**בתי המשפט**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| פ 1207/01 | | **בית משפט מחוזי תל אביב-יפו** | |
|  | |
| **15/10/2002** | **תאריך:נ** | **בפני הרכב כב' השופטים:ב**  **דוד בר-אופיר, סג"נ – אב"ד**  **שרה דותן, שופטת**  **שרה ברוש, שופטת** | **בפני:ו** |

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  | מדינת ישראל | | בעניין:נ |
| המאשימה | מנחם מזרחי | ע"י ב"כ עו"ד |  |
|  | נ ג ד | |  |
|  | פלוני | |  |
| הנאשם | יעל פינקלמן | ע"י ב"כ עו"ד |  |

#### גזר-דין

#### 

#### השופטת שרה דותן

הנאשם, פלוני, הורשע על פי הודאתו, במסגרת של הסדר טיעון, בעבירות של מעשה מגונה בכוח בניגוד לסעיף 348א) בנסיבות סעיף 345(א)(1) לחוק העונשין התשל"ז-1977 (אישום אחד), שני אישומים של תקיפת בן זוג בניגוד לסעיף 179 בנסיבות סעיף 382(ב)(1) לחוק העונשין ושני אישומים של איומים בניגוד לסעיף 192 לחוק העונשין.

על פי הסדר הטיעון שנכרת בין הצדדים, הומר כתב האישום המקורי, אשר ייחס לנאשם עבירה של אינוס, בכתב אישום מתוקן אשר בעובדות הכלולות בו הודה הנאשם.

באשר לעונש, הצדדים לא הציעו לבית המשפט תקופת מאסר מוסכמת, אולם ב"כ התביעה הגביל עצמו לטיעון לפיו יסתפק בעונש מאסר לתקופה של 30 חודשים מיום המעצר ואילו ב"כ הנאשם ביקשה מבית המשפט להסתפק בתקופת מאסר החופפת למשך המעצר.

כמו כן הוסכם על קבלת תסקיר של שרות המבחן.

הרקע לביצוען של העבירות נשוא כתב האישום ונסיבותיו האישיות של הנאשם פורטו בהרחבה בתסקיר שרות המבחן.

הנאשם הנו בן 41 שנה, יליד אחת ממדינות חבר העמים, עלה לישראל בשנת 1995 עם אשתו, המתלוננת, ושתי בנותיו. מאז עלייתו ארצה הוא עובד כגזרן ועובר למעשים נשוא כתב האישום לא הסתבך מעולם בעבירות פליליות מסוג כלשהו.

לאחר עליית המשפחה ארצה חל קרע ביחסי בני הזוג, כנראה על רקע של משבר קליטה, עקב כך החמירו בארבע השנים האחרונות בעיות השתייה של הנאשם, ונראה כי הן היוו את הגורם להתדרדרות היחסים ולמעשי האלימות שהובילו להרשעתו של הנאשם.

בעקבות החקירה והמעצר התגרשו בני הזוג והנאשם מביע חרטה על מעשיו ומצטער על הסבל שנגרם לאשתו ובנותיו.

למרות האמור לעיל, אין בתסקיר שרות המבחן המלצה טיפולית (מהנימוקים המפורטים בעמ' 3).

בטיעונים לעונש ביקש ב"כ המדינה להטיל על הנאשם עונש מאסר למשך 30 חודשים ומאסר על תנאי.

עו"ד מזרחי, ב"כ המדינה, הדגיש בפנינו את חומרת העבירות וכן את העובדה כי מדובר בסדרת מעשי אלימות שבוצעו כלפי בן משפחה במשך תקופה ארוכה, עובדה המשווה להן חומרה יתרה הן להשקפת המחוקק והן על פי הפסיקה.

אף אני סבורה שיש ליתן משקל לעובדה שאין מדובר בהתפרצות חד פעמית אלא בדפוס התנהגות שחזר על עצמו מספר רב של פעמים. יתרה מכך, לאחר שהמתלוננת עזבה את הבית, המשיך הנאשם לאיים עליה בניסיון להמשיך ולהטיל עליה את מרותו ולמנוע ממנה לנהל אורח חיים עצמאי הרחק מהתעללויותיו.

כנגד השיקולים לחומרה אשר פורטו לעיל מציעה באת כוחו של הנאשם לבית המשפט, להטות את הכף לטובת נסיבותיו האישיות, ובעיקר מדגישה את עברו הנורמטיבי, את משבר הקליטה בארץ והתדרדרותו לשתיה.

עוד מציינת עו"ד פינקלמן כי לאחר מעצרו חל שינוי בהשקפת עולמו של הנאשם והוא פיתח תובנה לחומרת מעשיו ומגלה מוטיבציה לשנות את אורח חייו והתנהגותו ובעיקר להיגמל מהתמכרותו לאלכוהול.

נראה, כי אין מדובר בהבעת חרטה מן השפה אל החוץ והודאת הנאשם אשר חסכה מהמתלוננת את המעמד הקשה של עדות בבית משפט, אכן מוכיחה זאת.

בבואנו לגזור את עונשו של הנאשם אנו מצווים לשקול מחד גיסא את חומרת העבירות בהן הורשע ומאידך גיסא להתחשב בנסיבותיו האישיות המיוחדות וזאת בהסתמך על מטרות הענישה כפי שנקבעו בחוק ובפסיקה.

**"קביעת העונש צריכה להיעשות תוך התחשבות במכלול מטרות הענישה:ב 'מהן תועלתיות-הרתעה כללית ואישית, מניעה, שיקום וחינוך; ומהן מטרות שעניינן הגשמת צדק ללא שאיפות תכליתיות-מעשיות- תגמול והוקעה... [שנועדו] לשקף את היחס הראוי בין חומרת העבירה לבין חומרת העונש, ואת הוקעתה של החברה את מעשה העבירה וסלידתה ממנו' (ע"פ 3004/98 מ"י נ' פלוני, פ"ד נ"ה (3) 577). על בית המשפט לתת למטרות הענישה השונות משקל יחסי ההולם את נסיבות המקרה המסוים ואת הנאשם המסוים שבפניו ולאזן ביניהם"** (ע"פ 5106/99, סעידי אבו-ניג'מה נ' מ"י, פ"ד נ"ד (1), 350, 345 ז').

בית המשפט העליון התייחס לשיקלול שבין הנסיבות האישיות לבין שיקולי ענישה כלליים וכך אמר (ע"פ 150/87 מ"י נ' צ'ייקובסקי , פ"ד מ"א (4) 492, 502 ב'):ו

**"אמנם נכון, כי לפעמים אפשר לתת משקל יתר, ואף דומיננטי לשיקולים אינדיבידואליים של נאשם ספציפי, בעיקר כאשר אין צפויה מאותו נאשם סכנה כי יחזור לסורו או כדי לא להפריע בדרכי שיקומו, שגם הן בין מטרות הענישה. משקל זה בהכרח פוחת, כאשר המדובר בעבירה בעלת חומרה יתרה- בין משום שהמחוקק רואה אותה בתור שכזאת או משום נפיצותה והיותה מסוכנת לציבור- שאז גובר האינטרס הציבורי, המחייב תגמול וענישה על עצם העבירה שבוצעה, וגם אלמנט ההרתעה הכללית מחייב ענישה משמעותית".**

מלאכת האיזון בין שיקולים של מדיניות הענישה ונסיבותיו האישיות של הנאשם אינה קלה, בעיקר לנוכח התפשטותה של תופעת האלימות כלפי נשים בכלל והאלימות המופנית כלפי בני משפחה בפרט.

בע"פ 1110/00 **מ"י נ' פלונים**, פד"י נד(5) 229, דן בית המשפט העליון בחומרת התופעה והיקפה:נ

**"בית משפט זה חזר ופסק כי תופעת האלימות במשפחה, שהפכה למרבה הדאבה לנפוצה, מחייבת תגובה עונשית קשה וכואבת על מנת להביא לצמצום התופעה, בהנחה שקשה לבטלה מן העולם כליל"** (עמ' 214 א').

ובהמשך אף התייחס בית המשפט ליישום עקרונות הענישה ביחס לאותם מקרים:ב

**"אין ספק כי ההכרעה בין תכליות הענישה השונות, הכרעה קשה היא, מצד אחד עומדים שיקולים של גמול וכפרה, הרתעה כללית, הרתעה אינדיווידואלית ומניעת הנאשם לשוב ולעבור עבירות בעת המאסר, ומן הצד האחר עומד השיקול של שיקום הנאשם במובן הרחב ביותר, לטעמי בית המשפט מצווה למצוא את האיזון הנכון בין המטרות המנוגדות האלה על פי רעיון ההשלמה (complememtarity)".**

בבואי ליישם עקרונות אלה תוך התחשבות במגוון השיקולים אותם פרטתי לעיל, אני ממליצה לחבריי להטיל על הנאשם עונש מאסר של שלוש שנים, מתוכן שנתיים לריצוי בפועל, החל מיום מעצרו, והיתרה – שנה אחת – על תנאי, והתנאי הוא שהנאשם לא יעבור, בתוך שלוש שנים מיום שישוחרר ממאסרו, עבירה מן העבירות בהן הורשע או עבירה שיסודותיה דומים.

|  |
| --- |
| **שרה דותן, שופטת** |

**השופט דוד בר-אופיר, סג"נ – אב"ד**

אני מסכים.

|  |
| --- |
| **דוד בר-אופיר, סג"נ אב"ד** |

#### השופטת שרה ברוש

אני מסכימה.

|  |
| --- |
| **שרה ברוש, שופטת** |

**סיכום הדברים**:ו

הוחלט להטיל על הנאשם, פלוני, שלוש שנות מאסר. מתוך תקופה זו יירצה הנאשם שתי שנות מאסר בפועל, בניכוי ימי מעצרו, והיתרה (שנה אחת) תהיה על תנאי, והתנאי הוא שהנאשם לא יעבור בתוך שלוש שנים מיום שישוחרר ממאסרו עבירה מן העבירות בהן הורשע או עבירה שיסודותיה דומים.

**זכות ערעור בתוך 45 ימים מהיום**.

##### ניתן היום, 15 באוקטובר 2002, במעמד \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **5129371שרה ברוש,**  **שופטת** |  | **שרה דותן,**  **שופטת** |  | **דוד בר-אופיר, סג"נ אב"ד** |

נוסח זה כפוף לשינויי עריכה וניסוח