**בתי המשפט**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| בית משפט השלוםב א י ל ת | | פ 002156/01 | |
|  | |
| בפני: | כב' השופט ש. שטיין | תאריך: | 11/02/2004 |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **בעניין:** | מדינת ישראל | |  |
|  | ע"י ב"כ עו"ד: | ד. גרינברג | המאשימה |
|  | נ ג ד | |  |
|  | 1. טובי אליה | |  |
|  | ע"י ב"כ עו"ד: | א. וייג **מהסניגוריה הציבורית** |  |
|  | 2. פיקובסקי ליליאן | |  |
|  | ע"י ב"כ עו"ד: | א. רייפר **מהסניגוריה הציבורית** | הנאשמים |

|  |  |
| --- | --- |
| נוכחים: | ב"כ המאשימה  הנאשמים ובאי כוחם |

חקיקה שאוזכרה:

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [348 (א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/348.a), [379](http://www.nevo.co.il/law/70301/379), [380](http://www.nevo.co.il/law/70301/380), [380 (א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/380.a), [382 (א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/382.a), [452](http://www.nevo.co.il/law/70301/452)

[חוק סדר הדין הפלילי [נוסח משולב], תשמ"ב-1982](http://www.nevo.co.il/law/74903): סע' [187](http://www.nevo.co.il/law/74903/187), [187 ב'](http://www.nevo.co.il/law/74903/187b)

פרוטוקול

הכרעת דין

**1.** **כתב האישום שהוגש כנגד הנאשמים מייחס להם עבירות כמפורט להלן: מעשה מגונה בכוח כנגד הנאשם מס' 1 בלבד** (להלן: "הנאשם")**, עבירה לפי** [סעיף 348 (א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/348.a) **ל**[**חוק העונשין**](http://www.nevo.co.il/law/70301)**, תשל"ז - 1977, וכנגד שני האשמים, תקיפה חבלנית בנסיבות מחמירות, תקיפה סתם בנסיבות מחמירות והיזק בזדון****, עבירות לפי ה**[**סעיפים 380**](http://www.nevo.co.il/law/70301/380) **+** [380 (א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/380.a)**,** [379](http://www.nevo.co.il/law/70301/379) **+** [**382 (א)**](http://www.nevo.co.il/law/70301/382.a) **ו-** [**452**](http://www.nevo.co.il/law/70301/452) **לחוק.**

**2. עובדות כתב האישום בתמצית הן כי בתאריך 3.4.99 בין השעות 03:00 ו- 05:00, לאחר בילוי משותף במועדון "הרי אדום" באילת, נכנסו הנאשמים והמתלוננת לרכב בו נהג הנאשם. הנאשמת והמתלוננת ישבו במושב האחורי.**

**הנאשם הסיע הרכב לכיוון הרי אילת ושם החנהו.**

**הנאשם אחז את המתלוננת בראשה וניסה לנשקה למרות סירובה, ואף החדיר את לשונו לפיה. בהמשך יצא מהרכב ומשך המתלוננת מהרכב כך שנפלה במקום על הקרקע, לאחר מכן משך בשערה והקימה.**

**בהמשך אחזה הנאשמת בראשה של המתלוננת והטיחה ראשה בתא המטען של המכונית. כן שרטה אותה בפניה ובצווארה והכתה אותה בחלקי גופה השונים. כשהמתלוננת צעקה והביע התנגדותה, שם הנאשם ידו על פיה, הטיח ראשה בתא המטען של הרכב ואזק את ידיה באזיקי מתכת.**

**במהלך המאבק שהתפתח בין המתלוננת והנאשם משך הנאשם את חולצתה, קרע אותה וכן הוריד את מכנסיה ותחתוניה. חרף צעקות המתלוננת לנאשמים שיעזבוה נגע הנאשם בחזה ע"י הכנסת ידו מתחת לחזייתה. בסמוך לאחר מכן ירק הנאשם בפניה.**

**בהמשך נכנסו השלושה לרכב ואז במהלך הנסיעה משכה הנאשמת בשערות המתלוננת וסטרה בפניה מספר פעמים. כתוצאה מהתקיפות כמפורט לעיל נחבלה המתלוננת חבלות של ממש. שטף דם ברגלה ושריטות במספר אזורים בגופה.**

**תקיפת המתלוננת כמיוחס לנאשמים בכתב האישום היתה לאחר שחברו יחדיו לביצוע.**

**3. מתוך העדויות שנשמעו בפני, עולה כי המתלוננת, צעירה שהיתה בשירות קבע בצה"ל, הכירה את הנאשמת באמצעות חבר לצורך ביצוע בייביסיטר לילדתה של הנאשמת שהיתה בת ארבע או חמש. המתלוננת התגוררה אז בבית אביה בבאר יעקב ובסמיכות למקום מגוריה של הנאשמת. ביחד עם הנאשמת ילידת שנת 1960 התגורר חברה הנאשם - יליד 1953.**

**בין המתלוננת והנאשמת נרקמה מערכת חברית אמיצה כאשר המתלוננת ראתה בנאשמת את חברתה הטובה ביותר ששימשה לה כדבריה מעין אחות גדולה.**

**הנאשמת עבדה במועדון לילה כמלצרית ובמסגרת זו אף יצאה המתלוננת עם בני הזוג – הנאשמים, לבילויים פעם או פעמיים.**

**4. לדברי המתלוננת בעדותה, בתקופה האחרונה בסמוך לאירוע כתב האישום היו הנאשמים מסוכסכים. הנאשמת סיפרה לה על מכות שהיכה אותה הנאשם ועל כך שהיה מקרה בו שבר את שיניה ואז הלכה המתלוננת יחד עימה לרופא שיניים.**

**באחד המקרים כאשר צעק הנאשם על הנאשמת ואף בא להכותה, ניסתה המתלוננת להפסיקו אולם אז נתן לה** "כאפה" **אמר לה תצאי ו**"העיף**" אותה מהבית.**

**5. המתלוננת העידה כי קודם לאירוע כתב האישום, מערכת היחסים עם הנאשם היתה קורקטית והתבטאה בכך שהוא היה חברה של הנאשמת וכי לא היה שום דבר מיני ביניהם.**

**עם זאת מסרה כי במקרה אחד בו שימשה כבייביסיטר, חזר הנאשם לפני הנאשמת כאשר היא ישנה בסלון. הנאשם ישב לידה ונשק אותה בלחייה, היא התעוררה בבהלה והלכה לביתה, אם כי לא סיפרה על האירוע לנאשמת משום שלדבריה היא לא רצתה לסכסך ביניהם.**

**6. מקרה נוסף היה אף הוא כאשר הנאשמת לא היתה בבית, ואז התקרב הנאשם לבת הנאשמת כביכול על מנת לכסותה. המתלוננת ישנה ואז הוא נשק אותה בשפתיה. המתלוננת נבהלה התחמקה והקפידה לאחר מכן שלא לבוא לבית הנאשמת כאשר הנאשם היה בבית. גם על מקרה זה לא סיפרה לנאשמת.**

**יצויין עם זאת כי במהלך חקירתה הנגדית ביחס לטיב יחסיה עם הנאשם קודם לארוע, שעליו נחקרה ארוכות ע"י סניגורי הנאשמים, מסרה המתלוננת כי במספר הזדמנויות ניסה הנאשם "להתחיל" עימה ואף רמז על רצונו כי היא תשתתף עמו ועם הנאשמת באורגיה. המתלוננת בתגובה להתנהגותו זו של הנאשם הודיעה לו כי אין ברצונה לשמוע על כך וכי זה לא מעניין אותה. עם זאת אישרה בחקירתה הנגדית כי בתקופה בה היתה הנאשמת בביקור בחו"ל עשה לה הנאשם מסג'.**

**כן סיפרה כי באותה תקופה בה היתה הנאשמת בחו"ל היתה במקרה יחד עם הנאשם בבית קפה בשעות הערב כאשר הצטרפה אליו לבית קפה ברחובות ולאחר שהבטיח לה שלאחר מכן יקח אותה לביתה. אולם היא הדגישה כי לא היתה עמו במקרה האמור בסטטוס של חברה שלו אלא כבייביסיטר של בת הנאשמת וככה אף הוצגה על ידי הנאשם בפני חבריו.**

**7. א. באשר לאירוע הנדון, מסרה המתלוננת בעדותה בבית המשפט, כי הגיעה לאילת בגפה. בלילה הראשון ישנה בבית הוריו של ידידה. בבוקר יצרה קשר עם הנאשמת, השתיים נפגשו ובילו את היום ביחד בים תוך כדי כך הגיע גם הנאשם, נתן כסף לנאשמת והלך לעיסוקיו. לאחר מכן חזרו המתלוננת והנאשמת כל אחת למקומה ותכננו להפגש שוב בערב. השתיים נפגשו בערב, בילו בקניון וסיכמו כי יצאו לבילוי משותף מאוחר יותר. ואכן בחצות הגיעה המתלוננת מבית דודתה באילת שם שהתה, אל הנאשמים שחיכו לה ברכב ואז הם יצאו למועדון "הרי אדום".**

**ב. בהיותם במועדון, ישבו, שתו והנאשמים אף עישנו סמים. הם ניסו לתת גם לה כאשר הנאשם ביקש לתת לה הסמים אף בכוח. אנשים שהיו במקום אמור לו שיעזוב אותה כי היא אינה רוצה.**

**ג. הנאשמת והיא בילו, רקדו צחקו ושתו. במהלך הערב יצא הנאשם פעמיים מהמועדון לעיסוקיו כצלם. לדבריה באיזה שהוא שלב הנאשם הראה לה מפתח של אזיקים.**

**ד. בערך בשעה שלוש או ארבע לפנות בוקר יצאו מהמועדון. כאשר הגיעה המתלוננת לרכב הבחינה שהנאשמת יושבת מאחור לידה בצד השמאלי שלאחר מושב הנהג, עובדה שנראתה לה מוזרה. המתלוננת היתה אמורה לשוב לביתה.**

**ה. טרם נסיעתם ביקשה הנאשמת מהנאשם שיראה לה נוף יפה של אילת ואז החל לסוע. כאשר שאלה המתלוננת את הנאשמים לאן הם נוסעים הם לא השיבו לה.**

**ו. כאשר הגיעו להרים הנאשם עצר את הרכב, כיבה את המנוע ואז הסתובב לכיוונה וניסה לנשקה בכוח. הוא משך בצווארה לכיוונו תוך כדי שהיא מתנגדת לו. היא פנתה לנאשמת שתסייע לה אולם הנאשם המשיך בשלו, וניסה להחדיר את לשונו לפיה. המתלוננת נעלה את שיניה, אז יצא הנאשם מהרכב, סחב אותה ברגליה והחל להרביץ לה ולבעוט בה. לדבריה כאשר משך אותה הנאשם מחוץ לרכב הבחינה בשמיכה פרושה במקום. הואיל ולא ראתה אותו פורש השמיכה הבינה שהשמיכה כבר היתה שם.**

**ז. עוד הנאשם מושך אותה ברגליה ובועט בה, יצאה גם הנאשמת תוך שהיא מאשימה אותה על כך שהיתה עם הנאשם. היא הודיעה לה שהיא יודעת שהמתלוננת היתה עמו והיום היא נוקמת בה על כך. המתלוננת הכחישה בפניה כי היתה עם הנאשם אולם זו השיבה לה כי היא יודעת הכל, כי המתלוננת שיקרה לה וכי הנאשם סיפר לה הכל.**

**ח. המתלוננת התחילה לצרוח ואילו הנאשמת החלה להכות אותה, הטיחה את ראשה בבגאז'. אז סובב אותה הנאשם לכיוון הבגאז' של האוטו כשפניה לכיוון הבגאז' ושם אזיקים על ידיה מאחורנית, החל לגעת בה, הכניס את ידו לחזה והתחיל להוריד את מכנסיה, ולאחר מכן את תחתוניה עד מתחת לישבנה, כשכל העת הנאשמת צופה מהצד.**

**ט. המתלוננת צעקה לה לעזרה אולם הנאשמת לא הגיבה. המתלוננת צרחה לאלוהים ולשוא. אז אמרה הנאשמת לנאשם "**אה בגלל שלא זיינת אותה אז אתה רוצה לזיין אותה עכשיו**" והנאשם השיב לה** - **כן.**

**י. תוך כדי פעולתו של הנאשם שמעה המתלוננת את הנאשמת אומרת לנאשם "סאדו". בשלב מסויים איבדה המתלוננת את הכרתה, וזכרה רק שהנאשמים דחפו אותה לאוטו. עוד מסרה כי הצליחה להשתחרר מהאזיקים תוך כדי הפעלת כוח.**

**יא. כאשר הוכנסה בחזרה לרכב, המשיכה הנאשמת להכות אותה, משכה בשערה, היכתה בפניה וחנקה אותה, כשהיא מטיחה בה שהיא יודעת שהמתלוננת היתה עם הנאשם בזמן שהיתה במרוקו. המתלוננת המשיכה להכחיש כי היתה עמו אם כי הודתה בפניה שהנאשם התחיל עימה וכי פחדה לספר לה על כך משום שהיא הנאשמת מפחדת ממנו וכי הוא אף מסוגל לרצוח אותה – את המתלוננת.**

**יב. בשלב מסויים, שמעה את הנאשם אומר כי לא רצה לעשות כלום, רק להפשיטה ולהכניס את התחתון לפיה, כעונש על מה שהיה. עוד שמעה אותו אומר כי אם לפני אותו ארוע מישהו היה נוגע בה הוא היה מסוגל לרצוח אותו.**

**יג. בתשובה לשאלות התובע מה עשתה כפעולות התנגדות לתקיפתה השיבה כי בעטה צרחה ניסתה לברוח אולם נפלה על הרצפה ולמעשה לא היה לה לאן לברוח וכדבריה "**הכל היה הרים, לא היה דבר באופק שאני יכולה לברוח אליו**"** (עמ' 15 שורות 2-3)**.**

**יד. למעשה הארוע נפסק כאשר הנאשמת שינתה לפתע התנהגותה ובעת שהנאשם המשיך במעשיו היא אמרה לו להפסיק ולעזוב את המתלוננת שאם לא כן היא תגיש עליו תלונה וכתוצאה מכך אכן הנאשם שחרר אותה.**

**8. כאשר הגיעו לבית דודתה והמתלוננת בקשה לצאת מהרכב תוך שהיא בוכה ובמצב הסטרי אמרה לה הנאשמת כי תשב ותרגע. הנאשם אף הדליק לה סיגריה אולם היא סירבה לעשן ורק אז יצאה לבית דודתה.**

**9. השעה היתה כחמש לפנות בוקר. היא נכנסה לבית שטפה פניה הורידה בגדיה וחיכתה עד שדודה יצא את הבית. אז העירה את דודתה הגב' מרים ארביב וסיפרה לה את סיפורה. תגובת הדודה היתה כי עליה להתלונן על כך במשטרה אולם עקב חששה מהנאשם פחדה המתלוננת להגיש התלונה.**

**10. בצהרי אותו היום התקשרה לחברה דורון בתל-אביב וביקשה אותו שיגיע, אולם סירבה לספר לו בדיוק מה ארע. בתשובה לשאלתו האם אנסו אותה, השיבה כן כמעט אנסו ואז הוא החליט להגיע בטיסה, ואכן דורון, חברה, הגיע למחרת בבוקר ניסה לדובבה על מנת שתספר לו מה קרה אולם כל מה שיכלה לומר לו היה כי הרביצו לה וניסו לאנסה. חברה שכנע אותה לפנות למשטרה ולהגיש תלונה וכך אומנם עשתה.**

**11. עוד מסרה המתלוננת בעדותה כי למחרת הארוע ניסתה הנאשמת להתקשר אליה מספר פעמים, ובמקרה אחד אף שוחחה עם דודתה אשר נתנה לה הטלפון אז הודיעה לה הנאשמת שהיא עומדת בחוץ ורוצה לדבר עימה אולם המתלוננת סירבה לעשות זאת.**

**12. יצויין כי בערב קודם להגשת התלונה תיעדה המתלוננת בכתב ידה ביומן שהיא כותבת לעצמה את האירוע והמציאה מסמך זה למשטרה בשלב מאוחר יותר בחקירתה. כמו כן תיעדה המתלוננת את הפגיעות בגופה כשבוע לאחר האירוע אצל צלם בסטודיו ברמלה. תמונות שצורפו לתיק ת/8 א'-ז'.**

**13. עוד מצאה המתלוננת להגיש תלונה על הארוע וזאת בפני חוקי מצ"ח משום שסברה שבהיותה חיילת בקבע עליה לפעול כך.**

**14. מיד לאחר הגשת התלונה במשטרה פנתה לבית חולים יוספטל, כשהיא מלווה במתנדבת ממרכז נפגעי אלימות, נבדקה בחדר המיון ובשל כך ניתנה תעודה רפואית ובה תאור הממצאים החבלתיים שנמצאו בגופה - שפשוף באזור המצח מימין, שפשופים בגב עליון מימין ובישבן מימין, גפיים ללא סימני מחלה, רגישות בצלעות מימין שבגינה החליטה הרופאה המטפלת לשולחה לצילום חזה, אולם בצילום לא נמצא ממצא לשבר בצלעות או התפוצצות ריאה.**

**ההמלצה לטיפול היתה טיפול סימפטומטי נגד כאבים. הבדיקה נעשתה בתאריך 6.4.99 בשעה 12:13.**

**15. לחקירתה במשטרה הביאה המתלוננת את חולצתה אשר נפרמה בזמן האירוע. ת/7.**

**16. דודתה של המתלוננת מסרה בעדותה כי יום קודם לארוע הגיע אליה המתלוננת. בערב יצאה לבלות עם זוג חברים אצלם עושה בייביסיטר. בשעה שש וחצי למחרת העירה אותה המתלוננת כשהיא הסטרית ובוכה, טענה בפניה כי כאשר היו הנאשמים אמורים להחזיר אותה לבית לקחו אותה להרים והנאשם קרע את בגדיה וניסה לאונסה. המתלוננת הראתה לה השריטות בגבה, אז אמרה לה העדה כי היא תיקח אותה למשטרה להגיש תלונה, אולם המתלוננת סירבה משום שאינה רוצה שאף אחד ידע על העניין לרבות אביה ואחיותיה. הדודה הודיע לה כי היא חייבת להתלונן על כך במשטרה ואכן המתלוננת התקשרה לחברה דורון אשר הגיעו וביחד פנו למשטרה להגיש תלונה.**

**17. דורון כהן חברה של הנאשמת מסר כי בעת שהיה אצל חברו בתל-אביב, התקשרה אליו המתלוננת בלילה כשהיא בוכה לחוצה ונסערת. הוא ניסה לברר פרטים אם כי לא בהצלחה רבה. בתשובה לשאלתו האם נאנסה השיבה לו בחיוב. נוכח זאת החליט באופן מיידי להגיע לאילת.**

**כאשר הגיע לבית דודתה באילת פגשה, היא בכתה והיתה הסטרית ומסרה לו על הארוע בקצרה ורק לאחר שהתעקש הצליח להוציא ממנה פרטים.**

**העד התרשם שהמתלוננת מפחדת שהנאשם יבוא ויהרגה. העד שכנע המתלוננת להגיש תלונה למשטרה וגם בדרכם למשטרה הוא הבחין בחששה כשהיא הסתובבה לאחור.**

**18. א. הנאשם בעדותו מסר כי הכיר המתלוננת באמצעות חברו אשר המליץ עליה כבייביסיטר לילדתה של חברתו הנאשמת.**

**ב. במהלך הכרותם ובזמן שהנאשמת יצאה לטיול לחו"ל, הגיע המתלוננת לביתו כל יום עשתה כביסה האכילה הכלבים . בהזדמנות אחת ביקשה ממנו כי יעשה לה מסאג' וכך היה בהמשך אף היא עיסתה אותו ובסופו של עניין קיימו יחסי מין מלאים.**

**ג. עוד סיפר כי יצא עם המתלוננת בעת העדרותה של חברתו הנאשמת, מספר רב של פעמים לבילויים במקומות שונים, במועדונים ובבתי קפה, שם התנהגו כזוג לכל דבר וכך אף הוצגה בפני חבריו.**

**ד. הנאשם טען כי קיים עם המתלוננת יחסים מיניים מספר פעמים לרבות באילת, כל זאת בזמן העדרותה של הנאשמת מהארץ.**

**ה. באשר למקרה עצמו, הרי שכל השלושה יצאו לבילוי משותף במועדון "הרי אדום". בסיום הערב יצאו לכיוון רכבו , הנאשמת התיישבה לצידו והמתלוננת ישבה מאחור. כאשר הגיעו לכיכר המשטרה פנה שמאלה ואז הגיע לדרך העוקפת המגיע לכיוון בית דודתה של המתלוננת. כאשר הגיעו לכיכר ולפניו כ-40 מטר, עצר הרכב בצד ימין הדרך ואז החל ויכוח בין הנאשמת והמתלוננת שנושאו** "כן היית איתו לא היית איתו"(עמ' 65 שורה 14)**. תגובתו לשיחה היתה שהוא - הנאשם לא היה עם המתלוננת. הוא כאמור עצר הרכב וביקש מהשתיים כי יסגרו העניינים ביניהם.**

**ו. בשלב מסויים החלה הנאשמת לצעוק** "את כן היית איתו" **כאשר שאלה את המתלוננת מדוע היתה איתו, השיבה "**אני לא יודעת**" בתגובה לתשובתה זו הביט הנאשם לאחור לכיוון המתלוננת ושאלה מדוע הודתה שהיתה עימו ואז ירק עליה אמר לה שהיא** "חתיכת זבל" **והויכוח המשיך. הנאשמת נתנה למתלוננת דחיפה וקיללה אותה. הוא המשיך בנסיעה לכיוון בית דודתה ושם הורידה.**

**19. א. הנאשם הכחיש כי היכה המתלוננת, או ניסה להפשיטה כמו כן שלל הימצאות של אזיקים ברשותו או של שמיכה שהיתה ברכב. כן שלל הנאשם תיאורה של המתלוננת כי עישן סמים במועדון או כי ניסה לתת בכוח סמים למתלוננת. אם כי הודה שבתקופה שלאחר הארוע אכן עישן סמים.**

**ב. לגירסתו נסיעתו לבית דודתה של המתלוננת היתה בדרך הרגילה ללא כל סיבוב מיותר. עוד שלל הנאשם כל אפשרות כי במהלך אותה נסיעה יצא משהו הרכב.**

**ג. בחקירתו הנגדית אישר הנאשם כי במהלכו של אותו ערב אכן יצא מידי פעם לביצוע צילומים במועדונים שונים תמורת שכר.**

**20. יצויין כי הנאשם שהה בעיר אילת במשך שנה טרם האירוע לרגל עיסוקו כצלם.**

**21. הנאשמת מסרה בעדותה כי הכירה את המתלוננת באמצעות מכר משותף וזאת כשנה טרם האירוע. במהלך אותה תקופה נוצרה ידידות ביניהן ואף בתה אהבה אותה. עם זאת לאחר חזרתה מנסיעה למרוקו הבחינה כי משהו לא בסדר וכי היחסים בין המתלוננת והנאשם היו קרובים יותר. חשדה גבר כאשר במקרה שקדם לארוע ירדה עם המתלוננת לאילת וכאשר אף הנאשם היה אמור להגיע לשם. תוך כדי הנסיעה הבחינה כי המתלוננת משוחחת עם הנאשם אף שניסתה להסתיר זאת מפניה.**

**22. א. באשר לארוע הרי שהיא הגיעה לאילת עם הנאשם ובתה. המתלוננת התקשרה אליה ואז הציע לה הנאשמת כי תבוא לישון אצלה משום שהנאשם עובד בלילה. ואולם כאשר הגיע המתלוננת לאילת היא לנה בבית ידידה. למחרת קבעו להפגש בים. במהלך היום הביא הנאשם אוכל ולאחר מכן יצאו השתיים לבלות בקניון. הם סיכמו כי יפגשו בערב לבילוי משותף.**

**ב. במהלך הערב במועדון שתו, רקדו וצחקו אם כי היא הבחינה בקשר סמוי שבין המתלוננת והנאשם. הדבר קומם אותה שכן עוד קודם לכן כדבריה היה לה משהו בבטן כבר הרבה זמן. ואז גמלה החלטה בליבה להוציא את כל העניין החוצה בנוכחותה ובנוכחות הנאשם. ואכן כאשר יצאו מהמועדון היא התיישבה לצידו של הנאשם ברכב כשהמתלוננת מאחור. לאחר מספר דקות היא פנתה למתלוננת והטיחה בפניה כי מה שעשתה במיטתה זה לא יפה. המתלוננת היתה בשוק משום שהיא לא ידעה שהנאשמת יודעת על כך. לדבריה אף הנאשם לא ידע כי בכוונתה לומר דברים אלה.**

**ג. החל ויכוח, כאשר הנאשמת מטיחה במתלוננת כיצד אין היא מתביישת לשכב עם הנאשם במיטתה ואז השיבה לה המתלוננת כי הנאשם רק עשה לה מסאג'. תוך כדי הויכוח אמרה לה המתלוננת כי פחדה מהנאשם ובשלב מסויים היה הקטע שהוא ירק עליה, הנאשמת אמרה למתלוננת כי היא זונה ואף התבטאה במילים שהיא אינה שווה זיון, וכי אם היא רוצה להשיג את זה שתעשה זאת לפניה ולא מאחורי גבה. בתשובה לשאלה, השיבה, כי הנאשם עצר הרכב לבקשתה ואז אמרה למתלוננת את שאמרה כאשר הן הנאשם והן המתלוננת היו בשוק.**

**ד. הנאשמת שללה מכות כלשהן כלפי המתלוננת או קיום אזיקים. כמו כן, שללה כי השתמשה באותו הערב בסמים שכן היא** "אנטי סמים"**.**

**ה. עוד הכחישה הנאשמת כי הוכתה בעבר ע"י הנאשם או כי הלכה עם הנאשמת לרופא שיניים עקב כך שהוכתה על ידו. אולם אישרה שהיו ויכוחים מילוליים "**חזקים מאוד**" כדבריה עם הנאשם. עוד אישרה כי שתו באותו הערב כשלושה בקבוקי יין אף שיתכן שהנאשם שתה יותר. כאשר היא והמתלוננת שתו כל אחת כשתי כוסות וחצי.**

**23. ב"כ הנאשם הקדיש מאמץ ביחס להוכחת טיב היחסים בין המתלוננת ובין הנאשם קודם לארוע. כשלשם כך הביא מספר עדים, חבריו של הנאשם, אשר מסרו כי ראו את הנאשם והמתלוננת ביחד בבילויים משותפים, במועדונים במקומות שונים כשהם נראים כזוג. הנאשם כאמור בעדותו ציין כי אף קיים יחסי מין עם המתלוננת כ- 3-4 פעמים במקומות שונים.**

**24. המתלוננת מצידה הכחישה מכל וכל קיום יחסי מין עם הנאשם, אף שהודתה כי במקרה אחד עשה לה מסאג'. כמו כן הדגישה כי במקרה אחד בו היתה עם הנאשם בבית קפה, כאשר היה אמור להסיע לביתה, היא הוצגה בפני חבריו כבייביסטר של ילדת חברתו ולא כבת זוגו.**

**25. א. לא מצאתי מקום להכריע בסוגיה זו מי מהצדדים דובר אמת שכן גם בהנחה שתאור הדברים שהוצג ע"י הנאשם ביחס לטיב היחסים בינו לבין המתלוננת הוא הנכון אין בקביעה הנ"ל כדי להמעיט מהאמון אותו בחרתי ליתן לגירסתה של המתלוננת באשר לארוע עצמו.**

**ב. בעניין זה בחרתי לנקוט בעמדה של "פלגינן דיבורא" אם כי לא במובן המלא של הביטוי שכן מחד, לא קבעתי באופן פוזיטיבי שגרסתו של הנאשם היא הנכונה ביחס לטיב היחסים עם המתלוננת, כפי שהוא תארם, ומאידך, לא מצאתי להכנס לעובי הקורה בעניין זה ולא שללתי את גירסתה של המתלוננת כפי שטרחה לציין הן בחקירתה הראשית והן בחקירתה הנגדית.**

**26. לאחר ששמעתי את המתלוננת מחד ואת הנאשמים מאידך אני מוצא להעדיף את גירסתה של המתלוננת על זו של הנאשמים.**

**בקביעתי זו לקחתי בחשבון כי המדובר למעשה בעדות יחידה אף שהיא נתמכת בראיות אחרות כפי שאפרט להלן, ובשל כך מצאתי לנכון להזהיר עצמי היטב נוכח כך שבשל כך יהיה מקום להרשיעם בעבירות שיוחסו להם בכתב האישום.**

**להלן נימוקיי לקביעתי כי יש ליתן אמון בעדות המתלוננת:**

**א. גירסתה של המתלוננת תועדה הן בחקירתה במשטרה, הן בחקירתה במצ"ח הן ברישום ביומנה והיא מתיישבת ועומדת בקנה אחד עם גרסתה כפי שמסרה בבית המשפט. הגרסה האמורה הינה עיקבית וקונסיסטנטית ואין בה סתירות או פרכות.**

**ב. תלונותיה של המתלוננת נתמכות הן בתעודה הרפואית, הן בחולצה שהוגשה והן בתמונות שנעשו מספר ימים לאחר הארוע, וכן בשרטוט שעשתה לתאור המפתח לאזיקים אותו הציג בפניה הנאשם במועדון טרם הארוע.**

**ג. עדותה של דודתה של המתלוננת על מצבה הנפשי בו היתה המתלוננת בסמוך לארוע והתנהגותה עקב כך.**

**ד. עדותו של חברה של המתלוננת גם כן על מצבה הנפשי, התנהגותה והפחד האותנטי אותו הביע ביחס לנאשם.**

**ה. מסלול נסיעת הנאשם מהמועדון אל עבר הרי אילת, עומד בניגוד לדרך הנסיעה הרגיל מהמקום לכיוון בית דודתה של הנאשמת. הדברים עולים בבירור מהמפה שהוגשה וכן מדברי עד ההגנה מספר 3, מר סבח אברהם. זאת בשעה שהנאשם מכיר העיר ואת דרכיה משהותו בה כשנה טרם הארוע.**

**מכלול הראיות התומכות כמפורט לעיל מתיישב עם עדותה של המתלוננת ומחזק את גרסתה.**

**27. לא מצאתי מקום להכנס לנבכי נפשם ומניעיהן של הנאשמים בהתנהגותם האמורה וזאת על אף נסיונו של התובע בתאור אישיותו של הנאשם והעדפותיו המיניות. עוד לא מצאתי כאמור מקום לנתח את מערכת היחסים המשולשת בין המתלוננת והנאשים ובינם לבין עצמם, שכן אף אם היה בכך אולי כדי להסביר את התנהגותם, וזאת משום שהדבר אינו נדרש להוכחת האשמה.**

**28. א. הסניגורים בכשרונם ניסו לערער את אמינותה של המתלוננת תוך שהם מפנים בין השאר לעובדה שבעדותה הראשונה במשטרה לא הזכירה באופן ספונטני את עניין האזיקים, העובדה שהחולצה שלבשה בזמן הארוע נפרמה קלות בלבד והתעודה הרפואית מצביע אף היא על פגיעות קלות בלבד ללא פגיעה כל שהיא בראשה למרות טענותיה של המתלוננת לעניין זה.**

**ב. עוד הלינו הסניגורים על כשלים בביצוע החקירה שבוצעה ע"י המשטרה כאשר לא טרחה לחפש קיומם או אי קיומם של אזיקים או שמיכה ברכבו של הנאשם, ובויתורם על ביצוע עימות בין הנאשמים למתלוננת.**

**כל אלו מגבשים לדעתם את הספק הסביר באשמתם של הנאשמים, ולפיכך התביעה לא עמדה בחיוביה להוכיח האשמה מעבר לספק זה, התוצאה היא שחזקת החפות העומדת לנאשמים לא נסתרה ועל בית המשפט לזכותם.**

**ג. אין בידי לקבל טענותיהם של הסניגורים. כאמור גירסתה של המתלוננת נמצאה על ידי מהימנה ואמינה ובהצטרף ליתר העדויות והראיות הנוספות כמפורט לעיל, יש כדי להוכיח מעבר לספק סביר את אשמתם של הנאשמים. הסבריה של המתלוננת לכך שלא הזכירה בתחילה את עניין האזיקים, נוכח התרגשותה וההסבר שניתן לאי קיום העימות עקב הקשיים שהערים הנאשם בהגעתו לאילת לשם כך, הניחו את דעתי בנקודות אלו.**

**ד. יצויין כי אכן חקירה המשטרה התארכה מאוד וניתן היה לקצרה אולם אין בכך להמעיט כהוא זה באשמת הנאשמים.**

**29. אשר על כן אני מרשיע הנאשמים בכל ההאשמות שיוחסו להם בכתב האישום.**

**ניתנה היום, י"ט בשבט, תשס"ד (11 בפברואר 2004), במעמד הנ"ל.**

|  |
| --- |
| **ש. שטיין - שופט** |

**עו"ד רייפר**:

בטרם הטעונים לעונש, אבקש כי יערך תסקיר שירות המבחן לנאשמת, לאור נסיבותיה האישיות כפי שהובאו בראיות המשפט.

**עו"ד וייג**:

מבקש להצטרף לבקשת חברי, במיוחד לאור העובדה שמאז האירוע ועד היום הוא לא עבר עבירה כלשהי, וחי חיים נורמטיביים.

**ב"כ המאשימה**:

אין לי התנגדות לקבלת תסקיר. אף אני מבקש תסקיר, תסקיר קורבן לפי [סעיף 187 ב'](http://www.nevo.co.il/law/74903/187b) ל[חסד"פ](http://www.nevo.co.il/law/74903), מפנה לסעיף האמור. אמסור את כתובתה המעודכנת של המתלוננת לשירות המבחן.

המאשימה מודיעה כי לאור חומרת העבירות תעתור למאסרים בפועל.

**עו"ד וייג**:

מתנגד לבקשה, אני וחברי היינו מאוד עדינים בשאלותינו למתלוננת, היום תסקיר קרבן יכול להחריף את מצבה. אני טוען גם שהתיקון בחוק הוא משנת 2000, והעבירה הזו בוצעה טרם התיקון, לכן לא ניתן להגיש תסקיר קרבן.

**ב"כ המאשימה**:

קודם שביקשתי תסקיר קרבן שוחחתי עם המתלוננת, אין לה בעיה עם תסקיר כזה. שנית, מפנה שוב ל[חסד"פ](http://www.nevo.co.il/law/74903), זה קודם ל – 99', לכן אין לטענת חברי מקום.

**עו"ד רייפר**:

למעשה גם חלוף הזמן, 5 שנים, יש לכך רלוונטיות, שלמעשה תפקידו של תסקיר שירות המבחן לבחון כרגע בעיקר כיצד משפיעים האירועים נשוא כתב האישום וכיצד הם פגעו, אם פגעו, במתלוננת. תפקידו של תסקיר זה לדידו של חברנו התובע, ואולי גם לשיקוליה של המתלוננת, הוא כנקמה בנאשמים וזה לא תפקידו של תסקיר, ולמעשה בחוק כתוב שבית המשפט רשאי, וצריך לשקול בהתאם לנסיבות ראשי להחליט על עריכת תסקיר כזה, בנסיבות שכאן אין רלוונטיות לתסקיר כזה, בעיקר לאור חלוף הזמן כאמור.

**עו"ד וייג**:

התיק, מהרגע שהגיע לסניגורים קיבל תאוצה והגיע לסיום, התיק נקבר בארכיון המשטרה כ–4 שנים מסיבות שאותן יודע חברי.

החלטה

**הדיון נדחה ליום 21.4.2004 בשעה 11.00. עד למועד הדיון ייתן שירות המבחן תסקיר בעניינם של הנאשמים.**

**עוד אני מורה על עריכת תסקיר קרבן של המתלוננת, גב' אביטל מזרחי, על פי** [**סעיף 187**](http://www.nevo.co.il/law/74903/187)**. כתובתה העדכנית של הנאשמת: ריבל 10/4 בית שמש, טל' 051/616663.**

**כתובתו העדכנית של הנאשם: קיבוץ גלויות 51, נס ציונה. טל' 052/518504.**

**כתובתה העדכנית של הנאשמת: דולינסקי 5/5, רחובות. טל' 067/289052.**

**5129371**

**54678313**

**ניתנה היום, י"ט בשבט, תשס"ד (11 בפברואר 2004), במעמד הנ"ל.**

5129371

54678313ש. שטיין 54678313-2156/01

ש. שטיין 54678313-2156/01

|  |
| --- |
| **ש. שטיין - שופט** |

002156/01פ 136 ליליאן/אבנר.

עותק נמסר לנאשמים, לבאי כוחם ולבא כוח המאשימה.

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה