

**עפ"ג 59126/01 - איהם מסארווה נגד מדינת ישראל - רשות המיסים, היחידה המשפטית מחוז מרכז-מעמ"מ פלילי**

בית המשפט המחוזי מרכז-לוד

עפ"ג 59126-01-23 מסארווה נ' מדינת ישראל - רשות המיסים, היחידה המשפטית מחוז מרכז-מעמ"מ פלילי  
תיק חיצוני:

בפני  
כבוד השופט שמואל בורנשטיין, אב"ד  
כבוד השופט עמיית מיכלס,  
כבוד השופט אבי סתו  
המערער  
איהם מסארווה  
על ידי ב"כ עו"ד תמר קלדרון  
נגד  
המשיבה  
מדינת ישראל - רשות המיסים, היחידה המשפטית מחוז  
מרכז-מעמ"מ פלילי  
על ידי ב"כ עו"ד שגיא דימנט

**פסק דין**

- לפנינו ערעור על גזר דין של בית המשפט השלום בננתניה בת"פ 64169-03-19 מיום 19.12.2022 במסגרתו הורשע המערער, על פי הודהתו, בביצוע 29 עבירות של ניכוי מס תשומות מבלי שיש לגביו מסמך כאמור בסעיף 38 לחוק מס ערך נוסף, התשל"ז-1975 ("החוק") במטרה להתחמק או להשתמט מתשלום מס ערך נוסף ובנסיבות חמירות, לפי סעיף 117(ב)(5) לחוק ביחד עם סעיפים 117(ב)(2) ו-117(ב)(3) בחוק.
- על המערער נגזרו העונשים הבאים: מססר לתקופה של 9 חודשים אשר יוצאה בעבודות שירות; מססר על תנאי לתקופה של 12 חודשים למשך 3 שנים לכל יעbor עבירה בה הורשע; קנס בסך של 30,000 ₪, או 6 חודשים מססר תמורה. יצוין כי יחד עם המערער הושמה והורשעה החברה שהוא מנהלה הפעיל. על החברה נגזר קנס בסך 50,000 ₪.
- כמתואר בכתב האישום, בין השנים 2011-2013 החברה, והמערער, שהיא מנהלה הפעיל, קיבלו 29 מסמכים הנחוצים להיות חשבונות מס על שם עסקים שונים, מבלי שעשו או שהתחייבו לעשות את העסקאות שלגביהם הוצאו המסמכים כאמור (להלן: "**حسابוניות פיקטיביות**"). בהתאם לכך, המערער והחברה רשמו את החשבונות הפיקטיביות בספריה הנה"ח של החברה וניכו שלא כדי את סכומי המס המגולמים בהן בדיווחה התקופתיים של החברה למנהל מס ערך נוסף. סכום הכלול של החשבונות הפיקטיביות היה בסך של 6,013,752 ₪ ( כולל מע"מ). על בסיס חשבונות אלה ניכו המערער והחברה מס תשומות, שלא כדי, בסך של 837,932 ₪.
- תסuar שירות המבחן שהתקבל בעניינו של המערער מלמד כי המערער, בן 31, נשוי, אב לשני ילדים בני 4 ו-5 עמוד 1

- 2. עובד שכיר בתפקיד סדרן עבודה. אין לערער עבר פלילי כלשהו, והוא לא הסתבר בעבירה פלילית נספתה. המערער מקבל אחריות על העבירות שביצע, מכיר בתוצאות מעשו ולביעתיות שבאה לידי ביטוי ביצוע העבירות. לדבריו, ביצע את העבירות כשהיה צעריר מבלי להיות מודע לסכנות ולהשלכות מעשו, ומבליל להבין שמדובר בפעולה המונוגדת לחוק. עקב הפרשה נקלע לבעיות כלכליים, הוא מתמודד עם חובות כבדים ועם קושי לספק צרכים בסיסיים עבור ילדיו. לדבריו, הוא החל לעבוד שכיר על מנת להימנע מעבירה נוספת על החוק. נוכח האמור, המליץ שירות המבחן על ענישה בדמות ביצוע של"צ בהיקף 300 שעות.
5. טענת המערער שגה בית המשפט קמא עת גזר עליו עונש חמור ובבלתי מידתי, וזאת בהתחשב בשינוי בנקיטת ההליכים כנגדו, בסילוק מלא המחדלים, בגין הצעיר בעת ביצוע העבירות, בחולוף הזמן, בהעדר עבר פלילי, בשיתוף הפעולה עם גורמי החוקה ובהתואתו שחשכה זמן שיפוטי, וכן בהמלצת שירות המבחן.
6. את עיקר טענותיו מiquid ב"כ המערער בטענת השינוי. לדבריו, בית המשפט קמא לא נתן משקל מספק לשינוי הרב בנקיטת ההליכים כנגד המערער, שיקול שהוא בו כדי להביא לענישה הגובלת ומשיק להבטול ההליך הפלילי כלו נגדו. ב"כ המערער הדגיש כי תחילת ההליך בחקירה שנפתחה בשנת 2013 בגין חשבותיו שיצאו שלא כדין לחברה בשנים 2011-2013, אך שבעת ביצוע העבירות היה המערער בן 21-19, בראשית דרכו העסקית. בשנת 2015 הובה לדייעתו כי עומדת לו הזכות לשימוש טרם הגשת כתב אישום. בשנת 2018 הגיע המערער להסכם מול רשות מע"מ לסלוק מלא של המחדלים האזרחיים. בשנת 2019, 6 שנים לאחר החקירה הראשונה, הוגש כתב האישום, וזאת לאחר שקיים הליך של שימוש. גזר הדין ניתן בחולוף למשך מעשור מecute העבירות.
7. טענת ב"כ המערער בשם לב לאמור, היה על בית משפט קמא לחתן משקל ממשי להיווטו של המערער בעת ביצוע העבירה בחור צעריר וחסר הבנה שלא ידע לנוהל את עסקו כהלכה, וכאשר מאז ביצוע העבירות חלפו שנים רבות במהלכן הוכיח המערער כי מדובר במעידה חד פעמית. יתר על כן, מאז שביצעו העבירות, המערער הקים משפחה ונולדו לו שני ילדים, והוא שינה דרכו מהקצה אל הקצה.
8. לאור כל האמור, ביקש המערער לבטל את עונש המאסר לריצוי בעבודות שירות שהושת עליו ולגוזר תחתיו עונש של"צ בהתאם להמלצת שירות המבחן, ולחלופין, להפחית בעונש המאסר בעבודות שירות לכדי חודשים בודדים. בנוסף ביקש להקל בעונש הקנס הכספי שהוטל עליו, ולגוזר תחתיו קנס מופחת משמעותית, בהתאם ליכולותיו הכלכליות המוגבלות.
9. לאחר שיעינו בגזר דיןו של בית משפט קמא ונתנו לטענת הצדדים, סבורים אנו כי הערעור בדיון יסודו.
10. נבהיר את המובן מליאו. כפי שקבע בית משפט קמא, עבירות המס פוגעות בערך השוויון בנטול תשלום המס ובאפשרות להטלת מס אמת וمبرיבות נזקים כלכליים כבדים לקופת המדינה. במקרה שלפנינו מידת הפגיעה בערכיהם החברתיים המוגנים היא משמעותית, בהינתן מספרן הגדל של החשבונות הפיקטיביות, שסקומן הכולגבוהה. מדובר ללא פחת מעשרים ותשע חשבונות מס פיקטיביות, שהסתמכו לסכום כולל של כ- 6 מיליון שקלים, ובאשר היקף מס ערך מסויף הגלום בהן הוא כ- 830,000 ₪.
11. בהבiamo בחשבון את שיקול הלהימה ואת הנזק הרב שנגרם מביצוע העבירות, כמו גם את שיקול ההרתעה - שיקול בעל משמעות יתרה כמשמעות מס, במיוחד אלו הקלות לביצוע וקשות לגילוי ול透פה - אך ברור הוא כי העונש הראווי לעבירות מהסוג שביצע המערער הוא מאסר אחורי סורג ובריח לתקופה

משמעותית. זו אף מדיניות הענישה הנוהגת, כאשר הכלל הרגיל הוא כי בעבירות אלה, יש להעדיף את האינטראציוнаליות על פני האינטראס הפרטיאו-ובכלל זאת נסיבותו האישיות של הנאשם.

12. עם כל זאת, כמו שקבע אף בית משפט קמא, לא ניתן להתעלם במקרה דנן מהשייח' הרוב בנקיטת ההליכים כנגד המערער. כפי שקבע בית משפט קמא, המערער נחקר על אודוט האירועים מושא כתוב האישום כבר בשנת 2013, אף הודה בביצוע המעשים. אלא שכותב האישום הוגש רק בשנת 2019 (!!!) ללא כל נימוק. מדובר, ללא ספק, בשיחוי ארוך ובלתי מתkowski על הדעת, אשר לא ניתן לו כל הסבר, לא בפני בית משפט קמא ואף לא בפנינו (ראו דברי בא כוח המשיבה בדיון: עמ' 3, שורה 9 לפרטוקול).

13. בסופה של יום, שייח' זה הביא לכך שהמעערער, שהוא אדם צעיר, בגין שזכה בפסקה לכינוי "בגיר צעיר" בעת ביצוע העבירות, נותן את הדין על מעשיו כעשר שנים לאחר ביצוע העבירות, כאשר ביןתיים נישא והקים משפחה. צודק ב"כ המערער הטוען כי תקופה ארוכה זו בחיו של המערער, כמו גם העבודה כי מאז לא הסתבר, בשום דרך, בפלילים, בהחלט יכול להצביע על כך כי האדם הבוגר שעומד היום בפנינו, אינו כאוטו בחור צעיר ובלתי מנוסה שביצע את העבירות עליו נตอน הוא היום את הדין. נציג שאף המחוקק הכיר בזמן שחלף מיום ביצוע העבירה כנסيبة בה ראוי להתחשב לפחות בעת גזירת העונש (סעיף 40א (10) לחוק העונשין, התשל"ז-1977 (להלן: "**חוק העונשין**").)

14. סבורים אנו כי בהתחשב בשיחוי רב זה, שאין לו, כאמור, כל הסבר, ראוי היה שהמשיבה תערוך בדק בית על מנת להפיק לקרים ולמנוע מקרים מסווג זה בעתיד, שיש בהם כדי לפגוע באמון הציבור במערכת המשפט כמו גם בມראות פני הצדקה, כפי שאנו מצאנו להעיר במהלך הדיון. נכון האמור, מעבר להתחשבות בהשפעת חלוף הזמן על המערער, כמוREPORT לעיל, מצאנו שיש לתת משקל אף להנהלות רשות הتبיעה במקרה זה, המצדיקה כשלעצמה הקלה נוספת בעונשו של הנאשם, בהתאם כאמור בסעיף 40א(9) לחוק העונשין.

15. לשיקול מרכזי זה הנוגע לשיחוי בנקיטת ההליכים יש להוסיף כਮובן את השיקולים האחרים העומדים לזכות המערער, ובכלל זאת, הודהתו ונטיילת האחריות, הבאה, בראש ובראשונה, לידי ביטוי בהסרת מלא המחדלים, לרבות פירעון החוב האזרחי.

16. בית משפט קמא קבע, ובצדק, כי בנסיבות אלו, וחurf חומרת הרבה של העבירות אותן עבר המערער, מכלול שיקולי הענישה אינם מצדיק את מסרו מאחרוי סורג ובריח, וכי האיזון הראוי בין כל השיקולים הוא הסתפקות במאסר שירותה בעבודות שירות.

17. לדידו של בית משפט קמא, ראוי לגוזר את עונשו של המערער ברף הגובה של עבודות שירות, בצירוף מססר על תנאי וקנס הולם. דעתנו היא כי נכון השיחוי האמור, והצורך להעביר מסר ברור לגורמי החוקרים והפרקטיות כי אין להשלים עם מצב מעין זה של שייח' בהגשת כתבי אישום, ראוי המערער להקללה נוספת בעונש, הן ברכיב המאסר, והן, במידה מתונה ונוכח מצבו המשפטי והכלכלי, ברכיב הקנס. עם זאת, נכון חומרת העבירות אין בידיינו להיעתר לביקשת המערער לבטל ככל את רכיב עבודות השירות.

18. לפיכך קובעים אנו כדלקמן:

-  
המעערער ירצה 4 חודשים מאסר בעבודות שירות, וזאת חלק 9 חודשים המאסר בעבודות שירות שהושתו עליו בבית משפט קמא. המערער יתייצב בפני הממונה על עבודות השירות לקליטה והצבה

ביום 20.8.23 עד השעה 08:00. הממונה על עבודות שירות יהיה רשאי לשנות את מקום ביצוע עבודות השירות וזאת ללא החלטה שיפוטית נוספת.

- המערער ישלם קנס בסך 20,000 ₪ חלף קנס של 30,000 ₪. הקנס ישולם ב-20 תשלומים שווים ורצופים החל מיום 1.12.2023 ובכל 1 לחודש. לא יעמוד המערער בתשלום כלשהו במועדו, תעמוד יתרת הקנס לפירעון מלא ומיד.

אין שינוי ביתר חלק גזר הדין.

19. המזיכירות תעביר את פסק הדין לממונה על עבודות השירות ולשירות המבחן.

ניתן היום, כ"ט סיון תשפ"ג, 18 יוני 2023, במעמד המערער וב"כ הצדדים.

שמעאל בורנשטיין, שופט

עמיית מיכלס, שופט

אבי סתו, שופט