



תפ"ח 41693/02/14 - מדינת ישראל נגד בנימין זהר

בית המשפט המחוזי בירושלים

לפני:

כבוד השופט יעקב צבן, סגן נשיא

כבוד השופט רפי כרמל

כבוד השופטת רבקה פרידמן-פלדמן

תפ"ח 41693-02-14

מדינת ישראל
ע"י עו"ד אילה גלברד-יעקב

המאשימה

בנימין זהר
ע"י עו"ד מיכאל עירוני

**נגד
הנאשם**

גזר דין

1. הנאשם הורשע, על יסוד הודאתו בכתב האישום במסגרת הסדר טיעון, בעבירות של ניסיון למעשה מגונה (שתי עבירות), לפי סעיפים 348(א) + 345(א)(3) + 25 לחוק העונשין, התשל"ז-1977 (להלן: "החוק"); וניסיון להטרדה מינית (מספר עבירות), לפי סעיפים 3(א)(6)(א) ו- 5(א) לחוק למניעת הטרדה מינית + סעיף 25 לחוק.

ואלה המעשים: הנאשם גלש באתרי צ'אט באינטרנט, החל משנת 2013 ועד למעצרו ביום 28.1.14, תחת השם "אבא מפנק", ויצר קשר עם שלוש קטינות מתחת לגיל 14, כפי שהציגו עצמם אנשי משטרה ותחקירן עצמאי בשם אבי דוביצקי, וניהל עמן שיחות בעלות תוכן מיני, במהלכן הוחלפו תמונות הנחזות להיות תמונות של קטינות בנות 13 ותמונותיו של הנאשם, לרבות תמונות של פלג גופו העליון חשוף ותמונות של איבר מינו. הנאשם הציע לקטינות להיפגש עמו למטרות מין ובמקרה אחד הגיע לפגישה עם הקטינה מצויד בבקבוק שמן ונעצר על סף דלת הבניין בו המתין לקטינה.

[illegible]

האישום השני- "שרון קליין"- ביום 22.1.14, פנה הנאשם באמצעות אתר וואלה צ'אט לפרופיל של השוטר, שהציג עצמו כשרון, קטינה בת 13 וצירף תמונת פרופיל של ילדה הנחזית להיות בת 13. הנאשם כתב **"ממצב בייב....בת 13... אני אוהב מאוד, חבל שאני גדול ממך"** ושאל אותה אם היא אוהבת בוגרים בגילו, אם תרצה שיחבק וינשק ויפנק אותה ושאל למקום מגוריה. במהלך השיחה הציג עצמו הנאשם, בכזב, כבן 51. לאחר מכן, יצר הנאשם קשר עם שרון באמצעות תכנת הסקייפ, אמר לה שתמונתה חמודה ושלח לה את שלו. שרון שבה וכתבה שהיא בת 13 והנאשם השיב **"אני אוהב... אני מאוד אוהב ילדות בגילך לנשק ולחבק חמודה... אני מאוד רוצה מתוקה שלי ואנשק אותך המון איפה שתרצי"**.

האישום השלישי- "טלי כהן"- אבי דובינסקי הינו כתב עצמאי אשר נהג להציג עצמו קטין באתרי צ'אט שונים באינטרנט על מנת לחשוף פעילות מינית כנגד קטינים ברשת האינטרנט. במסגרת זו, הציג עצמו באתר "תפוז צ'אט" כטלי, קטינה בת 13. ביום 16.11.13, יצר הנאשם קשר עם טלי וביקש לשוחח עמה באמצעות תכנת הסקייפ. כתב לה בכזב שהוא בן 51, ביקש ממנה את תמונתה ושלח אליה את תמונתו. הנאשם הציע לטלי להיפגש איתו, הטריד אותה ושלח לה הודעות בעלות תכנים מיניים פוגעניים תוך שהבהיר לה שרצונו לקיים עמה יחסי מין, כך למשל כינה אותה **"סקסית"** וכתב לה **"אני חם עלייך מאוד ורוצה אותך"**, **"אני אוהב שאת קטנה חומד, נראה לך שאפגש עם זקנה חחחח"**, **"מה שיבוא לנו, לשתות לאכול סקס אהבה"**, **"שוכבת ערומה ורגליה פסוקות"**. כן ביקש שתקרא לו **"אבא"**. טלי לא תמיד נענתה לפניותיו של הנאשם אך הוא המשיך בנסיונות ליצור עמה קשר עד ליום מעצרו (בגין האירועים נשוא האישום הראשון), הן באמצעות תוכנת הסקייפ והן באמצעות אפליקציית הווטסאפ, ושלח לה למצער



17 הודעות בעלות תוכן מיני פוגעני.

2. הסדר הטיעון כלל הסכמה עונשית, לפיה המאשימה תטען לשנתיים מאסר בפועל וההגנה תטען לשנה וחצי מאסר בפועל. כן יוטל על הנאשם עונש מאסר על תנאי על כל עבירות המין לרבות ניסיון.

3. הנאשם, יליד 5.12.54, גרוש ואב לשני ילדים בשנות השלושים לחייהם, התגורר בבית שמש סמוך למגורי בנו, מתקיים מקצבת הבטחת הכנסה ועובד לעיתים עם בנו בשיפוצים. כעת שוהה במעצר בית באיזוק אלקטרוני בבית בנו בפיקוח גרושתו ובנו. **תסקיר שירות המבחן** מלמד על מערכות יחסים סבוכות הן במשפחת המוצא של הנאשם והן במשפחתו הגרעינית, עד כדי התנהגות אלימה של הנאשם כלפי חלק מבני משפחתו. לדברי הנאשם כיום, מטופל בתרופות הרגעה על רקע התפרצויות זעם. הנאשם אישר שימוש מזדמן בפורנוגרפיה ושלל קיום יחסי מין פדופיליים, מתקשה להכיר במשיכה לקטינים. להתרשמות שירות המבחן, הנאשם בעל התנהגות אימפולסיבית עם קשיי תקשורת וקושי לגלות אמפתיה, להכיר בצרכי הזולת ולרסן את דחפיו ורגשותיו. כן בעל דחפים מיניים מוגברים. הנאשם נוטל אחריות פורמאלית בלבד למעשים בהם הורשע בהליך זה והשליך התנהלותו על תחושות ריקנות ושעמום לאחר גירושיו. ניכרים עיוותי חשיבה בתחום המין והוא נוטה למזער את פער הגילאים עם הקטינים ומציג אותם כבעלי ניסיון מיני רב. שירות המבחן התרשם שהנאשם מתחיל להכיר במשמעות התנהגותו והשלכותיה. אך עדיין קיים סיכון להישנות ההתנהגות הפוגענית וכי נכונותו להשתלב בטיפול ייעודי לעברייני מין הינה מהפה לחוץ. בסופו של יום, הומלץ על מאסר בפועל לתקופה שתאפשר שילובו בטיפול ייעודי לעברייני מין במסגרת שירות בתי הסוהר.

4. **כראיות לעונש מטעם המאשימה** הוגש תדפיס המרשם הפלילי בעניינו. לחובתו הרשעה משנת 2010 בעבירות של תקיפת בן זוג, היזק לרכוש במזיד ואיומים, בגינה ריצה מאסר בפועל לתקופה של 14 ימים. עוד לחובתו הרשעה בעבירת תקיפה משנת 2004, בגינה הוטלו עליו מאסר על תנאי וקנס.

5. **כראיות לעונש מטעם הנאשם** העידו **בנו של הנאשם, רועי זהר ואחיינו, אבישי זיו יצחק** על דמותו החיובית והאנושית של הנאשם ועל הדיכאון אליו נפל לפני שביצע את המעשים בהם הורשע.

כמו כן, הוגשו **מסמכים רפואיים** בעניינו של הנאשם שיש בהם להעיד על מצבו הנפשי והבריאותי משנת 2009 ועד היום. הנאשם סובל מדיכאונות, התפרצויות כעס והזנחה עצמית עד כדי פגיעה משמעותית בתפקוד יום יומי. הנאשם סובל ממחלות שונות, לרבות צרידות וירידה בשמיעה.



6. **ב"כ המאשימה** עמדה על הצד האפל של הרשת החברתית בהיותה זירה לביצוע עבירות מין. המחשב מעניק צוהר למידע רחב ועשיר אך מותיר בעלטה את זהותם של האנשים הגולשים ברשת האינטרנט ברחבי העולם. קטינים תוהים וטועים במסתורי הרשת ונופלים קורבן לעבירות מין. על בית המשפט להרים את תרומתו בהגנה על שלומם וגופם של הקטינים במרחב האינטרנטי על מנת להרתיע מניצולו לשימוש פוגעני בקטינים. מעשיו של הנאשם חמורים, התכנים בוטים וממחישים את המדרון החלקלק מניהול שיחה בוטה ועד למגע מיני אסור. לחובת הנאשם הרשעות קודמות ושירות המבחן התרשם מנטילת אחריות פורמאלית בלבד, מהיעדר יכולתו של הנאשם לגלות אמפתיה לקורבנותיו ומעיוותי חשיבה בולטים בכך שהנאשם מייחס לקטינים יכולת בחירה. שירות המבחן התרשם מסיכון להישנות התנהגות פוגענית. בנסיבות העניין, עתרה המאשימה להשית על הנאשם עונש של שנתיים מאסר בפועל ומאסר מותנה.

7. **ב"כ הנאשם** טען כי הנאשם אבד בעולם הווירטואלי, חרג מהמעשים המותרים וביצע עבירות. כיום מבקש הנאשם טיפול באמצעותו יוכל לתקן דרכיו ולשקם חייו ואף השקיע מאמצים רבים על מנת לחפש טיפול מתאים. בישראל אין מרכז טיפול ייעודי למעשים מסוג זה. הנאשם הודה במעשיו, נטל אחריות והביע חרטה. עמדתו מול שירות המבחן נובעת מידיעתו המאוחרת כי מהעבר השני של הרשת שוחחו עמו שוטרים ולא קטינות. עבירות ניסיון לביצוע הטרדה מינית אינן מכריחות שליחתו של אדם מאחורי סורג ובריא. עבירות של ניסיון לביצוע מעשה מגונה בנסיבות חייו של הנאשם, גילו והמחלות מהן הוא סובל לרבות הניתוח שהינו מתעתד לעבור, זכות לענישה פחות מחמירה מהסדר הטיעון גם ברף התחתון שלו. בנסיבות דומות נגזרו על נאשמים לא יותר מ- 12 חודשי מאסר בפועל. בענייננו לא נגרם נזק בפועל וגם לא היה פוטנציאל נזק. מצידו השני של המתרס ניצבו שוטרים ולא קטינות. הנאשם מוכן לקבל טיפול תרופתי לדיכוי יצר המין ויש בכך להעיד על חרטתו ורצינותו בטיפול. נסיבות חייו של הנאשם אינן פשוטות והנאשם היה מטופל עובר לאירועים בהם הודה והורשע. יש להתחשב בתקופת מעצרו של הנאשם, הנאשם שהה במעצר ממש כשבעה חודשים ומיום 24.8.14 שוהה במעצר בית מלא. בנסיבות האישיות של הנאשם, גילו, מצבו הרפואי, רצונו הכנה בטיפול, היעדר עבר פלילי בעבירות כגון דא והעובדה כי לא יזכה לשחרור מוקדם, עתרה ההגנה להטיל על הנאשם עונש ברף התחתון של הסדר הטיעון.

8. **הנאשם בדבריו לפנינו** הכה על חטא והביע צער על מעשיו ועל שלא נעצר קודם לכן. לדבריו, השוטרים לא העלו דבר מהחיפוש שבוצע בביתו, עשו לו "כיפה אדומה" וניצלו את תמימותו על מנת שיוודה במעשיו. השוטרים ידעו על מעשיו שבועות ספורים לפני שנעצר, אך לא מנעו את מעשיו על אף חובתם בדין למנוע עבירה. הסכים להסדר הטיעון על מנת לסיים את ההליכים והסכים לטיפול בסוברו כי ינוכה לו שליש. הנאשם ביקש את התחשבות בית המשפט במצבו הבריאותי והנפשי וכן בתקופת מעצרו הממושכת, לרבות מעצר הבית.



9. מעשיו של הנאשם פגעו **בערכים המוגנים** של כבוד האדם ושמירה על גופם ונפשם של הקטינים, במיוחד מפני עבירות מין והטרדות באמצעות השימוש ברשת האינטרנט.

באשר לנסיבות ביצוע העבירות: דמותו של עבריין המין פשטה ולבשה צורה בהתאם לעידן הטכנולוגי של ימינו. אין המדובר באדם זר האורב בפניה באישון הליל כי אם בדמותו של אדם אשר עושה שימוש ברשת האינטרנט לחדור לפרטיות המוגנת של הקטינים, ממש לתוך חדרם, ובדרכי פיתוי וערמה מטריד אותם מינית לצורך סיפוקו האישי ובמקרים חמורים יותר מבצע בהם עבירות מין או גורם להם לבצע. הסכנה אורבת לילד ממש בתוך חדרו תוך פריצת הסכר של הגנת הוריו, מכאן המסוכנות הרבה הגלומה בעבירות אלו. הקטינים נחשפים לתכנים פוגעניים בלתי מותאמים לגילם ופוטנציאל הנזק הנפשי הוא רב. חשיפת עבירות המין ברשת האינטרנט אינה מלאכה קלה ודורשת להתיר את האנונימיות בצילה חוסים ופועלים העבריינים. רב הנסתר על הנגלה ורשויות אכיפת החוק ניצבות לפני אתגר לא פשוט. הנאשם נתפס בכף בפתח בניין מגוריה לכאורה של הקטינה לילך כשכוונתו הברורה לבצע בגופה עבירות מין. הנאשם **בעינו** הטריד 3 קטינות בנות 13 שנים תוך שהוא מודע לגילן ודווקא בשל גילן, תוך שהוא מבהיר להן באופן שאינו משתמע לשתי פנים שהוא מעוניין בגופן ומתאר להן מה יעשו יחדיו. הנאשם ביקש מהן לשלוח תמונות ושלהן תמונות חושפניות של פלג גופו העליון ואיבר מינו. חומרה נעוצה בתכנון התנהלותו של הנאשם מול הקטינות ולדרכי הפיתוי ומתק השפתיים באמצעותם ניסה לגרום לקטינות להיפגש עמו. אין רבותא בעובדה שלמעשה היו אלו שוטרים ותחקירן עצמאי שהתחזו לקטינות.

מתחם הענישה שנקבע בהסדר הטיעון תואם את מדיניות הענישה בעבירות מין בנסיבות דומות (ראה למשל ת"פ (חי') 43954-04-13 **מדינת ישראל נ' איליזרוב**; כן ניתן ללמוד ולאבחן לחומרא מגזרי הדין שניתנו בתיקםתפ"ח (מרכז) 131/12 **מדינת ישראל נ' נועמן** ובת"פ (חי') 43954-04-13 **מדינת ישראל נ' איליזרוב**).

10. **הנסיבות האישיות והעונש ההולם** - מעשיו של הנאשם חמורים והם כונו לפגיעה בקטינים, פוטנציאל נזק רב טמון בהם. על החברה להוקיע ולשרש שימוש באינטרנט כמרחב פעולה לביצוע עבירות מין בקטינים בתוך המרחב האינטימי שלהם - ביתם, חדרם, מכשירי הטלפון הנייד האישיים שלהם המצויים בכיסם. תסקיר שירות המבחן מעמיד דפוס פעולה של פגיעות מיניות בקטינים באמצעות האינטרנט שיש בו ללמדנו על אורח חיים ועל סיכון להישנות התנהגות עבריינית. בדבריו בבית המשפט לימדנו הנאשם על נטילת אחריות חלקית ועל היעדר הפנמה מלאה, למצער מספקת, של חומרת מעשיו. לזכותו יעמדו הודאתו, גילו, מצבו הרפואי והנפשי ורצונו בטיפול ובפרט רצונו ליטול טיפול תרופתי לדיכוי יצר המין. הנאשם סובל ממחלות ומכאובים שונים הנתמכים במסמכים רפואיים והמגבילים את תפקודו



התקין. הסדר הטיעון לעניין העונש תוחם את הענישה בעניינו של הנאשם. שקלנו למצות עם הנאשם מלוא חומרת ההסדר, אולם נגזור עליו עונש על-פי הרף התחתון של ההסדר בהתחשב בתקופת מעצר הבית המלא עם איזוק אלקטרוני מיום 28.8.14 ועד היום (עשרה חודשים).

11. בצירוף הדברים, מצאנו לגזור על הנאשם את העונשים הבאים:

א. 18 חודשי מאסר בפועל בניכוי תקופת מעצרו מיום 28.1.14 - 28.8.14.

ב. מאסר של שנתיים אותו ירצה אם יעבור במשך 3 שנים משחרורו עבירות לפי סימן ה לפרק י' לחוק העונשין.

הנאשם יתייצב לריצוי מאסרו ביום 12.7.2015 עד השעה 10:00 בבית המעצר "ניצן".

זכות ערעור לבית משפט עליון תוך 45 יום.

ניתן היום, י"ד בתמוז התשע"ה, 01 ביולי 2015, במעמד הצדדים.