

ע"פ 1188/09 - ג'אי עמוֹרִי נֶגֶד מְדִינַת יִשְׂרָאֵל

בית המשפט המחוזי בירושלים בשבתו כבית-משפט לערעורים פליליים

עפ"ג 18-09-1188

לפני כב' השופט רפי כרמל, אב"ז

כב' השופט כרמי מוסק

כב' השופט שירלי רנر

המעורער

ג'אי עמוֹרִי
ע"י ב"כ עוה"ד דחלולי וחטיב

נגד

מדינת ישראל

המשיבה

באמצעות פרקליטות מיסוי וכלכלה מחוץ תל-אביב

פסק דין

ערעור על גזר דיןו של בית משפט השלום בירושלים (כב' השופט ירון מינטקוביץ) מיום 24.6.18 בת"פ

.50686-11-15

כללי

1. המעורער הורשע על יסוד הודהתו בעבירות שונות על חוק מס ערך מוסף ופקודת מס הכנסה, כדלקמן: מסירת מידע כזבת לפי חוק מע"מ (7 עבירות), ניכוי מס תשומות ללא מסמר (7 עבירות), מרמה ותחבולה לפי חוק מע"מ (7 עבירות), הכנת פנקסים כזבים לפי פק' מס הכנסה (3 עבירות), מרמה ותחבולה לפי פקודת מס הכנסה (3 עבירות). הודהתו של המעורער באהה במסגרת הסדר טיעון, בו הוסכם כי המשיבה תעתר לعونש של 15 חודשים מאסר בפועל ומאמסר מותנה, והעורער טוען לעונש מאסר כפי הבנותו, ושני הצדדים הגיעו להסכמה בקשר מוסף בסך 300,000LN. בית משפט קמא הטיל על המעורער 12 חודשים מאסר בפועל, 7 חודשים מאסר על תנאי על עבירה לפי חוק מס ערך מוסף או פקודת מס הכנסה שהיא פשע, ושלושה חודשים מאסר על תנאי על עבירה שהיא עונש לפי חוקים אלה, וקנס בסך 300,000LN. העורער מופנה כנגד חומרת עונש המאסר ולפרוס את תשלום הקנס לתשלומיים.

2. ואלה המעשים על פי כתוב האישום המתוקן: בין השנים 2012-2010 ניהל המעורער עסק לשירותי ניקיון (להלן: "העסק"). בשנים 2011 ו- 2012 כלל המעורער במספריו העסקי 13 חברות כזבות של שני עסקים עםם לא ביצע כל עסקה ועשה שימוש באישורי ניכוי מס במקור ובמסמכים כזבים נוספים של חברות אליהן לא היה לו כל קשר, במטרה להקטין במרמה את חובות המס שלו, הן בדרך של ניכוי תשומות מס עריך מוסף והן בדרך של הגדלת הוצאות העסק והקטנת הכנסה החייבת שלו למס הכנסה. מעשים אלה הסתכמו בכך שהumaruer כלל במספריו החברה השבוניות בסכום כולל העולה על 2.8 מיליון LN, שסכום המע"מ הгалום בהן היה מעל 350,000LN.

עמוד 1

כל הזכויות שמורות לאתר פסק דין - verdicts.co.il

ב"כ המערער עוטר להקלת עונש המאסר ולביעתו ברף התחתון של מתחם הענישה וכן לפירשת תשלום הכנס 3. ל - 60 תשלומיים חדשניים שוים ורכופים החל ממועד סיום ריצויו עונש המאסר של המערער. לעומת זאת, מועד הסניגור, מדובר בעונש חמוץ שאינו הולם את היקף העבירות, סכוםן, הנטיות האישיות של המערער ואינו פרופורציוני ביחס לעונשים שהוטלו במקרים דומים. המערער הינו גרש, ח' עם הורי החולמים ומתפל בהם. כמו כן, הוא מטפל בשני ילדיו הקטנים הגרים עצמם. שליחתו למאסר בפועל במשך 12 חודשים עלולה להביא לפגיעה קשה בהם. כמו כן, על מעורב אחר בפרשה, שהפייצ' את החשבונות, הוטל עונש מאסר בן 9 חודשים בלבד, למראות שסכום העבירות שביצע והיקפן גדול פי כמה מallow המិយוחסִים לumarער. המערער החזיר סכום של 90,000 ש"ח ובכך הסיר באופן חלקית את המחדל, כך שהיתרה עומדת על סך של כ - 250,000 ₪. בנוסף, הכנס עליו הסכימו הצדדים הינו בשיעור גובה החורג באופן ממשמעותי משיעור הכנס המקובל בתיקים דומים ומצדיק את הפחתת עונש המאסר, כך שהיא איזון בעונש. לשיטת הסיגור, שיעור הכנס הנורג והמקובל הנה 10%-20% מסכום המס שנוכה שלא כדין, ובישום לענייננו, סכום הכנס צריך היה להיות בטוחו 35,000-70,000 ₪. לעומת זאת, הכנס בסך 300,000 ₪ משמעו 85% מסכום המס הנגזר ומצדיק התחרבות מוקלה ממשמעותית בקביעת משך המאסר. הוסף כי מתחם הענישה שנקבע על ידי בית משפט קמא אינו מדויק, שכן בתיקים דומים נקבע מתחם ענישה שהחל בחמשה או שמונה חודשים מאסר, ובמקרים אחרים, חמורים יותר, גם בהם נקבע מתחם נמוך יותר. על כן, המתחם שקבע בית משפט קמא מוקרו בטעות. אם יקבע מתחם נמוך יותר לעניין עונש המאסר, יש בכך להשליך גם על גובה הכנס ובגובהה הכנס יש להוביל להפחחת משך המאסר. כן יש להביא בחשבון אלמנט השיקום זאת נוכח נסיבותו של המערער, מאסר עלול להרוו את חייו, במיוחד נוכח חלוף הזמן מאז ביצוע העבירות. וכן, כתוב האישום המקורי התייחס לסך של 700,000 ₪, סכום גבוה לא ניתן להגיע להסדר של כופר. אולם, הסכם המתווך, העומד על מחצית, יכול היה לסלול למערער אפשרות לסייע התקיק בהליך של כופר. לחלופני, ניתן להמתין ולגוזר על המערער מאסר בעבודות שירות לתקופת 9 חודשים, שעה שהתיקון לחוק יכנס לתוקפו.

ב"כ המשיבה הפניה לכך שקיימות עבירות מע"מ, אולם גם עבירות מס הכנסה בהיקף ממשועוט של 2.8 מיליון ל"י, ועל כן הפסיקת אליה הפנה המערער, אינה רלבנטית. חלוף הזמן הוא בשל המערער ולבסוף הווגה הסכמה לעניין הענישה ובעיקר באשר לכנס, ועל בסיס כך ניתן גזר הדין. המערער הורשע בעבירות רבות וחמורות. גזר הדין יצר אייזון בין הכנס ותקופת המאסר, מקום שמדובר בסכום גבוה ועד היום המערער נמנע משלומו ולהסיר המחדל. בית משפט קמא הביא בחשבון את כלל השיקולים. המעורב الآخر שנדון לעונש של 9 חודשים מאסר בפועל היה בעל תפקיד של איש קש, שיתף פעולה ואין פער ממשועוטי בענישה והסקומים שהופחטו לטובת המערער, הנם בغالל אותו מעורב. בית משפט קמא התייחס לariecot לאיזו בין הכנס למאסר וכן לא התבקש תסuir שירות מבחן. בכל מקרה נקבע כי בעבירות כלכליות משקל הנسبות האישיות נמוך. על כן יש לדוחות הערעור.

דין

לזכות המערער עומדת הودאותו במיחס לו, שהביאה לחיסכון בזמן שיפוטו וליעול ההליכים. כמו כן, המערער הסיר חלק מהמחදל והшиб סכום של 90,000 ₪. מайдך, לחובת המערער נזקפת חומרת העבירות שביצע. בית משפט קמא עמד על הערכיים שנפגעו בתוצאה מעשיו של המערער ועל חומרת המעשים וההתיחסות המתחיבת אל עברין מס כל עברין אחר השולח ידו ברכוש חברו, אך צזה שסיכוי תפיסתו נמוכים יותר, רוחשי גבויים יותר והוא אינו משלם את מחיר ההוקעה החברתי הדבק בעברין רכוש. הפסיקה קובעת כי הערך החברתי העומד בבסיס החובה לשלם מיסים ולשאת בנטל הכללי והפגיעה החברתית והכלכליות הנגרמות כתוצאה מהימנעות מחובות אלה מחזקת את

איןטרס הורתה על פני נסיבותו האישיות של העבירין ומצדיקה עבירה חמורה (רע"פ 7964/13 **יוחנן רבינשטיין נ' מדינת ישראל** (2013)). המערער ביצע את עבירות המס על פני תקופת של שנתיים וגרע באופן ישיר מהkokפה הציבורית סכום העולה על 350,000 ₪, הנובע מתשומות מס שנוכו שלא כדין ומהקטנתה הרכינה החייבת של העסק למס הרכינה. למורת החרטה שהביע המערער, אשר עליה להتبטא בהסרת המחדל, החזר המערער רק חלק קטן מהחוב, חרף ארוכות רבות שניתנו לו על ידי בית משפט קמא, וכיום חוב המס של המערער עומד על כמיליאון ₪. בהקשר זה נcona קביעתו של בית משפט קמא, לפיה, הכלל הוא כי לא ניתן לתת משקל לחסרון כי של נאשם. זאת במיוחד בנסיבות בהן המערער גבה את המס והשאירו בידו. בית משפט קמא התחשב בסכום הרכינה הגבוה עליו הסכימים הצדדים והתחשב בכך ליקולה בקביעת משך המאסר ברף התחתון של מתחם העבירה. כלל הוא, כי ערכאת הערעור לא גוזרת מחדש את העונש, אלא בוחנת את סבירות גזר הדין של הערכאה הדינונית, וכי התערבותה בעונשים שנגזרו שמורה במקרים חריגים בלבד, שבهم נפלת טעות מהותית, או כאשר העונש שנגזר סוטה באופן קיצוני מרמת העבירה הרואיה. לאחר בחינת טיעוני הצדדים, הגיעו לכלול מסקנה כי דין הערעור להידחות, הויל ולא נפלת כל טעות מהותית בגין הדין.

אשר-על כן, הערעור נדחה.

המערער יתייצב לריצוי עונש המאסר ביום 14/4/19 עד השעה 10:00 בבית המעצר ניצן.

ניתן היום, כ"ט אדר א' תשע"ט, 06 ממרץ 2019, במעמד ב"כ המערער, המערער וב"כ המשיבה.

כרמי מוסק, שופט
שרלי רנर,
שופטת

רפי כרמל, שופט
אב"ד