**בתי המשפט**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| **בית משפט השלום באר שבע** | | **פ 004241/99** | |
|  | |
| **בפני:** | **כבוד השופט משה מכליס נ ש י א** | **תאריך:** | **12/04/01** |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| בעניין: | פרקליטות מחוז הדרום | |  |
|  | ע"י ב"כ עוה"ד |  | תובע |
|  | נגד | |  |
|  | יפרח נפתלי | |  |
|  | ע"י ב"כ עוה"ד | עו"ד שלו סוזי | נאשם |

|  |  |
| --- | --- |
|  |  |

חקיקה שאוזכרה:

[חוק העונשין, תשל"ז-1977](http://www.nevo.co.il/law/70301): סע' [345 (א)(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/345.a.1), [(4)](http://www.nevo.co.il/law/70301/345.a.4), [348 (א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/348.a)

# 

# הכרעת דין

ביום 4/2/2001 הודעתי כי החלטתי לזכות את הנאשם מן הבירה שיוחסה לו בכתב האישום.

בטרם אפרט את נימוקי הכרעת הדין שניתנה ביום 4/2/2001 עלי להביע את התנצלותי בפני הצדדים על העיכוב שחל במתן הנימוקים.

1. כנגד הנאשם, מר נפתלי בן יצחק יפרח ,נהג אוטובוס, הוגש כתב אישום המייחס לו

עבירת מעשים מגונים, עבירה בניגוד [לסעיף 348 (א)](http://www.nevo.co.il/law/70301/348.a) בנסיבות של [סעיף 345 (א)(1)](http://www.nevo.co.il/law/70301/345.a.1)+[(4)](http://www.nevo.co.il/law/70301/345.a.4) ל[חוק העונשין](http://www.nevo.co.il/law/70301) תשל"ז – 1977.

2. הנאשם הואשם כי בתאריך 15/12/98 , באיזור מערות בית ג'וברין ,בחניון המערות ,

עשה מעשה מגונה במתלוננת ,הדס בילו, חיילת בשירות חובה בצה"ל, ששירתה בתור

חובשת צבאית , בכך שהתיישב על הספסל באוטובוס ליד המתלוננת והחל לחבקה

ולנשקה וזאת ללא הסכמתה, כאשר המתלוננת מפצירה בו לעזוב אותה ולהפסיק את

מעשיו נגדה.

3. הנאשם כפר בעובדות המיוחסות לו בכתב האישום.

4. בתאריך 27/12/99 ביקש ב"כ המאשימה מבימ"ש זה לקיים את הדיון בדלתיים סגורות.

ב"כ הנאשם התנגד לבקשה זו.

בימ"ש החליט להיעתר לבקשה.

5. התשתית העובדתית כפי שנפרשה בפני הינה כדלקמן:

בתאריך הרלוונטי לכתב האישום שירתה המתלוננת בשירות חובה במשמר הנגב בבסיס תובלה דרום, בתור חובשת צבאית.

הנאשם עבד בתקופה הרלוונטית לכתב האישום, בחברת "מובילי צפון הנגב" חברה להסעות ,בה שימש נהג אוטובוס.

ביום 15/12/98 יצאה המתלוננת כמלווה לטיול,של קבוצת חיילים, באזור מערות בית

ג'וברין וזאת למרות שחשה ברע.

המתלוננת סובלת בליבה ונוטלת תרופות וכן היא מטופלת במכון הלב בסורוקה.

הממונים עליה, היו מודעים למצבה הבריאותי של המתלוננת.

לפני היציאה פנתה לאחראית המרפאה, גב' אלגרבלי וסיפרה לה כי אינה

חשה בטוב.

גב' אלגרבלי בדקה את לחץ הדם שהיה גבוה מאוד, ואף על פי כן יצאה לטיול.

במהלך הטיול החמיר מצבה של המתלוננת והודיעה על כך למפקד הטיול.

המתלוננת ביקשה מהמפקד להישאר באוטובוס ,והאחרון נעתר לבקשתה.

המתלוננת נשארה באוטובוס עם הנהג, וישבה בספסל שני מצד ימין, לא מאחורי הנהג

(עמ' 5 שורה 33). אין מחלוקת בין הצדדים שהנאשם היה הנהג של האוטובוס ונשארו

לבד באוטובוס.

לטענת המתלוננת כשהייתה במצב של סחרחורת וכאב ראש ניגש הנאשם וישב לידה,

והחל לשלוח ידיים וניסה לנשק אותה :

"הוא ניגש לידי, ישב לידי.

החל לשלוח ידיים וניסה לנשק

הוא ניסה לגעת וללטף ולגעת, בידיים , בצוואר, ניסה לנשק בצדדי הפנים

אני נשענתי על החלון".

(עמ' 5 לפרוטוקול, שורות 52-49).

"ביקשתי ממנו שזה יפסק

זה לא במקום.

קמתי לאט לאט והלכתי לנוח

הלכתי לספסל האחורי לנוח עד שכולם יגיעו".

(עמ' 6 לפרוטוקול שורות 4-1).

"קמתי והלכתי לספסל האחורי לנוח עוד יותר כדי שאוכל לצאת החוצה"

(עמ' 6 לפרוטוקול, שורה 9)

המתלוננת שכבה על הבטן בספסל האחורי.

לטענתה הנאשם הגיע שוב והתחיל לשלוח את הידיים מתחת לגופייה וניסה להוריד את

מכנסי הג'ינס שלה.

המתלוננת ניסתה לטענתה להרחיק אותו מעליה.

הנאשם נשכב עליה והתחיל לעשות תנועות.

המתלוננת הפצירה בו שהיא תתקשר בפלאפון.

הוא נסוג והלך.

אח"כ המשיכה לשכב.

הנאשם חזר על המעשה פעמים נוספות, ואז לטענתה, קמה והתחילה להדוף אותו

ויצאה מן האוטובוס.

הנאשם מנגד מכחיש את טענות המתלוננת- לטענתו הוא שמע את המתלוננת משוחחת עם המפקד שהיא אינה חשה בטוב וכן היא מבקשת להישאר באוטובוס.

**לאחר שירדו החיילים מן האוטובוס, עברה המתלוננת לספסל האחורי .**

**וממשיך:**

**" שאלתי אותה מה קרה**

**אמרה שחשה ברע.**

**אמרה שהיא רוצה לעשן באוטובוס**

**אמרתי לה שהיא לא יכולה לעשן באוטובוס ואני לא משאיר אף אחד באוטובוס**

**אמרה לי שהיא רוצה לישון "**

**( עמוד 28 לפרוטוקול, שורות 30-26 )**

**"ביקשתי ממנה לרדת והיא התעקשה ואמרה שהיא רוצה לעשן ולשכב בספסל האחורי**

**אני התעקשתי**

**אז הניפה יד ואמרה לי " אוף, אתם הנהגים מה הסיפור שלכם".**

**הצעתי לה מים.**

**היא אמרה " לא תודה".**

**שאלתי אותה גלידה, ואמרה לי כן."**

**( עמוד 28 לפרוטוקול, שורות 35-33 , עמוד 29 לפרוטוקול, שורות 3-1)**

**"היא הסכימה לקבל גלידה והלכתי למזנון.**

**דוממתי מנוע ולקחתי את המפתח איתי.**

**הבאתי לה גלידה ואמרתי לה שתאכל את הגלידה למטה, היא ירדה ואז נעלתי את**

**האוטובוס"**

**( עמוד 29 לפרוטוקול, שורות 11-9 )**

**מיד לאחר שחזרו מהטיול סיפרה לשרון גולדשטיין ( חובשת תורנית) מה היה בערך ולדבריה סיפרה בכלליות ולא בכתה.**

**לדברי עדת התביעה מס' 2, הגב' גולדשטיין:**

**" הדס הגיעה אחרי שהיא ליוותה טיול היא עלתה אלי לחדר ורצתה למסור לי מפתח**

**ולהחזיר את האלונקה.**

**הדס הייתה שקטה מהרגיל ושאלתי אותה איך היה ומה קרה.**

**היא אמרה לי " אל תשאלי מה קרה"."**

**(עמוד 11 לפרוטוקול, שורות 40-37 )**

**"היא אמרה שהוא ניסה לגעת בה, הוא היה מעליה וזהו, לא התעמקנו.**

**אמרתי שהיא צריכה להגיש תלונה במשטרה.**

**אני לא זוכרת מה היא הגיבה להצעה שלי."**

**( עמוד 11 לפרוטוקול, שורות 48-45 )**

**"שהיא הגיעה היא הייתה נורא שקטה, זה דבר שלא אופייני לה."**

**( עמוד 11 לפרוטוקול, שורה 50 )**

**למחרת, אחראית המרפאה, גב' לילך אלגרבלי עדת תביעה מס' 3, שאלה אותה מה קרה.**

**ולדברי גב' אלגרבלי:**

**" יש לי משרד, אני יושבת במשרד והדס ישבה לידי לעשות עבודת ניירת, זה היה בבוקר.**

**ראיתי שהיא מצוברחת ושאלתי אותה, אני בדרך כלל שואלת את החיילות שלי כאשר הן**

**במצב רוח לא טוב.**

**הדס לא רצתה לספר לי ואמרה ששום דבר.**

**אח"כ שכנעתי אותה זה לקח קצת זמן והיא אמרה לי שאנסו אותה.**

**אז אני נכנסתי ללחץ והיסטריה, יותרממנה נראה לי.**

**היא גם בכתה, לא הבנתי ממנה שום דבר וגם אני התחלתי לבכות ביחד איתה.**

**מיד התקשרתי למפקד הבסיס, ווקיל אריק.**

**אמרתי לו שאני רוצה שיגיע למשרדי ולא סיפרתי לו למה.**

**אריק הגיע למשרד סיפרתי לו שאנסו את הדס והוא נבהל.**

**ניסינו להרגיע אותה.**

**היא נשכבה על הרצפה, ישבה על הרצפה ליד הארונות.**

**ניסינו להרגיע אותה ולא הצלחנו לעשות זאת ולהפסיק את הבכי ההיסטרי.**

**ווקיל אמר לי לצאת רגע ושהוא ידבר איתה."**

**(עמוד 13 לפרוטוקול, שורות 53-40 )**

**" לאחר מכן הוא יצא מהמשרד ואמר לי שלא דובר באונס, אלא רק ניסו לחבק אותה."**

**( עמוד 14 לפרוטוקול, שורה 14 )**

**מר וקיל שהיה בתקופה הרלוונטית מפקד בסיס תובלה במשמר הנגב, הלך לברר מי**

**הייתה חברת ההסעה.**

**" בדקתי את זה מול המפקדה שלי.**

**זו היתה וזה צבאית ויכולתי לבדוק.,**

**( עמוד 19 לפרוטוקול, שורות 37-36 )**

**וממשיך:**

**" אני לא זוכר אם זה היה באותו יום או מחרת, אני ולילך והדס ניגשנו למשטרת אופקים והדס הגיש תלונה.**

**גבו מלילך וממני עדות."**

**( עמוד 20 לפרוטוקול, שורות 3-1 )**

**ביום 23/12/98 שבוע לאחר האירוע, נערך עימות בין המתלוננת והנאשם בנוכחות עד התביעה מספר 4 מר מוטי עזרא.**

**6. מטעם המאשימה העידו חמישה עדים והם:**

* 1. **המתלוננת בעצמה**
  2. **שרון גולדשטיין**
  3. **לילך אלגרבלי**
  4. **אריק וקיל**
  5. **רס"מ מוטי עזרא, חוקר בתחנת משטרת קרית גת, שערך את העימות בין המתלוננת לנאשם ביום 23/12/98.**

**מטעם ההגנה העיד הנאשם בעצמו וכן מר ברוך ציון, עובד במובילי צפון הנגב כנהג**

**אוטובוס.**

**הודעת הנאשם הוגשה בהסכמה וסומנה ת/1 וכן דו"ח העימות מיום 23/12/98 וסומן**

**ת/2.**

**גובה ההודעות מר מוטי נחקר בבימ"ש.**

**7. השאלה היחידה העומדת לדיון היא: האם יש להרשיע את הנאשם בעבירה שיוחסה**

**לו בכתב האישום, בשים לב לאופי האירוע ולאופי התלונה, כשמדובר למעשה במקרה**

**שבו נמסרו שתי גרסאות קוטביות ביחס לאירוע מסוים, בלא אפשרות להיעזר בעדויות נוספות לעצם המקרה, שכן רק שני המעורבים בדבר היו נוכחים.**

**8. ב"כ המאשימה ביקשה להרשיע את הנאשם בעבירה שיוחסה לו בכתב האישום**

**ולהאמין למתלוננת, כי הנאשם אכן ביצע את המעשים שיוחסו לו בכתב האישום.**

**לטענתה תלונת המתלוננת נתמכת בחומר הראיות כדלקמן:**

1. **המתלוננת סיפרה מייד לאחר האירוע לשרון ולמחרת סיפרה למפקדת לילך ולמפקד הבסיס.**
2. **בין הנאשם לבין המתלוננת לא הייתה היכרות מוקדמת ולא היה לה מניע לבדות**

**סיפור כזה.**

1. **עדותה של המתלוננת מתחזקת במצבה הקשה הנפשי לאחר האירוע כפי שבא לידי**

**ביטוי בעדויות עדי התביעה.**

**שרון העידה שהמתלוננת חזרה מהטיול והייתה שקטה מהרגיל דבר שלא אופייני**

**לה ואמרה " אל תשאלי מה קרה".**

**גם לילך המפקדת, העידה כי המתלוננת הייתה מצוברחת שסיפרה לה, לקח לה זמן**

**לשכנע את המתלוננת לספר והמתלוננת סיפרה שאנסו אותה והחלה לבכות ונשכבה**

**ליד הארונות על הרצפה.**

**המפקד וקיל העיד כי כאשר הגיע ראה את המתלוננת יושבת על הרצפה עם רגליים**

**מקופלות, ראש מורם, וממררת בבכי.**

**ד. הנאשם לדעת המאשימה לא עשה רושם מהימן וזאת מהנימוקים הבאים:**

**הנאשם סתר את עצמו שכן מצד אחד טען שהוא לא נוהג להשאיר אף אחד באוטובוס ובכל זאת באירוע השאיר את המתלוננת והלך להביא לה גלידה כשהיא באוטובוס.**

**הנאשם בעדותו טען כי הנאשמת לא זיהתה אותו בחקירה, דברים אלה הוכחשו הן ע"י המתלוננת והן ע"י החוקר.**

**הנאשם העלה לראשונה את הויכוח שהיה ביניהם כאשר המתלוננת ביקשה לעשן**

**באוטובוס והנאשם סירב.**

**ה. אין ללמוד מהחקירה במצ"ח כי המתלוננת נוהגת להעליל על אנשים.**

**הרי המתלוננת לא פנתה למצ"ח בתלונה כלשהי כנגד מר וקיל, אלא עשו זאת אחרים.**

**9. ב"כ הנאשם מנגד מבקשת מביהמ"ש לזכות את הנאשם ולקבוע שגרסתו היא**

**האמיתית, וזאת מהנימוקים הבאים:**

1. **המתלוננת העידה כי לפני היציאה לטיול חשה ברע והדבר התבטא בחולשה, היא**

**פנתה לאחראית המרפאה אשר בדקה לה את לחץ הדם שהיה גבוהה מאוד, בכל זאת יצאה לטיול.**

**גב' אלגרבלי בעדותה מציינת כי :**

**"אם הדס אמרה שהביאה לידיעתי שהיא לא מרגישה טוב, ולמרות זאת נתתי**

**לה לצאת לטיול אני אומרת שאינני זוכרת."**

**(עמוד 14 לפרוטוקול, שורות 33-32 )**

**" אם באה אלי חובשת חיילת שיש לה לחץ דם גבוה והיא עשויה להתעלף, ואני**

**מבינה שמצבה יכול להחמיר אני לא אתן לה לצאת לטיול מן הסתם"**

**עמוד 14 לפרוטוקול, שורות 44-43 )**

**לכן מציינת ב"כ הנאשם כי מן הסתם מצבה לא היה כזה שלא מאפשר לה לתפקד.**

1. **המתלוננת מטופלת בתרופות ואחת התרופות שהיא מקבלת היא " פלוטין" שהייתה חייבת לקחת אותה אחת ליום, ואח"כ היו מאפשרים לה הפסקה כדי ללכת לנוח ולהירגע, היא נמנעה מלקחת אותה ביום הטיול.**
2. **מתברר ש "פלוטין", היא בין היתר לטיפול בדיכאון והפרעה כפייתית טורדנית.**

**כך שיש לשער שהמתלוננת הייתה לא רגועה, עם איזה שהם בעיות של הפרעות**

**בהתנהגות עקב אי נטילת התרופה.**

1. **גרסתה מוזרה, משום שעל פי הגרסה הנאשם תקף אותה מינית בלא שקדם לכך**

**דבר, אפילו לא החליפו כמה מילים.( עמוד 5 לפרוטוקול, שורה 48 ואילך)**

**כל זאת נעשה במקום שיש שם אוטובוסים נוספים, נהגי אוטובוסים, חלק מחלונות של האוטובוס פתוחים.**

**המדובר בנהג רכב ציבורי תוך כדי ביצוע תפקיד, חיילת חובשת בצבא, כאשר הצעקה הכי קטנה יכולה בעצם להביא למצב שהעניין יתגלה או ייחשף, קשה**

**להאמין שיפעל בצורה הזאת וייקח על עצמו את הסיכון שמה הוא טעה בכתובת**

**ובעצם יגדע מטה לחמו שלא לדבר על כך שהוא עלול להסתבך בפלילי.**

1. **הנאשם מתיישב לידה ומתחיל לגעת בה והיא אומרת לו להפסיק, כי זה לא במקום,**

**במקום שתרד מהאוטובוס או לכל הפחות תשב על הספסל שהיא ערנית בישיבה**

**ישרה כשהיא בשליטה, היא הולכת לסוף האוטובוס ונשכבת על בטנה.**

**עד שהיא מחליטה להגיב, זה רק לאחר שהנאשם שלוש פעמים בזה אחר זה,תוקף**

**אותה מינית ורק אז היא מועילה בטובה להדוף אותו ולרדת מהאוטובוס, דבר זה לא מתקבל על הדעת.**

**מדובר בחיילת בוגרת חובשת בחורה אינטלגנטית מלומדת, באמצע היום אוטובוס**

**ציבורי אנשים מסביב, שום דבר לא מנע ממנה לרדת מהאוטובוס וגם לא טוענת**

**שמשהו מנע ממנה.**

1. **באשר להתנהגותה לאחר המעשה, היא מספרת לחברתה שרון באופן כללי, ויום**

**למחרת כאשר המפקדת לילך שואלת אותה אם קרה לה משהו כי אין לה מצב רוח,**

**היא מתפרצת בבכי ואומרת לה שנאנסה.**

**העובדה התמוהה ביותר היא שהמתלוננת מכחישה שאמרה ללילך שהיא נאנסה.(עמוד 7 לפרוטוקול, שורה 50 )**

**מר וקיל מחזק את גרסתה של גב' לילך הואיל והיא התקשרה אליו בהיסטריה לבוא**

**מיד למשרדה.**

**ב"כ הנאשם מציינת כי הדס רצתה לזכות בתשומת לב של המפקדים שלה ובעיקר של אריק, שירחם עליה וכולם יהיו סביבה.**

**כמו כן היא רצתה להראות שהגברים חושקים בה ורוצים בה.**

**המתלוננת שיקרה בטענה שנאנסה ולא נאנסה, מי לידנו יתקע שהיא לא שיקרה בטענה שהיא הותקפה מינית.**

**ז. פרשת העלילה על המפקד שלה במצ"ח, בשלב מאוחר יותר לאחר הגשת**

**התלונה במקרה נשוא משפט זה.**

**גם בעניין הזה, הדס שיקרה ועדותה סותרת את עדות חברתה הטובה שרון.**

**ח. נאשם לא הכחיש את העובדה שהוא נשאר לבדו בפרק זמן מסוים עם**

**המתלוננת.**

**לדבריו היו לו חילופי דברים עם המתלוננת לעניין רצונה להישאר באוטובוס ולעשן.**

**הנאשם התעקש שהמתלוננת לא תעשן אלא תרד מהאוטובוס כי הוא לא יכל לאשר**

**לה זאת בשל הנחיות שיש לו שאסור לעשן באוטובוס, ואסור להשאיר אדם באוטובוס לבד.**

**כדי לרצות אותה קנה לה גלידה, המתלוננת אישרה זאת אף שקודם טענה שאינה**

**זוכרת.**

**לאור כל האמור לעיל מבקשת הסניגורית המלומדת לזכות את הנאשם.**

### 10. הן ב"כ המדינה והן ב"כ הנאשם הציגו בפני ביהמ"ש שתי גרסאות שונות לגבי אחריותו

### העדר אחריותו של הנאשם בכל המיוחס לו בכתב האישום.

### 

### אכן, מדובר למעשה במקרה שבו נמסרו שתי גרסאות קוטביות ביחס לאירוע מסוים,

### בלא אפשרות להעזר בעדויות נוספות לעצם המקרה, שכן רק שני המעורבים בדבר היו

### נוכחים בו,ועלי להחליט לאיזו מן הגרסאות נותן אני את אמוני.

**ב"כ המדינה מבקש מביהמ"ש שיקבל את עדות המתלוננת ודבריה כאמיתיים וזאת**

**מהנימוקים שפורטו בסעיף 7 להכרעת הדין.**

**ב"כ הנאשם מבקשת מביהמ"ש לזכות את הנאשם ולקבל את דבריו כאמיתיים**

**כפי שפורט כנ"ל.**

### לאחר שעיינתי בהודעתו של הנאשם במשטרה ובדו"ח העימות ולאחר ששמעתי את

### עדותם של העדים וסיכומיהם של ב"כ הצדדים, הגעתי למסקנה כי, מקובלת ואמינה

**עלי עדותו של הנאשם וגרסתה של המתלוננת איננה אמינה בעיני.**

**אין מחלוקת כי הנאשם והמתלוננת שהו באוטובוס לבד, המתלוננת ישבה במושב השני בצד ימין לנהג.המחלוקת היא במה שאירע לאחר מכן.**

**לטענת המתלוננת הנאשם ניגש אליה וישב לידה ואז התחיל לשלוח ידיים**

**וניסה לנשק אותה.**

**המתלוננת ביקשה ממנו שזה יפסק, ולאחר שלא הפסיק, המתלוננת קמה**

**והתיישבה בספסל האחורי.**

**יש מקום לציין כי המתלוננת חשה ברע ולכן לא המשיכה בטיול.**

**התנהגות זו של המתלוננת תמוהה בעיני, הרי מקובל על שני הצדדים שהדלת**

**הקדמית של האוטובוס הייתה פתוחה, המתלוננת הייתה יכולה לרדת מן**

**האוטובוס, הרי לא נטען כי הנאשם ניסה למנוע זאת ממנה, ובמקום זאת**

**התיישבה בספסל האחורי כשהיא נשכבת על בטנה וטענה כי היא רוצה לישון.**

**כיצד דבר זה מתיישב עם העובדה שהנאשם תקף אותה מינית, הרי אדם מן**

**הישוב במקרה כזה היה מתגונן ובוודאי שלא היה מתעלם ממה שקרה והולך**

**לישון.**

**המתלוננת מסבירה את התנהגותה בכך שהיא חשה ברע ורצתה לנוח כדי שתוכל**

**לצאת מן האוטובוס.**

**גם אם נקבל הסבר זה, הרי מה שהתרחש לאחר מכן פוגע באמיתות דבריה.**

**המתלוננת מציינת כי הנאשם ניגש אליה והתחיל לשלוח את הידיים.**

**שלח את הידיים מתחת לגופייה וניסה להוריד את מכנסי הג'ינס שלבשה.**

**המתלוננת ניסתה להרחיק אותו מעליה.**

**ואז אמרה לו שהיא מתקשרת בפלאפון.**

**וממשיכה:**

**" הוא נסוג והלך.**

**אחר כך נשארתי לשכב.**

**אם הפעימות של הלב מואצות אני שוב נכנסת לבעיה והרגשתי לא טוב.**

**אמרתי לעצמי שזה נסגר ואין לי שום בעיה עם זה והמשכתי לשכב**

**באוטובוס.**

**עוד פעם אותו סיפור בדיוק, ואחרי זמן שאני לא יכולה להעריך, 10 דקות**

**או חצי שעה, בדיוק אותו ענין.**

**הוא הגיע, ידיים, ניסה שוב, שוב פעם הפלאפון.**

**פעם שלישית, אני כבר לא, פעם שלישית הוא הגיע.**

**עוד פעם התחיל, זה דברים שאתה מקבל, קמתי והתחלתי להדוף אותו**

**היו באזור עוד אוטובוסים.**

**קמתי ממקומו ( צ"ל ממקומי, מ.מ) וראיתי שיש אוטובוסים באזור, ויצאתי**

**מהאוטובוס.**

**הוא יצא כאילו אחרי שקמתי ואני יצאתי אחריו.**

**יצאתי החוצה."**

**( עמוד 6 לפרוטוקול, שורות 39-28 )**

**ברשות המתלוננת היה פלאפון ולא השתמשה בו גם לאחר שראתה שהנאשם**

**ניגש אליה שנית.**

**מה הייתה התנהגותה לאחר שפנה אליה שנית ותקף אותה מינית?**

**המתלוננת ציינה שהיא תשתמש בפלאפון שהיה ברשותה והמשיכה לשכב על**

**בטנה, ורק לאחר הפעם השלישית היא הדפה אותו ויצאה מן האוטובוס.**

**דבר זה מחזק את גרסתי כי הנאשם לא מנע ממנה לצאת בכוח.**

**לאחר שיצאה מן האוטובוס יצא אחריה הנאשם והציע לה גלידה.**

**וכדבריה:**

**" יש שם גדר אבנים, ישבתי בפינה של גדר אבנים.**

**ואז הוא ניגש אלי ושאל אם אני רוצה לשתות או לאכול, גלידה**

**אמרתי לו " לא משנה" העיקר כדי לקבל שקט ולהשאר לבד.**

**אמר לי בכל זאת.**

**אמרתי לו שיביא מה שהוא רוצה ורק שיעזוב אותי בשקט."**

**הנאשם מנגד העלה גרסה שונה למה שאירע- גרסתו הובאה במלואה בסעיף**

**5 להכרעת הדין, אך בשל חשיבותה, אציין אותה שנית.**

**" שאלתי אותה מה קרה**

**אמרה שחשה ברע.**

**אמרה שהיא רוצה לעשן באוטובוס**

**אמרתי לה שהיא לא יכולה לעשן באוטובוס ואני לא משאיר אף אחד**

**באוטובוס**

**אמרה לי שהיא רוצה לישון**

**אני לא משאיר אף אחד באוטובוס כי אסור ואסור לעשן באוטובוס**

**מבחינה בטיחותית ואסור גם להשאיר מנוע מונע כאשר אני לא באוטובוס**

**ביקשתי ממנה לרדת והיא התעקשה ואמרה שהיא רוצה לעשן ולשכב**

**בספסל האחורי**

**אני התעקשתי**

**אז הניפה יד ואמרה לי , "אוף, אתם הנהגים מה הסיפור שלכם."**

**( עמוד 28 לפרוטוקול, שורות 35-26 )**

**וממשיך:**

**" הצעתי לה מים.**

**היא אמרה " לא תודה".**

**שאלתי אותה גלידה, ואמרה לי כן."**

**( עמוד 29 לפרוטוקול, שורות 3-1 )**

**לפי ההגיון, שכל ישר ונסיון החיים, אני קובע כי, גרסתו של הנאשם מהימנה יותר**

**הואיל והתנהגותה של המתלוננת מעוררת תמיהה.**

**הרי לא זה הנאשם אשר לפני זמן מה לטענתה תקף אותה מינית והנה היא נענית**

**להצעתו.**

**ב"כ המדינה בסיכומיו מציין כי הנאשם סטה מדבריו במשטרה ובחקירתו וטען בפני ביהמ"ש כי היה לו ויכוח עם המתלוננת שרצתה לעשן באוטובוס והוא לא הסכים.**

**לא ניתן ללמוד מעדותו בפני ביהמ"ש כי הנאשם סטה מדבריו.**

**מה שניתן ללמוד הוא שהנאשם חידד את דבריו כאשר נחקר ביסודיות בביהמ"ש,**

**וזה נלמד גם מההגיון שבדבריו.**

**כך נקבע בפס"ד בארי כי:**

**" אין לשלול אפשרות שאדם יזכור בחקירתו בבית –המשפט, ואפילו שלוש**

**שנים לאחר האירוע, דברים בפירוט רב יותר מאשר בהודעתו במשטרה לאחר**

**המקרה."**

**( ר'** [**ע"פ 5612/92**](http://www.nevo.co.il/case/6024185) **, מח (1) 303 )**

**ב"כ המדינה מציין בסיכומיו כי עדותה של המתלוננת מתחזקת במצבה הנפשי**

**הקשה לאחר האירוע כפי שבא לידי ביטוי בעדויות עדי התביעה.**

**אכן, התנהגותו של קורבן עבירת מין נמצאה ע"י הפסיקה ראויה לשמש חיזוק**

**לגרסה המועלית על ידו.**

**התנהגות המתלוננת לאחר התקיפה מינית**

**לאחר הפעם הראשונה שבה הותקפה המתלוננת, במקום לרדת מן האוטובוס**

**ולנסות להימלט עברה לספסל האחורי ונשכבה על בטנה.**

**זאת ועוד, לטענתה הותקפה מינית לפחות שלוש פעמים ורק אז היא הדפה את**

**הנאשם וירדה מן האוטובוס.**

**התנהגותה של המתלוננת עומדת לחובתה ומכרסמת מאמינות גרסתה וזאת**

**מהנימוקים הבאים:**

**1. התנהגותה של המתלוננת מעוררת תמיהה ומחייבת הסבר אמין וסביר,**

**כאשר לא נצלה את ההזדמנות להימלט. הרי לא נטען על ידה שהנאשם מנע ממנה בכוח לצאת מן האוטובוס.**

**2. היה ברשותה פלאפון, ולא השתמשה בו.**

**3. הנאשם תקף אותה לפחות ארבע פעמים עד שהדפה אותו מעליה ויצאה**

**מן האוטובוס.**

**4. הנאשם הציע לה לשתות משהו או גלידה לאחר שירדו מן האוטובוס,**

**המתלוננת נענתה להצעתו.**

**5. לכאורה, יוכל לשמש חיזוק אך ורך מצב נפשי המתגלה מיד לאחר ביצוע**

**העבירה.**

**ברם, הפסיקה מלמדת כי, כל עוד קיים הסבר סביר ואמין לכבישת גילויו**

**החיצוני של הזעזוע הנפשי ובלבד שהמדובר במצב נפשי שבית – המשפט**

**השתכנע, כי הוא מהווה ביטוי אמין לזעזוע נפשי עמוק, שעבר בשעתו על**

**הקורבן.**

**המתלוננת בעדותה מסבירה מדוע כבשה את מצבה הנפשי:**

**" הגיעו החיילים, זו פלוגה שאין לי בה חברים ואין לי מישהו שאני**

**מכירה היטב שאני יכולה לשתף אותו.**

**הגיעו ולא היה לי מה להגיד להם."**

**( עמוד 6 לפרוטוקול, שורות 53-51 )**

**התנהגות המתלוננת כשפגשה את חברתה שרון בבסיס מיד לאחר חזרתה מן הטיול היתה, שסיפרה לשרון מה היה בערך ולא בכתה.**

**רק למחרת המתלוננת התפרצה בבכי במרפאה בבסיס, כשנשאלה ע"י**

**לילך מה קרה.**

**על ביהמ"ש כשמדובר בכבישת גילויו של הזעזוע הנפשי לנהוג בהקשר**

**זה בזהירות רבה ולבחון, בכל מקרה עפ"י נסיבותיו, שמא נעוץ אותו "מצב**

**נפשי" בגורם אחר, ואין הוא מבטא בהכרח זעזוע נפשי התומך, אובייקטיבית, בגירסת הקורבן.**

**במקרה זה התנהגותה של המתלוננת כפי שפורטו על- ידה הן בזמן התקיפה המינית והן לאחר האירוע אינה מלמדת מעל לכל ספק סביר כי אכן אירע האירוע בו מואשם הנאשם.**

**גם האירוע שהתרחש מספר חודשים לאחר אירוע זה מחזק את התוצאה**

**אליה הגעתי.**

**מר וקיל שהיה מעורב בפרשה בעדותו מציין כי כל הסיפור הגיע למצ"ח**

**היות והמתלוננת פינטזה עם חברות בבסיס, על כך שהיו לה יחסים אתו**

**ועם עוד קצין בבסיס.**

**ומוסיף:**

**" מופיע בתוצאות החקירה שהיא אמרה לחוקר שהיא בדתה את זה**

**ובעצם היא לסבית וכל הסיפור מבחינתה היתה התרברבות כדי**

**שתרגיש "אין" בשל נטיותיה, כדי שיחשבו שהיא מקיימת יחסי מין**

**עם גברים."**

**( עמוד 20 לפרוטוקול, שורות 39-37 )**

**6. הנאשם מנגד, דבריו היו עוקבים ומהימנים.**

**גרסתו של הנאשם מחוזקת בראיות נסיבתיות כפי שהובאו לעיל.**

**הנאשם מציין בעדותו כי:**

**" אני בגיל 44 זה לא זמן שאני אתחיל להשתגע כאשר אני מביא פרנסה למשפחה**

**אנו מסיעים מתנדבים ומתנדבות מקיבוצים לים המלח.**

**הם מתפשטות באוטובוס ליד החוף כביום הוולדם."**

**( עמוד 30 לפרוטוקול, שורות 35-33 )**

**ומוסיף:**

**" אני לא מכיר אותה אז אני צריך לשים עליה יד**

**אני נשוי לאשתי 15 שנה באושר**

**אם אשתי תגיד לי עכשיו לא לגעת בה אני לא אגע בה.**

**אני מציג לבית המשפט אישור על ויזה צבאית שביצעתי לפני כשבועיים**

**ובו רשם המפקד הערות לגבי התנהגותי."**

**(עמוד 31 לפרוטוקול, שורות 5-1 )**

**עד הגנה מספר 2, מר בן ציון,העיד כי:**

**" אני רואה את הנאשם הרבה שנים.**

**אני רואה אותו איך הוא מתנהג עם נוסעים**

**הוא מוכר כתור ( טעות במקור, צ"ל בתור,מ.מ) אחר שאוהב לצחוק והתבדח.**

**לגבי מגע מיני- נגיעה מינית- כאשר הוא אמר לי שיש לו משפט**

**או חקירה לא האמנתי לו.**

**אף פעם לא ראיתי אותו נוגע במישהי ומתגפף.**

**לא ידוע לי על תלונה נגדו בעבר."**

**(עמוד 36-35 לפרוטוקול)**

**11. לאור האמור לעיל אני מזכה את הנאשם מהעבירה המיוחסת לו בכתב האישום,**

**ניתנה היום י"ט בניסן, תשס"א (12 באפריל 2001) בהעדר הצדדים**

|  |
| --- |
| **משה מכליס, שופט**  **נשיא** |

# צו

המזכירות תעביר את הכרעת הדין בדואר רשום לתביעה ולב"כ הנאשם.

**5129371**

**546783135129371**

משה מכליס 54678313-4241/99

**54678313ניתן היום י"ט בניסן, תשס"א (12 באפריל 2001) בהעדר הצדדים**

|  |
| --- |
| **משה מכליס, שופט**  **נשיא** |

נוסח מסמך זה כפוף לשינויי ניסוח ועריכה