 

**בבית הדין הצבאי המחוזי**

**במחוז שיפוטי ח"א**

בפני השופטים: רס"ן שאול ארבל - אב"ד

רס"ן עזריאל לאופר – שופט

סרן אליה אדרי - שופט

**בעניין: התובע הצבאי (ע"י ב"כ, סגן משה ויזל)**

**נגד**

הנאשם: X/XXX טוראי ר' ח' (ע"י ב"כ, עו"ד דר עזאם נואף)

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 בין הנאשם לבין טור' ל' ק' (להלן: "המתלוננת") נוצרה הכרות קצרת מועד על רקע שירותם המשותף ביחידה. ביום 14.12.2021, בבסיס כנף 2, הנאשם ליווה את טור' ל' ק' לאזור מגוריה לאחר מפגש חברתי עם מספר חיילים מהיחידה. במהלך הדרך למגורים, התיישבו השניים לשוחח על המדרגות בסמוך למטבח היחידה. הנאשם נגע בשיערה של המתלוננת ונישק אותה, בתגובה המתלוננת נרתעה לאחור והזיזה את ראשה. הנאשם לא חדל ממעשיו, שם את ידיו על ראשה של המתלוננת, קירב אותה לכיוונו ונישק אותה פעם נוספת.

לאחר מכן, השניים קמו והחלו ללכת מהמקום. הנאשם הרים את המתלוננת בידיו, כך שרגליה לא נגעו בקרקע, ונשא אותה לתוך מחסן סמוך. הנאשם הניח את המתלוננת במחסן, כך שהוא עומד בינה לבין דלת המחסן. המתלוננת אמרה לנאשם "אני קלסטרופובית" אך הנאשם לא הגיב. הנאשם סגר את דלת המחסן, כמעט עד סגירתה המלאה. בהמשך לכך, ובמשך 15 דקות, הנאשם נישק את המתלוננת בניגוד להסכמתה. בעת שהוא מבצע את זממו, למשך חלק מסוים מהזמן, שפשף הנאשם את ידו על גבי מכנסיה של המתלוננת באזור איבר מינה ונצמד לגופה של המתלוננת והתחכך בה. במהלך כלל האירוע נותרו הנאשם והמתלוננת לבושים.

לאחר פרק זמן מסוים, אחז הנאשם ביד ימין של המתלוננת ומשך את ידה לכיוונו וכלפי מטה. המתלוננת ניסתה להשתחרר מאחיזתו, ודחפה אותו באמצעות ידה השמאלית. הנאשם הצליח לגבור על המתלוננת ומשך את ידה לכיוונו והניח את ידה על תחתוניו לאחר שהפשיל את מכנסיו. המתלוננת משכה את ידה לאחור ואמרה לנאשם שהוא מגזים. הנאשם אחז שוב בידה והניח אותה שוב מעל לתחתוניו.

לאורך כל העת שהשניים במחסן, במספר הזדמנויות, ניסתה המתלוננת לדחוף את הנאשם בידה. בשלב מסוים, הנאשם אמר לה "תפסיקי לדחוף אותי כבר". כמו כן, הביעה המתלוננת התנגדות מילולית למעשי הנאשם וביקשה כי יחדול ממעשיו. בהמשך לאחר מספר ניסיונות שהמתלוננת ביקשה כי יחדול ממעשיו, הציעה המתלוננת לנאשם לעשן סיגריה והלה הסכים. לאחר שיצאו מהמחסן הנאשם התיישב על גרם מדרגות ואמר "אחרי מה שהיה חייב סיגריה". מיד לאחר מכן, הכניס הנאשם את ידו מתחת לחולצתה של המתלוננת וליטף אותה באזור הבטן. בתגובה אמרה המתלוננת "אתה מגזים" או אז הכניס הנאשם את ידו אל מתחת לחזייתה ונגע בחזה. המתלוננת בתגובה אמרה לנאשם להפסיק.

ראיות לעונש

תדפיסו האישי של הנאשם הוגש על ידי התביעה (ת/2) ממנו עלה כי הנאשם התגייס לצה"ל ביום 11.08.2021. התביעה הגישה תצהיר מאת נפגעת העבירה (ת/3) בו כתבה האחרונה כך – *"בלילה המקרה, רגע אחרי המקרה רצתי למגורים ונכנסתי להתקף חרדה, לא הצלחתי להפסיק לבכות, לא ידעתי מה לעשות, פחדתי שיקרה משהו רע, לא הצלחתי לישון בלילה, עלו לי פלשבקים ותחושה של בחילה כאבים בכל הגוף. יום למחרת עליתי למשמרת בטייסת כי פחדתי ללכת לבד. לא הצלחתי לתפקד, לא הפסקתי לרעוד היה לי קשה לעמוד [על] הרגליים, פחדתי, נגעלתי, והרגשתי כמו רוח, על פי הסובבים אותי גם נראיתי כמו רוח. אחרי השיחה ביוהל"ם קיבלתי אישור להיות בחדר [...] הרגשתי כאילו חיללו את הגוף שלי, לא הצלחתי לצאת מהמקלחת מהגועל שהיה לי. [...] כשחזרתי לבסיס אחרי חודש וחצי פחדתי לצאת מהמגורים לבד, היה לי לווי לכל מקום [..] גם כיום חודשיים בערך אחרי המקרה אני מרגישה לא בנוח ללכת לבד למקומות בבסיס ועדיין חווה לפעמים התקפי חרדה ופלשבקים"*.

על פי הערכת המסוכנות שהוגשה (ת/4), 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 נמוכה בינונית. במידה שישתלב בטיפול ייעודי ורגשי, רמת המסוכנות עשויה לפחות".

מידת הפגיעה בערכים החברתיים

בעבירה שעבר הנאשם, מעשה מגונה, פגע הנאשם בכבודה של נפגעת העבירה, זכותה לאוטונומיה על גופה, וחירותה להחליט מה יעשה בו. הנאשם דרס ברגל גסה, ובידיו - תרתי משמע - 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 ונשנות של נפגעת העבירה להניח לה. ואין מדובר באירוע קצר ורגעי, אלא באירוע מתמשך, רב שלבים. 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 (ע/27,29/19 **רב"ט עלמו נ' התובע הצבאי הראשי,** פסקה 47 (2019)).

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 בעובדה כי מדובר באירוע ארוך וחמור אשר במהלכו הנאשם נגע בגופה של המתלוננת ולא אפשר לה לעזוב את המקום על אף שהביעה את התנגדותה לאורך האירוע. כמו כן, את תצהיר נפגעת העבירה ואת התקפי החרדה מהם היא סובלת כתוצאה ישירה מהמקרה. מאידך, הנאשם הודה בהזדמנות הראשונה, העובדה כי מדובר בהסדר שהוא פרי של הליך גישור שהתנהל בפני בית הדין, את עברו הפלילי והמשמעתי הנקי של הנאשם, את החיסכון בזמן השיפוטי, את תשלום הפיצוי לנפגעת העבירה, את הסכמתה של המתלוננת להסדר הטיעון ואת הבעת החרטה ולקיחת האחריות על המעשים.

הנאשם בדברו האחרון מסר בפנייה של המתלוננת באולם בית הדין כי *"אני רוצה לפנות למתלוננת, עשיתי מעשה מאוד חמור אני מצטער על זה, קיבלתי את העונש שאני צריך לקבל הפנמתי את המעשה וזה לא יחזור על עצמו. ושיהיה לה בהצלחה בהמשך הדרך".*

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

על הנאשם נגזרים, אפוא, העונשים הבאים:

1. שלוש מאות שישים וארבעה (364)ימי מאסר לריצוי בפועל, שיימנו החל מיום מעצרו.
2. שישה (6) 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. שלושה (3) חודשי מאסר על תנאי למשך שלוש (3) שנים, והתנאי הוא שהנאשם לא יעבור כל עבירה לפי החוק למניעת הטרדה מינית, התשנ"ח-1998.
4. חודשיים (2) מאסר על תנאי למשך שנתיים (2), והתנאי הוא שהנאשם לא יעבור כל עבירה שיש בה גוון מיני של התנהגות שאינה הולמת או התנהגות מבישה לפי סעיפים 129 או 130 לחוק השיפוט הצבאי, התשט"ו-1955.
5. פיצויים בסך 8,000 ₪ לנפגעת העבירה. הצדדים הצהירו כי הנאשם העביר סכום של כ-3,000 ₪ עובר למועד הדיון. כך שעל הנאשם נותר לשלם סכום של 5,000 ₪ שהנאשם ישלם בתשלום אחד לא יאוחר מיום 12.04.2022.
6. **זכות ערעור כחוק.**
7. **ניתן היום, י' בניסן התשפ"ב , 11.04.2022, והודע בפומבי ובמעמד הצדדים.**

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

שופט אב"ד שופט