**גזר - דין**

1. ביום 28 בפברואר 2021 הורשע הנאשם, טור' א' ב' מ' (ב'), על פי הודאתו, בכתב אישום מתוקן במסגרת הסדר טיעון, בעבירה של **הטרדה מינית** לפי סעיפים 3(א)(5א) ו – 5(א) סיפה לחוק למניעת הטרדה מינית, התשנ"ח – 1998 ובעבירה של **מעשה מגונה**, לפי סעיף 348(ג) לחוק העונשין, התשל"ז – 1977.

 מפרט האישום הראשון שעניינו **הטרדה מינית** עולה, כי בראשית חודש נובמבר 2019, התכתבו הנאשם, ששירת כנהג בבסיס הדרכה וחיילת מהבסיס שבו שירת - טור' ש' א' (להלן - **טור' ש' א'**), שלהם הייתה היכרות מוקדמת, באמצעות יישומון ה"ווטסאפ". השניים קבעו להיפגש בחדר הנהגים ביחידה. בהמשך, נפגשו והחלו במגע מיני מוסכם. בשלב מסוים, לאחר שנותרו בתחתונים בלבד, ביקש הנאשם מרב"ט ש' א' רשות לצלמהּ לצרכו האישי בלבד. לאחר שהסכימה לכך, צילם הנאשם סרטון בן מספר שניות, שבו רב"ט ש' א' משליכה שמיכה שכיסתה את פלג גופה העליון, כך שחזהּ נותר חשוף. בהמשך, כתב הנאשם על ישבנה של רב"ט ש' א' "שייכת לאליאור ביטון" וצילם שתי תמונות של ישבנה החשוף. לאחר מכן, ביצעה טור' ש' א' בנאשם מין אורלי, ובהסכמתה הוא צילם סרטון שמשכו כ – 15 שניות שבמהלכו צילם את פניו כשהוא שר, ובהמשך את פניה של טור' א' ש' בעודה מבצעת בו מין אורלי. ביום האירוע וכן בחלוף מספר ימים ולאחר כחודש, הראה הנאשם למספר חברים את שני הסרטונים ואת התמונות. לאחר מכן מחק את התמונות והסרטונים מהטלפון הנייד שלו.

פרט האישום השני, שעניינו עשיית **מעשה מגונה** ברב"ט ת' ד' – חיילת ששהתה בריתוק ביחידת הנאשם (להלן – **רב"ט ת' ד'**) התרחש ביום 29 במאי 2020. במהלך אותו יום שוחחו השנים על האפשרות שרב"ט ת' ד' תתלווה לנאשם לאירוע חברתי בערב. בהמשך אותו ערב, נפגשו השניים בחדר הנהגים ביחידה, ישבו משני צדיה של ספה גדולה ושוחחו ביניהם. הנאשם שאלהּ, האם היא מעוניינת ש"יהיה ביניהם משהו" והיא השיבה בשלילה. בהמשך, שיתפה את הנאשם בפרטי פרידתה מבן זוגה הקודם והנאשם ניחם אותה, חיבק אותה ונשק לראשה, תוך שהיא נשענת על גופו. לאחר מכן, שבה רב"ט ת' ד' למקומה, אז התקרה אליה הנאשם, ליטף את צד גופה מהזרוע ועד הרגל, והיא בתגובה הפנתה אליו את גבה, תוך שהסבירה שעושה כן על מנת להחליף שירים בטלפון ולעשן. הנאשם ביקש מרב"ט ת' ד' לכבות את האור והיא נתנה הסכמתה לכך, בלבד שיישאר פנס דולק ממכשיר הטלפון הנייד שלה. הנאשם הסכים, ורב"ט ת' ד' הותירה פנס דולק על משענת הספה. רב"ט ת' ד' סירבה לבקשת הנאשם לכבותו. הנאשם קם על מנת לכבות את האור, וכאשר שב לספה התיישב צמוד לרב"ט ת' ד' והחל ללטף את ראשה, ידיה ורגליה. בתגובה הפנתה אליו רב"ט ת' ד' את גבה והסבירה כי מחליפה שירים, הנאשם העיר לה כי עושה זאת בתדירות גבוהה וביקש ממנה שתסתובב אליו על מנת שיוכל לראותהּ, אך רב"ט ת' ד' לא הגיבה. בהמשך לכך, הניח הנאשם את אחת מכריות הספה על אדן החלון כדי לכסותו, אז ניגש אל רב"ט ת' ד' סובב אותה לעברו ושב ונישק אותה על פיה מספר פעמים. רב"ט ת' ד' לא הגיבה וניסתה להסיט את פניה. באחת הפעמים שבהן סובב הנאשם את פניה של רב"ט ת' ד' לעברו, הכניס את ידו מהחלק העליון של חולצתהּ, לתוך חזייתהּ ואחז בידו בשדהּ השמאלי. לאחר שהוציא את ידו מחולצתה, נשכבה רב"ט ת' ד' על הספה, אז רכן הנאשם מעליה, הכניס את ידו מתחת לתחתוניה ונגע באיבר מינה. בעת שעשה כן, נפל בהיסח הדעת הטלפון הנייד של רב"ט ת' ד' מהספה ובחדר השתררה עלטה מוחלטת. בחלוף כמה דקות, התרומם הנאשם מהספה, הפשיל את מכנסיו ותחתוניו עד לברכיו וביצע בעצמו מעשה אוננות עד שהגיע לפורקן. במהלך אותו פרק זמן לא נגע הנאשם ברב"ט ת' ד'. בהתאם למסמך הפרטים הנוספים, בשלב זה הפנה הנאשם אמירות לעבר רב"ט ת' ד', אך שגה בציון שמה. בתגובה החלה רב"ט ת' ד' לצעוק על הנאשם שלא יעשה שימוש בשם הזה, ביקשה שילך, ואמרה לו שהיא הולכת (ת/1). בהתאם לכתב האישום המתוקן לאחר מספר דקות הבחינה רב"ט ת' ד', באורח מקרי, שמקצת מנוזל הזרע של הנאשם לכלך את שיערה. כעולה מהפרטים הנוספים, יום למחרת האירוע שוחחו הנאשם ורב"ט ת' ד' במספר שיחות וידאו, והתקשרו זה לזו לסירוגין (ת/1).

2. חקירת הנאשם נפתחה בעקבות תלונתן של רב"ט ש' א' ורב"ט ת' ד'. בגין תיק זה נעצר הנאשם ביום 29.6.2020 ומאז הוא שוהה במעצר ממשי.

3. הסדר הטיעון שהציגו הצדדים הוא פרי הליך גישור שנעשה בראשות כבוד השופט סא"ל בלילטי. במסגרת זו הציגו הצדדים הסכמה כי על הנאשם יוטלו 16 חודשי מאסר לריצוי בפועל בכליאה ממשית, עונש מאסר מותנה לשיקול דעת בית הדין, פיצוי בסך 22,000 ₪ לנפגעת העבירה רב"ט ת' ד' ופיצוי בסך 3,000 ₪ לנפגעת העבירה, רב"ט ש' א', שהועברו אליהן, טרם הישיבה היום.

 בטיעוניהם לפנינו עמדו הצדדים על חומרת המעשים ועל הערכים החברתיים המוגנים שנפגעו. לצד זאת הודגשה המורכבות הראייתית שבתיק אשר הביאה לתיקון המשמעותי בכתב האישום. הודגשה הודאת הנאשם והפנמת הפסול שבמעשיו, תוך ציון העובדה שהודאה זו חסכה מנפגעות העבירה את מעמד מתן העדויות בעת הליך שמיעת ראיות. צוין כי הסדר הטיעון נעשה על דעתן של נפגעות העבירה ובהסכמתן.

 4. בדברו האחרון לפנינו, הביע הנאשם צער וחרטה על המעשים כמו גם הבטחה כי יעלה על דרך חיובית.

דיון והכרעה

5. בפסיקה כבר הובהר לא פעם כי ניצול מיני של הזולת, תוך אי התחשבות ברצונו ובשליטה על גופו היא אחת מהתופעות הקשות והפוגעניות ביותר. חומרתן נעוצה בזכותן של נפגעות העבירה להגן על גופן ולהבטיח את צנעתן (ראו למשל ע"פ 171/18 **פלוני נ' מדינת ישראל** (טרם פורסם, 21.6.2018); ע"פ 9994/07 **פלוני נ' מדינת ישראל** (טרם פורסם, 11.8.2008)). משנה חומרה יש לראות במעשים מעין אלה המתבצעים במסגרת השירות הצבאי, אשר לא זו בלבד שיש בהם ניצול של השירות המשותף ופגיעה בגופן ובכבודן של חיילות הנמצאות בבסיס יחידתן מכוח חובה חוקית, יש בהם גם פגיעה **בסביבת השירות**, שבה ראוי כי חיילים וחיילות המשרתים כתף אל כתף יחושו תחושת בטחון, שוויון ואמון הדדי, חלף התחושה הקשה של החפצה, הפוגעת בביטחון האישי ובתחושת הערך העצמי. הפגיעה בערכים מוגנים אלה במישור הכללי ובהקשר הצבאי, מחייבת הטלת תקופת **מאסר משמעותית** בכליאה ממשית שתהלום את חשיבותם.

6. נסיבות ביצוע העבירה מלמדות על מי שרמס את כבודה של נפגעת העבירה טור' א' ש', וניצל את המגע הפיזי בניהם כדי לתעדו ולהראותו לאחרים. כלפי רב"ט ת' ד' כללו המעשים מגע כפוי ונגיעות באיברים מוצנעים. נסיבות אלה מחייבות במישור ההלימה עונש מאסר בכליאה ממשית.

7. לצד שיקולים אלה נתנו דעתנו לשורת היבטי קולה אשר מצאו ביטוי בטיעוני הצדדים. ראשית, שקלנו את נכונות הנאשם להודות באשמה וליטול אחריות למעשיו. להודאה זו, בראי הקשיים הראייתיים והמשפטיים שהיו בתיק זה, השלכה, כאמור, על ההליך ועיקרה בכך שחסכה מנפגעות העבירה את מעמד מתן העדות והחקירה הנגדית בבית הדין. ההודאה ונטילת האחריות מצאו ביטוי גם בדברו האחרון של הנאשם לפנינו, ובפיצוי שהעביר הנאשם לנפגעות העבירה, שאף אם אין בו כדי לגלם את מלוא הנזק והסבל שנגרם לנפגעות העבירה, יש בו כדי לשקף הכרה סמלית של הנאשם בכאבן. בהקשר זה נתנו דעתנו גם לעמדתן של נפגעות העבירה, שנתנו כזכור הסכמתן להסדר הטיעון. מטעם התביעה הצבאית הוגש תצהירה של נפגעת העבירה רב"ט ת' ד' שלימד על מצבה הנפשי לאחר האירוע, שמצא ביטוי בקשיים תפקודיים במישורי החיים השונים, תוארו קשיי שינה, אכילה ותפקוד בשירות הצבאי, אולם יחד עם תחושות אלה, גם תחושת "סגירת מעגל" והשלמה עם הסדר הטיעון שהוצג (ת/3). עוד שקלנו את נסיבותיו של הנאשם מבית ואת קשייו במישור המשפחתי והבריאותי. צוין כי מדובר שמי שלא זכה למעטפת הורית תומכת בשנות ילדותו וכי חסך הורי זה הוביל לתובנות שגויות ולדפוס פעולה שגוי בפירוש סיטואציות. במכתב שהוגש מטעם הנאשם במסגרת ראיות ההגנה לעונש הוא תיאר את התהליך האישי שעבר מאז שנעצר במתקן הכליאה הצבאי, את הפנמת הפסול תוך גילוי "הבנה אמיתית" לטעויות שעשה, את הקושי להיות רחוק מאמו שבה תומך ואת תכניותיו לעתיד עם שחרורו בתום ריצוי עונשו ורצונו להחזיר את חייו "למסלול תקין" (ס/1). על קשייו של הנאשם מבית, בפרט על רקע יחסיו הקרובים עם אמו, כמו גם על נסיבות חייהם, ניתן היה ללמוד גם **ממסמך הערכת המסוכנות המינית**. במסמך זה מצאו ביטוי גם רגשות החרטה והצער על המעשים שעשה כלפי כל אחת מנפגעות העבירה.

במסגרת שיקולי הענישה נתנו דעתנו גם למסוכנותו המינית של הנאשם, שהוערכה **כבינונית – נמוכה**. ברוח מסמך הערכת המסוכנות טוב היה עושה הנאשם לו היה נוטל חלק בהליך טיפולי להשלמת הליך הפנמת הפסול ועלייתו על נתיב שיקומי.

8. לנוכח מכלול השיקולים האמורים, ומשהעונש שהוצג הוא פרי הליך גישור מעמיק וממושך, מצאנו לכבד את עתירת הצדדים לעונש.

9. על הנאשם יוטלו העונשים הבאים:

1. **שישה-עשר (16) חודשי מאסר לריצוי בפועל, שיימנו החל ביום מעצרו.**
2. **ששה (6) חודשי מאסר על תנאי, למשך שלוש (3) שנים, לבל יעבור כל עבירה לפי סימן ה לפרק י' לחוק העונשין, או כל עבירה שיש בה יסוד של פגיעה על רקע מיני.**
3. **פיצוי לנפגעות העבירה בסך כולל של עשרים וחמש אלף (25,000) ₪: לטור' ש' א' סך של שלושת אלפים (3000) ₪ ולרב"ט ת' ד' סך של עשרים ושניים אלף (22,000) ₪, אשר כאמור לעיל כבר שולם.**

**זכות ערעור כחוק**

**ניתן והודע היום, 2.5.2021, כ' באייר התשפ"א, בפומבי ובמעמד הצדדים.**

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

 **שופט אב"ד שופטת**