

**בבית הדין הצבאי לערעורים**

בפני:

 **תא"ל אורלי מרקמן** **-** המשנה לנשיא

 **אל"ם נועה זומר -** שופטת

 **אל"ם רמי בן עמי -** שופט

בעניין:

**ב/XXX בח"ג ד' כ'** – המערער (ע"י ב"כ, עו"ד יהונתן רבינוביץ; סרן ויטל האוזמן)

**נ ג ד**

**התובע הצבאי הראשי** – המשיב (ע"י ב"כ, רס"ן מאשה יודשקין)

ובעניין:

**התובע הצבאי הראשי** – המערער (ע"י ב"כ, רס"ן מאשה יודשקין)

**נ ג ד**

**ב/XXX בח"ג ד' כ'** – המשיב (ע"י ב"כ, עו"ד יהונתן רבינוביץ; סרן ויטל האוזמן)

ערעורים על פסק דין של בית הדין הצבאי המחוזי במחוז שיפוטי זרוע היבשה שניתן בתיק ז"י (מחוזי) 189/17 (אל"ם טלי פריד – הנשיאה; רס"ן חיים בלילטי – שופט; רס"ן נחמיה ברקי - שופט) ביום 12.5.2019. ערעור ההגנה (הכרעת הדין) נמחק. ערעור התביעה (קולת העונש) התקבל באופן חלקי.

**פ ס ק - ד י ן**

1. המערער, אע"צ ד' כ', הורשע בבית הדין המחוזי, ביום 21.2.2018, לאחר שמיעת ראיות, בעבירה של מעשה מגונה, לפי סעיף 348(ג) העונשין, התשל"ז-1977, ובשתי עבירות של ניסיון למעשה מגונה, לפי סעיפים 348(ג) ו-25 לחוק העונשין.
2. בתמצית נציין, כי המערער, יליד 1951, היה בתקופת האירועים, אשר בבסיס הרשעתו, אזרח עובד צבא ושימש כנהג משא. מתוקף תפקידו, הוביל המערער מזון לבסיסים שונים. במהלך יולי-אוגוסט 2016, הגיע המערער, במסגרת תפקידו, למטבח גדוד 139, ניגש לחיילת, רב"ט ע' ל', קירב את פניו לפניה וניסה לנשקהּ על שפתיה, ללא הסכמתה. רב"ט ע' ל' הסיטה את ראשהּ, אך המערער שב וניסה לקרב את פניו אליה, כדי לנשקהּ. גם הפעם הצליחה החיילת להסיט את ראשהּ ולהתחמק מנשיקתו והוא חדל ממעשיו. כשלושה חודשים לאחר מכן, ביום 3.11.2016, נכנס המערער שוב לחדר האוכל בגדוד 139. רב"ט ע' ל' ישבה אז בסמוך לשולחן. המערער התכופף לעברה, מצידה השמאלי, קרב את פניו לפניה וניסה לנשקהּ, תוך שהוא מניח את ידו הימנית על אזור מותניה מאחור. בתוך כך, בידו השמאלית, הרים המערער את חולצתה עד לקו החזייה, והעביר ידו בתנועה ליטוף על שדיה, מעל החולצה. במקביל, לחש המערער באוזנה של החיילת "כמה אני רוצה אותך עכשיו". רב"ט ע' ל' הזיזה את ידו של המערער ואמרה "זה לא לעניין" והוא השיב "צודקת, זה לא לכאן".

באותו היום פגש המערער חיילת נוספת, רב"ט א' ו', באזור המטבח. המערער אמר לרב"ט א' ו' "תסתכלי אלי", הצמידהּ אליו, רכן לעברה וניסה לנשקהּ. רב"ט א.ו. הדפה אותו ואמרה "מה אתה עושה, אני מאורסת, אל תיגע בי".

1. על פי הערכת מסוכנות מינית של המערער מיום 11.3.2018, נמצא כי למערער מסוכנות מינית נמוכה-בינונית. חוות הדעת לא כללה המלצה טיפולית מאחר שהמערער לא גילה רצון לטיפול.
2. בסופו של דבר, ביום 12.5.2019, לאחר שבית הדין המחוזי בחן את מכלול הנתונים ובהם גילו של המערער ומצבו הרפואי הלקוי, ומשהמערער נמצא עקב כך לא מתאים לרצות מאסר בפועל בעבודה צבאית – הורה בית הדין להשית עליו ארבעה חודשי מאסר על תנאי למשך שלוש שנים, שלא יעבור עבירה לפי סימן ה' לפרק י' לחוק העונשין וקנס בסך 2,000 ש"ח. כמו כן, הוטל על המערער לשלם פיצויים לרב"ט ע' ל' בסך 3,000 ש"ח, ופיצויים לרב"ט א' ו' בסך 500 ש"ח.
3. שני הצדדים לא השלימו עם פסק הדין. ההגנה ערערה על הרשעתו של המערער ועתרה לזכותו מן העבירות של ניסיון למעשה מגונה, בטענה, כי לא הוכח שהמערער ניסה לנשק את נפגעות העבירה על שפתיהן. מנגד, ערערה התביעה הצבאית על קולת העונש. התביעה עתרה להשית על המערער מאסר בפועל וכן, להגדיל את רכיב הפיצויים שנפסקו.
4. מועד הדיון בערעור נדחה, במספר הזדמנויות, עקב מצבו הרפואי של המערער ובסופו של דבר התקיים ביום 6.10.2019. בתום הדיון, בעקבות הערותינו, בהסכמת הצדדים, הופנה המערער לשירות מבחן לשם עריכת תסקיר מבחן. לאחר מכן, בהתאם לבקשת שירות המבחן למבוגרים ועל דעת הצדדים, הופנה המערער להערכת מסוכנות מינית עדכנית. הפעם, כעולה מחוות הדעת שהתקבלה ביום 15.3.2020, הוערכה מסוכנותו המינית כנמוכה. בד בבד, בחודש פברואר 2020 החל המערער להשתלב בטיפול פרטני ייעודי במסגרת מרכז לשיקום של שירות המבחן למבוגרים במחוז באר שבע והדרום.
5. על פי תסקיר קצין מבחן, שהתקבל ביום 24.6.2020, ממליץ שירות המבחן בעניינו של המערער להוסיף לעונש שהוטל על המערער רכיב של העמדה בצו מבחן למשך שנה ומחצה, כאשר במהלך תקופת המבחן, יוסיף המערער ליטול חלק בתוכנית השיקום, כאמור.
6. ביום 23.7.2020, לאחר ישיבת תזכורת, הודיעונו הצדדים כי באו לידי הסכמה. בדיון שנערך היום, פרטו הצדדים, כי במסגרת ההסכמות שגובשו ביניהם, ההגנה מבקשת לחזור בה מן הערעור על הכרעת הדין. לעניין ערעור התביעה על קולת העונש, הוסכם, כי לעונשים שהוטלו, יתווסף צו מבחן לתקופה של שנה ומחצה, שבה יהיה המערער נתון לפיקוח של שירות המבחן וימשיך להשתתף בתוכנית הטיפולית במסגרת המרכז לשיקום, כמפורט בתסקיר. כמו כן, ישלם המערער **עוד** 1,000 ש"ח פיצויים לנפגעת העבירה, רב"ט ע' ל' (ובסה"כ 4,000 ש"ח); ו**עוד** 500 ש"ח פיצויים לרב"ט א' ו' (ובסה"כ 1,000 ש"ח). בואר, כי הסכמת הצדדים היא על דעתן של נפגעות העבירה.
7. לאחר בחינת מכלול הנתונים ובהם, נסיבות המעשים ונסיבות העושה, סברנו כי הסכמת הצדדים ראויה, ועל כן מצאנו לכבדה.
8. אשר על כן, לאחר שהוסברו למערער משמעותו של צו המבחן והשלכות אי העמידה בו, מצאנו לקבל את ערעור התביעה ואנו מורים על העמדתו של המערער במבחן למשך שנה ומחצה, בהתאם למפורט בתסקיר שירות המבחן למבוגרים בעניינו. המערער ישלם לנפגעות העבירה פיצויים בסכומים המפורטים בפסקה 8 לעיל, בהתאם לפרטי חשבונות הבנק שנמסרו זה מכבר לידיו. הפיצויים ישולמו עד ליום 13.9.2020.
9. שירות המבחן מתבקש לעדכן את מזכירות בית הדין, אחת לארבעה חודשים, באשר לעמידתו של המערער בתוכנית המבחן, שהותאמה עבורו. עדכון זה יועבר לבאי כוח הצדדים על-ידי מזכירות בית הדין, לכשיתקבל.
10. ערעור ההגנה על הכרעת הדין נמחק, אפוא. ערעור התביעה מתקבל באופן חלקי, כך שלעונשו של המערער י**תווסף צו מבחן לתקופה של שנה ומחצה וסכומי הפיצויים יוגדלו כאמור**. אין שינוי ביתר רכיבי העונש.

ניתן והודע היום, כ"ח באב התש"ף, 18 באוגוסט 2020, בפומבי ובמעמד הצדדים.

‏

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

 **המשנה לנשיא שופטת שופט**

**חתימת המגיה: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ העתק נאמן למקור
 סמ"ר עדי לביא
תאריך: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ קצינת בית הדין**