

בש"פ 626/22 - פלוני נגד מדינת ישראל

בבית המשפט העליון

בש"פ 626/22

כבוד השופט ש' שוחט

לפני:

פלוני

העורר:

נגד

מדינת ישראל

המשיבה:

ערר על החלטת בית המשפט המוחזי מרכז-לוד מיום
20.1.2022 במ"ת 21-10-71839 שניתנה על ידי
כבוד השופט א' פינק

תאריך הישיבה:
ז' באדר א' התשפ"ב (8.2.2022)

בשם העורר:
עו"ד הרצל סמילה

בשם המשיבה:
עו"ד עודד ציון

החלטה

1. ערר על החלטת של בית המשפט המוחזי מרכז-לוד בתיק מ"ת 21-10-71839 (השופט א' פינק), מיום 20.01.2022, בגין נעצר העורר עד תום ההליכים המשפטיים נגדו.

עמוד 1

כל הזכויות שמורות לאתר פסק דין - verdicts.co.il

2. בית המשפט המחויז סמן את החלטתו לעזר את העורר, אשר הסכים לקיומן של ראיות לכואורה, עד תום ההליכים המשפטיים נגדו, על חומרת העבירות שמיוחסות לו בכתב האישום – צבר עבירות, לאורך תקופה ארוכה, של מעשה מגונה, ניסיון אינוס ומעשה סדום, בשמונה אישונים שונים, בקטינה מתחת לגיל 16, נכדתה של בת זוגו, ועבירה של מעשה מגונה בקטינה נוספת מתחת לגיל 16, נכדיה אחרת של בת זוגו, במסגרת אישום תשיעי; נסיבות ביצוען; הערצת הסיכון להישנות התנהלות מינית פוגענית, כפי שבאה לידי ביטוי בתסקיר שירות המבחן מיום 19.1.22 (להלן: התסקיר); מצבן הנפשי של הקטינות והעובדה שהן טרם העידו מה שמדובר בשיבוש הילכי משפט.

על רקע נימוקים אלה ועל יסוד העמدة השוללת של שירות המבחן דחה בית המשפט המחויז את חלופת המעצר שהוצע על ידי העורר כבלתי מספקת לאין המ██וכנות שנש��פת מהעורר והורה על מעצרו עד תום ההליכים המשפטיים נגדו.

3. לטענת העורר שגה בית המשפט המחויז שלא בבחון, בפועל, את חלופת המעצר שהוצעה וסמך ידו רק על חומרת העבירות. העבירות שמיוחסות לו אכן מקומות חזקת מסוכנות, אך בכך אין די להורות על מעצרו עד תום ההליכים המשפטיים נגדו. המסוכנות שמיוחסת לו, להישנות התנהלות פוגענית, מתבססת על עדמתו המכחישה את העבירות וシリבו לקלט טיפול. Umdeha zo, מתכתבת עם חזקת החפות, ואין לזקוף אותה לחובתו שאחרת לעולם תיצור חזקת מסוכנות כלפי מי שאותה בה. כך או כך, גם מסוכנות ניתנת לשיליה בחלופת מעצר הולמת והיה על בית המשפט לבחון את החלופה, שנמצאת במקום מרוחק, לגופה, בוודאי שעה שהתרשםות עורכי התסקיר הייתה כי המפקחים המוציאים הם בעלי עמדה תקינה ביחס לחוק וمبינים את האחריות שנדרשת מהם.

בא כוח המשיבה סמן ידי על החלטת בית המשפט המחויז ועתיר לדחיתת העורר. לגישתו, המסוכנות שיוחסה לעורר לא נשענה רק על עדמתו המכחישה, אלא גם על התרשומות מקטועית מהוסר יכולתו להתייחס עניינית לאיורים מושא כתב האישום ומוקוי אישיות בעיתאים שהתגלו בו - דפוסי הסתרה והתנהלות מניפולטיבית - מה שמקשה על מתן אימון בו ועל קבלת החלופה המוצעת; מועד תחילת ההוכחות חדש אפריל השנה והקטינות טרם העידו מה שמעלה חשש לשיבוש הילכי משפט; שחרור העורר טרם העדת הקטינות עלול לגרום להחמרה במצבו הנפשי.

דין והכרעה

4. העבירות שמיוחסות לעורר, על פי טיבן, כמו גם נסיבות ביצוען, מצביעות על מסוכנות אף מקומות חזקת מסוכנות. העורר זכאי לכפור בביטוין. אין לזקוף זאת לחובתו. Umdeha zo מתכתבת עם חזקת החפות שעומדת לו עד לשינויו של ההליך המשפטי בהרשעה. חומרת העבירות, כשלעצמה, אינה יכולה להוות בסיס מספק לקביעת רמת המסוכנות שלו (ראו בש"פ 7831/12 פלוני נ' מדינת ישראל; 23.12.2012 וההנפניות שם). את המסוכנות יש לאמוד בכלים מקטועים על רקע החומרה שגלומה בהן. שירות המבחן הוא הגורם המקטוע שאמור להעיר אם גלום בעורר סיכון להישנות התנהגות מינית פוגענית ובידי הכלים להעיר קיומו של סיכון זה גם במקרים שהנאשים, העורר במקרה שלפנינו, כופר בעבירות שמיוחסות לו בכתב האישום. בית המשפט המחויז קבע, כי שירות המבחן לא ביסס את מסקנותיו בדבר מסוכנותו של העורר על היעדר נכונותו ליטול אחריות על המעשים שמיוחסים לו וכי הוא נתן משקל לעמדתו זו, רק לצורך המסקנה שלא ניתן לשלבו בטיפול בשל כך, ולכן לא ניתן להפחית מסוכנותו. בהינתן שעמדתו של העורר לקבלת טיפול נגזרת מכפירתו בעבירות שמיוחסות לו מניין נלמدة המסוכנות שיוחסה לו? התשובה מצויה בהתרשمات שירות המבחן "מקיום של עיומי חשיבה וכן היעדר אמפתיה ביחס לקטינות תוך מיקוד בסיפוק

צריכו"; בחוסר נכונות של העורר לננהל שיח.cn ופתח אודוט מצבו ודחפיו באופן אשר לא אפשר להעריך ולמקד אופי ומרכיבי סיכון שקיימים בו. התנהלות זו של העורר, חוסר הנכונות להיפתח ולנהל שיח כללי אודוט מצבו אין ולא כלום עם כפירותו באישומים נגדו; מניתוח מצבו הכספי בימי האחרונות. בהקשר זה שיחות המבחן מצין, כי חלה נסגה במצבו שבאה לידי ביטוי בין היתר בקשה לכללה ופרנסה וקשיים בקשר הזוגי תוך חוות פגיעה והשלפה, וכן הייעדר תפקודו המיני כגורם אשר בין היתר פגעו באופן משמעותי בגברי והעצמי ובתוחשת מסוגלו. מכל הפרמטרים המתוארים, כך שיחות המבחן "הערכתנו קיומו של סיכון להישנות קיומן של עבירות מין". שירות המבחן לא קבוע את רמת הסיכון. בהינתן מעמד הבכורה של תסקיר שירות המבחן לא יכול לשולק קיומה של מסוכנות גם אם שירות המבחן נמנע מלקיים את רמתה.

.5. **מcean לחילופת המעוצר שהוצאה.**

חלופת המעוצר נשללה על ידי שירות המבחן. בית המשפט המחויז מצא כי די בכך כדי לשולק אותה. מעין בתסקיר עולה, כי חילופת המעוצר מרוחקת מרחק רב, של מאות קילומטרים ממקום מגורי הקטינות, בבית, במושב, בו הוא ישחה יחד עם בתו ובعلا ובת נספת, כמפיקחים, לシリוגן; התרשומות שירות המבחן מהמפיקחים, חיובית. ציין כי הם בעלי עדמות תקינות ביחס לחוק, מבנים את האחריות שנדרשת מהם והם מחובבים לכך. למרות נתונים אלה נשללה החלופה ממשום נוכחות של קטינות בבית סמור, בסביבת הבית בו ישחה – בנות של הבית המפקחת, וחוש שהמפיקחים יתאפשרו לעמוד במשימה לאורך זמן בשל ההתארגנות המורכבת שנדרשת מהם.

משהתרשומות שירות המבחן מהמפיקחים הייתה חיובית מן הרاءו היה שבית המשפט המחויז יעמוד, באופן ישיר, על מוכנותם ונוכנותם לשאת במשימה שהם מוכנים לחתת על עצמן. למרות שהמפיקחים היו בבית המשפט, כך עולה מפרוטוקול הדיון לפני (וגם אם לא, הרי שניתן היה להורות על התיצבותם), לא ראה בית המשפט המחויז לנכון לברר עם, באופן בלתי אמצעי, עד כמה יכולים להתארגן למילוי המשימה לאורך זמן. מהתסקיר עולה כי הבית, במושב בו ישחה העורר במעוצר בית, התפטרה מעבודתה ממשום רצונה לפקח עליו והבת השנייה, שגרה באילת הציעה כי תהייצב לפיקוח בכל סוף שבוע, מחמשי עד ראשון. בנוסף יש גם את בעלה של הבית. נזכר כי מדובר בבני משפחה שמדוברים להזכיר מעתם כדי לשמש בתפקידם. על רקע נוכנות זו יש לבחון אם יש החלופה האמורה, מעוצר בית מלא בפיקוח 7/24 כדי לאין את המסוכנות, ככל שקיים, כלפי הבנות הקטינות של הבית המפקחת.

.6. עם זאת, איני סבור כי יש לבצע בדיקה זו בשלב בו הקטינות המתлонנות טרם העידו, גם לא אימן. שחררו של העורר כאן ועכשו, בלבד מהחשש לשיבוש הליכים, עלול להשפיע על מצבן הרגשי של הקטינות, שיקול שיש להעמיד לנגד עינינו עת נדרשים אמו לשאלת שחררו של נאים בעבירות מין לחילופת מעוצר. שלב ההוכחות אמרו להתחיל בחודש אפריל שנה זו ואפשרות הקדמת עדותן של הקטינות עומדת על הפרק. ראוי לחזור ולבוחן את החלופה לאחר עדות הקטינות אימן.

.7. **בכפוף לאמור לעיל אני דוחה את העrr.**

ניתנה היום, י"ט באדר א התשפ"ב (20.2.2022).
