

עפ"ג 52995-05 - חמזה מdagamma נגד מדינת ישראל

עפ"ג
20 52995-05-22
יולי 2022

בית המשפט המחויז בבאר שבע
לפני כב' הסגן הנשיאה, השופט אליו בגין
כב' השופט גאולה לוי
כב' השופט יובל ליבדרו
המערער: חמזה מdagamma
נגד מדינת ישראל
המשיבה: מדינת ישראל

מהות הע冤ור: ערעור על גזר דין של בית משפט השלום בבאר שבע (כב' השופט נעה חקלאי), מיום 03.05.2022, בענף כח אדם, המחייב במסגרת ת"פ 43334-09-17.

nocchim:

המערער ובא-כוcho, עו"ד יהודה שוקרין

ב"כ המשיבה, עו"ד ציון קין ועו"ד גל גבאי ממע"מ

פסק דין

על פי עובדות כתוב האישום, המערער, שהוא בעת הרלוונטי לכתב האישום " עוסק מורשה" בענף כח אדם, המחייב בהגשת דוחות, לא הגיע במועד 12 דוחות תקופתיים לרשות מע"מ, בין התאריכים 11/16 ועד 12/17. כמו כן, במהלך השנים 2016 ו-2017 הוא הגיע 6 דוחות במועד אך לא שילם את המס הנובע מהם ולא עמד בהסדר התשלומים שנקבע לו. ובנוספ', המערער לא הגיע במועד לפקיד שומה דוחות הכנסתה שנתיים עברו בשנים 2016 ו-2017. בשנת 2016 מחזיר העסקאות של המערער עד על 11 מיליון ₪ ובשנת 2017 המחזיר עמד על 15 מיליון ₪. וסכום המע"מ המצביע בגין הדוחות שלא שולמו הינו 132,204 ₪.

המערער הודה בעובדות המתוארכות ובהתאם לכך הורשע ב- 12 עבירות של אי הגשת דוחות מע"מ במועד וב- 6 עבירות של אי תשלום המס המגיע עם הגשת הדוח. והורשע בשתי עבירות של אי הגשת דוח למס הכנסתה במועד.

התביעה טענה כי מתחם העונש ההולם לכל עבירות המע"מ נע בין 3 ל- 6 חודשים מאסר בפועל, שנייתן לרצותם בעבודות שירות. ומתחם העונש ההולם לכל אחת מהubenrot של אי הגשת דוח מס הכנסת נע ממאסר מותנה ועד 8 חודשים מאסר בפועל, וקנס הנע בין 8,500 - 29,200 ₪. ועתה להטיל על המערער שנת מאסר בפועל, מאסר על תנאי, קנס בסך 40,000 ₪ והתחייבות כספית.

ההגנה ביקשה להטיל על המערער עונש מאסר בעבודות שירות.

בית המשפט קבע כי העבירות מהוות אירוע אחד ויש לקבוע בגין מתחם עונש כולל. עמד על הרכבים החברתיים

עמוד 1

שנפגעו מביצוע העבירות ועל מידת הפגיעה בהם; סקר את נסיבות ביצוע העבירות; והתייחס למדיניות העונשה הנוגעת- תוך שפהנאה לפסיקה, ובוסףו של דבר קבוע כי מתחם העונש ההולם למעשי המערער נע בין מאסר מותנה ועד שנת מאסר בפועל, קנס בטווח שבין 7,000 - 40,000 ₪ ועונשה נלוויות. באשר לעונש הראי למערער, בית המשפט נתן דעתו לפגעה שתיגרם לumarur מהמאסר, לעברו הפלילי ולעובדה שהמחדלים לא הוסרו, קבוע שיש להטיל עליו עונש ברף הבינוי של המתחם שנקבע. בית המשפט ציין כי שקל את האפשרות שהumarur ירצה את המאסר שיקבע לו בעבודות שירות. הפנה להנהלות המערער במהלך המשפט. ציין כי למרות התלבוטות, המערער הפנה למוניה על עבודות השירות, ומהוות הדעת שלו עלה שהumarur נדון בשנת 2019 לעונש של חדש מאסר בפועל, מאסר על תנאי, קנס בסך 10,000 ₪ והוא כשלילי ביותר. ובוסףו של יומם הטיל עלumarur 5 חדש מאסר בפועל, מאסר על תנאי, קנס בסך 1,500 ₪ או 30 ימי מאסר תמורה והתחייבות להימנע מעבירה. ובנוספּ חיב אותו בהוצאות משפט בסך 1,500 ₪.

מכאן העreau.

umarur טוען כי התנהלות המערער במהלך ריצוי עבודות השירות שלו בשנת 2019 נבעה מקשיים כלכליים ומשפחתיים, ורשות שב"ס, שאפשרו למשה את התנהלות המערער, גרמו לו לחשוב שאם יחזיר את הימים, לא יגרם נזק, והוא על שב"ס לוודא שהumarur מרצה את העונש כראוי על כל המשתמע. הוסיף, שהumarur הסיר את המוחדלים מול מס הכנסה- קרי הגיע את הדוחות החסרים, ובכוונתו להסיר את המוחdal מול מע"מ ביום הקרובים. טען שהנהלות המערער נבעה מחוסר ידיעה והכוונה. הוא אב לחמשה ילדים. והעונש שהוטל עליו חמור. ובקש להמיר את עונש המאסר בפועל, במאסר בעבודות שירות או לחילופין להקל משמעותית בעונש שהוטל, ולהמירו במאסר על תנאי.

המשיבה סומכת ידיה על גזר דיןו של בית המשפט קמא. לאחר שמיית דבריו בית המשפט הביעה המשיבה את הסכמתה להפחית חדש מאסר מהעונש שהוטל עלumarur, כך שיוטלו עליו 4 חדש מאסר לריצוי בפועל. צוין כי לחובת המערער עבר פלילי בעבירות אחרות, שגם הרקע שלו הוא כלכלי, בדומה לעבירה של אי הגשת דוחות. וכי חובו של המערער לרשות המס עומד על כמיליון ₪.

שקלנו את מלאו הנסיבות והנסיבות הנוגעים לעניין ואת טיעוני הצדדים ובאנו למסקנה כי יש לקבל את העreau.

הדיון הסדר של העוסק לרשות המס הוא הבסיס לקיום מערכת גביה אפקטיבית ושווונית. בנקודת הזמן של הדיון אין לרשות המס אפשרות לדעת מעצמן על העסקאות שהעוסק ביצע ועל המס המתחייב מהן, והן נסמכות על הדיווחים של העוסקים. מطبع הדברים לא ניתן לבקר את דיווחיהם כל העוסקים או אפילו חלק משמעותי מהם, ואין מנוס מלסמן על האזורה שידיוחםאמת על עסקאותיו. על מנת לא לתלוות את אמינות הדיווחים רק ברכזם הטוב של העוסקים, המערכת מקיימת בקרות שונות על הדיווחים ומפעילה סנקציות כלפי מי שנמצא שלא דיווח על מלאו עסקאותיו.

מס הערך המוסף שונה במהותו ממש הכנסה, שכן, הוא אינו נגזרת של הרווח העסקי ובקשר אליו העוסק משתמש כמעין דור שתקיים לקבל את סכום המס מאחרים ולהעבירו לשיטונות. כאשר עוסק מקבל את המס מאחרים ואינו מעביר אותו לשיטונות, הוא משאיר בידו שלא כדי כספים שונים למדינה, ויש לראות בו כמו שלוח את ידו בכיספים לא לו.

נוכחות איפיונים אלה, הצורך בהטלת עונשים מرتתיעים על מי שלא מדווח לשיטונות המס על עסקאותיו, ברור מalone. כמובן שהעונש הkonkreti מושפע משלל נתונים רלוונטיים, ובמיוחד מספר הדוחות שלא הוגש, ההיקף הכספי שלהם

והשאלה האם הנאשם תיקן את מחדליו.

לצד שיקולים אלה, כמו ברוב העניינים, יש לתת את הדעת גם לננתוני ונסיבותו של הנאשם המסייע.

בית המשפט שקל את מלאו הננתונים הרלוונטיים, וקבע מתוך עונש הולם המתאים לננסיות ולמדייניות הענישה הנהוגת. וגם המערער אינו בא בטרונה על מתחם העונש שנקבע. טענת המערער הינה, כאמור, שבנסיבות הענין היה על בית המשפט להטיל על המערער מאסר בעבודות שירות.

מעין בגזר הדין של בית המשפט קמא עולה כי בית המשפט בחר את האפשרות להטיל על המערער מאסר בעבודות שירות, ואף סבר שהו העונש ההולם את מעשי העבירות בנסיבותהן, ועל כן, למרות התנהלות המערער במהלך ניהול משפטו, הוא ביקש לקבל עליו חווות דעת מטעם הממונה על עבודות השירות. בחווות הדעת צוין כי בעבר נידון המערער בעבודות שירות, ותפקודו הוערך אז כשלילי, ולמרות זאת, הממונה על עבודות השירות מצא את המערער כשיר לביצוע עבודות שירות.

התנהלות המערער במהלך הדיונים במשפטו, כמו התנהלותו הקולקלת של המערער בביצוע עבודות השירות שלו בעבר, מלמדות על חוסר רצינות ואי קבלת מרota, והן רלוונטיות לבחינת התאמת המערער לביצוע עבודות שירות.

עם זאת, בנסיבות המתוירות, שבית המשפט עצמו סבר שהוונש ההולם למשדי המערער בנסיבותיו הוא מאסר בעבודות שירות, והממונה על עבודות השירות חיווה דעתו שהמערער מתאים לביצוע עבודות שירות, לא הייתה הצדקה למנעו מהמערער לשאת את המאסר בעבודות שירות.

בנוסף, בית המשפט מצא באופן חריג ולא מובן מלאיו להטיל על המערער גם רכיב עוני של הוצאות משפט בגין התנהלותו במשפט, ונראה כי התבבסות על התנהלות זו גם כנימוק לשילת אפשרות נשיאת המאסר בעבודות שירות, נתנת משקל יתר למרכיב זה.

לא לモתר להזכיר, שגם המערער לא יבצע את עבודות השירות שלו כראוי ניתן להפקיין והוא עלי לשאת את יתרת התקופה במאסר מאחורי סוג וברית.

סוף דבר אנו מורים שעונש המאסר שהוטל על המערער ירוצה בעבודות שירות.

יתר הוראות גזר הדין של בית המשפט קמא יעדמו בעין.

על המערער להתיצב בפני הממונה על עבודות השירות ביום 27.07.22 בשעה 09:00 לティום מועד לתחילה ביצוע עבודות השירות.

מצירויות בית המשפט תעביר את החלטה למשרדיה הממונה על עבודות השירות.

הממונה על עבודות השירות מתבקש לעדכן את בית המשפט בהפתחויות.

ניתן והודע היום כ"א תמוז
תשפ"ב, 20/07/2022
במעמד הנוכחים.

אליהו ביתן, שופט, סגן
הנשיאה

גאולה לויין, שופט
יובל ליבדרו, שופט