

## ת"פ (תל אביב) 57440-11-21 - מדינת ישראל נ' שלום בר

ת"פ (תל-אביב-יפו) 57440-11-21 - מדינת ישראל נ' שלום בר ואח'שלום תל-אביב-יפו

ת"פ (תל-אביב-יפו) 57440-11-21

מדינת ישראל

נגד

1. שלום בר

2. הגולן 26 בע"מ

ע"י ב"כ עו"ד אלימלך קורצוויל

בית משפט השלום בתל-אביב-יפו - יפו

[30.06.2024]

כבוד השופט עלאא מסארווה

גזר דין

השתלשלות ההליך

הנאשמים הודו בכתב אישום מתוקן, במסגרת הסדר טיעון, בריבוי עבירות של מסירת ידיעות כוזבות או דוחות הכוללים ידיעות כוזבות, לפי סעיף 117(ב) לחוק מע"מ, וכן ריבוי עבירות של שימוש במרמה או תחבולה במטרה להתחמק ממס, עבירות לפי סעיף 117(ב) לחוק מע"מ. היקף העבירות לפי כתב האישום המתוקן (סכום המחדל הפלילי) עומד על 326,711 ₪.

כאן המקום לציין שהנאשם הסיר את המחדל באופן מלא ואף לטענתו שילם סכום העולה על סכום המחדל הפלילי (380,000 ש"ח).

לפי הסדר הטיעון אם הנאשמים יסירו את המחדל באופן מלא, התביעה תגביל עצמה לעונש בן 8 חודשי מאסר וענישה נלווית, לצד קנס סמלי לנאשמת 2. אחרת, הצדדים יטענו לעונש באופן חופשי. לאחר הכרעת הדין, הדיון נדחה תוך שהנאשם נשלח אל הממונה עבודות שירות לצורך קבלת חוות דעת לעניין התאמתו לסוג עונש זה.

חוות דעתו של הממונה על עבודות שירות לימדה על העדר כשירות לביצוע עונש מסוג זה, מסיבות רפואיות. בנסיבות אלה, בישיבה מיום 03.01.2024, עתר הסנגור לדחייה, על מנת "להמשיך לאפשר לו להסיר את המחדל ולעתור לעונש אחר שלא כולל מאסר בפועל כמתחייב ממצבו" של הנאשם שביקש דחייה לשנה לצורך הסרת חלק נוסף מהמחדלים.

בהחלטה מיום 03.01.2024 ציינתי:

"מדובר במקרה קשה. הממונה על עבודות השירות קבע כי הנאשם גאינו כשיר לעבודות שירות וזאת בשל "אי כשירות טוטלית מסיבות רפואיות". ברקע תחלואים רבים כפי המפורט בסעיף 5 לחוות הדעת.

הצדדים בתיק זה הגיעו להסדר שבכפוף להסרת מחדל מלאה, המאשימה תגביל עצמה ל- 8 חודשי מאסר, ואולם טרם עלה בידי הנאשם להסיר את המחדל באופן מלא. הסגור עותר לדחייה במהלכה ייעשה מאמץ להתקדם בתהליך הסרת המחדלים, ובמקביל, יבקש לשקול אלטרנטיבות עונשיות שלא כלולות מאסר בפועל. התביעה מתנגדת ומבקשת לטעון לעונש היום שבדעתה לבקש הפעלת מאסר בפועל של למעלה משנה. מדובר בתיק ישן יחסית. הנאשם הציע לדחות את הדיון לשנה. אינני יכול לקבל עתיר הזו, יש לחתור לסיום התיק. עם זאת, מסיבות הומניות אתן להגנה הזדמנות להתקדם בהסרת המחדלים ומשכך הטיעונים לעונש יידחו ליום 28/5/24 בשעה 11:30. לא יינתנו דחיות נוספות".

חוות דעת הממונה על עבודות שירות

כאמור, הנאשם נמצא בלתי כשיר, אי כשירות רפואית טוטאלית, בהיותו סובל מתסמונת ברוגדה (הפרעות קצב) שגורמות לדום לב, והוא מועמד להכנסת קוצב לב, לא מאוזן מבחינת כאבים עם קושי רב בתפקוד יומיומי. בשנת 2016 אובחנה אצל הנאשם מחלה לימפופרוליפרטיבית ולאחר שעבר טיפול כימותרפי הוא סובל מכאבים עזים. בחוות הדעת צוין "לצד אי מציאתו ככשיר לריצוי מאסר בע"ש, גם עומדת עמדת המועמד בעצמו, לפיה אינו מסוגל לעמוד פיזית בתנאים הנדרשים שכן הנאשם הבהיר לממונה כי בשל מכאוביו ומצבו הרפואי אינו מסוגל כלל לבצע עבודות שירות.

דיון והכרעה

הערכים המוגנים

עסקינן בעבירת מס לא טכנית - עבירות מסוג פשע. מדובר בעבירות כלכליות, המבוצעות מתוך רדיפת בצע, בניסיון להשיג רווחים קלים, על חשבון הציבור ולכן יש לשאוף לביטול אלמנט הכדאיות הכלכלית בביצוען. כתוצאה מביצוע העבירה נגרעו מקופת הציבור סכומי כסף משמעותיים. המעשים של הנאשמים היו אקטיביים בכך שניכו מס תשומות בידעין במטרה להתחמק ולהשתמט ממס, תוך ניצול שיטת הדיווח הנוהגת ויחסי האמון בין המדינה לבין הנישומים. מעבר לפגיעה בקופה הציבורית, עבירות מסוג זה פוגעות גם בעיקרון שוויון הנשיאה בנטל המס ובחשיבות שימור מנגנון הדיווחים לרשויות המס.

נסיבות ביצוע העבירה

על פי כתב האישום המתוקן הנאשם היה בעל מניות ודירקטור ב'חברת הגולן', חברה פרטית מוגבלת במניות אשר התאגדה בישראל על פי חוק החברות, ואשר נרשמה לעניין חוק מס ערך מוסף כעסק מורשה במע"מ בתחום "תמ"א 38 חברה קבלנית". בניגוד לחובתו, השמיט הנאשם עסקאות בסך 2,446,756 ₪ כולל מע"מ, לכל הפחות, אשר סכום המע"מ הנובע מהן הנו 326,711 ₪.

מדיניות הענישה

אפנה לפסיקה ממנה ניתן ללמוד על רמת הענישה הנוהגת בנסיבות דומות:

אך לפני מספר ימים ניתן פסק דינו של בית המשפט המחוזי בעפ"ג 63032-03-24 מדינת ישראל נגד אילן גורגי יעקב (2024), בו התקבל ערעור המדינה על קולת העונש שניתן על ידי, וזאת ביחס לעבירות דומות כשסכום המחדל עמד על 541,000 ₪. הנאשם שם לא הסיר את המחדל. תוך התחשבות רבה בהודאתו חרף קשיים ראייתיים, העדר עבר פלילי ושיקולים נוספים הסתפקתי בעונש מאסר בן 9 חודשי שירות. בית המשפט המחוזי המליץ לצדדים להסכים להחמרה בעונשו של המשיב שם לכדי 10 חודשי מאסר בפועל, תוך שבית המשפט הוסיף:

"די שנאמר כי נסיבות ההרשעה מחייבות אמירה מורמטיבית, שלפיה הענישה ההולמת היא מאסר לריצוי מאחורי סורג ובריח".

בעפ"ג 28641-02-23 פחר אלדין סיורי נגד רשות המסים (2023), נדחה ערעור הנאשם נגד חומרת העונש (מאסר בפועל למשך 10 חודשים) ביחס לעבירות דומות כשסכום המחדל עמד על כ- 474,000 ₪ עם הסרה חלקית ביותר של המחדל.

ברע"פ 2843/11 אבו עיד נגד מדינת ישראל, נדון עונש מאסר בפועל ממש בן 9 חודשים, לגבי סכום השתמטות בסך 875,000 ₪.

רע"פ 8100/18 אבו ניג'מה נגד מדינת ישראל, נדון בערכאות הדיוניות ל- 14 חודשי מאסר בפועל (נקבע מתחם 12-36 חודשי מאסר) וזאת ביחס לעבירות לפי סעיף 117(ב)(5) ו- 117(ב)(3) לחוק מע"מ, וכן בעבירות לפי סעיף 216(4) לפקודת מס הכנסה, כשסכום המחדל כמעט זהה לעניינו: 474,785 ₪. בקשת רשות ערעור נדחתה.

רע"פ 4987/18 אבו סעיד נגד מדינת ישראל, נדון בערכאות הדיוניות ל- 10 חודשי מאסר בפועל (נקבע מתחם 9-15 חודשי מאסר), וזאת ביחס לעבירות לפי סעיף 117(ב)(5) לחוק מע"מ, כשסכום ההשתמטות עמד על 418,490 ₪. בקשת רשות ערעור נדחתה.

רע"פ 1929/18 דניאל אריאלי נגד מדינת ישראל, נדון בערכאות הדיוניות ל- 10 חודשי מאסר בפועל (נקבע מתחם 9-18 חודשי מאסר), וזאת ביחס לעבירות לפי סעיפים 117(ב)(5) ו- 117(ב)(1), כשסכום ההשתמטות עמד על 281,404 ₪. בקשת רשות ערעור נדחתה.

ברע"פ 5938/18 אסרף נגד מדינת ישראל, נדון הנאשם בערכאות הדיוניות ל- 10 חודשי מאסר (נקבע מתחם 6-18 חודשי מאסר), וזאת ביחס לעבירות לפי סעיפים 117(ב)(5), 117(ב)(6) ו- 117(ב)(7) לחוק מע"מ, כשסכום המחדל עומד על 352,522 ₪. בקשת רשות ערעור נדחתה.

לאור האמור לעיל, מתחם העונש ההולם נע בין מספר חודשי מאסר שיכול שירוצו בעבודות שירות ועד 15 חודשי מאסר.

אשר למתחם הקנס, יש להתחשב בחומרת העבירה, סכום המס, אך גם ביכולתו הכלכלית של הנאשם, ובמאמציו להסיר את המחדלים. תוך התחשבות בשיקולים השונים, אני קובע כי מתחם הקנס נע בין 10,000-30,000 ₪. העונש המתאים לנאשם

בתוך המתחם, יש להתחשב במצבו הרפואי של הנאשם, כפי העולה מחוות דעתו של הממונה על עבודות שירות. עם זאת, אין מדובר בשיקול בלעדי או מכריע שעל פיו תיקבע השורה האחרונה של הענישה. שיקול זה יכול להביא להסטת העונש בתוך המתחם, אך איננו יכול, בנסיבות תיק זה, להביא לסטייה ממנו.

אשר לנסיבות האישיות, מדובר בבן 53, נעדר עבר פלילי, גרוש ואב לארבעה ילדים, אינו עובד בשל מחלתו, שעשה מאמצים להסיר את המחדלים. לפי ההסכמה שבין הצדדים, והצהרת התביעה בדיון מיום 28.5.24 יש לראות בנאשם כמי שהסיר את המחדלים בתיק (ראו עמ' 12, שורה 1 ואילך).  
כמו כן לדבריו של הנאשם, אף שילם מעבר לסכום המחדל הפלילי המוסכם.  
לגבי משך תקופת המאסר, לקחתי בחשבון שמדובר במאסר בפועל ממש, לאחר שהאפשרות לעבודות שירות נשללה מסיבות רפואיות.

מכאן המסקנה שנכון להשית על הנאשם עונש ברף התחתון שבמתחם.  
אשר על כן, אני גוזר על הנאשמים את העונשים הבאים:  
לנאשם 1:

א. מאסר בפועל למשך 4 חודשים, בניכוי ימי מעצרו.

ב. מאסר למשך 4 חודשים, ואולם הנאשם לא יישא עונש זה אלא אם תוך שנתיים יעבור עבירות מסוג פשע לפי חוק מע"מ.

ג. קנס בסך 10,000 ₪ או 3 חודשי מאסר תמורתו. הקנס ישולם ב- 10 תשלומים שווים, חודשיים ורצופים, החל מיום 01.10.2024 ובהמשך בכל לחודש שלאחריו. אי תשלום שיעור משיעורי הקנס תעמוד יתרת הקנס לפירעון מיידי.

ד. אני מטיל על הנאשם התחייבות כספית בסכום של 10,000 ₪ (ההתחייבות ניתנה בעל פה לפי התיקון), להימנע במשך שנתיים מעבירה שבה הורשע.

לנאשמת 2: קנס סמלי בסך 1 ₪ שישולם עד ליום 1.9.24.

ניתן צו כללי למוצגים לפי שיקול דעת קצין המשטרה. המוצגים יחולטו/יושמדו/יושבו לבעליהם עפ"י החלטת קצין משטרה.

ככל שהופקד פיקדון בתיק או בתיק המעצרים הקשור לתיק זה ובהעדר מניעה על פי דין, יוחזר הפיקדון למפקיד או לידי מי מטעמו עפ"י ייפוי כוח.

החוב מועבר למרכז לגביית קנסות, אגרות והוצאות ברשות האכיפה והגבייה, בהתאם למועדים והתשלומים שקבע בית המשפט.

ניתן יהיה לשלם את הקנס כעבור שלושה ימים מיום מתן גזר הדין לחשבון המרכז לגביית קנסות, אגרות והוצאות ברשות האכיפה והגבייה באחת מהדרכים הבאות:

- בכרטיס אשראי - באתר המקוון של רשות האכיפה והגבייה, [www.eca.gov.il](http://www.eca.gov.il)
  - מוקד שירות טלפוני בשירות עצמי (מרכז גבייה) - בטלפון \*35592 או בטלפון \*35592-\*\*\*\*\*
  - במזומן בכל סניף של בנק הדואר - בהצגת תעודת זהות בלבד (אין צורך בשוברי תשלום).
- המרשם הפלילי מושב לידיה הנאמנות של התביעה.

זכות ערעור לבית משפט המחוזי בתוך 45 ימים מהיום.

המזכירות תעביר העתק לממונה על עבודות השירות.

ניתן היום, כ"ד סיוון תשפ"ד, 30 יוני 2024, במעמד הצדדים.