

אוניברסיטת תל אביב

הפקולטה למשפטים

מבחן בקורס עבירות מין – נקודות לפתרון

סמסטר א', תשס"ח

מועד א', 10/2/2008

מרצה: השופט שלי טימן

חלק ראשון (סה"כ 60 נקודות)

סעיפי החוק בהם הורשע:

- אינוס בנסיבות מחמירות- סעיף 345(ב)(1) בנסיבות סעיף 345(א)(1) לחוה"ע.
- מעשה סדום בנסיבות מחמירות – סעיף 347(ב) בנסיבות סעיפים 345(ב)(1) ו- 345(א)(1) לחוה"ע.
- מעשה מגונה בנסיבות מחמירות – סעיף 348(ב) בנסיבות סעיף 345(ב)(1) לחוה"ע.

ההרשעה:

- הסייג של סעיף 353 לא חל במקרה דנן, כי לא הייתה הסכמה.
- בחינת יסודות עבירת אינוס בנסיבות מחמירות, מעשה סדום בנסיבות מחמירות ומעשה מגונה בנסיבות מחמירות והוכחה קצרה שכל היסודות העובדתיים התקיימו.
- היום לא נדרש יותר יסוד של כוח או איומים. אבל ניתן ללמוד מפס"ד שמרת ופס"ד רמת השרון לעניין זה, ששם קבעו שגם איום בחרס חברתי או הטלת קלון או חרפה ציבוריים ולא רק איום פיזי על שלומה של האישה או זולתה. כאן – איום שיספר לכולם שהיא "נותנת".
- חובת הנמקה על מנת להרשיע – סעיף 54א(ב) לפקודת הראיות.
- שאלות בדבר עברה המיני של מתלוננת – סעי' 2 לחוק לתיקון סדרי הדין (חקירת עדים) – מותר רק מטעמים מיוחדים שיירשמו. השאלה אם כאן היה מותר או לא... מותר היה לה לשתוק או אסור היה לשתוק?...

- גם אם קיימה יחסי מין עוד בגיל 12, כפי שעולה אולי משתיקתה ומעדותו של גדי – אין זאת אומרת שהיא לא נאנסה. הפסיקה מדברת אפילו על זונה שניתנת להיאנס. פס"ד בוגנים, פס"ד יורי דורוב, פס"ד לויטין.
- שאלת הסניגור על התנגדות או סגירת רגליים – לא נדרש יותר יסוד של התנגדות. מספיקה הבעת אי הסכמה.
- האם כאשר היא בכתה וביקשה שיחדל, זה אמור להספיק כדי לקיים את המחשבה הפלילית של דקל, והוא באמת הבין שהיא לא רוצה. לא די שהיא איננה מסכימה. צריך שאי ההסכמה תגיע לתודעתו של הבוועל. במקרה זה אפשר לטעון שהייתה מחשבה פלילית או לכל הפחות עצימת עיניים.
- הסכמה בעבר לקיום יחסי מין היא לא הסכמה אוטומטית גם כיום. פס"ד אוחנונה, פס"ד סיגמן.
- התנהגות אווילית – הליכה לישון אצלו בבית. פס"ד גרינוולד, פס"ד יהלום.
- מעיין לא הובאה להעיד.

המחלוקת והשופט המיעוט:

- המחלוקת היא בעניין מתן אמון במתלוננת או מתן אמון בנאשם.
- שופט המיעוט גם ייתמך בעדותו של גדי, שלא עולה בקנה אחד עם עדותה של סיוון, שחששה מדקל, שיפיץ עליה שמועה שהיא "נותנת". שהרי היא סיפרה בעצמה לגדי, שהיא מקיימת יחסי מין עם דקל מרצונה.
- מעדות גדי עולה שיחסה היה אמביוולנטי, והוא לא יכול היה להבין שאיננה רוצה (דעת המיעוט של השי קדמי בפס"ד אוחנינה).
- תמיכה נוספת היא הסתירה בין מה שהעידה היועצת החינוכית לבין כתב האישום. בכתב האישום מצוין כי איים שיחנוק את סיוון. היועצת העידה שסיוון סיפרה לה שהיה מצויד בסכין ואיים להרוג אותה. הסכין נעלמה מכתב האישום. השאלה אם ניתן להיתמך ראייתית בעדות היועצת. התייחסות לעובדה שסיוון הייתה קרת רוח, כאשר דיברה עם היועצת. אולי עולה בקנה אחד עם גרסתו של דקל, שרק מעלילה עליו. ומצד שני – כל מתלוננת מגיבה אחרת. יש קשת תגובות אפשריות.
- תמיכה נוספת היא שהיועצת העידה שסיוון שייכת לשולי החברה, שגדי סיפר שקיימה יחסי מין בעבר, ושסיוון סירבה לענות על השאלה הזו.

- הקטעים מהיומן אינם נושאים תאריך ולכן לא ברור באיזו תקופה נכתבו. זה יכול להיות יומנה של בחורה מתבגרת, שעוברת משברים. ביומן האישי לא כתוב במפורש מאומה על אונס.
- ניסתה להתקשר אליו לאחר הפרידה.

חלק שני (סה"כ 40 נקודות - 8 שאלות. כל שאלה 5 נקודות.)

1. ג.
2. ד.
3. ב.
4. ב.
5. ג.
6. ד.
7. א. היא התשובה הנכונה וקיבלה ניקוד מלא.
 מי שכתב ב. קיבל ניקוד חלקי של 2 נקודות, משום שאמנם התיקון הנכון הוא 24, אך רבים התבלבלו וסברו כי מדובר בתיקון 22. הסכמנו להתחשב.
8. ג.