

עפ"ג 73220/01/19 - שמואל מזרחי נגד מדינת ישראל, אגף המכס והמע"מ

בית המשפט המחוזי בירושלים בשבתו כבית-משפט לערעורים פליליים
לפני כב' השופט רפי כרמל, אב"ד
כב' השופטת שירלי רנר
כב' השופטת חגית מאק-קלמנוביץ

עפ"ג 73220-01-19

המערער	שמואל מזרחי
נגד	ע"י ב"כ עו"ד משה חן
המשיבה	מדינת ישראל
	אגף המכס והמע"מ

פסק דין

**ערעור על גזר דינו של בית משפט השלום בירושלים (כב' השופט ירון מינטקביץ) מיום 24.12.18
בת"פ 26585-08-16.**

כללי

1. המערער הורשע על יסוד הודאתו בכתב אישום מתוקן בניכוי תשומות ללא מסמך כדין ושימוש במרמה ותחבולה, ונדון ל - 15 חודשי מאסר בפועל, 5 חודשי מאסר על תנאי ו - 3 חודשי מאסר על תנאי וקנס בסך 40,000 ₪. הערעור מופנה כנגד חומרת עונש המאסר בפועל.
2. מאז שנת 1996 היה המערער בעליו ומנהלו של עסק לביצוע עבודות בניה ושיפוץ, אשר נרשם כעוסק מורשה. ואלה המעשים: בתקופה שבין חודש ספטמבר 2011 ועד חודש דצמבר 2013 ניכה הנאשם תשומות מס בסכום כולל של 766,648 ש"ח באמצעות 170 חשבוניות פיקטיביות, על שמותיהם של שמונה עוסקים שונים, עימם לא ביצע כל עסקה. בנוסף, המערער הוציא שיקים על שמותיהם של ששה מבין אותם העוסקים, על מנת שהנהלת החשבונות של העסק תשקף מצג כוזב, כאילו שילם לאותם עוסקים כנגד החשבוניות שקיבל מהם. בפועל, השיקים נפרעו על ידי המערער בעצמו או על ידי אחרים, אשר אינם קשורים לאותם עוסקים.
3. הודאת המערער באה במסגרתו של הסדר טיעון, לפיו תוקן כתב האישום והמערער הודה והורשע. לענין העונש

הוסכם בין הצדדים, כי ככל שיסיר המערער את מחדליו תעתור המשיבה לעונש של עשרה חודשי מאסר בפועל ועונשים נלווים. עוד הוסכם, כי ככל שהמערער לא יסיר את המחדלים תעתור המשיבה לעונש של עשרים חודשי מאסר ועונשים נלווים. על פי שתי החלופות הוסכם כי המערער יטען לעונש באופן חופשי.

טענות הצדדים

4. ב"כ המערער עותר להקלת עונשו של המערער, כך שלא יכלול מאסר בפועל או שהמאסר ירוצה בעבודות שירות. לעמדתו, העונשים שהוטלו בגזר הדין הינם מחמירים, שכן המערער הינו אדם נורמטיבי לחלוטין שכשל בשימוש בחשבוניות כיסוי כדי להציג הוצאות אמיתיות שהיו לו, אחרת היה נדרש לשלם מס על רווחים שלא הרוויח. הסנגור טוען כי המערער ניכה תשומות ע"י חשבוניות של אחרים, שלא עבד עבורם, שהיוו את ההוצאות האמיתיות שהיו לו בפרויקטים שכן ביצע ולא הוכח כי אותם עוסקים שקיבלו את החשבוניות אלו לא שילמו עליהם מע"מ כדין. לפיכך, לא נגרם נזק לקופה הציבורית. למערער לא היתה כוונה לרמות את רשויות המס, ועל החשבוניות כבר שולם פעמיים המע"מ: פעם אחת ע"י אלו שקיבלו את הכסף עבור החשבוניות ופעם נוספת ע"י הסרת המחדל ע"י המערער. המערער הסיר חלק גדול מהמחדל ומתעתד להסיר את יתרת המחדל בתוך זמן קצר. אי הסרת המחדל עד למועד מתן גזר הדין נבע משינוי בעמדת מע"מ בהליך הפש"ר, שכיום כבר הוסדר. המערער שיתף פעולה באופן מלא עם חוקריו, הוא הודה במיוחס לו, ביצוע העבירות הוא כישלון חד פעמי שלו, כיום מצבו הכלכלי הינו בכי רע, המערער פשט רגל, כל נכסיו הועברו לקופת פשיטת הרגל כדי לשלם חובות לנושים וכדי להסיר את המחדל. המערער הוסיף כי מאחר ובינתיים המחדל כמעט הוסר, ובבית משפט קמא הגיעו הצדדים להסכמה כי אם יוסר המחדל, המאשימה תסתפק בעשרה חודשי מאסר בפועל, ניתן עתה לגזור עליו עונש של שישה חודשי מאסר בעבודות שירות.

ב"כ המשיבה טענה כי המערער הודה בכתב האישום ואין לקבל טענותיו לעניין טיב החשבוניות. באשר להסכמה - ניתנה למערער שהות בת שנתיים, המחדל לא הוסר עובר לגזר הדין ועל כן נגזר דינו בהתאם. כיום, למעט 50,000 ₪, כל קרן המס שולמה. על כן, עמדת המאשימה כיום, לפני משורת הדין, הנה לעשרה חודשי מאסר ויתר הרכיבים יעמדו על כנם. עונשו של המערער אמור להיקבע בתוך המתחם ולא מחוצה ל, ובאה הפניה לפסיקה לפיה גם מקום שמוסר המחדל - ניתן לגזור מאסר בפועל.

תסקיר שירות המבחן

5. מתסקיר שירות המבחן שנערך בעניינו של המערער עולה כי הינו בן 49 שנים, נשוי ואב לשלושה ילדים, עובד שכיר כמנהל עבודה בחברת שיפוצים, בעברו ארבע הרשעות קודמות בין השנים 1989-2006, אשר התיישנו ולא תלויים ועומדים נגדו תיקים פליליים חדשים. שירות המבחן התרשם כי בבסיס ביצוע העבירות ועברו הפלילי קיים דפוס גרסיבי חוזר של התמודדות בלתי בונה עם מצוקותיו. ביחס לביצוע העבירות עלה טשטוש וצמצום חלקים בעייתיים בהתנהגותו, קושי לבחון את המניעים לה. שירות המבחן נמנע מהמלצה טיפולית בעניינו נוכח הרושם כי בשלב זה בחייו הוא נעדר בשלות להפיק תועלת מהתערבות טיפולית. הומלץ להטיל עונש של מאסר בעבודות שירות לצד מאסר על תנאי והתחייבות כספית.

דין

6. לזכות המערער עומדת הודאתו במיוחס לו, שהביאה לחיסכון בזמן שיפוטי ולייעול ההליכים, האחריות שלקח על המעשים, הבעת חרטה, והסרת עיקר חלק המחדל. מאידך, לחובת המערער נזקפת חומרת העבירות שביצע, שימוש בלא פחות מ- 170 חשבוניות פיקטיביות השייכות לשמונה חברות שונות לאורך תקופה של כשנתיים וגובה הסכומים שנמנע המערער מלשלם כדין. התנהלות זו מלמדת שאין מדובר במעידה רגעית מצד המערער, כפי שטען סנגורו. לא זו אף זו, המערער פעל בתחכום ובעורמה ומשך מחשבונו שיקים לזכות העוסקים שעל שמותיהם הוצאו החשבוניות במטרה להסוות את העובדה שמדובר בחשבוניות פיקטיביות ולהציג כאילו ביצע עימם עסקאות אמת. אופן פעולה זה, שלא ניתן לו הסבר הגיוני, שולל את טענת הסנגור לפיה המערער לא התכוון להעלים מיסים. בית משפט קמא עמד על הערכים המוגנים שנפגעו ממעשיו של המערער, על מידת הפגיעה הגבוהה בהם. חשוב להדגיש כי אין הבדל ממשי בין מי שמתחמק מתשלום מס לבין מי ששולח יד לרכוש חברו. מדובר בשליחת יד לקופה הציבורית, הפוגעת בערך השוויון בנטל המס ובאמון הציבור במערכת המיסוי. בצד הודאתו בכתב האישום, עמדתו של המערער מצמצמת את אחריותו ואת חומרת מעשיו. בית משפט קמא פירט בגזר דינו את הארכות הרבות שניתנו למערער לתשלום חובו והסרת המחדל.

בנסיבות העניין, לאור הסרת המחדל והסכמת המאשימה לחזור להסכמתה המקורית, הערער מתקבל במובן זה שעונש המאסר בפועל יעמוד על עשרה חודשים בפועל. יתר חלקי גזר הדין יעמדו בעינם.

המערער יתייצב לריצוי עונש המאסר ביום 18/8/19 עד השעה 10:00 בבית המעצר ניצן.

ניתן היום, י"ג תמוז תשע"ט, 16 יולי 2019, במעמד ב"כ המערער, המערער וב"כ המשיבה.

חגית מאק-קלמנוביץ, שופטת

שירלי רנר, שופטת

רפי כרמל, שופט, אב"ד