

ת"פ 15959/03 - שורץ אסף נגד רו"ח מר משה מועלם, מדינת ישראל - רשות המיסים פורמלאלית

בית משפט השלום בכפר סבא

ת"פ 21-03-15959 מדינת ישראל - רשות המיסים - לשכה משפטית - מחלוקת פלילית נ' שורץ יבוא אורבני בע"מ ח.פ 513982595 ואח'
17.10.21
לפני כבוד השופט אביב שרון

בעניין: 1. שורץ יבוא אורבני בע"מ

הمبرקשים 2. שורץ אסף

נ ג ד

1. רו"ח מר משה מועלם המשיב
2. מדינת ישראל - רשות המיסים מישיבה פורמלאלית

החלטה

לפני בקשה להמצאת מסמכים, בהתאם לסעיף 108 לחוק סדר הדין הפלילי [נוסח משולב], תשמ"ב-1982, שהגישו המברקשים (הנתבים) נגד המשיב, רואה החשבון של המברקשים בעת הרלוונטיות לכתב האישום, על מנת שימצאו לידיים את כל החומר החשובני הגולמי שהעבironו לידי בזמןנו, לצורך הכנה והגשה של דוחות המברקשים לרשותם המסים.

רקע

1. נגד המברקשים הוגש כתב אישום המיחס להם עבירות של אי הגשת דין וחשבון במועד, בגין סעיף 216(4) לפיקודת מס הכנסת [נוסח חדש], תשכ"א-1961 (שני אישומים); ואי תשלום מס שנוכה, בגין סעיף 219 לפיקודת מס הכנסת בקשר עם סעיפים 117, 164 ו-166 לפיקודה ולתקנות שהותקנו מכוחה ובקשר עם סעיפים 222 ו-224א' לפיקודה (שני אישומים).

על פי עובדות כתב האישום המברקשת הינה חברה פרטית שעסיקה בניהול מסעדות והמברקש היה מנהלה הפעיל בעת הרלוונטיות. על פי דיווחיה למע"מ היו למברקשת מחזוריים עסקיים בשנת המס הרלוונטית, ומברקשים היו חייבים להגיש דוח' בצירוףamazon ודו"ח רוח ופסד, מאושרים על ידי רואה חשבון, על הכנסותיה של המברקשת לפי הפיקודה, והמברקש

היה חיב להגיש לפקיד השומה ד"ח על הכנסותיו לפי הפוקודה, הכל במועד הקבוע בחוק. על פי האישום הראשון, המבקשים לא הגיעו במועד לפקיד השומה ד"ח על הכנסות המבוקשת לשנת המס 2018, בגין מחזור עסקית של המבוקשת בהיקף של 3,348,043 ₪ על פי דיווחי המבקשים למע"מ; על פי האישום השני, המבוקש לא הגיע לפקיד השומה את הד"ח על הכנסותיו לשנת המס 2018; על פי האישומים השלישי והרביעי, המבקשים ניכו מס הכנסה ממשкорות שלילמו לעובדי המבוקשת ומתשולםם לקבלני המשנה שלהם עברו חודשים נובמבר 2019 עד פברואר 2020 בסך כולל של 29,911 ₪, אולם לא העבירו לרשותם המס את הסכום הנ"ל.

2. ביום 22.6.21 הגיעו המבקשים בקשה זו להמציא מסמכים, בהתאם לסעיף 108 לחוק סדר הדין הפלילי, במסגרתה הם עותרים לחיב את המשב, רואה החשבון של המבקשים בעת הרלוונטי לכתב האישום, על מנת שימצא לידיהם את כל החומר החשובנאי הגלמי, לצורך הסרת המחדלים, דהיינו לצורך הגשת הד"חות מושא כתוב האישום לפקיד השומה.

ביום 28.6.21 הגיע המשב את תגובתו לבקשה לפיה הוא מסרב להמציא את המסמכים האמורים לידי המבקשים בשל קיומו של חוב כספי מסוים עבור שירותי הנהלת חשבונות ותיקורות ד"חות כספיים עבור המבוקשת ע"ס 51,313 ₪, ועבור חברה נוספת ניהול המבוקש בשם תחנות קפה בע"מ ע"ס 45,314 ₪.

תמצית טיעוני הצדדים

3. לטענת המבקשים, בית המשפט רשאי לזכות על המשב להמציא את החומר החשובנאי הגלמי המצוי ברשותו מכוח סעיף 108 לחוק סדר הדין הפלילי. נטען כי ביום אין כל שיח בין הצדדים בשל חוב כספי שבחים המבקשים כלפי המשב, אך בשל הлик פשיטת الرجل בו מצוי המבוקש, והבקשת שאינה פעילה ביום, אין ביכולתם של המבקשים להסדיר את תשלום החוב, וממילא לא ניתן להעדי' את המשב על פני יתר הנושאים. נטען שהחומר המבוקש דרוש למבקשים לצורך הסרת המחדלים,DOI להם בצלום החומר המקורי והשבעתו לידי המשב. נטען שהחומר הגלמי, לכשעצמו, אינו בבחינת "נכס" שניתן להיפרע ממנו הויל והוא נעדר ערך כספי ממש והוא קניינו של המבקשים, להבדיל מכרטסט ונירות עבודה פרי עבודה משרד רואה החשבון, שהינם קניינו של המשב. החומר המבוקש הינו בעל חשיבות רבה למבקשים מכיוון שבאמצעותו יכולים להגיש את הד"חות החסרים לרשותם המס, להסיר את המחדלים ולזכות בהקלת בעונש.

בנסיבות אלה, נטען שהנזק שייגרם למבקשים אם לא ימסר להם החומר הגלמי, לעומת התועלת שתצמץ למשיב כתוצאה מי מסירתו (עיכובו של החומר ללא קבלת שכר הטירהה בשל העובדה שה מבוקש מצוי בהлик פשיטת רجل והבקשת אינה פעילה), מטה את הCPF לכיוון מסירת החומר לידי המבקשים, לצורך ניהול הлик הפלילי בעניינים באופן הוגן וייעיל.

עוד נטען כי לעומת המשב לגבות את החוב הנטען בכלים משפטיים.

4. לטענת המשב, אשר הפנה לכרטסת הנהלת החשבונות להוכחת קיומו של החוב האמור, מAMILא קבלת חומרה הנהלת החשבונות הגלמים אינם מספיקים לצורך הכנת הדיווחים הנדרשים לרשותם המס, וכי על המבקשים לשכור שירותיו מנהל חשבונות ורואה חשבון לצורך השלמת העבודה, אשר כבר נעשתה במשרדו של המשב. נטען שהמבקשים

ישלמו לרואה חשבון אחר שיבצע עבורם את העבודה, במקום לשלם למשיב את חובם ולקבל את תוכרי העבודה שהחל לבצע. עוד נטען כי בפסקיקה נקבע שמשמעותי הנהלת חשבונות, לא כל שכן תוכרי העבודה של רואי חשבון הכלולים בידי העבודה, הינם נכס בעל ערך כלכלי היכול לשמש כבטיחה להסדרת שכר הטרחה, וכי רואה חשבון רשאי לעכב מסמכים אלה מכוח סעיף 5 לחוק חוזה קובלנות, תשל"ד-1974 (ת"א (שלום נצ') 44818-01-12 **עליכנאי נ' מוניר אסעד ר'ח** (29.01.12); בש"א (שלום י-מ) 85198-02 דירת תאורה בע"מ נ' כץ עמוס, ר'ח (20.03.2003)).

דין והכרעה

זכות העכבות

5. אין חולק שעל פי סעיף 5 לחוק חוזה קובלנות, תשל"ד-1974 והפסקיקה הדינה בו, עומדת לרואה החשבון הזכות לעכב מסמכים השיכים ללקחו, בשל חוב שכר טרחה של הלוקו לפיו, בשים לב לחוזה ביניהם שהוא חוזה לעשיית מלאכה או למtan שירות בשכר, כשהקביל אינו עובדו של המזמין הגדרתתו בסעיף 1 לחוק -

"לקבלן תהא זכות עכבות על נכס שמסר לו המזמין לביצוע מלאכתו או למtan שירותו, כדי תשלום הסכומים המגיעים לו מן המזמין עקב עסקת הקובלנות".

הגישה הרווחת בפסקיקה, ובכלל זו הפסקיקה אליה הפנו הצדדים, היא כי לרואה החשבון, זכות לעכב את המסמכים בידי עד להסדרת תשלום שכרו הנטען על ידי הלוקו, גם שמדובר לא הוסדר בהוראת חוק ספציפית בחוק רואי חשבון, תשט"ז-1955, וזאת בניגוד, למשל, להוראה המפורשת בסעיף 88 לחוק לשכת עורci הדין, תשכ"א-1961 (ראה: ת"א (מחוזי נצ') 3172/07 **רפאל כמוס נ' עו"ד פורת אהוד הנאמן לתקופת הקפאת ההליכים של חב' ציוני מן - ביתogen בע"מ** (18.12.07)).

6. מהותו של ה"נכס"ណון בפסקיקה האמורה והגישה הרווחת היא כי אין עסקינו, דוקא, במסמכים בעלי ערך כלכלי שנitin לנצלם לצורךימוש החוב, אלא די בכך שmorphים בידי רואה החשבון בעבור הלוקו ויש בהם משום שכנוע יצירה לחץ לפירעון החוב (ענין דירם, פיסקה 7; בר"ע (מחוזי באר שבע) 00/698 **מורים איזולאי ר'ח נ' ר.א.מ. ד.ר. בע"מ, תש"ס (2) 876 ; פש"ר (מחוזי ת"א) 45277-06-17 **ליאור בן עדי נ' עו"ד מיכאל גבר המנהל המיחוד** (13.6.18), פיסקה 6; ת"א (מחוזי נצ') 3172/07 **רפאל כמוס נ' עו"ד פורת אהוד הנאמן לתקופת הקפאת ההליכים של חב' ציוני מן - ביתogen בע"מ** (18.12.07)).**

יוער כי קיימת גישה מנוגדת בפסקיקה לפיה אין די בהיותו של החומר ככזה הנועד לצור אמצעי לחץ ובהיותו נכס שאינו ברימוש, הוא לא יכול לשמש ערובה לתשלום חוב (ראה והשווה: ה"מ (מחוזי תל אביב-יפו) 90/11973 **ירש קריס נ' אברהם פרומרמן, ר'ח** (31.12.90); ת"א (מחוזי תל אביב-יפו) 1415/86 **פ' ג' נשיז נ' מרסלו קוסיאק, רואה חשבון** (30.9.86)).

זאת ועוד, אף סעיף 11 לחוק המיטלטליין, תשל"א-1971 מגדר יעכובן זכות על פי דין לעכב מיטלטליין כערובה לחיבור עד שיטולק החוב, כסעיף 1 בו מגדר "מיטלטליין" - כנקטים מוחשיים, חז' ממקרעין. בהקשר זה נקבע בפסקיקה כי

ספרי חשבונות הינם בבחינת נכס מוחשי, בעלי ערך ללקוח ומשכך, נכללים בגדר מיטלטין הנחוצים לעיבוב (ת"א (מחוז)
נץ') 3172/07 **רفال כמוס נ' עו"ד פורת אהוד הנאמן לתקופת הקפאת ההליכים של חב' ציוני מן - בית וגנ**
בע"מ (18.12.07), עמ' 7).

7. לאור האמור, אני קובע כי **קיימת זכות עכבות** בידי המשיב באשר לחומר החשבונאי הגולמי המצו依 בידיו.

מאזן הנוחות

8. הגם שקיימת זכות עכבות למשיב, נקבע בפסקה כי זכות זו **איןנה מוחלטת** כי אם יחסית וכפופה לבחינת מאזן הנוחות לפיה שומה על בית המשפט לשקל את מכלול השיקולים הרלוונטיים ולערוך איזון בין הנזק העשי להיגרם לבקשת בגין המשר עיכוב המסמכים אצל המשיב אל מול התועלות שתצמיח למשיב מהעכבות או לחילופין - הנזק שעלול להיגרם למשיב בגין מסירת המסמכים לידי המבוקש (שם, עמ' 5).

בנסיבות העניין שלפניו שוכנעתו שעלול להיגרם לבקשתם נזק ממשי ומוחשי בהינתן ההליך הפלילי המתנהל נגדם שענינו אי-הגשת דוחות למס הכנסה ואי תשלום מס שנוכה. אין חולק כי בהעדר החומר הגולמי האמור לא יוכל לבקשתם להסדיר חובם לרשותם המס ולא יוכל לפעול להסרת המחדלים, גם בהנחה שלצורך כך ישכו שירותו של משרד רואי חשבון אחר. מצב דברים זה עלול להערים על הבקשתם קושי נוספת ולהביא להסתברות נוספת מול רשותו המס.

כמו כן, אין חולק שבמידה ושכילו המבוקשים להסיר את המחדלים הנטענים בכתב האישום תישקל עובדה זו כנשיפה לקלוא בעת גדרת הדין.

9. שיקול נוסף התומך בקבלת הבקשה נוגע לעובדה לפיה כמחצית משכר הטרחה המגיע למשיב עניינו חובה של חברת אחרת שהיתה בבעלותו של המבוקש, אך חוב זה **איןנו** קשור לבקשתו.

10. נוכח העובדה שמדובר בבקשת המצו依 בהליך פשיטת רגל מחודש יוני 2020 (במסגרת ת"א 20-06-40501) (סעיף 3 לבקשתו; פרו' עמ' 1, ש' 11-15)), ובבקשתה שאינה פעילה עוד, הרי שמלילא נראה שהמשיב לא יוכל להיפרע בגין שכר הטרחה בדרך "הרגילה" ועלוי להצטרף כנושא מול המבוקש, שאחרת כל תשלום שיועבר לו על חובו של החוב יחשב כהעדפת נושאים אסורה.

11. בנסיבות אלה, אני מקבל את הבקשה ומורה למשיב להעביר לידי ב"כ המבוקשים את החומר החשבונאי הגולמי המבוקש, וזאת בתוך 21 יום מהיום.

.12. כמו כן, אני קובע את התקיך למועד מפורט לכתב האישום ליום שעה 25.1.22 ساعה 10:00.

המציאות תעביר החלטה זו לצדים.

ניתנה היום, י"א חשוון תשפ"ב, 17 אוקטובר 2021, בהעדר הצדדים.