 

**בבית הדין הצבאי לערעורים**

בפני:

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **אלופה אורלי מרקמן** | **-** | הנשיאה |
| **תא"ל נועה זומר** | **-** | המשנה לנשיאה |
| **סא"ל יעקב שפסר** | **-** | שופט |

בעניין:

**התובע הצבאי הראשי –** המערער (ע"י ב"כ, סרן גל קנריק; סרן זהר שרגל)

**נ ג ד**

**מ/XXXXXXX סגן (מיל') ל' ק' –** המשיב (ע"י ב"כ, עו"ד איתן סבג; עו"ד עמית זמיר; עו"ד לירז מאיר)

ערעור על פסק הדין של בית הדין הצבאי המחוזי במחוז שיפוטי חיל האוויר שניתן בתיק ח"א (מחוזי) 9/22 (סא"ל טובי הארט – אב"ד; רס"ן שי בן שחר – שופט; רס"ן מורן חסין - שופטת) ביום 24.6.2024. הערעור התקבל.

**פ ס ק - ד י ן**

1. המשיב, סגן ל' ק', הואשם בבית הדין המחוזי בעבירת מעשה מגונה, לפי סעיף 348(ג) לחוק העונשין, התשל"ז-1977, ובעבירה נגזרת של התנהגות שאינה הולמת, לפי סעיף 130 לחוק השיפוט הצבאי, התשט"ו-1955. לאחר שמיעת ראיות, זיכה בית הדין את המשיב מהמיוחס לו, מחמת הספק.
2. התביעה ערערה לפנינו על הכרעת הדין וביקשה להרשיע את המשיב בעבירות שיוחסו לו. לאחר שקיימנו דיון במעמד הצדדים ושמענו את טענותיהם, הצענו להם לקיים הליך של גישור. הצדדים קיבלו את הצעתנו וקיימו הליך גישור לפני כב' השופט תא"ל (מיל') אבי לוי. בסופו באו הצדדים להסכמה ואף הציגו לעיוננו סיכום כתוב שלה.
3. הצדדים עותרים במשותף, להרשיע את המשיב בעבירה של הטרדה מינית לפי סעיפים 3(א)(3) ו-5(א) לחוק למניעת הטרדה מינית, התשנ"ח-1998, על פי העובדות המוסכמות שגובשו ביניהם. כמו כן, עתרו הצדדים להטיל על המשיב שני חודשי מאסר בפועל לריצוי בעבודה צבאית, מאסר על תנאי והורדה לדרגת טוראי. כן עתרו לפסוק פיצויים לנפגעת העבירה.
4. בהתאם לאמור, הפנינו את המשיב לרמ"ד שיקום במקמצ"ר כדי שתחווה דעתה בעניין התאמתו לביצוע מאסר בפועל בעבודה צבאית. רמ"ד שיקום פגשה את המשיב ומצאה שהוא מתאים לשאת עונש מאסר בעבודה צבאית.
5. היום, נערך לפנינו דיון נוסף בעניין ובמהלכו, הרחיבו הצדדים בעל פה על ההסדר שהגיעו אליו וביקשו שנכבדו. לשאלתנו (סעיף 513יח(ד) לחוק השיפוט הצבאי), נמסר כי הסדר הטיעון, על כל רכיביו, מקובל על נפגעת העבירה.
6. לאחר ששקלנו את הדברים, מצאנו לאמץ את הסכמת הצדדים. בהחלטתנו התחשבנו בנושנות העבירה, בנסיבותיו של המשיב ובעמדתה של נפגעת העבירה. עוד ראינו לנגד עינינו את ההלכות הידועות לגבי חשיבות כיבודם של הסדרי טיעון, ודאי לאחר הליך גישור בפלילים (עפ"ג 15768-09-24 **מדינת ישראל נ' ערטול**, פסקה 6 (13.11.2024)). לפיכך אנו מקבלים בזאת את ערעור התביעה ומרשיעים את המשיב בעבירה של הטרדה מינית, לפי סעיפים 3(א)(3) ו-5(א) לחוק למניעת הטרדה מינית, בהתאם לעובדות כדלקמן:
7. בלילה שבין 16 ל-17 באוגוסט 2020 לאחר התכתבות בין השניים, נפגשו המשיב ונפגעת העבירה בבסיס יחידתם. המשיב הגיע למשרדה של נפגעת העבירה ובתום שיח קצר הציע לה לנסוע עימו למשרדו. במהלך הנסיעה המשיב הניח את ידו על ירכה החשופה של נפגעת העבירה והיא ליטפה את ידו אותה עת.
8. לאחר שהשניים הגיעו אל המשרד, ובסוברו שנפגעת העבירה תסכים למעשיו, נעל המשיב את הדלת וכיבה את האור. הוא הצמיד את נפגעת העבירה אל גופו ונישק אותה על שפתיה. נפגעת העבירה הרחיקה את המשיב ממנה ואמרה לו: "לא מתאים, זה מוזר". המשיב שב והתקרב אליה ונגע בחלקים שונים בגופה, מעל בגדיה. בתוך כך הניח את ידו על איבר מינה של נפגעת העבירה, והיא הזיזה אותה ומסרה לו שהיא במחזור.
9. המשיב ביקש מנפגעת העבירה לבצע בו מין אוראלי. בחלוף זמן מה חדלה נפגעת העבירה את המין האוראלי ודחפה את המשיב מעליה מתוך כוונה להפסיק את המגע המיני.
10. בהמשך עברו השניים לשוחח בחדר סמוך. גם אז המשיך המשיב להציע לנפגעת העבירה לקיים עימו מגע מיני. המשיב התקרב אל נפגעת העבירה, שישבה לצידו על מזרן. בתגובה נשענה נפגעת העבירה לאחור במטרה להתרחק ממנו. המשיב רכן מעליה, נצמד אל גופה והחל מתחכך בה מעל לבגדיה, תוך שהוא אומר לה כי "טרקטור טוב חורש גם בבוץ". במענה לשאלתה בדבר פשר האמירה השיב כי לא אכפת לו שהיא במחזור. בתגובה ציינה נפגעת העבירה פעם נוספת כי איננה מעוניינת לקיים עימו מגע מיני. היא דחפה אותו ועזבה את המקום.
11. בגין הרשעתו אנו מטילים על המשיב את העונשים הללו:
12. שני חודשי מאסר בפועל בדרך של עבודה צבאית, בהתאם לתנאים שנמנו בחוות דעתה של רמ"ד שיקום. באיזון שבין בקשת ההגנה ועמדת התביעה הצבאית, לנוכח התמשכות ההליכים והיותו של המשיב משוחרר משירות צבאי - אנו מורים כי המשיב יתייצב לנשיאת העונש במשרדה של רמ"ד שיקום ביום ראשון, 2 בפברואר 2025, עד השעה 9:00.
13. שלושה חודשי מאסר על תנאי לשלוש שנים, שלא יעבור עבירות שעניינן פגיעה על רקע מיני.
14. הורדה לדרגת טוראי.
15. פיצויים לנפגעת העבירה בסך 12,000 ש"ח, אשר כפי שנמסר לנו שולמו עובר לדיון.

ניתן והודע היום, ז' בכסלו התשפ"ה, 8 בדצמבר 2024, בפומבי ובמעמד הצדדים.

 \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

 הנשיאה המשנה לנשיאה שופט

**חתימת המגיה: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ העתק נאמן למקור**

 **סרן (מיל') קורל מכני**

**תאריך: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ קצינת בית הדין**