 

**בבית הדין הצבאי המחוזי**

**במחוז שיפוטי ח"א**

**בפני כבוד ההרכב:**   **סא"ל שאול ארבל - אב"ד**

**סרן מיתר לוי - שופט**

**סרן איתי צביאלי – שופט**

**בעניין: התובע הצבאי** (**ע"י ב"כ, סרן עומר רביאל)**

**נגד**

**הנאשם: X/XXX סמל ג' ב' (ע"י ב"כ, עו"ד בנימין מלכא)**

**גזר - דין**

הנאשם הורשע על פי הודאתו בעבירה של מעשה מגונה, לפי סעיף 348(ג) לחוק העונשין, התשל"ז – 1977, בהתאם לכתב האישום ולפרטים הנוספים.

מעובדות כתב האישום עולה, כי ביום 28.12.2020, בבסיס כנף 4, נפגשו הנאשם ונפגעת העבירה לאחר שקבעו זאת בניהם במעוד מועד, במהלך מפגש זה, חיבק הנאשם את נפגעת העבירה והניח את ראשה על חזהו שלוש פעמים בניגוד לרצונה. לאחר מכן, נישק הנאשם את צווארה של נפגעת העבירה פעמיים, נישקה על שפתייה פעמיים כל זאת בניגוד לרצונה של המתלוננת ועל אף שאמרה לו כי היא איננה מעוניינת וכי היא במערכת יחסים אחרת.

עוד עולה מכתב האישום, כי הנאשם הניח את ראשה של נפגעת העבירה על ירכיו, ולאחר מכן נגע בחזה פעמיים. לאחר מכן, הכניס הנאשם את ידיו מבעד למכנסיה והניח את ידו מעל איבר מינה על גבי התחתונים. לאחר מכן, ניסה הנאשם להכניס את ידו מבעד לתחתוניה. כל זאת עשה הנאשם, על אף שהמתלוננת אמרה לו שהיא אינה מעוניינת בכך וכי אינה רוצה שיגע בה.

תדפיסו האישי של הנאשם הוגש על ידי התביעה (ת/2) ממנו עולה כי הנאשם התגייס לצה"ל ביום 07.02.2018, הנאשם סיים שירות צבאי ביום 13.05.2021, לנאשם מספר עבירות משמעת בהם הורשע במהלך שירותו.

התביעה הגישה תצהיר מאת נפגעת העבירה (ת/3) בו כתבה האחרונה כך – *"לאחר המקרה אני צריכה להתמודד עם פחדים וחששות באופן יום יומי מול בן אדם או גבר בפרט שרק מתקרב אליי פיזית. לפעמים המקרה מציף אותי בפתאומיות וזה גורם לי להרגיש כעס אכזבה ואפילו לבכות. קשה לי לסמוך כיום על אף בן אדם חדש כל גבר שרק מתקרב אליי זה מכניס אותי ללחץ ופאניקה ואני רק מחפשת איך ולאן לברוח. קשה לי עם מגע פיזי מה שגרם לבעיות בזוגיות שלי"*

על פי הערכת המסוכנות שהוגשה (ת/4), הנאשם נקבע בפרק סיכום והמלצות כי "שילובם של הגורמים הסטאטיים, והגורמים הדינאמיים, המבוססים על הספרות המקצועית בתחום הערכת המסוכנות המינית וההתרשמות הקלינית, מצביעים על כך שרמת המסוכנות המינית הינה **בינונית נמוכה**".

בעבירה שעבר הנאשם, פגע הנאשם בכבודה של נפגעת העבירה, זכותה לאוטונומיה על גופה, וחירותה להחליט מה יעשה בו. הנאשם דרס ברגל גסה את רצונה של נפגעת העבירה שלא להסכים למגע מיני עמו. **זכות זו, היא אבסולוטית, ואין ניתן להתנות עליה בשום מקרה**. הנאשם לא שעה לבקשותיה החוזרות של נפגעת העבירה להניח לה. פגיעתו של הנאשם היא גם במישור הערכים הצבאיים של אמון בין החיילים ויחסי רעות ואחווה, בתוך בסיס צבאי. בכך, פגע הנאשם קשות בערך השירות המשותף, ובביטחון שחיילים צריכים לחוש במסגרת הצבאית, לבל יאונה להם כל רע.

על עבירות בעלות אופי מיני הננקטות כלפי חיילות בצה"ל חזר ושנה בית הדין הצבאי לערעורים כי הן "פוגעות בכבוד האדם ומהוות חדירה משפילה לתחומו של הפרט וכי יש להגן על חיילות הנשלחות למימוש חובת השירות על פי חוק, ולאפשר להן סביבת שירות נטולת חששות ופחדים מפני המשרתים במחיצתם. על החיילות לדעת כי מחנות הצבא הינם מקומות בטוחים לשירות, וכי פגיעה כאמור בחיילות תגרור ענישה חמורה וכואבת. ערכאות השיפוט חייבות לשדר מסר חד משמעי ומרתיע כלפי עבריינים המסתבכים במעשים מעיין אלה" (ע/101,102/13 **טור' עובדיה נ' התובע הצבאי הראשי** (2013)).

הצדדים הציגו בפנינו הסדר טיעון אשר מתחשב מחד בחומרת המעשים, העובדה כי מדובר במעשה מתמשך שכלל נגיעות חוזרות ונשנות באיברים אינטימיים ומוצנעים של נפגעת העבירה, חרף התנגדויותיה הברורות. מאידך, שקלו הצדדים את נסיבותיו האישיות המורכבות של הנאשם, ויתור ההגנה על טענות ראייתיות והודאת הנאשם תוך חיסכון בזמן שיפוטי ובחיסכון בעדותה של נפגעת העבירה בהליך הוכחות. עוד ציינו הצדדים כי נפגעת העבירה הביעה הסכמתה לפרטי ההסדר וכי ההסדר הוא פרי של הליך גישור ממושך שהתקיים בפני בית הדין.

בנסיבות אלה מצאנו לכבד את עתירתם המשותפת של הצדדים ולאמץ את הסדר הטיעון שהוצג.

על הנאשם נגזרים, אפוא, העונשים הבאים:

1. **מאה חמישים (150) ימי מאסר לריצוי בפועל. הנאשם יתייצב לתחילת ריצוי העונש בבס"כ נווה צדק ביום 09.05.2022 בשעה 10:00.**
2. **חמישה (5) חודשי מאסר על תנאי למשך שלוש (3) שנים, והתנאי הוא שהנאשם לא יעבור כל עבירה לפי סימן ה' לפרק י' לחוק העונשין, התשל"ז-1977.**
3. **חמישה (5) חודשי מאסר על תנאי למשך שלוש (3) שנים, והתנאי הוא שהנאשם לא יעבור כל עבירה לפי החוק למניעת הטרדה מינית, התשנ"ח-1998.**
4. **פיצויים בסך שלושת אלפים חמש מאות (3,500) ₪ לנפגעת העבירה. הצדדים הצהירו כי הנאשם שילם את סכום הפיצוי עובר למועד הדיון.**
5. **הורדה לדרגת טוראי.**
6. **זכות ערעור כחוק.**
7. **ניתן היום, כ"ד בניסן התשפ"ב , 25.04.2022, והודעה בפומבי ובמעמד הצדדים.**

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

**שופט אב"ד שופטת**