



ת"פ 53183/11/18 - מדינת ישראל נגד בנימין קדוש

בית משפט השלום בירושלים

ת"פ 53183-11-18 מדינת ישראל נ' קדוש

ת"פ (פתח תקווה) 39179-06-21

בפני כבוד השופט דוד שאול גבאי ריכטר

בעניין: מדינת ישראל

ע"י גב' אביה בניסטי, מתמחה תביעות ירושלים

המאשימה

נגד

בנימין קדוש

ע"י ב"כ עוה"ד זכריה שנקולבסקי

הנאשם

גזר דין

כתב האישום בתיק העיקרי

הנאשם הורשע על פי הודאתו בכתב האישום, במסגרת הסדר טיעון, ללא הסכמה עונשית.

על פי עובדות כתב האישום, ביום 22.4.2017, בשעות הלילה, הלכו הקטינות ג"ר ו - י"ע - המתלוננות, ברחוב "הרצל" בירושלים. בשלב מסוים, הבחינו המתלוננות בנאשם מגיח מאחוריהן בריצה, תוך שהוא צועק לעברן על רקע לבושן. הנאשם החל לגעת ברגלי המתלוננות ומשכן אחורנית. המתלוננות החלו לזעוק לעזרה, ובשל מעשיו של הנאשם נפלה ג"ר לרצפה והשתתים החלו להיאבק בנאשם. במהלך שהייתה של ג"ר על הרצפה, הנאשם הכניס את ידו מתחת למכנסיים הקצרים אותן לבשה ג"ר והחל למשש את ישבנה. כתוצאה ממעשיו של הנאשם, נגרמו לג"ר שריטה בעין שמאל, שפשוף במרפק ימין וכן שפשופים בברכיים. בגין מעשים אלה, הורשע הנאשם **בתקיפה הגורמת חבלה ממש**, לפי סעיף 380 לחוק העונשין, התשל"ז - 1977.

כתב האישום המתוקן בת"פ (פתח תקווה) 39179-06-21

הנאשם בחר לצרף תיק זה לתיק העיקרי לאחר שכתב האישום תוקן. מכתב האישום עולה כי הנאשם גרוש מהמתלוננת אם ילדיו. במועד הרלבנטי לכתב האישום, התגוררה המתלוננת יחד עם הילדים המשותפים בבית הוריה בשוב באיזור בנימין.

ביום 7.6.2021 בשעה 11:00 בסמוך לבית הורי המתלוננת, ביקש הנאשם מהמתלוננת לפגוש בילדיהם המשותפים בימי שבת, כאשר גם היא תהא נוכחת במפגשים. המתלוננת סירבה לבקשתו והסתובבה לשוב לביתה. אז תקף אותה הנאשם בכך שתפס בידה, והכה בחלק האחורי של ראשה באמצעות בקבוק מים פתוח, והרטיב את המתלוננת. מיד



לאחר מכן הוא הכניס את ידו מתחת לחצאיתה של המתלוננת ולחץ בחוזקה באזור המפשעה. בהמשך נשך אותה בגבה ובתגובה לכך צעקה המתלוננת. בהמשך לאמור, אמה של המתלוננת ששהתה בבית אותה עת שמעה את צעקות בתה ויצאה מחוץ לבית. אז הבחין הנאשם באם המתלוננת, עזב את המתלוננת ונמלט מן המקום. כתוצאה ממעשיו, נגרם למתלוננת סימן אדום בגבה. בגין מעשים אלו הורשע הנאשם **בתקיפה הגורמת חבלה לבת זוג**, לפי סעיף 382(ג) לחוק העונשין, ובהטרדה מינית, לפי סעיף 3(א)(3) לחוק מניעת הטרדה מינית, תשנ"ח-1998.

מהלך הדין

הנאשם הודה בתיק העיקרי ונשלח לשירות המבחן. בהמשך ביצע את המעשים בתיק המצורף, ומיד לאחר שהם נעצרו בחודש יוני 2021, ושהם במעצר ממש עד ליום 18.10.2021, עד נעצר בפיקוח אלקטרוני בו שהם מספר חודשים נוספים, ולאחר מכן בוטל הפיקוח.

תסקירי שירות המבחן

מהתסקירים שהוגשו בעניינו של הנאשם עולה כי הוא בן 31, גרוש ואב לשלושה ילדים משתי מערכות יחסים שונות. הנאשם נולד וגדל במקסיקו למשפחה עם מקורות יהודיים. מגיל קטן החל ללמוד מוזיקה, בעקבות אביו שהיה מוזיקאי, ועם סיום לימודיו התיכוניים, עבר ללמוד באקדמיה למוזיקה, שם למד במשך שלוש שנים. הנאשם תיאר כי עבר טראומה ופגיעה קשה בילדותו, שאותותיה ניכרות בו עד היום. בגיל 21 עלה ארצה ממניעים דתיים, כאשר תחילה התגורר אצל חברים ואז התגורר ולמד בישיבה במשך שלוש שנים, ובמקביל עבד בהיקף משרה מצומצמת כמורה למוזיקה לילדים. בגיל 25 החל ללמוד באקדמיה למוזיקה בירושלים, אך פרש לאחר שנת לימוד אחת, בעקבות התמודדות עם דיכאון. בגיל 26 נישא למתלוננת והשניים עברו לגור יחד בבית הכרם. לדברי הנאשם, באותה עת ניסה לחזור ללימודי המוזיקה, אך ללא הצלחה בשל קשיים כלכליים. המעשים המיוחסים לו בכתב האישום, בוצעו באותה עת. שירות המבחן התרשם כי הנאשם מתקשה להתייחס לנסיבות העבירה, אך לדבריו ביצע את המעשים בערב שבת עת היה תחת השפעת אלכוהול, לכן לא זכר את פרטי האירוע. הנאשם תיאר כי התנהג בחוסר כבוד כלפי המתלוננת והביע צער על התנהגותו, אך התקשה לתאר את הפגיעה. שירות המבחן ביקש להפנות את הנאשם לטיפול נפשי במסגרתו, זאת על אף התרשמותו כי הנאשם מתנהל בחשדנות וחוסר אמון כלפי גורמי טיפול וסמכות. שירות המבחן התרשם כי קיים קושי בשמירה על קשר יציב עם הנאשם ולנוכח חוסר יציבות מבחינת מגורים, תעסוקה וכלכלה הנאשם לא יצליח להתמיד בטיפול. בחודש פברואר 2021 הנאשם אף אושפז במשך מספר ימים בבי"ח "איתנים" בניגוד לרצונו, לאחר שנעצר בכותל המערבי על ידי כוחות המשטרה משום שהתנהג בצורה לא מאורגנת וככל הנראה הטרד עוברים ושבים. בנוסף, דיווח הנאשם על ניסיונות אובדניים בעבר. במסגרת האשפוז, אובחן הנאשם כמתמודד עם פסיכוזה, אישיות בלתי יציבה מבחינה רגשית וחדשנית ושימוש לרעה בסמים. הנאשם שוחרר לבקשתו עם טיפול תרופתי, שהפסיק מרצונו. היה גם ניסיון של שירות המבחן לגייס את הנאשם למהלך של מיצוי זכויות אך הדבר לא צלח בשל חוסר שיתוף פעולה של הנאשם, ולכן שירות המבחן נמנע מהמלצה טיפולית.

ראיות לעונש

לנאשם אין רישום פלילי. המאשימה העידה את ג"ר שסיפרה על חוויתה הקשה ועל הנזק הפיזי ובעיקר הנפשי שנגרם לה. היא תיארה חוסר בטחון בשעה שהיא נעה ברחוב ואף בסמיכות לביתה, שם אירע המעשה. היא מסרה כי נזקקה



לטיפול נפשי ועד היום היא חוששת להסתובב לבדה בשעת לילה. הסניגור מצדו הגיש את מכתבה של המתלוננת (גרושת הנאשם) שביקשה להימנע מהמשך מעצרו של הנאשם בגין התיק המצורף בשל הפגיעה הצפויה בו נוכח מאפייניו ומצבו הנפשי.

טיעונים לעונש

הצדדים לא הגיעו להסכמה עונשית.

מחד, ב"כ המאשימה עתרה להטיל על הנאשם עונש מאסר משמעותי בגין שני התיקים וענישה נלווית, תוך שהדגישה את חומרת המעשים והשפעתם על המתלוננות.

הסניגור מאידך סבר, כי ניתן להסתפק בתקופת מעצרו של הנאשם נוכח נסיבותיו האישיות וקבלת האחריות.

קביעת מתחם הענישה - מתחם הענישה צריך להתייחס לעקרון ההלימה, הנוגע ליחס לערך החברתי המוגן, מידת הפגיעה בו, מידת אשמו של הנאשם, מדיניות הענישה הנוהגת ונסיבות ביצוע העבירה.

אשר לערך המוגן - המדינה מחויבת לשמור על שלום גופו ונפשו של כל אדם. עבירות מסוג זה חותרות תחת ערך מוגן זה, המתיישב עם זכותו הבסיסית של אדם לשלום גופו ונפשו. הנזק הנגרם כתוצאה מעבירות אלימות, הוא פגיעה בגוף, בנפשו, בביטחונו ואף בקניינו של אדם. בנסיבותינו, מידת הפגיעה בערך המוגן אינה מבוטלת, הנאשם תקף קטינות בשעות הלילה המאוחרות, כאשר הפגיעה היא בעלת אופי מיני. גם מעשהו כלפי גרושתו בעל אופי מיני ומבזה.

נסיבות הקשורות בביצוע העבירה, לפי סעיף 40ט' לחוק העונשין - בין הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה יש לשקול את אלה, לעניין קביעת המתחם: אין מדובר בעבירות מתוכננות ואין מדובר בהתנהגות רציונלית, ולכן הטענה כי הנאשם היה בגילופין לפחות בתיק העיקרי, יש לה על מה לסמוך נוכח התנהגותו משולחת הרסן של הנאשם. הנאשם פגע במתלוננות פגיעה פיזית ונפשית והוא אחראי באופן בלעדי למעשים. תקיפת אדם במרחב הציבורי היא חמורה, ובוודאי שתקיפת אדם סמוך לביתו היא חמורה עוד יותר, והיא מגלמת בתוכה פגיעה חריפה באוטונומיה ובתחושת הביטחון של הקורבן.

מדיניות הענישה הנוהגת - הפסיקה בעבירה של תקיפה חבלנית מגוונת, ומנעד הענישה רחב, בהתאם לנסיבות כל מקרה וכל עושה. בעפ"ג (נצרת) 10722-08-15 **אלול** נ' **מ"י** (מיום 18.2.2016) אושר מתחם שבין מאסר קצר בעבודות שירות עד 10 חודשים בנסיבות חמורות יותר של הכאת אדם בבאר בחפץ כהה; ברע"פ 3021/16 **לזובסקי** נ' **מ"י** (מיום 19.4.2016) אושר עונש של חודשיים מאסר בעבודות שירות על-סמך מתחם שבין מאסר על-תנאי ל-8 חודשי מאסר, בנסיבות חמורות ממקורנו - גרימת קרע בעור התוף בעקבות סטירה חזקה למתלונן; בעפ"ג (נצרת) 69615-07-17 **נוסקוב** נ' **מ"י** (מיום 19.10.2017) התקבל ערעור על הטלת עונש של 10 חודשי מאסר, שהומרו ב-6 חודשי מאסר בעבודות שירות, בגין אירוע של אגרוף בפניו של אדם, שהסתיים בשבר ותפרים. הנאשם שם היה אדם בעל עבר פלילי שעבר תהליך שיקום.



מתחם הענישה - בכל אחד משני התיקים צריך לעמוד מתחם הענישה על חודש ועד 6 חודשי מאסר וענישה נלווית.

נסיבות שאינן קשורות בביצוע העבירה לפי סעיף 40"א לחוק העונשין - ניתן לתת משקל לנסיבות הבאות שאינן קשורות בביצוע העבירה, במסגרת גזירת העונש בתוך המתחם: הנאשם הודה וחסך העדת שלוש מתלוננות בשני התיקים. הוא קיבל אחריות למעשים והביע חרטה כנה לפניו. העובדה שלא זכר את ארוע התיק העיקרי, מתיישבת עם מצבו באותו אירוע, תחת השפעת אלכוהול. מסכת חייו של הנאשם קשה וסבוכה, ונדמה כי אין לו את הכוחות לסייע לעצמו, למרות מספר הזדמנויות שניתנו לו. לא השתכנעתי מדבריו של הנאשם, כי הדרך בה בחר כעת, לטיפול עצמי, היא הדרך הנכונה, וכל עוד לא יטפל בתחלואיו ובטראומות הערב, הוא עלול להיקלע למצבי סיכון לעצמו ולאחרים. גם לא ראיתי תוחלת בדחיית הדיון לצורך ניסיון טיפולי נוסף. לנאשם אין עבר פלילי. הנאשם היה עצור בתנאים קשים, הוא חווה את המעצר באופן טראומתי, נוכח מצבו הנפשי הרעוע ממילא, ובהמשך היה במעצר בפיקוח אלקטרוני תקופה של מספר חודשים, כל אלו נסיבות שיש לקחת בחשבון בעת גזירת העונש.

המיקום במתחם - במכלול הנסיבות יש למקם את הנאשם עד לאמצע המתחמים שקבעתי.

גזירת הדין

לפיכך, אני מחליט לגזור על הנאשם את העונשים הבאים:

- א. 4 חודשי מאסר בפועל בניכוי מלא של ימי מעצרו בשני התיקים - הנאשם סיים לרצות את עונשו;
- ב. 6 חודשי מאסר שלא ירוצו, אלא אם יבצע הנאשם כל עבירה של אלימות פיזית כלפי הזולת, וכל עבירת מין כלפי הזולת, בתוך 3 שנים מהיום;
- ג. קנס בסך 1,000 ₪ או 4 ימי מאסר תמורתו אם לא ישולם. הקנס ישולם ב-5 תשלומים החל מיום 1.4.2022 ובכל 1 לחודש רציף ועוקב. לא ישולם תשלום במועד יועמד הקנס לפירעון מיידי;
- ד. פיצוי בסך 1,000 ₪ לכל אחת מהמתלוננות ע"ת 1 ו-2 בתיק העיקרי. הפיצוי ישולם בתשלום אחד עד ליום 1.6.2022. לגבי הפיצוי והקנס - ניתן לקזז מכל הפקדה בתיקים שלפניו או בתיקים קשורים על אף הודעת עיקול. ככל שאין עיקולים וקיימת יתרת זכות, ניתן להשיב לנאשם או למפקיד מטעמו;
- ה. התחייבות בסך 5,000 ₪ שלא לעבור כל עבירת אלימות פיזית או עבירת מין במשך שנתיים מהיום. הובהר לנאשם שמשמעות ההתחייבות היא, כי אם יעבור את העבירה בתוך התקופה שצוינה, בית המשפט שיגזור את הדין יהא חייב לחלט את ההתחייבות כקנס.

יש שלוח לשירות המבחן.

זכות ערעור כחוק לבית המשפט המחוזי בירושלים בתוך 45 יום מהיום.

עמוד 4



ניתן היום, י"ג באדר א' התשפ"ב 14 בפברואר 2022 במעמד הצדדים.