

עפ"ג 33950/07 - רם אברהם נחליאלי נגד מדינת ישראל

בתי משפט

עפ"ג 19-07-33950

בית המשפט המחויז ירושלים

23 פברואר 2021

לפני כבוד השופטים: רבקה פרידמן-פלדמן, אלי אברבנאל, חיה
זנדברג

המעורער

Ram Avraham Nahliali

המשיבה

מדינת ישראל

ג ג ז

פסק דין

השופטת רבקה פרידמן-פלדמן:

ערעור על גזר דיןו של בית-משפט השלום בירושלים (כב' השופט ירון מינטקוביץ) בת"פ 18-10-15712 מיום 2.6.2019

הכרעת הדין

1. המערער הורשע על פי הודהתו, במסגרת הסדר טיעון, בעבירה של פעולה במטרה להביא לכך שאדם אחר יתחמק או ישתempt מתשלום מס בנסיבות חמימות, עבירה לפי סעיף 117(ב1) לחוק מס ערף מוסף, התשל"ז-1975 ביחד עם סעיף 117(ב2)(3) לחוק מס ערף מוסף; וכן בעבירות של הכתנת פנקסי חשבונות כוזבים בכונה להתחמק ממנו או לעזור לאחר להתחמק ממנו, עבירה לפי סעיף 220(4) לפקודת מס הכנסה [נוסח חדש].

2. לפי עובדות כתוב האישום בהן הודה המערער, המערער עסוק במשך שנים שירות הניהלת חשבונות. בין השנים 2013-2014 המערער העניק שירות הניהלת חשבונות למיכאל (מיקי) גילון ענתבי (להלן - ענתבי) עבור שתי חברות, חברת מ.ט.ר. וחברת גולדנאוור.

3. בהתאם להנחייתו של ענתבי פעל המערער לקבלת חשבונות פיקטיביות שלושה ספקים, הנחותן חשבונות שהוצאו כדין לחברות מ.ט.ר. וולדנאוור, גם שהحسابות הוצאו מבלי שbowcuו העסקאות הרלוונטיות להוצאה החשבונות. המערער פעל לרישומן של החשבונות הפיקטיביות בספריה החברות מ.ט.ר. וולדנאוור ושל הן משקפות הוצאות אמת. סכום החשבונות הפיקטיביות שקיבלה חברת מ.ט.ר. הוא 15,915LN, וסכום המע"מ בגין הוא 30,380,561LN. סכום החשבונות הפיקטיביות שקיבלה גולדנאוור הוא 18,459,710LN, וסכום המע"מ בגין הוא 2,815,888LN. המערער רשם את החשבונות הפיקטיביות למ.ט.ר. ולולדנאוור ב-12 דיווחים תקופתיים של החברות למנהל מס ערף.

4. בנוסף, בהנחיית ענתבי הגיע המערער 31 דוחות מע"מ בשם הספקים הנ"ל למורות שלא היה מנהל עמוד 1

החשבונות שלהם. בהנחיית ענתבי, רשם המערער בכל אחד מ-31 דוחות המע"מ של הספקים סכומיי USEKAOT ותשומות כזבים, שסכוימה היו דומים או זהים לסכום החשבוניות הפיקטיביות שיצאו על-שם הספק באותו חדש לחברות מ.ט.ר. גולדנאוור. בנוסף, בהתאם להנחייתו של ענתבי, פעל המערער לרשום של תשומות בדו"חות המע"מ התקופתיים של חברת גולדנאוור מבלי שהיא בגין כל מסמך כנדרש, וזאת כאשר סכום המע"מ הנובע מהתשומות הללו הוא 8,991,893 ₪.

5. בסיכומו של דבר, המערער פעל במטרה להביא לכך לחברת מ.ט.ר. לחברת גולדנאוור תחמקנה מתשלום מס ערך נוסף בסך של 186,312,176 ₪. כמו כן, בשנת המשך 2013 ו-2014 המערער הכן וקיים פנקסי חשבונות כזבים בمزיד ובכוונה לעזור לחברות מ.ט.ר. גולדנאוור להתחמק ממיס בגין הכנסה של 186,312,176 ₪.

גזר דין

6. בית-המשפט קמא קבע כי מתחתן העונש ההולם את מעשיו של המערער נע בין 4 ל-8 שנות מאסר, וכי המערער מצוי בחלקו התחתון של המתחם.
7. לפיך, גזר בית-המשפט קמא את דיןו של המערער לארבע שנים מאסר בפועל, מאסר מותנה וקנס בסך 50,000 ₪.
8. על גזר דין זה, ובפרט על רכיב המאסר בפועל, הוגש הערעור הנוכחי.

הערעור

9. בערעור טענו בא-כוח המערער כי יש להקל בעונשו בשל נסיבותיו האישיות הקשות, בשל כך שעונשו חמור יותר בהשוואה לעונשים של מעורבים אחרים בפרשה (המצצע העיקרי, ענתבי, עזב את הארץ ביום 24.1.2014 ומאז לא שב לגבולותיה). עוד טענו בא-כוח המערער כי בית-המשפט קמא טעה בקביעת המתחם, וכי בכך היה שחרף התחתון של המתחם יהיה נמוך יותר. בהקשר זה נטען על-ידם כי המערער לא הרוויח דבר מהפרשייה הזולת שכר חודשי של כ-1,500 ₪ כמנהל חשבונות.

10. מנגד, ב"כ המדינה טען שדין הערעור להידחות. לעומת זאת, לא נפלה טעות בגזר דיןו של בית-המשפט קמא, ואין עילה להטרבותה של ערכתה הערעור. לטענתו, הנסיבות האישיות של המערער נשקלו על-ידי בית-המשפט קמא, והן שהביאו לכך שעונשו נגזר על הצד הנמוך. עוד טען ב"כ המדינה כי נסיבות המקירה של המעורבים האחרים בפרשה היו שונות, בפרט מבחינת סכומי המשך, ומכאן הענישה השונה.

المعורבים האחרים בפרשה

11. הועמדו לעוננו גזרי הדין של מעורבים נוספים בפרשה, מהם עלתה התמונה שתפורט להלן, אשר עדמה לנגד עינינו בעת בוחינת טיעוני הצדדים בעניין.
12. ת"פ 15-11-6912 נחמני - נחמני שימש כמנהל עסק הנוטן שירותי מطبع (צ'ינגי). בתקופה שבין

ינואר 2014 לינואר 2015 קיבל נחמני לידי מהירש (מעורב נוסף בפרשה) המחזאות בסך כולל של לפחות 49,592,206 ₪ שנרשמו לפיקודת חברות מ.ט.ר. וחברת גלנDAOar. נחמני רשם את המחזאות בכרטיסים שפתוח בעסק כדי ליצור מצג לפי החברות מקבלות שירות מהעסק, למרות שלא כך היה. נחמני לא דיווח על כך לרשות להלבנת הון חרף חובת הדיווח המוטלת עליו, ופעולותיו נועד להסota את העובדה שהחברות מ.ט.ר. וגלנDAOar אינן הבעלים האמיתיים של הכספיים. דינו של נחמני נגזר לששה חודשי מאסר בפועל לריצוי בעבודות שירות; מאסר מותנה; כסם בסך 40,000 ₪; וחילוט סך של 1.7 מיליון ₪.

ת"פ 16-08-35256 **דינו** - דינו קיבל נתונים כזבים מאלכס הירש שיש לרשות בחשבוניות הפיקטיביות. על-פי הנחיית ענתבי העביר דינו את הנתונים הללו למעורבים נוספים בפרשה, שבהסתמך עליהם הפיקו בחשבוניות פיקטיביות וקבלות כזבות על-שם גלנDAOar. דינו גבה עמלה מחלוקת מהגורמים להם העביר את החשבוניות הפיקטיביות, וניתב את הכספיים בהתאם להנחיות שקיבל מענתבי. הסכום הכלול של החשבוניות עמד על 28,388,410 ₪, וסכום המע"מ הכלול בהם עמד על 4,330,437 ₪. המעשים היו הפה של פיקודת מס הכנסה בסך כולל של 24,057,973 ₪. בנוסף, דינו הורשע בעבירות על חוק איסור הלבנת הון בשל כך שחתם בצ'ינגן' של נחמני, בהתאם להנחיותיו של ענתבי, על הצהרות כזבות לפיהן הוא פועל עבור החברות מ.ט.ר. וגלנDAOar מקבלות שירות מהצ'ינגן'. בגין פעילותם בחברות מ.ט.ר. וגלנDAOar קיבל דינו שכר חודשי במזומנים, שלא דוח במלואו לרשות המסע. גובה השכר שלא דוח עמד על לא פחות מ-85,830 ₪. דינו של דינו נגזר למאסר בפועל ל-28 חודשים, מאסר מותנה וכסם בסך 90,000 ₪ (בערךו הופחת הקנס ב-30,000 ₪, וכן נקבעה חיפוי מסויימת בין עונש המאסר שנגזר עליו לבין עבירות המס לבין עונש המאסר שנגזר עליו בתיק שצירף, עפ"ג 18-01-29324).

ת"פ 16-02-15 **hirsh** - הירש ואלגי'רשי היו בעלי מנויות ומנהליה של חברת גולד פאר דלקים בע"מ. הירש היה הרוח החיה בחברה. הירש קשור עם ענתבי להוציא חשבוניות פיקטיביות לחברת מ.ט.ר. ולחברת גלנDAOar. סך החשבוניות הפיקטיביות שהירש רשם על-שם חברת מ.ט.ר. וחברת גלנDAOar עמד על 47,189,858 ₪ וסכום המע"מ בגין הוא 7,198,154 ₪. בפועל, התהמקו הירש וחברת גולד מתשלום מע"מ בסך 6,409,494 ₪. כמו כן, הירש פעל להוצאה חשבוניות פיקטיביות על-שם מ.ט.ר. בסך 2,694,119 ₪, וכן התהמק מתשלום מע"מ בסך 393,662 ₪. הירש הורשע הון בעבירות לפי דינו המס הן בעבירות לפי חוק הלבנת הון. דינו של הירש נגזר ל-72 חודשים, למאסר מותנה ולקנס בסך 500,000 ₪.

ת"פ 16-03-47436 **אלגי'רשי** - העבירות שייחסו לאלגי'רשי נבעו ברובן מהיות בעל מנויות ומנהל פועל בחברת גולד. דינו נגזר ל-12 חודשים, למאסר בפועל, מאסר מותנה וקנס בסך 100,000 ₪.

ת"פ 15-02-16449 **חמידיאן** - חמידיאן היה מושעה חתימה בחברת ח.א. דיזל האומן (2009) בע"מ. חמידיאן קשור עם ענתבי, וקיבל 16 חשבוניות פיקטיביות מחברת מ.ט.ר. הנחיזים כאילו הוצאו לחברת ח.א. דיזל, הגם שלא בוצעה בקשר אליהם עסקה. סך החשבוניות הפיקטיביות הגיע ל- 18,991,867 ₪, וסכום המע"מ בגין הוא 2,897,065 ₪. כמו כן, חמידיאן ביחד עם אחרים מטעמו של ענתבי הוציאו 54 חשבוניות פיקטיביות על שם חברת גלנDAOar, בסך כולל של 33,696,033 ₪, וסכום המע"מ הנובע בגין הוא 7,123,124 ₪. תמורה הוצאה החשבוניות הפיקטיביות העביר חמידיאן מיד חדש לדינו (שפועל מעתם ענתבי)عمالות בסך של 150,000 ₪. כמו כן, חמידיאן הורשע בניהול פנקסי חשבונות כזבים כדי להתהמק מתשלום מס בסך 65,867,900 ₪. דינו של חמידיאן נגזר ל-45 חודשים, למאסר מותנה וקנס בסך 151,000 ₪.

17. נראה כי בית המשפט קמא סבר כי המערער מצו' בתווך בין המעורב החמור בפרשה (הירש), למעורבים החמורים פחות בפרשה (אלג'רושי, דינו ונחמני), ועונשו קרוב לעונש המאסר שנגזר על חמידיאן. לעומת זאת, בא-כוח המערער סברו כי ענינו של המערער קרוב יותר לעוננים של המעורבים החמורים פחות, שדין נגזר ל-28 חודשים מאסר (דינו), 12 חודשים מאסר (אלג'רושי), ו-6 חודשים מאסר לRICTI בעבודות שירות (נחמני).

תקסיר שירות המבחן

18. נכון חלוף הזמן מאז הגשת הערעור, נתקש שירות המבחן להגיש תקסיר בענינו של המערער. מתסקיר מיום 18.11.2020, עולה כי המערער כiom בן 71, מתגורר עם אשתו, שאינה בקשר הירושה, ומסיע לה. הנאשם סובל ממצב בריאותי מורכב.

שירות המבחן התייחס בתסקיר להרשעתו הקודמת של המערער בעבירות דומות, וליחסו של המערער לעבירות. מהتسκיר עולה כי על אף חלוף הזמן מאז גזר הדין, ולצד הצהרות מילוליות של המערער כי כiom הוא מבין שעשה טעות וכי הוא מצר על התנהגותם, המערער מגלה קושי בהתבוננות אישית לבחינת הרקע העומד בסיס התנהגותו, והוא אף שלל כוונות פליליות. שירות המבחן העריך כי הרקע לביצוע העבירות, כמו גם תפיסתו העצמית של המערערcadmus מתקף באופן תקין, תוך שימוש המשמעות הפלילית של מעשי, עשויים להוות גורמי סיכון לגילוי דפוסים מרמותיים נוספים ולהישנות התנהגות עוברת חוק. מנגד, נראה כי ההליך המשפטי חידד למערער את גבולות המותר וה אסור והוא ביטה רצון לעבור הליך טיפול, ואלה מהווים גורמי סיכון להימנעות מהתנהגות דומה בעתיד.

שירות המבחן המליץ לשקלול הליך שיקומי במסגרת הקהילה, לצד עונשה של מאסר לRICTI בעבודות שירות. לחילופין, וככל שרכיב המאסר ישאר על כנו, הומלץ להתחשב בכל האמור לעיל, להפנות תשומת לב שב"ס למצבו הירושה של המערער, ולבוחן שילובו של המערער בהליך טיפול במתאים במסגרת מאסרו.

השלמת טיעוני הצדדים

19. בעקבות הגשת התסקיר, השלימו הצדדים טיעוניים בערעורו.

ב"כ המערער טענו כי האמור בתסקיר מחזק את המסקנה העומדת בסיס הערעור, לפיה בית-משפט קמא החמיר יתר על המידה עם המערער ויש להפחית את העונש שנגזר עליו. עוד נטען כי לסוגיית השיקום חשיבות מכרעת בקביעת העונש; כי שירות המבחן, שהוא הגורם המקצועני, מביע דעתו החיובית באשר לסיכוי שיקומו של המערער; וכי מצבם הירושה של המערער ורعيיתו מצדיקים אף הם הקלה בעונשו, וגזרת עונש מאסר לRICTI בעבודות שירות, לצד קבלת טיפול בקהילה. לטיעוני ב"כ המערער צורפו מסמכים רפואיים בענינים של המערער ורعيיתו.

ב"כ המשיבה טען כי אין באמור בתסקיר כדי להצדיק התעverbות בעונש שנגזר בית-משפט קמא על המערער. נטען כי מתסקיר שירות המבחן עולה שהמערער הנה "עריין" מרמה רצידוויסטי, אשר אינו לוקח אחריות על מעשיו"; וכי בנסיבות העניין אין מקום לשיקולי שיקום. כן נטען כי בעבירות הנדרנות, ובאדם "שהמרמה היא דרך חיים עבורי", מסגרת שיקומית אינה רלוונטית.

- .20. דין הערעור להתקבל במובן שיפורט להלן.
- .21. לעומתם של בא-כוח המערער נפלה טעונה בגין דיןו של בית-המשפט קמא בקובען כדלקמן:
- "נתתי דעתך לטענה, כי הנאשם פעל כפי שפועל בעבר שכר טרחה חודשי של 1,500 ש"ח - אך התקשתי לקבללה. אין לנו לנו זה אחזקה בעבודות האישום ולא הוצאה לו כל ראה. מנגד אbehair, כי אין טענה שהנאשם הרווחת סכומים הכספיים למס השוחמטו במרמה. בשורה התחרונה, אין לדעת כמה הרווחת הנאשם כתוצאה מביצוע המעשים, שהרי אין דרך של מפיizi' חשבונות כזבות לנחל רישום אמת ביחס לאופן חלוקת הרווחים ביניהם, או הוצאות שהוציאו במהלך פעילותם" (עמ' 3-4 לגבי דין).
- .22. לטענת בא-כוח המעררים, מכיוון שבכתב האישום לא כלללה כל טענה שהוא בונגע לרוח שהפיק המערער מהחשבוניות הפיקטיביות זולת תשולם שכרו מנהל חשבונות, אז היה על בית-המשפט להניח לשובתו כי אכן כך הוא; לא היה מקום להנחה המובלעת בדברי בית-המשפט קמא, לפיה המערער הרווחת סכומים מסוימים מהחשבוניות הפיקטיביות האמורות העולות על שכר טרחתו, גם אם סכומים אלה אינם קרוביים (גם לעומתם בית-המשפט קמא לסקיים המס השוחמטו).
- .23. ישנו טעם מסוים בטיעון זה של בא-כוח המעררים. אכן, בעוד שבונגע לדיןו כתב האישום כלל התייחסות מפורשת לכך שבגין מעשי הנוגעים לפרשייה קיבל שכר שאינו פחות מ-85,830 ל"נ (עמ' 40 לגבי דין), הרי כתב האישום בעניינו של המערער - שאינו בעל מנויות או מנהל במיל' חברות הרלוונטיות - שותק בסוגיה זו. כל שנאמר בכתב האישום הוא כי "בתקופה הרלוונטית לכתב האישום עסוק הנאשם במתן שירות הנהלת חשבונות, בין היתר לחברות מ.ט.ר. וגלנדאוואר" (פסקה 1 לכתב האישום).
- .24. נמצא, כאמור, כי יכול שיש טעם מסוים בטיעוני המערער לפיהם הוא זכאי לכך שנקודת המוצא תהיה כי הוא לא קיבל שכר עבור פעולותיו זולות שכר עבודתו מנהל חשבונות.
- .25. לכך מצטרפת העובדה שעונשו של המערער נגזר ארבע שנים מאסר, שהן 48 חודשים, וعونשו של חמדיין נגזר ל-45 חודשים מאסר. זאת, בשעה ש חמדיין פעל כמורשה חתימה בחברה הרלוונטית, והוא אף הורשע בקשרית קשר עם ענתבי.
- .26. בנסיבות אלו, נראה שהנכון הוא כי הרף התחתון של מתחם העונשה בעניינו של המערער עומד על 3 שנים מאסר.
- .27. בית-המשפט קמא קבע כי יש למקם את המערער בחלקו התחתון של המתחם. קבעה זו בדיון יסודה, וגם המדינה לא חלקה על כך. בהקשר זה תזכיר הodatato של המערער, אף שירות המבחן התרשם שהמערער מטשטש את המשמעות הפלילית של מעשיו ואת הביעיות שבהם; נסיבותו האישיות של המערער, שהוא כיום בן 71, הוא אינו עובד עוד במקצועו כך שהחשש להישנות העברות עליו-ידו נmor; מצבו הבריאותי קשה, ומצבה הבריאותי של אשתו הוא סoud, קשה מאד. מפאת צנעת הפרט לא נפרט את הדברים, אך ראיינו לייחס להם משקל, כפי שעשה גם בית-המשפט קמא; וחולף הזמן מאז הגשת הערעור.

.28 לפיכך, משנקב עי הרף התחתון של המתחם עומד על 3 שנים מאסר, וכי המערער מצוי בחלקו התחתון של מתחם זה, יש מקום לקבל את הערעור ולהורות כי רכיב המאסר בפועל שנגזר על המערער יעמוד על 3 שנים מאסר. שאר חלקי גזר הדין ישארו ללא שינוי.

רבקה פרידמן-פלדמן, שופטת

השופטת חייה זנדברג:

מסכימה.

חיה זנדברג, שופטת

השופט אלן אברבנאל:

.29 לא אוכל להצטרף לuemdatn של חברותי.

עונשו של המערער נגזר לארבע שנים מאסר בפועל ולעונשים נוספים, לאחר שהורשע בשורה של עבירות מס הקשורות בשימוש כוזב בחשבונות פיקטיביות, שהוצאו בגין עסקאות שלא היו ולא נבראו בהיקף נרחב ביותר.

המערער פעל כך באופן שיטתי. נסיבותה של העבירות שבנה הורשע, חמורות מלאה של מעורבים אחרים בפרשא שדים נגזר לעונש קל מזה שהוטל עליו, ומשכך אין מקום להקללה בדיינו בשל כך.

מתחם העונש ההולם שננקב עי גזר דין אינו על הצד המחייב. עיון בפסקה מעלה כי בגין עבירות מס בדרגת חומרה שכזו נקבעים מתחמי עונישה חמורות מזה שננקב בעניינו של המערער.

לענין התייחסותו של בית המשפט קמא לטובת ההנאה שהפיק המערער כתוצאה מה Hebiorot, אני סבור כי יש להסיק מסקנה כלשהי מקביעה בית המשפט כי לא הוצאה לפני ראייה בעניין זה, וכי "בשורה התחתונה, אין לדעת כמה הרווית הנאשם כתועאה מבוצע המעשימים". זאת ועוד, אף אם נמצאה מנוקדת ההנחה כי טובת ההנאה שהפיק המערער מה Hebiorot נמוכה נטען על ידו, אין בכך כדי לשנות את המסקנה כי מתחם העונש ההולם שננקב בעניינו על ידי בית המשפט קמא מקל באופן יחסוי.

אשר לעונשו של המערער, אף שלחובתו שלוש הרשעות קודמות Hebiorot דומות, שבгинן אחת מהן אף ריצה עונש מאסר בעבודות שירות, בחר בית המשפט קמא לקבוע את עונשו של המערער בתחתית המתחם. בכך זכה המערער להקללה נוספת תוך מתן משקל רב לנסיבותו האישיות.

כידוע אין דרך של ערכאת הערעור לגזר מחדש מחדש את העונש שננקב בערכאה הראשונה, והוא עושה כן רק במקרים חריגים שבהם עולה שגיאה בולטות מגזר דין. עונש המאסר שנגזר על המערער אינו נוטה לחומרה, וממילא אינו מצדיק

את התערבותה של ערכאת הערעור בו. אשר על כן, לו דעתך תשמע נכון לדוחות את הערעור ולהוtier את העונש שנקבע בגין גזר הדין בעינו.

אלן אברבנאל, שופט

סיכום:

- .30. הוחלט ברוב דעתות של השופטת רבקה פרידמן-פלדמן והשופטת חייה זנדברג - הערעור מתקבלvr כרשותה המאסר בפועל תעמוד על שלוש שנים, בגין תקופת מעצרו של המערער. יתר חלקו גזר דין יעמוד בעינם.
- .31. **שירות בתי הסוהר ייתן דעתו למצוות הבריאות של המערער, וכן יבחן שימושו של המערער בתהליכי טיפול מתאימים במסגרת מאסרו, כמומלץ על ידי שירות המבחן.**
- .32. המערער יתיצב לריצוי מאסרו ביום 11.4.2021, בשעה 08:00 בבית מעצר ניצן, או במקום שיتواאם קודם לכן עם שב"ס על ידי סנגוריו של המערער.

המציאות תשלח העתק פסק הדין לב"כ הצדדים, לשב"ס ולשירות המבחן.

ניתנה היום, י"א אדר תשפ"א, 23 פברואר 2021, בהעדר הצדדים.

**רבקה פרידמן-פלדמן, חייה זנדברג, שופטת
אלן אברבנאל,
שופט**