**בתי המשפט**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **בית המשפט המחוזי בחיפה** | | **ת"פ 21/95** | |
| **בפני:** | **כב' השופט חיים פיזם** | **תאריך:** | **12/6/1997** |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  | מדינת ישראל | | בעניין: |
| המאשימה | עו"ד | ע"י ב"כ |  |
|  | נ ג ד | |  |
|  | ויאדיסלב בנימינוב | |  |
| הנאשם | עו"ד | ע"י ב"כ |  |

חקיקה שאוזכרה:

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [345(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/345.1), [345(א)(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/345.a.1), [347(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/347.b)

[חוק סדר הדין הפלילי [נוסח משולב], תשמ"ב-1982](http://www.nevo.co.il/law/74903): סע' [184](http://www.nevo.co.il/law/74903/184)

**הכרעת- דין**

**השופט חיים פיזם**

1. בכתב האישום יוחסו לנאשם שתי עבירות של מעשה סדום לפי [סע' 347(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/347.b) בנסיבות המנויות ב[סע' 345(א)(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/345.a.1) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301), התשל"ז-1977 (להלן: "חוק העונשין") ועבירה של אינוס לפי [סע' 345(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/345.1) לחוק העונשין.

העבירות הנ"ל התרחשו, לפי גרסת המאשימה, במפגש אחד שבין הנאשם והמתלוננת ו.ס. (להלן: "המתלוננת").

נטען בכתב האישום שב-14.1.95 בלילה, יצאה המתלוננת מביתה. בו זמנית חלף במקום הנאשם, כשהוא נוהג במכונית פיג'ו אדומה, מס' 659-322 הנראית גם בנ/5 (להלן: "הפיג'ו").

הנאשם הציע למתלוננת להסיע אותה למקום עבודה שהוא סידר לה, לטענתו, לאחר מפגש קודם ביניהם, ב-12.1.95, בנסיבות חברתיות, בו הוא הבטיח לה לנסות למצוא לה עבודה.

במהלך הנסיעה המשותפת (כך נטען בכתב האישום), הסיע הנאשם את המתלוננת במרמה לאזור התעשייה בקרית-אתא, בסמוך למפעל "חוד תעשיות ברזל" (להלן: "המפעל"), במקום מבודד, שם עצר הנאשם את הרכב.

לאחר מכן, ביקש הנאשם מהמתלוננת לשכב איתה, הוא חנק אותה והיא חולת אסטמה, שממילא קשה עליה הנשימה. הנאשם צווה עליה להסיר את בגדיה, היא סירבה ואז הוא הכה אותה באגרוף בחזה. המתלוננת צעקה לעזרה, אך הנאשם תפס אותה, איים עליה, הסיר את מגפיה ואת מכנסי הטייץ והתחתונים שהיו לגופה, כאשר בכל אותו זמן היא התנגדה לכך.

עוד נטען כי המתלוננת התחננה בפני הנאשם שיפסיק, אך הוא המשיך להכות אותה וצווה עליה לעבור למושב האחורי של הרכב. שוב ניסתה המתלוננת לשכנע את הנאשם להפסיק את מעשיו, אך הוא עבר למושב האחורי, והוריד את מכנסיו תחתוניו.

לאחר מכן, תוך כדי התנגדות המתלוננת, החדיר הנאשם את איבר מינו לתוך פיה של המתלוננת, אח"כ שכב עליה והחדיר את איבר מינו לאב מינה, ולאחר שחיכך את אבר מינו באיבר מינה, הודיע למתלוננת כי לא יוכל לגמור. צווה עליה להתהפך, המתלוננת סירבה. אך הפך הנאשם את המתלוננת כשפניה כלפי מטה והחדיר את אבר מינו לפי הטבעת של המתלוננת. מעשה זה הכאיב למתלוננת מאוד, היא צעקה וביקשה מהנאשם "הפסקה" כדי לעשות את צרכיה. את זאת "התיר" לה הנאשם.

המתלוננת יצאה מהרכב כשהיא ערומה בפלג גופה התחתון ורצה בבכי למפעל הסמוך ופנתה לעזרה לפועלים שעבדו במקום.

המאשימה ראתה במעשיו של הנאשם, המתוארים לעיל, במתלוננת, שני מעשי סדום, החדרת אבר מין לפה ולפי הטבעת של המתלוננת, וכן מעשה אונס ע"י בעילת המתלוננת שלא בהסכמתה החופשית.

1. אין חולקים על כך, והנאשם הודה בכך כבר בחקירתו הראשונית, כי אכן במועד הרלוונטי לאישום הוא קיים יחסים אינטימיים עם המתלוננת בפיג'ו, במושב האחורי, כשהמתלוננת ישובה על הנאשם, אך הוא לא קיים עמה, לטענתו, יחסים שלא כדרכה ולא בפיה ולא בפי הטבעת, אף כי היא הייתה מעוניינת שהיא, כלשונו, תמצוץ לו.

הנאשם גרס כי עובר לקיום היחסים האינטימיים, הוא אסף את המתלוננת בתחנת אוטובוס בצומת קריית-אתא, שעשה שהיא עמדה במקום וסימנה לו לעצור, והציעה לו לקיים עמה יחסי מין תמורת 50 ש"ח.

זאת לדעת, וגם זה לא שנוי במחלוקת, כי מיד לאחר שהמתלוננת ביקשה את רשותו של הנאשם לעשות את צריכה מחוץ לפיג'ו, היא נמלטה מן המקום, לבושה חלקית, ללא נעליים וללא מכנסיים, ורצה למפעל והתלוננה שם, לדבריה, כי נאנסה. לדברי הפועלים ששמעו את התלונה היא דיברה על ניסיון לאונס. אין חולק על כך שהמתלוננת הייתה בעת תלונתה נסערת, בוכייה ומבוהלת.

האם יעלה על הדעת שזונה, שמקיימת יחסי מין תמורת תשלום, מרצונה החופשי, עם לקוח המשלם לה עבור קיום יחסי המין, לפתע תברח ותתלונן על מעשה האונס, זאת כשהיא בוכיה, מפוחדת ומבוהלת?

עוד יודגש בהקשר זה, כי גירסת המתלוננת הייתה, שהנאשם אסף אותה בסמוך לביתה (ולא בצומת קריית-אתא, כפי שטען הנאשם), והיא הסכימה לנסוע עמו בגין היכרות קודמת שנעשתה עמה, באמצעות ידידה, י.מ., כשהעילה להסכמתה לנסוע עמו הייתה הבטחה קודמת של הנאשם לנסוע למצוא לה עבודה.

אכן, עובר לסטייתו של הנאשם מדרכו, הוא ניגש, ביחד עם המתלוננת, למסעדה מסוימת, בניהולו של העד זלוטניק, והציע אותה כעובדת למסעד זה. זה תומך בגרסתה שלה מתלוננת, שהייתה לה היכרות קודמת עם הנאשם ושהיא הצטרפה אליו בדממה להשיג עבודה באמצעותו.

הנאשם לא התייחס לנסיבות היכרותו הקודמת עם המתלוננת, והכחיש בחקירתו הראשונית כל קשר קודם עם המתלוננת (ת/1), ורק בחקירה נוספת הודה בעצם כי הייתה מוכרת לו מקודם (ת/3).

לכן, בנסיבות אלה, יש להעדיף את גרסת המתלוננת, שהיא לא עמדה כזונה בצומת קריית-אתא, אלא נאספה על ידי הנאשם, בסמוך לביתה, כפי שהיא גרסה.

גרסתה של המתלוננת נתמכה על ידי עדותו של י.מ. במשטרה 0ת/11), שאני מעדיף אותה על גרסתו שבפני.

בסה"כ אני מאמין למתלוננת שהנאשם ביקש לעשות בה מעשים נגד רצונה. הדברים יובהרו להלן.

1. הסנגור המלומד הביא בפני תמיהות קשות, בהתייחס לגרסתה של המתלוננת.

בהגעתה למפעל היא לא התלוננה על אונס אלא על ניסיון לאונס.

הציעו לה להתלונן למשטרה והיא הגיבה בכך שאין צורך.

לא נותרו סימני אלימות בגופה של המתלוננת ולא בגופו של הנאשם, למרות שהמתלוננת טענה כי ההתנגדות שלה למעשיו של הנאשם הייתה פיזית (בין השאר היא טענה שהיא שרטה את הנאשם בצווארו). למעשה, לא נמצאו קרעים בבגדיה של המתלוננת.

הסנגור הוסיף וטען כי להערכתו, כפי שעולה מהתמונות של הפיג'ו, זוהי מכונית קטנה יחסית, קשה לבצע מעשה אונס ברכב כה קטן, כשהמתלוננת מתנגד באורח פעיל.

עוד נטען על ידי ההגנה, כי התנהגותו השקטה שלה נאשם, בכך שלא ברח מן המקום, אלא אדרבא, נשאר כביכול לחכות למתלוננת, מראה שהוא לא חש רגשי אשם או פחד מעבירה שהוא ביצע כלפי המתלוננת, ולא הייתה לו סיבה לברוח מהמקום.

יתרה מכך, הנאשם הגיע, בעקבות האירוע, למפעל, ובעצם העמיד את עצמו לכל ביקורת שהיא.

הנאשם טרח והביא בפני ביהמ"ש "ראיות" להיותה של המתלוננת מי שעוסקת בזנות.

המתלוננת עצמה הודתה שהיא קיימה יחסים עם אדם אחד, פעמיים, תמורת תשלום, מחמת מצוקה כספית.

הופיעו בפני ביהמ"ש מספר עדים, שהעידו כי המתלוננת זנתה עמם, תמורת תשלום. עדים אלה נראו לי מגמתיים.

זאת ועוד, הרי כל גרסתו של הנאשם, שהמתלוננת היא זונה, מבוססת על כך שהוא אסף אותה בצומת קריית-אתא, כמי שמחכה ללקוחות שיזנו עמה. ברם, כבר קבעתי שהנאשם אסף אותה בסביבת ביתה, ועל כל פנים, מלכתחילה ברור לי שהיא לא התכוונה לפתות את הנאשם לזנות, אדרבא, היא ציפתה שהנאשם יסדר לה עבודה.

ככלל, גרסתו של הנאשם נשמעה לי מניפולטיבית ואיננה מהימנה עלי, אלא במידה שהובאו ראיות חיצוניות שתומכות בה.

1. הנאשם, ניסה להראות כי היו ניסיונות מצד משפחתה של המתלוננת לתבוע פיצויים מהנאשם, תמורת הבטחתם כי תלונתה של המתלוננת על המעשים שהנאשם עשה בה, תבוטל.

גם אם נכונה טענת הנאשם בעניין זה, אין היא יכולה לסייע לנאשם, שכן, התלונה של המתלוננת נגד הנאשם הייתה ספונטנית, מיד לאחר האירוע, וללא התייעצות עם משפחתה.

עוד גרס הנאשם, כי הוא מעריך שהמתלוננת באה עליו בעלילה, כי הוא איים עליה שיספר לחברה, העד י.מ., על התנהגותה המינית המופקרת. נראה לי שגרסה זו היא היתממות והתחכמות, ואין היא מהימנה עלי.

1. לפחות מחמת הספק, לאור התנהגותו של הנאשם אחרי המעשה, העדר סימנים לאלימות, לא אצל המתלוננת ולא אצל הנאשם, והעדר קרעים בבגדי המתלוננת, והתנהגותה המינית המתירנית הקודמת של המתלוננת, יוצא אני מתוך הנחה שלפחות חלק מהיחסים שקוימו בין הנאשם והמתלוננת היו בהסכמתה, או לפחות שהיא לא התנגדה להם.

ביחד עם זאת, משוכנע אני, מעל לכל ספק סביר, שבשלב כלשהו, החלה המתלוננת להתנגד למעשיו של הנאשם, היא סירבה ליחסים שלא כדרכה, ומכאן בריחתה הפתאומית והמבוהלת, והודעתה לפועלי המפעל שניסו לאנוס אותה.

נכון שבכתב האישום לא נטען לעבירה כפי שאני הסקתי מהעובדות שהוכחו לי, כאמור, אבל נראה לי שניתנה לנאשם הזדמנות סבירה להתגונן גם מפרשה זו של ניסיון לקיים יחסי מין עם המתלוננת, שלא כדרכה ונגד רצונה, ולכן, על פי סמכותי, כמפורט ב[סעיף 184](http://www.nevo.co.il/law/74903/184) ל[חוק סדר הדין הפלילי](http://www.nevo.co.il/law/74903) מוכן אני להרשיע את הנאשם בעבירה של ניסיון למעשה סדום. יצוין, כי ביהמ"ש רשאי לקבל חלק מגרסתו של עד ולדחות חלק אחר של גרסתו.

5129371

54678313לפיכך ולאור כל האמור לעיל, מרשיע אני את הנאשם בעבירה של ניסיון למעשה סדום, לפי [סעיף 347(ב)](http://www.nevo.co.il/law/70301/347.b) בנסיבות המתוארות ב[סעיף 345(א)(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/345.a.1) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301).

5129371אני מזכה את הנאשם מהעבירות שיוחסו לו בכתב האישום.

54678313

חיים פיזם 54678313-21/95

ניתנה היום 12/6/1997.

בעניין עריכה ושינויים במסמכי פסיקה, חקיקה ועוד באתר נבו – הקש כאן

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה