאסר.
12 אציין כי עיינתי בפסיקה שהגישו הצדדים ואת חלקה מצאתי מתאימה לנסיבות המקרה ואת
13 חלקה מצאתי כפחות מתאימה בשל העובדה כי באותם מקרים דובר במספר רב של עבירות
14 לרבות עבירות חמורות יותר כגון תמיכה בארגון טרור ושימוש באלימות ממש.
15
16 ברע"פ 1252/06 שמואל טחן נ' מדינת ישראל (פורסם בנבו) דחה בית המשפט העליון בקשת
17 רשות ערעור של נאשם שהורשע בהסתה לגזענות בכך שקרא קריאות גזעניות נגד ערבים
18 באצטדיון "טדי" בעת משחק כדורגל והותיר על כנו עונש של צו של"צ וקנס.
19
20 ברע"פ 3066/10 מדינת ישראל נ' מיכאל בן חורין ושמואל בן ישי, אותו צרף ב"כ הנאשם, קיבל
21 בית המשפט העליון את הבקשה לערעור בהיבט העקרוני - משפטי בנושא פרשנות של סעיף
22 חוק, ודחה את הבקשה בהיבטיה הקונקרטיים של המקרה. בית המשפט הותיר על כנו את עונש
23 המאסר המותנה והקנס שהושת על נאשם שהורשע בגין הסתה לאלימות וניסיון הסתה
24 לאלימות וזאת בשל ראיון ששודר עמו בטלוויזיה.
25
26 בת"פ 3053-02-14 מדינת ישראל נ' בנימין ואח', אותו צרף ב"כ הנאשם, השית בית המשפט על
27 הנאשם 1 שהורשע במספר עבירות של הסתה באלימות ובריבוי עבירות של הסתה לגזענות
28 באינטרנט, כנגד האוכלוסייה הערבית, עונש של 6 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות ועל
29 נאשם 2 שהורשע בסיוע לאותן עבירות עונש של 3 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות.
30



בית משפט השלום בבאר שבע

07 יולי 2019

ת"פ 41705-08-14 מדינת ישראל נ' כהן

- 1 בת"פ 25310-08-16 מדינת ישראל נ' פיין, שצרף ב"כ הנאשם, השית בית המשפט עונש של 5
2 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות על נאשמת שהורשעה בעבירות של הסתה לאלימות בגין
3 פרסומים שהעלתה ברשת ה"פייסבוק".
4
- 5 בת"פ 24721-12-15 מדינת ישראל נ' מוחמד אבו כף, אותו צרפה המאשימה, השית בית המשפט
6 על נאשם שהורשע בשש עבירות של הסתה לאלימות ולטרור ברשת ה"פייסבוק" תוך גילוי
7 תמיכה במחבלים שביצעו מעשי טרור ורצח ישראלים עונש של 7 חודשי מאסר.
8
- 9 בת"פ (י-ם) 44918-12-14 מדינת ישראל נ' סאמי דעיס (פורסם בנבו, 19.5.15) השית בית משפט
10 עונש של 8 חודשי מאסר בפועל על נאשם שהורשע בריבוי עבירות של הסתה לאלימות או טרור
11 וריבוי עבירות של תמיכה בארגון טרור. העבירות נעברו במהלך קיץ 2014 ונעשו בחשבון
12 פייסבוק שניהל הנאשם, חשבון ששמו "מוות לישראל".
13
- 14 20. באשר לנסיבות הקשורות בביצוע העבירות, נתתי משקל לתוכן הפרסומים, לעובדה כי לא
15 מדובר בפרסום בודד, לתקופה ה"חמה" בה הפרסומים פורסמו ולפלטפורמה בה הם פורסמו
16 (פלטפורמה בעלת פוטנציאל חשיפה בלתי מוגבלת). יש מקום לתת את הדעת גם לעובדה
17 שעסקינן בעבירות שלהן רקע ובסיס אידיאולוגי-גזעני אשר ככלל מצדיקות החמרה בענישה.
18 ביטוי לרעיון של הצורך בהחמרה בענישה נוכח כך שהעבירות נעברות ממניע של גזענות או
19 עוינות כלפי הציבור ניתן לראות בסעיף 144 ו' לחוק העונשין. כן ראו בהקשר זה ע"פ 2277/16
20 פלוני נ' מדינת ישראל (פורסם בנבו, 08.02.2018), פסקה 54.
21
- 22 לקולא נתתי משקל לחשיפה המועטה לה זכו הפרסומים, לעובדה כי הנאשם הוא לא מנהיג או
23 דמות חברתית מובילה וכנגזר מכך פוטנציאל השפעתו על אחרים היא מוגבלת באופן יחסי,
24 ולעובדה כי פרסומיו לא הובילו בסופו של יום לנזק החורג מעצם הפרסום עצמו.
25
- 26 21. לא מצאתי לחרוג ממתחם העונש ההולם אותו קבעתי ובתוך המתחם מצאתי לתת משקל
27 להבעת החרטה וללקיחת האחריות של הנאשם, לנסיבותיו האישיות והמשפחתיות, לזמן שחלף
28 מאז ביצוע העבירות (כחמש שנים) מבלי ששב להסתבך בפלילים ולניסיונו לנהל אורח חיים
29 תעסוקתי נורמטיבי.
30
- 31 בהכרעת הדין דחיתי את טענת ההגנה מן הצדק שהעלה הנאשם וקבעתי כי העמדתו לדין לא
32 הייתה בגדר אכיפה בררנית פסולה כי אם לכל היותר אכיפה חלקית שהיא כורח המציאות (ראו



בית משפט השלום בבאר שבע

07 יולי 2019

ת"פ 41705-08-14 מדינת ישראל נ'
כהן

- 1 פסקאות 20-26 להכרעת הדין). סבורני כי במקרה דנן, נוכח נסיבות המקרה, אין מקום לתת
2 ביטוי, אף לא במישור העונש, לאכיפה חלקית זו.
3
- 4 .22 נתתי משקל גם לאמור בתסקירי שירות המבחן המשלימים ולהמלצת שירות המבחן. כעולה
5 מהתסקירים המשלימים הנאשם אכן עבר ועודנו ממשיך לעבור שינוי משמעותי בכל מישורי
6 חייו. הנאשם הפסיק לעשות שימוש בסם, עובד שנים ברציפות באותו מקום עבודה לשביעות
7 רצון מעסיקו, נמצא במערכת זוגית ומתפקד באופן חיובי.
8 לא זו אף זו, כעולה מדברי הנאשם עצמו וממעסיקו, הנאשם מנהל שגרת חיים תקינה לצד בני
9 מיעוטים ונדמה כי השינוי בתפיסה אצל הנאשם הוא לא אך תיאורטי ומן השפה אל החוץ כי
10 אם בעל אחיזה במציאות.
11 בנוסף, שירות המבחן הדגיש בתסקיריו כי הנאשם משתלב באופן רציף וממשי בהליכי הטיפול
12 השונים ונוכח האמור המליץ על ענישה שיקומית.
13
- 14 סבורני כי יש לתת משקל לא מבוטל להמלצת שירות המבחן, ואולם לא מצאתי לקבל בסופו
15 של יום את המלצתו העונשית. כידוע, שירות המבחן אמון, בעיקר, על בחינת הליכי שיקומו של
16 הנאשם. בית המשפט, בגוזרו את הדין, מחויב להסתכל לא רק על שיקומו של הנאשם כי אם
17 גם על אינטרסים ציבוריים נוספים, דוגמת גמול והרתעה, ומכאן שבמקרה המתאים לבית
18 המשפט הפררוגטיבה שלא לאמץ את ההמלצה העונשית של שירות המבחן. כידוע המלצת
19 שירות המבחן כשמה כן היא – המלצה.
20 יחד עם זאת, וכפי שיפורט להלן, אף במסגרת גזר דין זה נתתי משקל של ממש לשיקול השיקום
21 וזאת הן ביחס לאופן הפעלת המאסר המותנה, הן ביחס לעונש הכולל שיוטל על הנאשם והן
22 ביחס לאופן ריצוי המאסר. אלמלא הליכי השיקום אותם עבר הנאשם, ואשר אותם ממשיך
23 הוא לעבור, היה מקום להכביד את היד עם הנאשם וזאת גם במנותק מהמאסר המותנה שתלוי
24 ועומד כנגדו.
25
- 26 .23 באשר לעברו הפלילי של הנאשם הרי שזה כולל שתי הרשעות, האחרונה בגין הפרת הוראה
27 חוקית משנת 2013 והשנייה משנת 2012, בגינה ריצה שנת מאסר והושת עליו עונש של 9 חודשי
28 מאסר מותנה בשל עבירות סמים ואליומות 2012.
29
- 30 .24 לחובת הנאשם מאסר על תנאי בן 9 חודשים. מאסר על תנאי זה הוטל על הנאשם ביום 4.7.2012
31 דהיינו לפני 7 שנים. מאסר על תנאי זה הוטל על הנאשם בגין עבירות שונות לחלוטין מהעבירות
32 אותן ביצע הנאשם במסגרת התיק שבכותרת. המאסר על תנאי בענייננו הוא בר הפעלה בתיק



בית משפט השלום בבאר שבע

07 יולי 2019

ת"פ 41705-08-14 מדינת ישראל נ'
כהן

- 1 שבכותרת אך בשל כך שנאסר על הנאשם לעבור כל עבירת פשע, והעבירות אותן ביצע הנאשם
2 הן עבירות פשע.
- 3 הגם שבהתאם לסעיף 58 לחוק העונשין הכלל הוא להפעיל במצטבר מאסר מותנה שמופעל
4 לתקופת מאסר שמוטלת בגין העבירה הנוספת, סבורני כי בעניינינו קיימים טעמים המצדיקים
5 חפיפה ממשית של המאסר המותנה עם תקופת המאסר שתוטל על הנאשם במסגרת התיק
6 שבכותרת. סבורני כי השילוב של חלוף הזמן מאז הוטל המאסר המותנה, הזיקה המוחלטת
7 שבין העבירות מושא המאסר המותנה לבין העבירות המפעילות את המאסר המותנה ושיקולי
8 שיקום מצדיקים כולם חפיפה ממשית של המאסר המותנה (אך לא חפיפה מלאה).
- 9 כאמור לא מצאתי לקבל את המלצת שירות המבחן להאריך את המאסר המותנה וזאת נוכח
10 סברתי שהארכת המאסר המותנה, שמשמעותה חריגה ממתחם העונש ההולם כדי כך שלא יוטל
11 על הנאשם כל עונש מאסר בפועל, אף לא לריצוי בעבודות שירות או מותנה, תוביל למתן משקל
12 מופחת של שיקולי הענישה הנוספים ואף עלולה לשגר מסר שגוי בגזרה זו של עבירות, גזרה
13 שבה יש משמעות גם לשיקולי הרתעה.
- 14
- 15 25. לאור כל האמור לעיל אני גוזר על הנאשם את העונשים הבאים:
- 16
- 17 א. 6 חודשי מאסר.
- 18
- 19 ב. אני מפעיל את עונש המאסר המותנה מת"פ 12-02-10003 באופן ש-6 חודשים ירוצו
20 בחופף ו-3 חודשים ירוצו במצטבר לעונש שהוטל על הנאשם.
- 21 **סה"כ ירצה הנאשם עונש של 9 חודשי מאסר. מאסר זה ירוצה בעבודות שירות.**
- 22 בהתאם לחוות דעת הממונה, הנאשם ירצה את עבודות השירות ב"מטה מ.ל.ח.
23 עיריית אילת", משך 5 ימים בשבוע, 8.5 שעות בכל יום החל מיום 5.8.2019.
- 24 תינתן תכנית ליווי לנאשם על ידי שירות המבחן.
- 25 הובהרה לנאשם חשיבות שיתוף הפעולה עם הממונה על עבודות השירות ונפקות
26 היעדר שיתוף פעולה.
- 27
- 28 ג. 12 חודשי מאסר על תנאי, למשך 3 שנים מהיום, שהנאשם לא יעבור אחת מהעבירות
29 בהן הורשע.
- 30



בית משפט השלום בבאר שבע

07 יולי 2019

ת"פ 41705-08-14 מדינת ישראל נ'
כהן

- 1 ד. צו מבחן למשך חצי שנה. הנאשם ימשיך בתכנית טיפולית בהתאם להוראות שירות
2 המבחן. הובהרה לנאשם חשיבות שיתוף הפעולה עם שירות המבחן ונפקות היעדר
3 שיתוף פעולה.
4
5 זכות ערעור לבית המשפט המחוזי תוך 45 יום.
6
7 העתק מגזר הדין יישלח אל הממונה על עבודות השירות ושירות המבחן.
8
9
10
11 ניתן והודע היום ד' תמוז תשע"ט, 07/07/2019 במעמד הנוכחים.
12
13

יובל ליבדרו, שופט

14

