

## ת"פ 25427/09 - מדינת ישראל נגד אברהם וקנין

בית משפט השלום בתל אביב - יפו

ת"פ 18-09-25427 מדינת ישראל נ' וקנין

לפני כבוד השופטת דינה אמיר

המאשימה מדינת ישראל

נגד

הנאשם אברהם וקנין

nocchim:

ב"כ המאשימה - עו"ד בן שמר ועו"ד יסמן שאהן

ב"כ הנאשם - עו"ד יוסי חמוץ

הנאשם

גור דין

### רקע ותמצית עובדות כתוב האישום

1. הנאשם הורשע על יסוד הודיעתו בעבודות כתוב האישום המתווך (להלן: "כתב האישום"), ביצועו שלמעשה עבירות לפי סעיף 117(א)(6) לחוק מס ערך נוסף, תשל"ז-1975 (להלן: "**חוק מע"מ**") ועבירה לפי סעיף 118 לחוק. על פי עובדות כתוב האישום, הנאשם נרשם כעוסק מורשה ועסק בעבודות אלומינום. הנאשם הגיע במודיע, שלא במועד כנדרש על פי חוק מע"מ והתקנות, את הדוחות התקופתיים לחודשים 06/2017, 08/2017, 10/2017, 04/2018, 06/2018, 10/2018, 12/2018 ו-08/2019, ומבליל שצירף את מלאה התשלום המגיע מהם. סכום המס הכלול שלא שולם הוא בסך 470,470. בנוסף, הנאשם הגיע את הדוח התקופתי לחודש 02/2018 ללא צירוף תשלום המס המגיע ממנו בסך 6,898.

### טייעוני הצדדים לעונש

2. ב"כ המאשימה הפנתה לעובדות כתוב האישום ולעריכים המוגנים, וטענה כי ביחס לעבירות לפי סעיף 117(א)(6) לחוק מע"מ מתחם העונש ההולם הוא בין בגין מאסר על תנאי ועד 7 חודשים בפועל לצד קנס בשיעור 5%-10% מסכום המחדל, התחייבות ומאסר על תנאי בין בין 8 חודשים ל-3 חודשים לפחות שנים. ביחס לעבירה לפי סעיף 118 טענה מתחם העונש שבין בגין מאסר על תנאי ועד 3 חודשים בפועל לצד קנס בשיעור 5%-10% מסכום המחדל, התחייבות ומאסר על תנאי בין בין 4 חודשים ל-3 חודשים לפחות שנים. עתירתה היא כי בנסיבות, לאור מספר

העבירות, המחדלים והיקף הנזק, יגזר על הנאשם עונש של 3 חודשים מאסר בפועל, אותם ניתן לרצות בעבודות שירות, לצד קנס, מאסר על תנאי והתחייבות.

3. **ב"כ הנאשם** הפנה להודית הנאשם וטען כי העבירות בוצעו על ידו על רקע חובות כספיים בשל התנהלות לקויה, ומנסיבות אישיות. הסנגור טען שאין מדובר בעבירות שבביסיסן תכנון או כאלה שbowcastו בשיטתית, והפנה לכך שה הנאשם הוא לא עבר פלילי, שיתף פעולה והודה. עוד ציין שה הנאשם נשוי ואב לשולשה בגירים, וטען שאחד מבניו חולה במחלת כרונית הדורשת אשפוז מעט והת啻 מלווה אותו וטרוד במצבו הרפואי, מה שמקשה על תפקודו (לא הוציאו ראיות כאמור). לדברי הסנגור, מצבו הכלכלי של הנאשם קשה מאוד, אין לו רכוש ولو חובות בסך 60,000 ₪, ככלא אחרונה החל לעבוד תמורת 6,000 ₪ (לא הוציאו ראיות כאמור). עתירת הסנגור היא כי יגזר על הנאשם עונש צופה פני עתיד וקנס סמלי.

4. **ה הנאשם** הביע חרטה על המעשים.

#### **מתחם העונש ההולם**

5. קביעת מתחם העונש ההולם נעשית על פי עיקנון ההלימה. במסגרת קביעה זו יש להתחשב בערך החברתי אשר נפגע, במידה הפגיעה בו, במדיניות הענישה הנוגנת ובמנסיבות ביצוע העבירה. אי דיווח במועד על פי הוראות החוק פוגע בשוויון בנטל המס, בשיטת גביהת המס, גורם לחסר של ממש בתקציב המדינה ואף פוגע בפיקוח רשות המסים. התיחסות שלחנית לאי קיום הוראות החוק בהקשר זה עלולה להביא להיעדר המוטיבציה של כלל ציבור משלמי המסים לדוחות ולשלמים מסיהם כנדרש. יש לזכור שכשבעריות על פי חוק מע"מ עסקין, הנאשם הוא אף צינור של הרשות לצורכי העברת הכספיים אליה. מbiauth עבירה לפי סעיף 118 לחוק מע"מ מידת הפגיעה בערכיהם המוגנים פחותה, משעהו סוק מעביר דיווח במועד כנדרש, אך שלפחות פיקוח הרשות אינו נפגע מביצועה.

6. אשר לנסיבות ביצוע העבירות, במקרה זה מדובר בבחירה 8 עבירות על פי סעיף 117(א)(6) לחוק מע"מ, שענין אי הגשת דוחות תקופתיים במועד על פני תקופה שבין 06/2017 ועד 08/2019, כשלוש בגין העבירות בוצעו לאחר שכותב האישום המקורי הוגש בהליך דין. אולם אין מדובר בעבירות שבביסיסן תכנון, אך יש מידת שיטיות במעשים, בשם לב למספר העבירות שבוצעו (גם אם לא כלן ברצף) ולמשך התקופה המוסיפה להם חומרה. עניין זה אף מקשה על מתן משקל ממש לטענה לפיה העבירות בוצעו בשל קשיי כלכלי שנגרם בשל התנהלות לקויה של הנאשם, שלא פורט טיבה, ומנסיבות אישיות (מה גם שטענות אלה נטענו ללא אסמכתאות).

7. כידוע, קשיי כלכלי בבסיס עבירות מהסוג הנדון אינם מKENה הקלה אוטומטית ומשמעותית בעת קביעת מתחם הענישה והעונש לנאם, משערירות נערבות באופן תDIR על רקע קשיי כלכלי, ונקבע שלפרט אין זכות לבסס את המשך פעילותו העסקית על כספי ציבור שאינם שייכים לו (ראו והשו רע"פ 4844/00 **ברקאי נ' מדינת ישראל** (9.12.2001). למרות האמור - לעיתים, מקום בו מדובר בבחירה נקודתי של עבירות על רקע קשיי כלכלי, ישנה התחשבות מסוימת בנסיבות כלכליים בעת בחינת הנסיבותomidת הפגיעה בערכים המוגנים, כאמור, אין זה המקרה בעניינו).

8. בעת בוחינת הנסיבות, משקל מסוים לקולא ינתן לכך שהנזק הכספי שנגרם מביצוע העבירות שעוניין או הגשת דוחות במועד אינו גבוה במיוחד ועומד על סך של 65,470 ₪, לכך שנותני הדוחות כולם (ובכל זאת אלה שלא היו ידועים בעת הגשת כתב האישום המקורי) נמסרו לרשויות בסופו של יום, וכן לכך שלגביו דוח 2/2018 המדווח בביצוע עבירה לפי סעיף 118 לחוק מע"מ שמידת הפגיעה בערכיהם המוגנים מביצעה נמוכה יותר וסכום הדוח שלא שולם הוא בסך 6,898 ₪.

9. בוחינת מדיניות הענישה הנוגעת מלמדת כי בדרך כלל, מדיניות הענישה בסוג זה של עבירות מושפעת מכמונות העבירות שבוצעו, שיטתיות ביצוען, הנזק שנגרם לאוצר המדינה ותיקונו. באופן תדרי נקבע הרף התחתון של מתחם העונש ההולם על מסר מותנה, בפרט כאשר מדובר בביצוע עבירות בהיקף שאינו גבוה ביותר או על פני תקופה קצרה יחסית. לעיתים נקבעת תחתיית מתחם הענישה על עונש של מסר מותנה גם כאשר עסקינו בסכומי מס שאינם מבוטלים ובוצעו די שיטתי של עבירות, אף כאשר נקבע מתחם כולל לכלל העבירות שבכתב האישום (reau"פ 4173/15 **אבו הלאל נ' מדינת ישראל** (2015.06.29) (להלן: "reau"פ אבו הלאל").).

10. עיון בפסקה מלמד על מקרים רבים בהם גזוו בתיהם המשפט עונש של מסר מותנה בלבד וקנס לצד אחד בו הוסר המחדל במלואו, או בחלקו הגדל, גם במקרים בהם מדובר במספר לא מבוטל של עבירות בסכום משמעותי, בין אם נקבע איירוע עונייח אחד או מספר איירועים, פעמיים רבות גם בהסכמה המאשרה. קיימים מקרים מיוחדים ומתאיימים בהם נגזר עונש צופה פנוי עתיד וקנס, גם מקום בו לא הוסרו מחדלי כתב האישום במלואם או בכלל (ראו כדוגמה: ת"פ (ת"א) 9080-10-16 **מע"מ מס קניה ומע"מ תל אביב נ' אומגה פון סחר** (2018.11.26), ת"פ (ת"א) 54943-01-17 **מדינת ישראל נ' פאלומה תעשיות נעלים** (2018.12.3), ת"פ (שלום ת"א) 50808-10-18 **מדינת ישראל נ' אוזלי** (2019.5.28), ת"פ (שלום ת"א) 64422-02-18 **מדינת ישראל נ' וינר** (2019.6.3)).

11. בדרך כלל, בהעדר נסיבות מיוחדות המצדיקות זאת, לאור חשיבות ההרתעה בסוג זה של עבירות ובគורתו של האינטרס הציבורי על פני נסיבות אישיות (reau"פ 13/2013 **עובדיה נ' מדינת ישראל** (2013.4.28), reau"פ 3857/13 **צחיקיאן נ' מדינת ישראל** (2013.7.30)), מקום בו לא תוכנו המחדלים, נוטים בתיהם המשפט לגזר על נאים עונייח מסר של ממשאותו ניתן לרצות במקרים מתאיימים בעבודות שירות (ראו והשוו: ת"פ (ת"א) 9215-11-16 **מע"מ ת"א נ' א.ב מאכליים ושליחויות** (2018.11.26), ת"פ (ת"א) 16-03-4740 **מע"מ גושן נ' א.ב. תבשילים של פעם** (2017.9.25), ת"פ (ת"א) 32646-03-16 **מע"מ ת"א נ' מסעדת סלעים בע"מ** (2018.4.30), ת"פ (פ"ת) 36736-10-13 **מע"מ פתח תקווה נ' פלח** (2014.10.22), ת"פ (ת"א) 1737-11-14 **מע"מ ת"א נ' אניל נס** (2017.12.4)). קיימים אף מקרים בהם נגזרים על נאים עונייח מסר לריצוי מאחורי סORG ובריח (ראו לדוגמא: reau"פ 16/6901 **פוחחות נצרת ואח' נ' מדינת ישראל** (2016.9.27) וreau"פ **אבו הלאל**)).

12. במקרה זה בהתאם לreau"פ 14/1688 **cz נ' מדינת ישראל** (2014.3.9)), נקבע כל עבירה כאירוע לשם קביעת מתחמי הענישה. בשים לב לנסיבות ביצוע העבירות במקרה זה, ולמידת הפגיעה בערכיהם המוגנים מתחם עונש המסר ביחס לכל עבירה לפי סעיף 117(א)(6) לחוק מע"מCAA יקבע בין מסר על תנאי לשבעה חודשים

מאסר בפועל, וביחס לעבירה לפי סעיף 118 לחוק מע"מ בין מאסר על תנאי ועד 3 חודשים מאסר בפועל. המתחמים יחפפו ביניהם במידה רבה לאור הרקע המשותף הנטען לביצועו, ואציגש, גם אם הייתה קובעת מתחם אחד לכל עבירות כתוב האישום, תחתיתו הייתה נקבעת על מאסר על תנאי ותקרתו על מאסר בפועל ממשך יותר.

13. לעניין מתחם הקנס, מדובר בעבירות בהן הקנס הוא ממין העבירה, ועל כן קיימת חשיבות להטלתו. גובה הנקשות מושפע גם מסכם המס משה כתוב האישום, ממשך ביצוע העבירות והשיטתיות שבביצוען. בעת קביעת המתחם יש להידרש גם לשאלת יכולתו הכלכלית של הנאשם. נתתי דעתך לטענה בדבר קושי כלכלי ממשי לנאשם וחובותיו בסך 60,000 ל"נ, ולכך שנטען שכירם הוא משתכר סך של 6,000 ל"נ בחודש (שלא גבו בראשות כאמור). בנסיבות, מתחם קנס כולל יקבע בין 3,500 ל-7,000 ל"נ לצד התchiebot להימנע מביצוע עבירה.

#### הנסיבות הקונקרטיות

14. במקרה דנן לא מתקיימות נסיבות להריגה לקולא או לחומרה מהמתחמים אשר נקבעו. הנאשם, יליד 1967, נשוי ואב לשולשה בגירים, ללא עבר פלילי, הודה בביצוע העבירות, חסר זמן שיפוטי והביע חרטה על מעשיו. אלה זיקפו לזכותו. נתתי דעתך גם לטענת ההגנה בדבר קושי כלכלי לנאשם ולטענה לפיה אחד מבניו חולה במחלת קרונית, מתaszפץ מעט לעת בבית החולים והנאשם מטפל בו וטרוד במצבו הרפואי. בעת קביעת עונשו של הנאשם לא ניתן להתעלם מכך שהרף דוחית לא מעטות שניתנו, לא פועל הנאשם להסרת חלק ממחדי כתוב האישום, על החשיבות הננדעת לכך כאמור מבון שיקולי הענישה (רע"פ 13/7851 **עודה נ' מדינת ישראל** (3.9.2015)).

15. אמנם סכום העבירות במקרה זה אינו גבוה, כאמור, קיימים מקרים בהם בסכומים דומים ואף גבוהים ממנו, גם מקום בו לא הוסרו המחדלים, נגרזו על נאשמי עונשי מאסר על תנאי לצד קנס והתחייבות בלבד. עם זאת יש לציין כי סכום העבירות אינם חזות הכל, ובמקרה זה, מבלתי להתעלם מנסיבות מסוימות האישיות והכלכליות הנטענות של הנאשם שפורטו לעיל, לא מצאת קיומן של נסיבות מיוחדות מגובשות בריאות המצדיקות את אותה התחשבות מיוחדת מבקשת על ידי ההגנה. יש לזכור שאף לא הוצאה כל ראייה ولو לניסו אמיתית לפעול אפילו להסרת חלק מהמחדל, וכי 3 מתוך העבירות בוצעו לאחר שכטב האישום המקורי הוגש. בנסיבות אלה, לאור חשיבות הרתעת היחד והרבבים ובכורתו של האינטראס הציבורי, לא יהיה זה נכון להיעתר לבקשת הסגנון ולגורור על הנאשם עונש של מאסר על תנאי לצד קנס בלבד. על כן, בנסיבות הנדרונות, ייגזר על הנאשם תחתית מתחמי הענישה שנקבעו, אך לא בתחריתם, תוך חפיפה ממשית ביניהם כמפורט להלן:

א. מאסר בפועל לתקופה של 45 יום שירוצה בדרך של עבודות שירות על פי חוות דעת הממונה על עבודות השירות, במרכז יומם לקשייש, חולון, רח' דובנוב 17, חולון.

הנאשם יתייצב ביום 9.2.2022 בשעה 00:08 במקדמת מחוז מרכז, יח' עבודות שירות, רملה. מובהר כי יתכונו שינוים במקום העבודה ושבות העבודה כמפורט בחוות דעת הממונה על עבודות השירות. הובירה לנאשם המשמעות של אי עמידה בעבודות שירות.

ב. מאסר על תנאי למשך 3 חודשים, לתקופה של 3 שנים והתנאי שהנאשם לא יעבור עבירה מס על פי חוק מס ערך מוסף.

ג. קנס בסך 3,500 ₪ או 14 ימי מאסר תמורהם. הקנס ישולם ב-10 תשלוםimos חודשיים, שווים ורציפים, כשהראשון בהם ביום 3.4.2022

לא ישולם תשלום - תעמוד יתרת הקנס לפירעון מיידי.

ד. הנאשם יתחייב על סך 5,000 ₪ להימנע משך שנתיים מביצוע העבירות בהן הורשע.

**זכות ערעור לבית המשפט המחווי תוך 45 יום.**

12937 המזיכרות תעבור עותק גזר הדין לממונה על בדיקות השירות.

ניתן היום, ח' טבת תשפ"ב, 12 דצמבר 2021, במעמד הצדדים.