



## בית המשפט המחוזי בירושלים

תפ"ח 50739-01-14

לפני: כבוד השופט יעקב צבן, סגן נשיא

כבוד השופט רפי כרמל

כבוד השופטת רבקה פרידמן-פלדמן

מדינת ישראל

המאשימה

נגד

נ.ס.

הנאשם

### גזר דין

1. הנאשם הורשע, על יסוד הודאתו בכתב האישום במסגרת הסדר טיעון, בעבירות רבות של מעשים מגונים לפי סעיף 351(ג)(2) + סעיף 348(ב) + סעיף 345(ב)(1) + סעיף 354(א)(1) ו-(4) לחוק העונשין, התשל"ז-1977 (להלן: "החוק"); בעשרות עבירות של פרסום תועבה ובו דמות של קטין בידי אחראי, לפי סעיף 214(ב2) לחוק; פרסום תועבה ובו דמותו של קטין, לפי סעיף 214(ב) לחוק; מאות עבירות של החזקת פרסום תועבה ובו דמותו של קטין, לפי סעיף 214(ב3) לחוק; מספר עבירות של פגיעה בפרטיות, לפי סעיף 2(3) ו-(4) לחוק הגנת הפרטיות, התשמ"א-1981.

**ואלה המעשים:** בשנת 2013 נהג הנאשם לצלם את בתו, ילידת 2001, ללא ידיעתה, בעת שישנה והתקלחה, בתנחות גוף שונות, לעיתים ערומה, מרבית התמונות התמקדו בישיבה ובמפשעתה לשם גירוי וסיפוק מיניים והעלה את התמונות לאתר IMGSRU.RU, שהינו אתר לשיתוף קבצים, תחת תיקיות הפתוחות לצפיית הרבים ותחת תיקיות סגורות בסיסמא אשר מסר לאחרים. בתיקיית *young girl sleeping tights panties*, הפתוחה לצפייה, העלה הנאשם סדרת תמונות של פלג גופה התחתון, בעודה שוכבת על מיטתה ישנה, כאשר כותנתה מופשלת וגופה חשוף למעט תחתוניה; בתמונות אחרות גרביונים לבנים שקופים לרגליה וישבנה הערום מכוסה חלקית עם סדין. בתיקיית *young girl sleeping tight*, הפתוחה לצפייה, העלה הנאשם סדרת תמונות של ישבנה ומפשעתה, בעודה ישנה במיטתה, לגופה גרביונים לבנים שקופים ותחתונים; באחת התמונות תחתוניה וגרביונה מופשלים וישבנה חשוף בחלקו. בתיקיית *young girl bathing preview*, הפתוחה לצפייה, ובחמש תיקיות נוספות הסגורות בסיסמא אשר מסר לאחרים, העלה הנאשם סדרת תמונות של המתלוננת מתקלחת עירומה בביתה.



## בית המשפט המחוזי בירושלים

תפ"ח 50739-01-14

לפני: כבוד השופט יעקב צבן, סגן נשיא

כבוד השופט רפי כרמל

כבוד השופטת רבקה פרידמן-פלדמן

בתיקיית young girl sleeping העלה הנאשם סדרת תמונות של המתלוננת ישנה במיטתה, בתנחות גוף שונות, כותנתה מופשלת באופן שפלג גופה התחתון חשוף ולגופה תחתונים. בחלק מהתמונות לגופה גרביונים לבנים שקופים הקרועים באזור המפשעה; בחלק מהתמונות תחתוניה מופשלים וישבנה חשוף לרבות תיעוד אצבעותיו המפשילות את תחתוניה; בחלק מהתמונות תמונות תקריב של מפשעתה כשלגופה תחתונים וגרביונים קרועים; בחלק מהתמונות גרביוניה מופשלים עד לברכים ותחתוניה מופשלים בחלקם בעודה שוכבת על בטנה.

זאת ועוד, הנאשם שלח לאחרים באמצעות כתובות דואר אלקטרוני שונות וכן באמצעות אפליקציות ותוכנות שונות (כמו send anywher, dropbox, box) סרטונים ותמונות פדופליה של המתלוננת ואחייניתו בת ה-13, אשר צולמו ללא ידיעתן, בתמורה לקבלת חומר פדופילי אחר. בסרטוני הפדופליה הסריט הנאשם, באמצעות מכשירי סמארטפון וטבאלטים מסוגים שונים שהציב במקלחת, את המתלוננת במקלחת; באחד הסרטונים נראית המתלוננת מאוננת במקלחת. בתמונות תצלומי תקריב של איבר מינה וישבנה של המתלוננת, בעודה ישנה במיטתה ותחתוניה מופשלים, בחלקן מתועדות אצבעות הנאשם מפשילות את תחתוניה; תצלומי תקריב של חזה ופטמתה של המתלוננת מבעד לכותונת בעודה ישנה; תצלומי איבר מינה של אחייניתו בת ה-13 בשירותים בבית הורי הנאשם באמצעות מכשיר טלפון נייד המכוון לצילום שהוצב בשירותים.

בנוסף, החזיק הנאשם במכשירי טאבלט ומחשב נייד שברשותו תכני פדופיליה רבים ובהם 420 תמונות של המתלוננת בעירום חלקי ומלא, 314 תמונות בעלות אופי פדופילי של קטינים שאינם מזוהים, 24 קבצי וידאו פדופיליים בכללם קבצים של המתלוננת במקלחת עירומה ובחלקן מאוננת.

2. הנאשם, יליד 3.8.1977, עלה לארץ בגיל 18 מארה"ב, נשוי ואב לשבעה ילדים, אברך בכולל, עברו נקי. **תסקיר שירות המבחן** מלמד על עולמו הפנימי של הנאשם ועל המתח שבין אורח חייו החרדי למאוויו המיניים. הנאשם חש בדחף מיני מוגבר אותו הוא מנסה לספק, רואה במתלוננת ובאחייניתו כלי לסיפוק מיני, מתרגש מהאיסור הנעוץ במעשיו. לדבריו, חש משיכה מינית לנשים בוגרות ולנערות בנות 12-16, מתקשה לשלוט בדחפיו המיניים, צופה בתכנים פדופיליים ארוטיים, בעת עוררות מינית מתקשה להציב גבולות להתנהגותו ומשיל מעליו אחריות. הנאשם מודע לחומרת



## בית המשפט המחוזי בירושלים

תפ"ח 50739-01-14

לפני: כבוד השופט יעקב צבן, סגן נשיא

כבוד השופט רפי כרמל

כבוד השופטת רבקה פרידמן-פלדמן

מעשיו והביע רצון להשתלב בטיפול ייעודי לעברייני מין. שירות המבחן התרשם מדפוס אובססיבי של עיסוק במין והתמכרות לתכנים מיניים. לאור מעשיו וחווה הדעת של המרכז להערכת מסוכנות לעברייני מין, המליץ שירות המבחן על עונש מאסר בפועל ובמסגרתו שילוב בטיפול ייעודי לעברייני מין.

3. **חווה דעת של המרכז להערכת מסוכנות-** ההתרשמות ממישיכה מינית הפובילית (לנערות בגיל הבשלות המינית המוקדמת) לצד מישיכה גנופילית נורמטיבית, מדחף מיני מוגבר והיפרסקסואליות; היפרסקסואליות הינה תסמונת קלינית המאופיינת בדחף מיני מוגבר עד כדי נזק עצמי או לזולת והפרעה בניהול חיי יומיום תקינים, קושי לרסן דחפים מיניים ופעילות מינית כמנגנון התמודדות עם מצוקה. עוד התרשם מעריך המסוכנות, מאדם בעל דימוי עצמי נמוך, יכולת מוגבלת להתמודד עם תסכולים או לפתור בעיות, סובל מקונפליקט בין ה"אני האידיאלי" (מבחינתו עולמה של תורה) ל"אני המצוי" (הנאתו מתענוגות היום יום). במעשיו ניכרת החמרה של התנהגותו, בעל תובנה שכלית לחומרת מעשיו אך נעדר יכולת להבין את נפקויות מעשיו על המתלוננת או קטינות אחרות. הערכת מסוכנותו לביצוע עבירות מין "עם מגע" שלא במסגרת יצירת חומר פרונגרפי פדופילי, הינה נמוכה. ההתרשמות הקלינית היא כי ללא טיפול, קיימת סכנה גבוהה שהנאשם ימשיך לצרוך פורנוגרפיה פדופילית ופיצה. מסוכנותו ביצירת פורנוגרפיה פדופילית היא בינונית. מסוכנות גבוהה נקבעה ביחס לעבירות מין "עם מגע" במסגרת יצירת פורנוגרפיה פדופילית. הומלץ על טיפול ייעודי קבוצתי לעברייני מין בשילוב של טיפול על פי Good Lives Model, כן נזקק לטיפול משפחתי וזוגי.

4. **כראיות לעונש מטעם ההגנה** הוגשה חווה דעת של המומחה, ד"ר נמרוד שני, פסיכולוג קליני, "התחלה חדשה"- מכון טיפול ואבחון לאוכלוסיות עוברות חוק. מחווה הדעת עולה כי הנאשם מודע למעשיו, מגלה מוטיבציה גבוהה מאוד לטיפול, מביע חרטה על התנהגותו בלא שמבין מה הניע אותו לבצע את מעשיו, כיום מבין את מהות מעשיו וחומרתם. מבחן האישיות המורחב MMPI-2, הצביע על מצוקה נפשית של הנאשם ועל בעיות בעלות אופי אישיותי וכרוני, כמו



## בית המשפט המחוזי בירושלים

תפ"ח 50739-01-14

לפני: כבוד השופט יעקב צבן, סגן נשיא

כבוד השופט רפי כרמל

כבוד השופטת רבקה פרידמן-פלדמן

מופנמות, דימוי עצמי נמוך, אסרטיביות נמוכה, חוויה של בדידות עד כדי ניכור וכיוצ"ב. כן הצביע על היעדר מיומנויות חברתיות ועל יכולת התמודדות בעייתית במצבים מעמתיים. הנאשם בעל משיכה הביפילית וגרנופילית, כיום משיכה הביפילית אינה מוגדרת כסטייה מינית לפי ספר ההגדרות DSM-V. הומלץ על טיפול ארוך טווח קבוצתי ייעודי לעברייני מין, בשילוב טיפול פרטני. להתרשמות ד"ר שני, הנאשם ייבנה בהליך טיפולי ובסופו תפחת מסוכנותו.

כן העיד **אביו של הנאשם**, אשר דיבר על הפגיעה במשפחה, על רצונו של הנאשם להשתקם ועל הירתמות המשפחה לצורכי השיקום.

5. **ב"כ המאשימה** טענה כי כתב האישום בו הורשע הנאשם חריג בחומרתו. הנאשם ביצע מעשים מגונים במתלוננת, צילם תמונות וסרטונים חושפניים שלה והפיץ ברשת האינטרנט על מנת לשרת מאווים מיניים. לפנינו מעגל של עבירות במסגרתו פוגעים בקטינים על מנת ליצור חומרי תועבה ומפיצים את החומרים על מנת לקבל חומרים מצופים אחרים, וחוזר חלילה. המעגל השוטה של העבירות מגדיל את מעגל הנפגעים. הפגיעה מתגלגלת ונמשכת, לא ניתן להסיר את התמונות מהרשת. הקטינה תתבגר ותבין את משמעות המעשים והשלכותיהם, את הקושי להסתכל בפנים של אדם ברחוב ולא לדעת אם ראה את התמונות. הפגיעה בקטינה רק מתעצמת נוכח זהותו של הפוגע, האיש שתפקידו לגונן עליה ממעשים אלו.

מדיניות הענישה נלמדת מהעונש שקבוע בצידה של העבירה, 10 שנות מאסר. קשה למצוא כתב אישום בעבירות כגון דא. בחוק יש מדרג בעבירות של הפצת חומרי תועבה ומעשיו של הנאשם מגבשים את העבירה החמורה ביותר.

נסיבות ביצוע העבירה- הנאשם השקיע תכנון רב ויום יומי בביצוע העבירות. כדבר שבשגרה הנאשם התקין מכשור וצילם את המתלוננת ואז הלך לבית הוריו, שם ישנו חיבור לאינטרנט, על מנת להפיץ את החומרים שצילם. חומרים אלו ימשיכו להיות נגישים לציבור באינטרנט ולא ניתן יהא לעצור את הפצתם. בנסיבות אלו, מתעצם הנזק שנגרם למתלוננת. מעבר לכך, הנאשם במעשיו יצר דיסוננס קשה מאוד בליבה של המתלוננת, כשמצד אחד עומדים הערכים על ברכיהם חונכה ומצד שני



## בית המשפט המחוזי בירושלים

תפ"ח 50739-01-14

לפני: כבוד השופט יעקב צבן, סגן נשיא

כבוד השופט רפי כרמל

כבוד השופטת רבקה פרידמן-פלדמן

בסתירה מוחלטת, עומדים המעשים שביצע בה בחדרי חדרים. פגיעה מינית בקטינה מקבלת נופך חמור יותר ונודע לה מעגל נזקים רחב יותר בחברה החרדית.

לשיטת המאשימה, יש לקבוע מתחמי ענישה לפי אופי העבירות, בעבירות של מעשים מגונים מנעד הענישה הינו 6-10 שנות מאסר ובעבירות של יצירת והפצת חומרי תועבה מנעד הענישה הינו 5-10 שנות מאסר. העונש ההולם את מעשי הנאשם ממוקם ברף העליון של מתחמי הענישה ויש להטיל את העונשים באופן מצטבר ברובו. מצבה הנפשי של המתלוננת לא איפשר הגשת תסקיר נפגע עבירה. חוות הדעת שהוגשה מטעם ההגנה אינה חולקת על מסוכנותו ועל הנזקקות הטיפולית, כל שיש בה הוא לטעון שיש בכוחו של טיפול ראוי כדי לסייע לנאשם ולהפחית בבוא היום ממסוכנותו. המאשימה ביקשה להחמיר בעונשו של הנאשם משיקולי הרתעת היחיד והרבים, לפי סעיף 40ז לחוק, בשים לב למסוכנותו של הנאשם ולחומרת מעשיו וריבויים ובשים לב לקושי לתפוס בכף עבריינים מסוגו של הנאשם המבצעים את זממם בדלת אמותיהם. לאור כל האמור, עתרה המאשימה להשית על הנאשם עונש ברף העליון של מתחמי הענישה ובאופן מצטבר ברובו.

6. **ב"כ הנאשם** חילקה את מעשי הנאשם לשני נדבכים: האחד, המעשים המגונים בצילומי הסתר והשני, עבירות של אחזקת והפצת חומרי תועבה. יש לקבוע מתחם ענישה נפרד לכל נדבך. **בעבירות של המעשים המגונים**, פגע הנאשם באוטונומיה של המתלוננת על גופן. יחד עם זאת, מעשיו אינם בוטים באופיים המיני, הנאשם לא נגע בגופן של המתלוננת ולא השחית את תמימותן בהיעדר מודעות מצידן למעשיו. מכאן, עוצמת הפגיעה בערך החברתי הינה ברף הנמוך. כך גם לא נגרם למתלוננת נזק ממעשיו כי אם מחקירתה של חוקרת הילדים אשר חשפה את המתלוננת למעשי הנאשם. עם מעצרו, פעל הנאשם למזער את הנזק וחשף את מלוא מעשיו ואת הדרך להתחקות אחר התמונות, כך שפוטנציאל הנזק ממעשיו היה אמור להיות נמוך. מדיניות הענישה בעבירות מין במשפחה, המאופיינות במגע פיזי מתמשך והצלקת נפשן של המתלוננות, הינו מאסר קצר ועד לשש שנים. מעשי הנאשם פחותים בחומרתם ועל כן נטען למתחם ענישה מופחת במידה ניכרת.



## בית המשפט המחוזי בירושלים

תפ"ח 50739-01-14

לפני: כבוד השופט יעקב צבן, סגן נשיא

כבוד השופט רפי כרמל

כבוד השופטת רבקה פרידמן-פלדמן

בעבירות של החזקת והפצת חומרי תועבה- מעשיו של הנאשם נחשפו על ידי רשויות אכיפת החוק באוסטרליה. הנאשם הפיץ את החומר הרחוק מאזור מגוריו על מנת שלא לפגוע במתלוננות, מכאן שפוטנציאל הנזק נמוך ביותר. במעשיו לא הסב נזק ולו עקיף למתלוננות. מדיניות הענישה בעבירות כגון דא נעה בין 6- 10 חודשי מאסר. מעשי הנאשם פחותים בחומרתם ועל כן נטען למתחם ענישה הנמוך משישה חודשי מאסר.

לעמדת ההגנה, בנסיבות העניין, יש לגזור עונש כולל לשני האירועים בגינם הורשע הנאשם וליתן משקל לנסיבותיו המקלות של הנאשם. הנאשם הינו המפרנס העיקרי במשפחתו המצויה כעת בקריסה כלכלית ומתקיימת מקצבת ביטוח לאומי. הנאשם נודה על ידי רעייתו וילדיו, הוקע ממשפחתו ואף מחבריו. הנאשם נטל אחריות מלאה על מעשיו, הפנים את חומרת מעשיו, הביע חרטה וחפץ בשיקום. כך עולה אף מחוות דעתו של ד"ר נמרוד שני. הנאשם מעוניין בהליך טיפולי ייעודי לעברייני מין ואף בשיקום התא המשפחתי. הנאשם הודה מייד עם מעצרו, בכך חסך מזמנו היקר של בית המשפט ומנע פגיעה נוספת במשפחתו. שיקול ההרתעה מאבד ממשקלו בנסיבות המקרה נוכח הסבירות הגבוהה לאיין את מסוכנותו בטיפול מתאים ושים לב להעצמת הפגיעה עקב חשיפת המתלוננות למעשים על ידי חוקרת הילדים. יש לחרוג ממתחם הענישה לקולא נוכח האופק השיקומי של הנאשם. כעולה מחוות דעתו של ד"ר שני, ניתן להביא לשיקומו המלא של הנאשם ואף לשיקום התא המשפחתי. במכלול הנסיבות, עתרה ההגנה להשית על הנאשם עונש ברף התחתון של מתחמי הענישה שלא יעלה על שלוש שנות מאסר.

7. **הנאשם בדבריו לפנינו** הכה על החטא, טען שמעצרו סייע לו להבין את חומרת מעשיו ואת הפגיעה בבתו, ברעייתו ובמשפחתו. אחז בתקווה שיסתייע לו לשוב לחיים נורמאליים וביקש להקל בעונשו על מנת שיהא בידו לסייע לרעייתו ולהיות אב לילדיו.

8. מעשיו של הנאשם פגעו **בערכים המוגנים** של כבוד האדם וזכות האוטונומיה של הפרט על גופו, שמירה על גופם ונפשם של הקטינים, צנעת הפרט, וערכי המשפחה והביטחון בחיק המשפחה.



## בית המשפט המחוזי בירושלים

תפ"ח 50739-01-14

לפני: כבוד השופט יעקב צבן, סגן נשיא

כבוד השופט רפי כרמל

כבוד השופטת רבקה פרידמן-פלדמן

**באשר לנסיבות ביצוע העבירות:** העבירות בוצעו ברובן כלפי בתו הבכורה של הנאשם, בת 13, בתוך כותלי ביתה, ללא ידיעתה ותוך ניצול גופה ותומתה. במקרה אחד בוצעה העבירה כלפי אחייניתו בת ה-13. הנאשם יצר וצילם חומר פורנוגרפי ובו דמותה של בתו הקטינה, תוך שביים את התצלומים והסריט עצמו מערטל את גופה, רוצה לומר נוגע בגופה ובכך מבצע בה מעשים מגונים. הנאשם הפיץ את התצלומים והסרטונים באינטרנט ובאמצעות הדואר האלקטרוני לשם גירוי וסיפוק גחמותיהם המיניים של פדופילים שונים. האופי המיני בתצלומים הלך והתפתח מצילום גופה של המתלוננת עם כותנת מופשלת עד כדי תצלומי תקריב של איברים מוצנעים וצילום בעירום מלא ובמצבים אינטימיים. הנאשם אף הציב מצלמה בחדר השירותים בבית הוריו וצילם את אחייניתו בת ה-13. עסקינן בעבירות מין בתוך המשפחה שנודעת להן חומרה בפני עצמה. הנאשם עשה בביתו ובאחייניתו כלי לסיפוק יצריו המיניים וזאת על מנת לקבל בתמורה לתצלומיהן, חומרי פורנוגרפיה פדופילית ממשתמשים אחרים באינטרנט. נופך חומרה נוסף, כאמור, נעוץ בריבוי המקרים, בתחכום ובתכנון שקדם למעשים ואפיין את ביצועם וכן בהסלמת החדירה לפרטיות המתלוננות ועוצמת הפגיעה בגופן.

**הענישה הנוהגת מתווה** מדיניות מחמירה בעבירות מין, בפרט אלו המבוצעות בקטינים (ע"פ 5149/12 פלוני נ' מדינת ישראל). נקבע כי עונש מאסר בפועל הינו בלתי נמנע בעבירות של מעשה מגונה בקטין שטרם מלאו לו 14 שנים (ראה למשל ע"פ 8297/11 פלוני נ' מדינת ישראל; ע"פ 7082/09 פלוני נ' מדינת ישראל). מדיניות הענישה המחמירה מקבלת משנה תוקף בעבירות מין שבוצעו בתוך המשפחה, שבוצעו על ידי אב שניצל את בנותיו ומעל באמונן על מנת ליתן דרור ליצריו המיניים המעוותים; עמד על כך כב' השופט רובינשטיין בע"פ 3648/04 פלוני נ' מדינת ישראל, בעמ'

: 14

**"התופעה הקשה והעצובה של עבירות מין במשפחה באה לעתים מזומנות לפתחם של בתי המשפט, וטעונה ענישה חמורה הולמת. היא בעלת אפקט משמעותי ורב שנים על הקרבן, העלול להטיל צל לשנים רבות, לאחר שכן משפחתו, מי ששם בו את מבטחו, בגד**



## בית המשפט המחוזי בירושלים

תפ"ח 50739-01-14

לפני: כבוד השופט יעקב צבן, סגן נשיא

כבוד השופט רפי כרמל

כבוד השופטת רבקה פרידמן-פלדמן

באמון. יודע ילד רגיל, כי ה"רע" שוכן מבחוץ ואילו בבית פנימה יימצא ה"טוב", תהא אהבה, תימצא יד חמה ומגוננת, לא תהא פגיעה. התעללות מינית במשפחה ניצבת חזיתית מנגד לידיעה ותקווה זו" (כן ראה ע"פ 7015/09 פלוני נ' מדינת ישראל, על כל האסמכתאות המובאות שם).

המחוקק החמיר בעבירות של מעשים מגונים שבוצעו בן משפחה והעמיד את העונש המרבי על 15 שנות מאסר (סעיף 351(ג) לחוק). בד בבד, נקבע בצידה של העבירה עונש מזערי שלא יפחת מרבע העונש המרבי (סעיף 355 לחוק). עם זאת, המאסר יכול שיוטל בחלקו על תנאי. בע"פ 1605/13 פלוני נ' מדינת ישראל התייחס בית המשפט העליון למדיניות הענישה הנהוגה בעבירות מין בקטין בן משפחה וקבע מדיניות הענישה מדורגת על פי חומרת העבירות, מספרן, תדירותן, משכן ומספר הקורבנות. במקרה זה נקבע מתחם של 3-7 שנות מאסר לנאשם אשר ביצע באחינתו טרם מלאו לה 14, במשך 4 שנים, מעשים מגונים ברף הנמוך של חומרת נסיבות העבירה.

בעבירות של יצירת חומרי תועבה תוך שימוש בקטין בידי אחראי על הקטין, העמיד המחוקק את העונש המקסימלי על 10 שנות מאסר (סעיף 214(ב2) לחוק). בעבירות כגון דא שבוצעו בידי נאשם שאינו האחראי על הקטין, הועמד העונש על 7 שנות מאסר (סעיף 214(ב) לחוק). המחוקק לא החמיר בענישה במקרים בהם צולם קטין בן משפחה. ישנו מיעוט פסיקה אם בכלל בעבירות של יצירת חומר תועבה פדופילי תוך ביצוע מעשים מגונים בקטין, כל שכן עת המדובר בקטין בן משפחה. הוסף לכך את ריבוי המעשים ואת הפצת החומר ומכאן ייחודיות המקרה שלפנינו. בעבירות של הפצת חומרי תועבה ובו דמותו של קטין, הועמד העונש על 5 שנות מאסר (סעיף 214(ב) לחוק) ועת בוצעו בידי אחראי על הקטין על 10 שנות מאסר (סעיף 214(ב1) לחוק).

בעבירות של החזקת חומרי תועבה ובהם דמותו של קטין, הועמד בחוק העונש המירבי על שנת מאסר (סעיף 214(ב3) לחוק). מנעד הענישה בפסיקה נקבע בין מאסר לריצוי בעבודות שירות ובין מאסר לתקופה קצרה. בתפ"ח (מרכז) 37576-12-13 מדינת ישראל נ' פלוני, נקבע מתחם ענישה של 3-6 חודשי מאסר בגין החזקה והפצה של פורנוגרפיה פדופילית בהיקף של כ- 690,000 תצלומים ו-





## בית המשפט המחוזי בירושלים

תפ"ח 50739-01-14

לפני: כבוד השופט יעקב צבן, סגן נשיא

כבוד השופט רפי כרמל

כבוד השופטת רבקה פרידמן-פלדמן

3,000 סרטונים. בע"פ 2359/07 דרייב נ' פרקליטות מחוז חיפה (ניתן ביום 20.9.07), אישר בית המשפט העליון עונש של 5 חודשי עבודות שירות בעבירה של החזקת פרסום תועבה ובו דמותו של קטיין. בעפ"ג 20746-07-09 מדינת ישראל נ' נסתלטשבילי, החמיר העליון בענישה בעבירות של החזקת והפצת פרסום תועבה והעמידו על 4 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות. יש לאבחן לחומרא את המקרה המונח לפנינו; בצד חומרי התועבה שהנאשם קיבל מאחרים והחזיק ברשותו, הנאשם החזיק חומרי תועבה פרי יצירתו ובהם דמותן של שתי קטינות, בתו ואחייניתו.

הפסיקה אשר הוגשה מטעם ההגנה אינה רלוונטית. מצאנו להעיר, בתפ"ח (בי"ש) 10269-08-12 מדינת ישראל נ' בר שלום (ניתן ביום 12.11.13), נקבע מתחם ענישה בין 12-36 חודשי מאסר בפועל בגין צילום מתלוננת על סף הבגירות באמצעות המחשב בביתה, ללא ידיעתה, כשהיא מתערטלת לעיני הנאשם בהסכמתה המלאה ולשם צילום סרט אירוטי. אין ללמוד כך גזירה שווה כפי טענת ההגנה.

### לעניין מתחם הענישה-

במצב של ריבוי עבירות נדרש בית המשפט לקבוע מתחם ענישה נפרד לכל אירוע ולגזור את עונשו באופן חופף או מצטבר (סעיף 40 יג' לחוק). הנאשם צילם במהלך שנת 2013 מאות תמונות וסרטונים (פדופיליים ופורנוגרפיים) של בתו ולצורך כך ביצע בה מעשים מגונים. לא ניתן להפריד בין המעשים המגונים שביצע הנאשם בביתו ובין יצירת חומרי התועבה, אלו כרוכים באלו. כך גם החזקת החומר ופרסומו. בשל ריבוי העבירות ורצף ביצוען, כמו גם היעדר נתון מדויק של מספר האירועים, מצאנו לקבוע מתחם ענישה אחד לריבוי העבירות שביצע הנאשם בביתו. מתחם ענישה נפרד נקבע לעבירות שביצע הנאשם באחייניתו, הן בשל העובדה כי מדובר במתלוננת נפרדת והן נוכח חומרת המעשים והענישה בצדם. מתחם ענישה נפרד נקבע בעבירות של החזקת חומרי התועבה שהנאשם קיבל מאחרים.

בשים לב לענישה הנוהגת ולנסיבות ביצוע העבירה, אנו קובעים כי בעבירות שביצע הנאשם בביתו, מתחם ענישה של 3-8 שנות מאסר; בעבירות שביצע הנאשם באחייניתו נקבע מתחם של 1-4 שנות



## בית המשפט המחוזי בירושלים

תפ"ח 50739-01-14

לפני: כבוד השופט יעקב צבן, סגן נשיא

כבוד השופט רפי כרמל

כבוד השופטת רבקה פרידמן-פלדמן

מאסר; ובעבירות של החזקת חומרי תועבה ובהן דמותו של קטיין שאינם פרי יצירתו, מתחם ענישה של 3-6 חודשי מאסר. מתחם הענישה המשולב נקבע בין 4-9 שנות מאסר.

9. **לעניין הנסיבות האישיות-** אין בנסיבותיו האישיות כדי להקל את דינו. הנאשם ניהל אורח חיים נורמטיבי, חיי משפחה וקהילה תקינים, למד כאברך בכולל. הודאתו, החיסכון בעדות המתלוננות כמו גם בזמן השיפוט, ורצונו בטיפול יובאו בחשבון לקולא. התסקיר והערכת המסוכנות בעניינו מלמדים על משיכה הביפילית עם היפרסקסואליות ועיוותי חשיבה ונקבע מדרג מסוכנות ביחס לעבירות השונות. מחוות הדעת שהוגשו בעניינו נכון לנאשם אופק שיקומי והוא הביע רצונו בטיפול. הנאשם מתחיל להבין את חומרת מעשיו ודרכו הטיפולית ארוכה.

10. **העונש ההולם-** בקביעת העונש ההולם יש ליתן את הדעת לעבירות הקשות שביצע הנאשם, לגילן של המתלוננות, לעובדה כי מרבית העבירות בוצעו בבתו של הנאשם ובתוך כותלי ביתה, לפגיעה ההולכת ומתעצמת בגופה של בתו, לפגיעה בקטינה נוספת, להפצת חומרי התועבה באינטרנט, לתקופת ביצוע העבירות. משקל משמעותי ניתן לפוטנציאל הפגיעה הרב והמתמשך בקטינות. מהצד השני, יש להתחשב בהודאתו של הנאשם, בחרטתו, ברצונו לשקם את משפחתו, בהערכת מסוכנותו ובאופק השיקומי. לעניין השיקום- הנאשם אמנם חפץ בשיקום והביע חרטה כנה אלא שעדיין מסוכנותו ביצירת חומרי תועבה ובהם דמותו של קטיין תוך ביצוע מעשים מגונים בקטיין הוגדרה כגבוהה. חוות הדעת מטעמו הצביעה על פוטנציאל לאיין את המסוכנות תחת טיפול הולם אלא שנכון להיום טרם שולב הנאשם בטיפול הולם ועדיין לא ניתן לומר כי התחיל את צעדיו בהליך שיקומי ואף לא בהליך של תמיכה טיפולית. בנוסף, עבירות המין ברשת ותוך שימוש ברשת נפוצות יותר ויותר ועל כן מחייבות עונש מרתיע. במכלול השיקולים, מצאנו להעמיד את עונשו של הנאשם במרכזו של מתחם הענישה ולהשית עליו פיצוי משמעותי.

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

א. 7 שנות מאסר שתחילתם מיום מעצרו 14.1.14.



## בית המשפט המחוזי בירושלים

תפ"ח 50739-01-14

לפני: כבוד השופט יעקב צבן, סגן נשיא  
כבוד השופט רפי כרמל  
כבוד השופטת רבקה פרידמן-פלדמן

ב. מאסר של 24 חודשים אותו ירצה אם יעבור במשך 3 שנים משחרורו עבירות מין במשפחה.

ג. מאסר של 12 חודשים אותו ירצה אם יעבור במשך 3 שנים משחרורו עבירה של פרסום חומר תועבה ובו דמותו של קטין.

ד. מאסר של 6 חודשים אותו ירצה אם יעבור במשך שנתיים משחרורו עבירה של החזקת חומר תועבה ובו דמותו של קטין.

ה. פיצוי בסך 20,000 ש"ח למתלוננת ופיצוי בסך 7,000 ש"ח לאחיינית, אשר ישולמו עד ליום 30.4.2015.

זכות ערעור לבית משפט עליון תוך 45 יום.

ניתן היום, ט"ו בטבת התשע"ה, 6 בינואר 2015, במעמד הצדדים.

רבקה פרידמן-פלדמן,  
שופטת

רפי כרמל, שופט

יעקב צבן, שופט  
[סג"ן - אב"ד]