 

**בבית הדין הצבאי המחוזי**

**מחוז שיפוט ח"א**

**בפני ההרכב: סא"ל לידור דרכמן – אב"ד**

**סרן בריאן ריקשפון- שופט**

**סרן עדי ויזמן - שופטת**

**בעניין: התובע הצבאי (ע"י ב"כ, סרן אלמוג סיגאוי)**

**נגד**

**הנאשם: X/XXX סמ"ר נ' כ' (ע"י ב"כ, עו"ד אברהם סופר (במיל') וסגן**

**מישל צ'רניחובסקי)**

**הכרעת – דין**

על פי הודאתו, מורשע הנאשם בעבירות של הטרדה מינית, לפי סעיפים 3(א)(4) ו- 5(א) לחוק למניעת הטרדה מינית, תשנ"ח- 1998 ובעבירה של התנהגות שאינה הולמת, לפי סעיף 130 לחוק השיפוט הצבאי, התשט"ו-1955, בהתאם לכתב האישום המתוקן ולפרטים הנוספים.

* **ניתנה היום, י"ב באדר א' תשפ"ד, 21.02.2024, והודעה בפומבי ובמעמד הצדדים.**

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**שופטת אב"ד שופט**

**גזר - דין**

הנאשם הורשע על פי הודאתו בכתב אישום מתוקן בעבירות שעניינן **הטרדה מינית**, לפי סעיפים 3(א)(4) ו-5(א) לחוק למניעת הטרדה מינית, התשנ"ח- 1998 **והתנהגות שאינה הולמת**, לפי סעיף 130 לחוק השיפוט הצבאי, התשט"ו-1955.

על פי המפורט בכתב האישום המתוקן, הנאשם וסמל י' צ' (להלן: **נפגע העבירה**) הכירו על רקע שירותם המשותף בטייסת XXX. ביום 14 ביוני 2022, בעוד נפגע העבירה התקלח במקלחות הטייסת, הגיע הנאשם למקום, הסיט את וילון המקלחת בה שהה נפגע העבירה והסתכל על גופו העירום. בחלוף מספר חודשים, ביום 22 בנובמבר 2022, שעה שנפגע העבירה התקלח במקלחות הטייסת, עמד הנאשם בכניסה לתא המקלחת שבו שהה נפגע העבירה, והביט בגופו העירום מבעד לווילון התא. לאחר שהבחין בנאשם, הסתיר נפגע העבירה את איבר מינו ומסר לנאשם כי הוא מתבייש. לאחר שנפגע העבירה יצא מתא המקלחת והחל להתנגב, נכנס הנאשם לתא מקלחת אחר, כשהוא עירום והתא פתוח. בעודו מתנגב, הבחין נפגע העבירה בנאשם מבצע מעשה אונן לכיוונו במשך מספר שניות. לאחר האמור, ניגש הנאשם, בעודו עירום, וחיבק את נפגע העבירה.

הנאשם, הסובל משיתוק מוחין קל מלידה, בגינו הותאם לו פרופיל 45 על רקע רפואי, התגייס לצה"ל בחודש ספטמבר 2020 ושירת כמחסנאי ציוד, עד לסיום שירותו ביום 8 במאי 2023 (ת/2). חקירת מצ"ח בעניינו נפתחה בעקבות דיווח של נפגע העבירה, והוא לא הוחזק במעצר בגין תיק חקירה זה (ת/1).

ההגנה הציגה לעיוננו שני מסמכים בחתימת ד"ר דויד כהן, קרימינולוג קליני בכיר במרכז הרב תחומי "לאורך הדרך", מהם עולה כי הנאשם מצוי בהליך טיפולי במרכז מאז חודש פברואר 2019, מגיע לפגישות בקביעות ומשתף פעולה באופן מלא. ד"ר כהן ציין במכתביו כי ההליך הטיפולי מתמקד בפיתוח מיומנויות להבנת מצבים חברתיים, וכי הנאשם מצליח לזהות דרכים שעשויות לסייע לו להימנע ממעשים דומים בעתיד.

בפתח הדיון היום מסרו הצדדים כי נקשרו ביניהם בהסדר טיעון, במסגרתו עתרו כי יושתו על הנאשם 120 ימי מאסר לריצוי בפועל בדרך של עבודות צבאיות, עונש מאסר מותנה, הורדה לדרגת טוראי ופיצויים לנפגע העבירה בסך 5,000 שקלים.

הסדר הטיעון בו נקשרו הצדדים, בתום הליך גישור שנערך לפני כב' סגנית הנשיא סא"ל שחר, מבקש לאזן בין חומרת העבירות, הפגיעה באוטונומיה של נפגע העבירה על גופו והפגיעה בערכים הצבאיים; לבין נטילת האחריות, הבעת החרטה וההודאה שהביאה לחסכון בזמן שיפוטי. משקל מיוחד ניתן לוויתור ההגנה על טענות ראייתיות וטענות בנוגע להתנהלות גורמי החקירה, למצבו הרפואי של הנאשם ולשילובו במסגרת טיפולית. הובהר עוד, כי נפגע העבירה מעודכן בפרטי ההסדר וכי הם על דעתו.

בבואנו לבחון את הסדר הטיעון, נתנו דעתנו לפגיעה הכרוכה במעשיו של הנאשם **בכבודו של נפגע העבירה, בריבונותו על גופו ובשלמות נפשו**. בדברי המבוא להצעת החוק למניעת הטרדה מינית, פורטו שורת הערכים המוגנים הנפגעים, דרך כלל, בביצוע עבירה זו – "הטרדה מינית היא **פגיעה בכבוד האדם, בחירותו, בפרטיותו ובזכותו לשוויון**. היא פוגעת **בכבודו העצמי ובכבודו החברתי** של המוטרד, היא **משפילה ומבזה את אנושיותו**, בין השאר על ידי התייחסות אל האדם כאל אובייקט מיני לשימושו של המטריד. הטרדה מינית **שוללת את האוטונומיה של המוטרד ואת שליטתו בגופו ומיניותו**, **פוגעת בזכותו להגדרה עצמית ופולשת לפרטיותו**..." (הצעת חוק למניעת הטרדה מינית, התשנ"ז-1997, ה"ח 484, ההדגשות הוספו; ראו גם: ע/16,18/23 **התובע הצבאי הראשי נ' סרן ע' י'** (2023)).

משהמעשים התרחשו **בתוככי הטייסת, תוך ניצול תנאי השירות בה**, הרי שלפגיעה האינהרנטית בזכויותיו של נפגע העבירה לפרטיות ולכבוד, נלווה **נופך חומרה נוסף** הנוגע **לפגיעה בערכים הייחודיים למסגרת הצבאית**. לצורך ביצוע המעשים, ניצל הנאשם את תנאי המסגרת הצבאית ואת נגישותו למקלחות המשותפות בטייסת, ובכך פגע גם **בערך הרעות, בלכידותה של היחידה, בתחושת המוגנות וביחסי האמון שראוי כי ישררו בין המשרתים בה על פי חוק** (ראו למשל: ע/51/23 **סמל רשף נ' התובע הצבאי הראשי** (2023)). הפגיעה בערכים אלה, הגלומה במעשים שביצע הנאשם, מחייבת מתן משקל הולם לאינטרס הציבורי למיגור עבירות המין בתוככי הצבא.

מן העבר האחר, מצאנו להעניק משקל לנטילת האחריות של הנאשם למעשיו, שחסכה את הצורך בשמיעת עדותו של נפגע העבירה; לקשיים הראייתיים ולוויתור ההגנה על טענות בנוגע לאופן התנהלות החקירה; לעברו הנקי של הנאשם; לנסיבותיו הרפואיות ולהליך הטיפולי שבו הוא מתמיד. משקל ממשי מצאנו להעניק לעובדה כי הסדר הטיעון הוא על דעתו של נפגע העבירה ולהיותו פרי הליך גישור שיפוטי. לאור האמור, סברנו כי הסכמת הצדדים מאוזנת בנסיבות העניין ומשקפת את מכלול השיקולים הצריכים לעניין. משכך, מצאנו לכבד את עתירת הצדדים. על הנאשם יוטלו, אפוא, העונשים הבאים:

1. **מאה עשרים (120) ימי מאסר לריצוי בדרך של עבודה צבאית, שירוצו בתנאים המפורטים בחוות דעתה של רמ"ד שיקום במקמצ"ר. הנאשם יתייצב לתחילת ריצוי עונש המאסר בדרך של עבודה צבאית במרה"ס XXX בצריפין, ביום 29.02.2024 בשעה 09:00.**
2. **שישה (6) חודשי מאסר על תנאי למשך שלוש (3)שנים, לבל יעבור הנאשם עבירה לפי פרק י' סימן ה' לחוק העונשין, התשל"ז-1977.**
3. **ארבעה (4) חודשי מאסר על תנאי למשך שלוש (3) שנים, לבל יעבור הנאשם עבירה לפי החוק למניעת הטרדה מינית, התשנ"ח-1998.**
4. **פיצויים בסך חמשת אלפים (5,000) ש"ח שישולמו לנפגע העבירה לא יאוחר מיום 1 באפריל 2024, באמצעות פרטים שתעביר התביעה הצבאית.**
5. **הורדה לדרגת טוראי.**
6. **זכות ערעור כחוק.**
7. **ניתן היום, י"ב באדר א' התשפ"ד, 21.2.2024 , והודע בפומבי ובמעמד הצדדים.**

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**שופטת אב"ד שופט**

**נערך על ידי : נ .פ**

**בתאריך:27.02.2024**

**חתימת המגייה: סגן שיר בן-ארמון**