

ת"פ 36826/03 - אגף מס הכנסה ומיסוי מקרקעין - חקירות מרכז מדור תביעות, המאשימה נגד נ. רפאל מסחר והשകעות בע"מ, משה נגר, הנאים

בית משפט השלום בפתח תקווה
ת"פ 14-03-36826 אגף מס הכנסה ומיסוי מקרקעין
- חקירות מרכז מדור תביעות נ. נ. רפאל מסחר
והשകעות בע"מ ואח'

בפני כבוד השופטת אדנקו סבחת- חיימוביץ
בעניין: אגף מס הכנסה ומיסוי מקרקעין - חקירות
מרכז מדור תביעות - המאשימה

נגד
1. נ. רפאל מסחר והשകעות בע"מ
2. משה נגר - הנאים

גור דין

רקע

הנאים הורשו, על פי הודהתו של הנאשם 2, בכתב האישום, בביטוי שתי עבירות שעניןן אי הגשת דין וחשבון במועד, בניגוד לסעיף 216(4) לפקודת מס הכנסה [נוסח חדש] (להלן: "הפקודה") ובקשר עם סעיפים 117 ו- 224א לפకודה.

על פי עובדות כתב האישום, הנואמת הינה חברת פרטית (להלן: "החברה"/"הנאemptה") ונואם 2 (להלן: "הנאשם") הינו מנהלה הפעיל של נואמת בתקופה הרלוונטית לכתב האישום.

הנאים היו חיבים להגיש דוח' בצירוף מאزن וחשבון רוח והפסד מאושרים על ידי רואה חשבון על הכנסתויה של הנאemptה, זאת בהתאם להוראות סעיפים 117, 131 ו- 132 לפוקודה.

לנאemptים ניתנה ארכה להגשת דוח' החברה לשנת המס 2011 עד ליום 31.3.2013 והדו"ח לשנת המס 2012 עד ליום 15.7.2013

הנאים, בלי סיבה מספקת, לא הגיעו במועד לפקיד השומה את הדוחות, על הכנסתויה של הנאemptה בשנות המס 2011-2012, כאשר מחזור העסקאות היה לכל הפחות 6,131,309 ₪ בשנת המס 2011 ו- 1,890,406 ₪ בשנת

עמוד 1

המחדל הוסר באופן חלקי נכון הגשת הדו"ח לשנת המס 2011.

ראיות הצדדים לעונש

המאשימה הגישה דו"ח חישוב המס לשנת 2011 (**טע/1**) לפיו יתרת החוב של הנאשם נכון ליום 2.7.17 עומד על סך של 80,879 ₪.

تسkieir שירות המבחן

מתסקיר שירות המבחן מיום 15.6.17 עולה, כי הנאשם עובד כSCIIR בחברה למוציאי אמברטיה בתפקיד ניהול מוצר שלישי.

ה הנאשם, נעדך עבר פלילי, נשוי ואב לשניים, אישתו רואת חשבון. הוא משרת במילואים כמ"פ ביחידת קרבית.

בשנת 2010 הקים עסק למוציאי אמברטיה, אשר נקלע לבעיות כלכליים וצבר חובות לספקים. לדבריו בתקופה נשוא כתוב האישום פנה לרואת חשבון להסדרת הגשת הדו"חות, סמרק עלייה שתעשה כן ולא וידיא את הגשת הדו"חות. בהמשך התקשה בהגשת הדו"חות מאחר שהמסמכים היו בידי רואת החשבון, שסירבה למסר אותם לנائب על רקע סכום כספי ביניהם.

ה הנאשם מסר, כי ימשיך לפעול על מנת להסדיר הגשת הדו"ח שנותר ארך התקשה להתחייב על מועד מסויים בו יעשה כן.

שירות המבחן התרשם, כי בבסיס קשייו להסדיר את עניין הדו"חות עומד, גם כiom, סכום עם מי שהייתה אז רואת החשבון של החברה, וכי הסכום טרם הסתיים ולא נמצא פתרון.

שירות המבחן התרשם, כי הנאשם מבעטא כiom חרטה עמוקה ואוטנטית ומבייע נוכנות לבצע עבודות לרווחת הציבור כעונש.

בגורם הסיכון נשללו חומרת מעשי, חוסר האחוריות שגילה בעת שלא פעל לוודא, כי הדו"חות הוגשו כנדרש והעובדת שכן בידו פתרון למצב הנוכחי, וכי חלף העובדה שחלפו שלוש שנים מאז הוגש כתוב האישום טרם הוגש הדו"ח האחרון.

בגורם הסיכון, שקל שירות המבחן, את היעדר עבר פלילי, תפקודו התקין בתחום התעסוקתי, היומו בעל יכולות וכישורים, את שירותו הצבאי המשמעותי, לקיחת האחוריות, ההכרה בפסול שבהתנהגותו ותחושים החרטה והצער ביחס למשמעותו וכן העובדה כי ההליך המשפטי המתנהל כנגדו מהוות גורם הטרעה ממשמעותי עבורו.

נכון התרשומות שאין מדובר בגין בעלות דפוסי חשיבה והתנהלות מرمתים בדרך כלל ומדובר בעבירה יחידה, המליך

שירות המבחן להshitut עליו של"צ בהיקף 250 שעות.

חוות דעת ממונה על עבודות השירות

בחוות דעת הממונה על עבודות השירות מיום 17.9.2017 הביע הנאשם את הסכמתו לRICT עונשו בדרך של עבודות שירות והוא נמצא מתאים לכך.

טיעוני הצדדים

1. **ב"כ המأشימה** טענה, כי המחדל הוסר באופן חלקי בלבד ביחס לדו"ח לשנת המס 2011. הדו"ח לשנת המס 2012 נפסל ועל כן כמו שהוא דו"ח שלא הוגש.

ב"כ המأشימה עמדה על הערך החברתי המוגן כתוצאה מביצוע עבירות מס, הפגיעה בשוויון בנשאה בנטול המס והפגיעה בkopha הציבורית. אי הגשת דוחות משבשת את מערכ הגביה על ידי רשות המס ובכך נפגעים אינטרסים ציבוריים וחברתיים.

אשר לנسبות ביצוע העבירה טענה, כי עד למועד זה לא הוסרו כל המחדלים וזאת למרות שחלפו כ- 4 שנים מיום ביצוע העבירות. הדו"ח לגבי שנת המס 2011 הוגש 3 שנים לאחר המועד החוקי להגשתו. סך המס לדו"ח זה היה בסך 112,824 ₪ ויתרת החוב לתשלום היא בסך של 80,879 ₪.

עוד טענה ב"כ המأشימה, כי מדובר במוחורי עסקאות גבוהים מאד, אשר בהעדר דו"ח אין לרשות המיסים אלא לאמוד אותם על פי הדיווחים מע"מ.

אשר לנسبות שאין קשורות לביצוע העבירה ציינה, כי הנאשם החל בהילכי כינוס, אולם צו היכinos נסגר ביום 27.6.16 במסגרת הסדר כך שהנאשם לא מצוי בהילכי כינוס.

ב"כ המأشימה התנגדה לאמוץ המלצות השירות המבחן להשתת ענישה בדמות של"צ מאחר שמדובר אחד לא הוסר כלל והមחדל הנוסף לא שולם במועדו.

לאור כל האמור לעיל, עתירה ב"כ המأشימה לקבוע, כי מתחם הענישה הוא בין מסר על תנאי ל- 8 חודשים מסר בפועל לצד קנס שינו בין 8,500 ₪ ל- 29,200 ₪. כן ביקשה להshitut על הנאשם קנס סמלי, ועל הנאשם עונש מסר בפועל שלא יחת מ-4 חודשים, מסר על תנאי במשך 6 חודשים, קנס כספי והתchiaבות. לתמייה בעתרתה הגישה ב"כ המأشימה אסופה של פסק דין.

2. **ב"כ הנאשמים** טען, כי בין הנאשם לרווח החשבון ישנו סכסוך. חרף העובדה שהכיר אותה וניסה להמשיך את פעילותה לא הצליח והחברה הגיעו לפירוק.

עוד טען, כי הנאשמים הגיעו את כל הדוחות, אך אלה נפסלו לאחר שאינם מבוקרים. עמדה זו של מס הכנסה יוצרת לקונה לשיטת ב"כ הנאשמים.

עוד טען ב"כ הנאשמים, כי בדו"ח המדווח עברו שנת המס 2012 הכנסתו השנתית עמדה על מעל 1.8 מיליון ל"ר ברוטו כל הוצאות שהוגשו נבדקו על ידי רואה חשבון, הנקויים שלו וובמקרה זה אילו היה זה המחדל היחיד, כלל לא היה מוגש כתוב אישום.

עוד טען ב"כ הנאשמים, כי לא הוא ולא הנאים ידעו על החוב הנטען בטען/1.

ב"כ הנאשמים ביקש להתחשב בכך שמדובר בעבירה ראשונה ויחידה של הנאים שהוא איש משפחה ואזרחה תורם, בעל עבר צבאי, שהביאו חרטה על מעשיו, שהחברה התפרקתה והוא נכנס להליכי פשיטת רגל.

ב"כ הנאשמים, ביקש לאמץ את המלצות תסקירות שירות המבחן ולהשיט של"צ בלבד על הנאים על מנת לא לפגוע בעתידו של הנאים. בתמיכה לעתירתו הפנה לרע"פ 4606/01 סופר נגד מדינת ישראל.

לחילופין, טען ב"כ הנאשמים "אם בית המשפט לא יקבל המלצת שירות המבחן, המקסימום שניתן יהיה להשיט הינו מסר על תנאי, קנס סמלי, התחייבות עצמית אך לא מסר בפועל בין בדרכך זו ובין בדרכך אחרת".

לחילופין חילופין, ביקש לקבלת חוות דעת הממונה על עבודות השירות בעניינו של הנאים.

3. **הנאשם 2** בדבריו האחרון הוסיף, כי הוא בן 33, ولو שתי בנות, האחת בת שלוש חצי והשנייה בת עשרה חודשים. הוא מנסה לשקם את חייו לאחר שעבר חיים לא פשוטים. ציין, כי הוא תורם שירות ימי מילואים בשנה בתפקדים בכירים ביחידת מובחרת של הצבא, וכי בשנים 2011-2012 שירת מעל 70 ימי מילואים בכל שנה.

החברה אינה פעילה עוד, לא היא לה רוחים והוא נקלעה לקשיים. עוד ציין, כי מדובר בחברה של המשפחה, אותה נאלץ ל千古ת על עצמו. ביקש להסתפק בעניינה בדמות של"צ.

דין והכרעה

4. בית המשפט העליון עמד רבות בפסקתו על חומרתן של עבירות כלכליות, המבוצעות בכלל על ידי אנשים נורמטיביים, ושב והציגו, כי הענישה בגין עבירות מסוימות בסכלה ובעירות מסוימת נוספת בפרט הביע את הפסול שבמעשה ואת הצורך להעביר מסר ענישה מרתיע, הן כלפי מבצע העבירה והן כלפי הזולת.

יפים לעניין זה דבריו של בית המשפט העליון בرع"פ 3757/04 **زيدאן נגד מדינת ישראל** (31.05.04), בקובע:

"לモטור לחזור ולהציג את חומרתן של העבירות הכלכליות מסווג אלה שנעברו על ידי המבוקש, ואת הצורך להעביר מסר ענישה מרתיע לגבייה נוכחות תוצאותיה הרסניות למשק, לככללה, לחברה, ולערך השוויון בעמידה בנטול המס שהוא אבן יסוד במערכת אכיפת חוק תקינה".

בענייננו, חרף חלוף הזמן הרב, המחדל הוסר חלקית. הנאים הגיעו את הדו"ח לשנת המס 2011 אך לא הגיעו את הדו"ח לשנת המס 2012.

קרן המס לשנת 2011 הייתה 112,824 ₪, כאשר סך המחדל שלא הוסר הוא בסך 80,879 ₪.

קבעת מתחם העונש ההולם

5. בהתאם לתיקון 113 לחוק העונשין, תשל"ז- 1977 (להלן: "חוק העונשין"), בקביעת מתחם העונש ההולם, בהתאם לעקרון הילימה, יש להתחשב בערכיים החברתיים שנפגעו כתוצאה מביצוע העבירות בהן הורשו הנאים, במידה הפגיעה בערכיים אלו, במדיניות העונישה הנוגעת ובנסיבות הקשורות ביצוע העבירות.

6. **הערך החברתי** אשר נפגע ממעשייהם הנאים עיקרונו השווון בכלל, והשוויון בנטול המס בפרט. אי הגשת דוח במועד, ועקב כך - אי תשלום המס, פוגעים ביכולתה של רשות המיסים>Create> של המדינה, לקיים מערכת גביה תקינה ונשיאה שוונית בנטול. עקב כך נגרם נזק כלכלי לציבור משלם המיסים, ונפגעת פעילות רשות המדינה (ראו רע"פ 3857/13 **שאול יצחקיאן נ' מדינת ישראל** (30.7.13)).

7. בחינת **מידת הפגיעה בערך המונג** מובילה לכך שנגמרה פגיעה בערך המונג בכך שהנאים נמנעו מלדוח אודות הכנסתיהם, וזאת במשך שנים כשמדבר במחוזי עסקאות גבוהים בשנת המס 2011 כ- 6 מיליון ₪ ובשנת המס 2012 כ- 2 מיליון ₪.

בבסיס אי הגשת הדוח עומדים מצבה הכלכלית של הנאים שנקלהה לקשיים כלכליים שהובילו לפירוקה.noch> נכון הדברים האמורים, הפגיעה בערכיים המוגנים הינה ביןונית.

8. **במסגרת הנسبות הקשורות ביצוע העבירה**, יש לקחת בחשבון, כי הנאים ביצעו את שתי העבירות על פני תקופה של שנים. הרקע למבצע העבירה הנה משבר כלכלי בחברה. באשר לגובה הנזק, הרי שכמעט ליעיל קrho המס שנותרה לתשלום על ידי הנאים הינה בסך של 80,879 ₪, אשר מבלי להקל ראש בדבר, אין מדובר בסכומים גבוהים מאד.

9. מעון בפסקה עולה, כי **מדיניות העונישה הנוגעת בעבירות של אי הגשת דוח במועד**, כאשר המחדלים הוסרו באופן חלקי או לא הוסרו, בסכומים דומים, הינם עונש מסר לRICTI ב דרך של עובדות שירות לצד רכיבי עונישה נלוויים.

בעפ"ג 14-07-2007 **דני קלה נ' מדינת ישראל** (16.3.15), הנאם הורשע בשתי עבירות של אי הגשת דין וחשבון במועד. הנאם הסיר את המחדל באופן חלקי בכך שהגיע דוח אחד מבין השניים באיחור של חמיש שנים. בית משפט קמא השית על הנאם 6 חודשים מסר שירות בעבודות שירות, 6 חודשים מסר על תנאי וקנס בסך 25,000 ₪. בית המשפט המחויז דחה את העrüvor בעניינו.

בת"פ 51674-05-11 **מדינת ישראל מס הכנסת מדובר ת"א נ' "פוק טאון" בע"מ ואח'** (11.7.12), הנאים הורשעו ב- 3 עבירות של אי הגשת דין וחשבון במועד, המחדלים לא הוסרו על אף הדוחות בעניינים, בית המשפט השית על הנאם 6 חודשים מסר שירות בעבודות שירות, 9 חודשים מסר על

תנאי וקנס בסך 20,000 ₪.

בת"פ 11-10-5098 **מדינת ישראל נ' טל עז השדה בע"מ** (28.4.13), הנאים הורשו בשתי עבירות של אי הגשת 2 דין וחייבון במועד. המחדלים לא הוסרו, הדו"חות הוגשנו כדו"חות סטמיים. בית משפט קמא השית על הנאים 4 חודשי מאסר שירות, 8 חודשים מאסר על תנאי וקנס בסך 10,000 ₪. בית המשפט המחויז המליך לנאים לחזור בו מהערעור וכן עשה.

בת"פ 13-06-10902 **אגף מס הכנסה ומיסוי מקרקעין נ' טי גרי בע"מ** (28.11.13), הנאים הורשו בשתי עבירות של אי הגשת דין וחייבון במועד. הנאשם הורשע גם ב-2 עבירות של אי הגשת דו"חות אישים. המחדלים לא הוסרו ולוחבת הנאשם עבר פלילי במע"מ. בית המשפט השית על הנאשם 4 חודשי מאסר שירות, 4 חודשים מאסר על תנאי וקנס בסך 12,000 ₪.

10. גם אסופה פסקי הדין שהוגשה על ידי ב"כ המאשימה מלמדת על השתת עונשי מאסר לריצוי בדרך של עבודות שירות בנסיבות דומות.

11. לאור האמור אני קובעת, כי מתחם העונש ההולם נع בין בגין מאסר על תנאי ועד 8 חודשים מאסר בפועל לצד רכיבי עונשה נלוויים.

מתחם הকנס

12. הויל ומדובר בעבירה כלכלית, הגורמת לנזק כלכלי כבד, הרי שיש להטיל בגין עונש מרתייע גם מבחינה כלכלית.

13. לפי סעיף 40ח' לחוק העונשין "קבע בית משפט כי מתחם העונש ההולם כולל עונש קנס, יתחשב, נוסף על האמור בסעיף 40ג'(א) במצבו הכלכלי של הנאשם, לצורך קביעת מתחם הknס ההולם".

14. משכך, בקביעת מתחם הknס על בית המשפט להתחשב בחומרת העבירה ובמצבי הכלכלי והאישי של הנאשם. בהתאם לכך, על בית המשפט לחת דעתו לכך של הנאשם זכות לקיום אנושי בסיסי שיבטיח תנאי מחיה מינימליים בכבוד (בג"ץ 10662/04 חסן נ' המוסד לביטוח לאומי, (28.2.12)).

15. כאמור, החברה אינה פעילה עוד ולא הובאו ראיות לגבי מצבו הכלכלי של הנאשם, למעט העובדה שהיא בהליך כניסה שנסגרו עקב הסדר וכיום הוא עובד כಚיר.

16. בנסיבות אלה מתחם הknס ההולם הוא החל מאלפי שקלים בודדים ועד 29,200 ש"ח.

גזרת העונש המתאים לנאים

17. בגזרת העונש בגדרי המתחם יש להתחשב בנסיבות שאינן הקשורות בביצוע העבירה.

18. בעניינו הנאשם הודה בשמו ובשם החברה ובכך נטל אחריות וחסך מזמן של הצדדים

ובית המשפט.

19. הנאשם בן 33, ללא עבר פלילי, נשוי ואב לשתי בנות קטינות, אשר משתכר מעבודתו כEPHIR. ברור הוא, כי מסר, אף לריצוי בדרך של עבודות שירות, עלול לפגוע בו ובמשפחה רבות.

20. אחד השיקולים המרכזיים שיש לשקלן כאשר מדובר בעבירות מס הוא העובדה, כי הנאשם פעל להסרת המחדל. הסרת המחדל היא הביטוי האולטימטיבי לחרטת הנאשם ולקיים אחריות. בענייננו הנאשם הסיר את המחדל באופן חלק, ובכך נגרע מהקופה הציבורית סכום לא מבוטל של 80,879 ₪. השנים שחלפו מלמדים, כי סכום זה ספק ישולם בעתיד לאור סגירת החברה ומצבו הכלכלי של הנאשם.

21. בנוסף בגזרת העונש בתוקן המתחם יש לתת משקל בכורה להרעתה הרבים, נוכחות שכיחותן של עבירות מס והקלות בבחירה עבירות אלו (רע"פ 5823/09 **באשיטין מדינת ישראל** (17.8.09), רע"פ 674/13 **וורי ליטוק נ' מדינת ישראל** (28.1.13) ורע"פ 977/13 **משה אודיז נ' מדינת ישראל** (20.2.13)).

צוין בהקשר זה, כי רבים מעבריני המס הם אנשים שיראו כנורמטיביים ביסודות, אשר לא ישלחו יד לכיס הזולות אך אינם נרתעים משליחת יד לכיס הציבור, ומכאן המשקל המיעוד להיבט ההרעתתי בענישתם של עבורייני המס (רע"פ 6095/06 **עורא נ' מדינת ישראל** (9.9.12)), רע"פ 1689/09 **אוראל נ' מדינת ישראל** (10.5.09), רע"פ 6095/12 **לווי נ' מדינת ישראל** (5.11.06) וע"פ 6474/03 **מלכה נ' מדינת ישראל**, (19.2.04).

22. נתמי דעתם להמלצת שירות המבחן ואיini סבורה שזו ההחלטה הראوية בנסיבותו של התיק ונסיבותו של הנאשם.

תקיר שירות המבחן הנו כלי בידי בית המשפט ואין מחליף שיקול דעתו של זה באשר לענישה הראوية. המלצתו של שירות המבחן סوتה מהענישה הנוגעת לעבירות אלה. לא מצאת, כי מתקיימים שיקולים חריגים המצדיקים השתת ענישה בדמות מסר על תנאי ושל"צ נוכח העובדה שלא הוסרו מלאו המחדלים. ענישה כהמלצת שירות המבחן שמורה לאותם מקרים בהם הוסרו המחדלים או בהתקדים נסיבות חריגות אחרות המצדיקות לעשות כן.

אין ספק, כי ענישה בדמות מסר, לרבות בדרך של עבודות שירות, הנה ענישה מכובידה עבור הנאשם ומשפחותו אך לא מצאת, כי יש לבקר את נסיבותו של הנאשם על פני שיקולי ההרעתה והאינטראס הציבורי שבענישתו.

23. צוין, כי מעתרתו החלופית של ב"כ הנאים משתמש, כי הוא ביקש לסייע להליך בתיק זה ללא הרשותו של הנאשם, אך לא כך עולה מתקיר שירות המבחן. שירות המבחן כלל לא התבקש לבדוק שאלת ביטול הרשותו של הנאשם וכן אף לא התייחס לשאלת זו ועל כן לא מצאת להידרש לטענה זו. אף הפסיקה אליה הפנה ב"כ הנאים לא מסעיה לענינו מאחר שברע"פ 4606/01 **סופר נגד מדינת ישראל** (3.1.02) בוטלה הרשותו של הנאשם לאחר המלצה של שירות המבחן לעשות כן.

משדוחית המלצה שירוט המבחן, הרי שלא סברתי שהענישה הראואה בנסיבותיו של תיק זה מאפשרת סיום ההליכים בענישה צופה פני עתיד בלבד לצד רכיבים כלכליים.

בת"פ 32396-11-15 **מדור תביעות מס הכנסה תל אביב נגד א. אופיר התזה ושאית בטון 2002 בע"מ** ואח' (24.4.17) לא השית בית המשפט ענישה צופה פני עתיד על נאשמים 4-3, כי אם 6 חודשים מסר בעבודות שירות, וזאת בהתחשב בנסיבות רפואיות וככלויות של הנאשמים.

24. בהתחשב בעבירות בהן הורשע הנאשם, ההודהה ולקיחת האחריות, החיסכון בזמן טיפולו, היקף סכום המס לעבירות, הסרת המחדל באופן חלקו, גילו הצער של הנאשם והעדר עבר פלילי, היותו אזרח תורם המשרת בשירות מילואים ימים רבים מדי שנה, אני סבורה, כי יש למקם את עונשו בחלק העליון של השלישי התיכון של מתחת הענישה ולענין הקנס יש למקמו באמצעות המתמחם.

סוף דבר

לנוכח כל האמור לעיל אני גוזרת על הנאשם את העונשים הבאים:

א. חודשיים מסר בפועל שירותו בעבודות שירות. עבודות השירות יתבצעו בתחנת

משטרת הרצליה (גלאילות), בדרך שפירים 1 הרצליה, ביוםאי'-ה' החל מיום 6.11.17.

ב. 6 חודשים מסר על תנאי ממשך שנתיים, שלא יעבור הנאשם כל עבירה לפי פקודת מס הכנסה.

ג. קנס בסך 12,000 ₪ או 20 ימי מסר תמורה. הקנס ישולם ב- 8 תשלוםimit חדשים שווים ורצופים כאשר הראשון שבhem לא יוארך מיום 1.1.18 והיתרה בראשון לכל חודש שלאחריו. היה ואחד התשלומים לא ישולם במועד, אז עומד מלא סכום הקנס לפירעון מיידי.

ד. הנאשם יחתום על התchia'bot כספית בסך של ₪ 10,000 להימנע ממשך שנתיים שניים מהיום מביצוע העבירות בהן הורשע. התchia'bot הכספיות תיחתמו עוד היום במציאות בית המשפט. היה ולא תיחתמו, הנאשם אסור ממשך 15 ימים.

על הנאשם 1 אני גוזרת קנס בסך 500 ₪ ישולם עד ליום 1.1.18.

זכות ערעור לביהם"ש המחויזי תוך 45 יום.

ניתן היום, י"ג תשרי תשע"ח, 30 אוקטובר 2017, במעמד הצדדים.