

ת"פ 31038/09 - מדינת ישראל נגד טאלבabo גאנם, דקל הארץ בנייה ותשתיות בע"מ

בית משפט השלום ברמלה

ת"פ 31038-09 מדינת ישראל נ'abo גאנם ואח'

בפני כבוד השופט הישםabo שחادة
בענין: - מדינת ישראל
על ידי עוה"ד בלה דילר פרנק

נגד

- 1.טאלבabo גאנם
- 2.דקל הארץ בניין ותשתיות בע"מ
על ידי עוה"ד יואב ציוני

כתב האישום ותמצית הכרעת הדין

1. על פי עובדות כתב האישום, נאשمت 2 (להלן: **חברת דקל**) הינה חברת בע"מ שבכל המועדים הרלוונטיים לכתב האישום הייתה רשומה כעסקו מורשה לעניין חוק מס ערך מוסף התשל"ז - 1975 (להלן: **חוק מע"מ**). תחום עסקוקה של חברת דקל הוא עבודות עפר.
2. נאשם 1 (להלן: **הנאשם**) היה בכל המועדים הרלוונטיים לכתב האישום, מנהלה הפעיל של חברת דקל. במהלך שנת 2013, הנאשם וחברת דקל קיבלו שלוש חשבונות פיקטיביות (להלן: **שלוש החשבונות**) שנחוצות להיות חשבונות מס על שם חברת **בישמות** א.א. עבודות בניה והובלה בע"מ (להלן: **חברת בישמות**) וזאת מבלי שעשו או התחייבו לעשות את העסקאות שלגביהם הוצאו החשבונות. החשבונות התקבלו מאדם בשם יוסף סרוחאן (להלן: **סרוחאן**).
3. הנאשם וחברת דקל רשמו את שלוש החשבונות בספרי הנהלת החשבונות של חברת דקל וניכו שלא כדין את סכומי המס המגולמים בהן בדיווחה התקופתיים של חברת דקל למנהל מע"מ. סך שלוש החשבונות היו 1,915,915 ₪ כולל מע"מ וסכום המס שנוכה בגין הינו 246,415 ₪.
4. לכן, יוחסנו לנאשם ו לחברת דקל ביצוען של העבירות הבאות:

עמוד 1

א. שלוש עבירות של ניכוי מס תשומות מבלתי שיש לגבי מסמן לפי סעיף 38 לחוק מע"מ וזאת במטרה להתחמק או להשתמט מתשלום מס, וזאת לפי סעיף 117(ב)(5) לחוק מע"מ.

ב. הינה, ניהול או הרשות לאחר להכין או לנוהל פנקסי חשבונות כוזבים, או רשותות אחרות כוזבות, וזאת במטרה להתחמק או להשתמע מתשלום מס, עבירה לפי סעיף 117(ב)(6) לחוק מע"מ.

5. הנאים כפרו בעובדות כתוב האישום ולאחר שמיית הראות הורשו בעבירות שצינו לעיל. כמו כן, נקבע בהכרעת הדין שמתקיים היסוד הנפשי מסווג "כוונה" שנדרש לעבירות האמורות.

טענות הצדדים לעונש

6. המאשימה טענה כי מתחם העונש ההולם לעבירות שבוצעו על ידי הנאים נע בין 6 ועד 18 חודשים מאסר בפועל, קנס כספי שנע בין 12,000 ועד 24,000 ל"ש וכן מאסר על תנאי. המאשימה הדגישה כי סכום המע"מ שנגזר מהקופה הציבורית הוא בסך של 246,415 ל"ש ומהدل לא הוסר כלל. כמו כן, טענה שהעונש הראוי הוא 11 חודשים מאסר בפועל.

7. ההגנה הדגישה שהנאשם נעדר עבר פלילי, אב לחמשה ילדים וסב לאربעה נכדים. אחת מבנותיו הנשואות של הנאים מתגוררת עם בנה בبيתו של הנאים, ובנה אובייחן כדי שמצו על ספקטרום האוטיזם (נ/16). בנוסף, ההגנה טענה שההעברות מושא כתוב האישום בוצעו בשנת 2013, וההעברות נחרקו בשנת 2014, אך כתוב האישום הוגש רק בשנת 2018. לטענת ההגנה, חלוף הזמן והшибוי בהגשת כתוב האישום, מצדיקים, כשלעצמם, הקלה משמעותית בעונשו של הנאים.

8. לבסוף, ההגנה טענה שהאדם שהפעיל את סרחאן בהפרצת חשבונות פיקטיביות, בשם אפרים גרינברג, לא הוועד לדין בגין החשבונות מושא כתוב האישום שבפני. כמו כן, ההגנה טענה שאף קרוב משפחתו של הנאים שעבד כ司机 בחברת דקל, בשם יוסף ابو גאנם, קיבל את החשבונות מסרחאן, גם הוא לא הוועד לדין. לכן, לטענת ההגנה, יש להקל בעונשם של הנאים בשל אכיפה בררנית.

מתחם העונש ההולם

9. לצורך קביעת מתחם העונש ההולם לקחתי בחשבון את מדיניות העונשה הנוהגת בעבירות מס מסווג פעע לפי חוק מס ערך נוסף כאשר סכום המע"מ שנגזר מהקופה הציבורית הוא של מספר מאות אלפי שקלים, כמו שהיה במקרה שבפני. להלן ההחלטה הרלוונטית של בית המשפט העליון:

רע"פ 2576/14 **חורי נ' מדינת ישראל** (פורסם ב公报, 8.4.14). תחילתו של תיק זה בבית משפט השלום ברמלה ונדון בפני. סכום המע"מ שנגזר מהקופה הציבורית היה 227,707 ₪. המשפטים לא הוסרו. המבוקש היה נשוי ואב לילדיהם עם בעיות כלכליות. הושטו עליו 8 חודשים מסר בפועל, מאחריו סORG ובריח, וכן קנס בסך 18,000 ₪. ערעורו לבית המשפט המחוזי במחוז מרכז נדחה וכן נדחתה בבקשת רשות ערעור שהגיש לבית משפט העליון.

רע"פ 1238/19 **אחדות נ' מדינת ישראל** (פורסם ב公报, 27.2.19). סכום המע"מ שנגזר מהקופה הציבורית היה 232,468 ₪. הוסרו חלק מהmonths לאן הוסיף סכום של 200,000 ₪ שלא שולם. המבוקש היה אדם נורטביב, ללא עבר פלילי. בית משפט השלום בירושלים השית עליו 5 חודשים מסר בפועל, מאחריו סORG ובריח, מסר על תנאי וכן קנס בסך 10,000 ₪. ערעורו לבית המשפט המחוזי בירושלים נדחה וכן נדחתה בבקשת רשות ערעור שהגיש לבית משפט העליון.

רע"פ 1929/18 **אריאלי נ' מדינת ישראל** (פורסם ב公报, 26.4.18). סכום המע"מ שנגזר מהקופה הציבורית היה 281,404 ₪. חלק ניכר מהmonths לאן הוסיף. בית משפט השלום באשדוד השית על הנאשם 6 חודשים מסר בדרך של עבודות שירות וכן קנס בסך 10,000 ₪. ערעור המדינה על קולת העונש התקבל על ידי בית משפט המחוזי בבאר שבע והושטו על המבוקש 10 חודשים מסר בפועל, מאחריו סORG ובריח, וכן קנס של 40,000 ₪. בבקשת רשות ערעור שהוגשה לבית משפט העליון נדחתה עם קביעה ברורה שבUberot מס יש לתת משקל מיוחד לאינטראס הציבורי ושיש להחמיר בענישה.

רע"פ 1579/18 **אבו אלקום נ' מדינת ישראל** (פורסם ב公报, 20.3.18). סכום המע"מ שנגזר מהקופה הציבורית היה 462,815 ₪. months לא הוסיף. הושטו על המבוקש על ידי בית משפט השלום בבאר שבע 8 חודשים מסר בפועל, מאחריו סORG ובריח, מסר על תנאי וכן קנס בסך 40,000 ₪. ערעורו לבית המשפט המחוזי בבאר שבע נדחה וכן נדחתה בבקשתו לירצוי עונש המסר בפועל בדרך של עבודות שירות. בבקשת רשות ערעור שהגיש המבוקש לבית המשפט העליון, נדחתה.

רע"פ 3580/17 **פואז נ' מדינת ישראל** (פורסם ב公报, 29.5.17). סכום המע"מ שנגזר מהקופה הציבורית היה 491,286 ₪. months לא הוסיף. בית משפט השלום בטבריה השית על המבוקש 12 חודשים מסר בפועל, מסר על תנאי וכן קנס בסך 40,000 ₪. ערעורו לבית המשפט המחוזי בנצרת נדחה וכן נדחתה בבקשת רשות ערעור שהגיש המבוקש לבית המשפט העליון.

לאור כל האמור לעיל, הנני קובע כי מתهام העונש ההולם לעבירות שבוצעו על ידי הנאים הוא כדלקמן: 6 ועד 15 חודשים מסר בפועל ומסר על תנאי. כמו כן, לעניין מתهام הקנס ההולם, בគונתי

לאמץ את מתחם הকנס שהוצע על ידי המאשימה שנע בין 12,000 ₪ ועד 24,000 ₪.

11. לא התרשמי שקיימות נסיבות חריגות שמצדיקות סטייה ממתחם העונש הוהם מטעמי שיקום, ובפועל, ההגנה גם לא טענה שיש לעשות כר.

העונש המתאים בתחום מתחם העונש הוהם

12. בעת קביעת העונש המתאים בתחום מתחם העונש הוהם, לκחתו בחשבון לחומרה את העובדה שלא הוסרו המחדלים מושא כתב האישום.

13. ככל נפסק לא אחת כי בעבירות מס, שיקולי ההרטה גוברים על נסיבותיו האישיות של הנאשם, אם אינם מיינדים אותו וזאת נוכח הפגיעה הקשה של עבירות המס במשק ובכלכלה. רבים מעברינו המס הם אנשים שיראו כנורמטיבייםabisdom, אשר לא ישלחו יד לכיס הוזלת אך אינם נרתעים משילחת יד לכיס הציבור, ומכאן המשקל המזוהה להיבט הרטעתו בעונשתם של עברייני המס (רע"פ 5906/12 עזרא נ' מדינת ישראל [פורסם ב公报] (9.9.12) ניתן על ידי כבוד השופט שוהם; רע"פ 1689/09 אוראל נ' מדינת ישראל [פורסם ב公报] (10.5.09) ניתן על ידי כבוד השופט ג'ובראן; רע"פ 6095/06 לוי נ' מדינת ישראל [פורסם ב公报] (5.11.06) ניתן על ידי כבוד השופט ג'ובראן; ע"פ 6474/03 מלכה נ' מדינת ישראל פ"ד נח(3) (721, 727).

14. כמו כן, בפסיקה נקבע שלגבי עבירות מס אין להסתפק, ככל, בהשתתף עונש מאסר אשר ירצחה בעבודות שירות, אלא יש למצות את הדין עם נאשימים באמצעות הטלת עונש מאסר בפועל המלווה בקנס כספי (רע"פ 977/13 אודיז נ' מדינת ישראל [פורסם ב公报] (20.2.13) פסקה 7 להחלטתו של כבוד השופט שוהם).

15. لكن, במקרה שבפניו, ועל אחת כמה וכמה כאשר הנאשימים לא הסירו כלל את המחדלים מושא כתב האישום, אין מקום להסתפק במאסר שירוצה בדרך של עבודות שירות ואין מנوس מהשתתף מאסר שירוצה מאחרוי סORG ובריח.

16. כמו כן, בעת קביעת העונש המתאים בתחום מתחם העונש הוהם לκולא את כל הנתונים שלhalbן: העובדה שהנאשם נשי, אב לילדיים וסב לנכדים; לנאשם ננד עם צרכים מיוחדים שמתגורר בביתו; העדר עבר פלילי.

17. באשר לטענותו של הנאשם שהוא שיחי בהגשות כתב האישום ושלאר חלוף הזמן מאז ביצוע העבירות בשנת 2013 ועד היום, יש להקל משמעותית בעונשו, אפנה לרע"פ 1929/18 אריאלי נ' מדינת

ישראל (פורסם בبنבו, 26.4.18) (להלן: עניין **אריאלי**). במקרה זה, היה מדובר בעבודות שדומות למקרה שבפני. סכום המע"מ שנגזר מהקופה הציבורית בעקבות העבירות שבוצעו, היה 281,404 ₪. בית משפט השלום מצא לנכון להקל משמעותית בעונשו של המבוקש והשית עליו 6 חודשים מאסר שירותו בדרך של עבודות השירות, כאשר הnimok לכך היה, בין השאר, השימוש בהגשת כתוב האישום וחלוף הזמן מאז מועד ביצוע העבירות. המדינה הגישה ערעור על קולת העונש בבית המשפט המוחז.

18. ערעור המדינה בעניין **אריאלי** על קולת העונש התקבל ועונשו הוחמר ל-10 חודשים מאסר בפועל. בית משפט המוחזקי קבע שלא היה מקום לתת משקל מכריע לשיקול של חלוף הזמן באופן שיאין את כל הנסיבות המחייבות המתקומות בעניינו של המבוקש וזאת לאור הקביעה בפסקה כי בעבורות מסחריות אין להסתפק בעונש מאסר בדרך של עבודות שירות, גם כשתיהן משקל לחלוף הזמן. בקשה רשות ערעור שהוגשה לבית המשפט העליון נדחתה.

ולעניינו, אומנם כתוב האישום הוגש כמעט ארבע שנים לאחר ניהול החקירה בתיק, אך כפי שນפסק בעניין **אריאלי**, אין בכך כדי להצדיק סטייה משמעותית ממדיניות הענישה הנוגעת על ידי השתתת מאסר בדרך של עבודות שירות במקום השתתת מאסר אחורי סוג ובריח. לכן, אכן לקחתי בחשבון לפחות לא את חלוף הזמן מאז מועד ביצוע העבירות, אך זאת רק כשיעור שמצדיק הקללה באורך המאסר בפועל בגין סורג ובריח שיוות על הנאשם, ולא כnimok שמצדיק הסתפקות במאסר שירותה בדרך של עבודות שירות.

19. לעניין הטענה של אכיפה בררנית, טענה זו אין בה ממש ודינה להידחות.

20. בפועל, סרחאן אכן הועמד לדין פלילי בגין ביצוע עבירות מס, ובinya, העבירות שנובעות ממשירת שלוש החשבונות מושא כתוב האישום שבפני לנאים. כתוב האישום הוגש לבית משפט השלום ברמלה במסגרת ת"פ 13202-10-19 שעדיין תלוי ועומד. שלוש החשבונות מושא כתוב האישום שבפני מופיעות בספח ג' לכטב האישום שהוגש נגד סרחאן, ומספרן הסידורי הוא 118, 119 ו-120 וזאת מתוך רשימה של 185 חשבונות שהנפיק סרחאן בשם של חברת שמות ומפורטות באותו נספח ג'.

21. لكن, בעת שסרחאן, העבריין הישיר שמסר את שלוש החשבונות לנאים, אכן הועמד לדין בגין אותן חשבונות, **קורותת לחלוtin** הטענה של אכיפה בררנית שאותה העלו הנאים כבסיס להקללה בעונשם, ואין נפקא מינה שאפרים גリンברג ווסף אבו גאנם לא הועמדו לדין.

22. הרבה מעבר לנדרש, יש לציין שבכל הנוגע ליוסף אבו גאנם, הוא לא היה הבעלים של חברת דקל וגם לא המנהל שלה, כפי שהוא הנאים. בנוסף, בהכרעת הדין נדחתה טענהו של הנאים שהוא נושא באשם מופחת ביצוע העבירות מושא כתוב האישום בשל היותו "איש שטח" בחברת דקל לעומת יוסף אבו גאנם שהוא "איש אדמיניסטרציה" באותה חברה (ראו פסקאות 43-47 להכרעת הדין).

במילים אחרות, לעניין הטענה של אכיפה בררנית בהשוואה בין הנאשם לבן יוסף ابو גאנם, כאשר בוחנים את שאלת קבוצת השווין שלויה משטייר הנאשם לועמת קבוצת השווין שלויה משטייר יוסף ابو גאנם, אנו מוצאים שמדובר בשתי קבוצות שונות. הנאשם הוא בעליים ומנהל של חברת דקל יוסף והוא שכיר בלבד וכן העובדה שיווסף ابو גאנם לא העומד לדין בגין שלוש החשבונות לא יכולה לשמש נימוק להקלה בעונשו של הנאשם.

יתר על כן, לגבי אפרים גרינברג, הואאמין לא העומד לדין בגין שלוש החשבונות הספציפיות מושא התקיק שבפני, אך כן העומד לדין לגבי חשבונות פיקטיביות אחרות שאוthon הפיז. יתר על כן, הנאשם העיד שהוא הכיר רק את סרחאן ובאמצעותו קיבל את שלוש החשבונות שבפני (ת/1, דף 3 ש' 37 עד דף 4 ש' 28) ומעולם לא ציין שפגש באפרים גרינברג או שהכיר אותו.

לבסוף, ההגנה טענה שחברת דקל לא פעללה ולכן יש להثبت עליה קנס סמלי בלבד. המאשימה התנגדה להשתתת קנס סמלי וטענה שיש להثبت עליה קנס כמו על הנאשם 1, טאלב ابو גאנם. יש לציין שההגנה לא הציגה שום אסמכתא לכך שמדובר בחברה שאינה פעללה וגם לא הסבירה מה המשמעות המעשית של ההצעה האמורה בדבר העדר פעילותה. בנסיבות אלה, מקובלת עליי טענת המאשימה שיש להثبت עליה קנס זהה זהה לשיטתן על הנאשם 1.

.27. לאור כל האמור לעיל, הנני משית על הנאשם 1, טאלב ابو גאנם, את העונשים הבאים:

א. 8 חודשים מאסר בפועל.

ב. 5 חודשים מאסר על תנאי והתנאי הוא שבסמשך 3 שנים ממועד שחרורו, לא יבצע עבירה לפי חוק מס ערך מסוים, וזאת בין אם מדובר בעבירה מסווג עוון ובין אם מדובר בעבירה מסווג פשע.

ג. הנאשם ישלם קנס בסך 14,000 ₪, או 30 ימי מאסר תמורה.

הकנס ישולם ב-14 תשלומים חודשיים שוים ורצופים כאשר הראשון שבינם עד ליום 1.7.21 והיתרה ב-1 לכל חודש שלאחריו. היה ואחד התשלומים לא ישולם במועד, אז יעמוד מלא סכום הקנס לפירעון מיד'.

.28. כמו כן, הנני משית על הנאשם 2, דקל הארץ בנין ותשתיות בע"מ, קנס בסך 14,000 ₪.

הकנס ישולם ב-14 תשלומים חודשיים שוים ורצופים כאשר הראשון שבינם עד ליום 1.7.21 והיתרה ב-1 לכל חודש שלאחריו. היה ואחד התשלומים לא ישולם במועד, אז יעמוד מלא סכום הקנס לפירעון מיד'.

זכות ערעור תוך 45 יום.

ניתן היום, י"ד סיון תשפ"א, 25 Mai 2021, במעמד הצדדים.