

הכנס השנתי של
לשכת יועצי המס

הרודס אילת

אוקטובר 2013

מע"מ –

שומות עקב אבדן ספרי חשבונות, הימנעות מחשבוניות פיקטיביות

משפט מבויס

רמי אריה, עו"ד ורו"ח
גל גרינברג, מנהל המחלקה המקצועית במע"מ
השופט בדימוס, ד"ר דן ביין

הרשמה לדיוור לעדכוני מיסוי ועוד...
באתר מיסים ועסקים
www.ralc.co.il



50,000 ₪ ניכוי מס תשומות בגין רכישת רכב פרטי

תקנה 14 (א) לתקנות מס ערך מוסף קובעת כי המס שהוטל על מכירת רכב פרטי לעוסק לא יותר בניכוי. תקנה 14 (ב) לתקנות מסייגת וקובעת סוגי עוסקים הזכאים להחזר מע"מ ברכישת רכב פרטי ובכללם לרכב המשמש אך ורק להסעת נוסעים בידי מי שעסקו הסעת נוסעים. (ע"ש 146/88 מיבטח חיפה סוכנויות לביטוח נ' מנהל מע"מ).

המערער יטען כי לצורך הסעת העובדים פתח עסק חדש שמנוהל כמשק כספי עצמאי ובמסגרת עסק נפרד זה הוא עוסק אך ורק בהסעת נוסעים ולכן רשאי הוא לקזז את התשומות.

עמ"ה 29/93, המועצה המקומית תל שבע נ' פקיד שומה באר שבע).

100,000 ₪ ניכוי מס תשומות בגינן לא הומצאו חשבוניות מס מקוריות

סעיף 38 לחוק מחייב כי החשבונית שהוצאה לעוסק (בעת הוצאתה) הינה חשבונית כדין ולא את הימצאותו של המסמך המקורי בידי העוסק. (ע"א 7412/00 מנהל מס ערך מוסף חרס לבניה בע"מ), (ע"א 401/82 מדינת ישראל נ' אלפחל), (ע"ש 155/98 עפיפי מחמוד נ' מנהל מע"מ נצרת)

נטל ההוכחה מוטל על העוסק המבקש כי ייקבעו לו שומת תשומות שתאפשר את החזר המע"מ. אך ניתן להמציא ראיות נסיבתיות, כגון: ראיות תומכות לעובדה שהחשבוניות אבדו (דוח משטרה / תביעת ביטוח וכד') או כי העסקאות היו דרך קבע עם עוסק מורשה או דוחות המעידים על הפסד בעסק שנוצר מעודף תשומות על עסקאות.

• (ע"א 396/87 אבו עראר עליאן נ' מנהל מס ערך מוסף)

150,000 ₪ ניכוי מס תשומות של חשבוניות מס שהוצאו שלא כדין

סעיף 38(א) לחוק מגלם את העיקרון הבסיסי המתיר ניכוי בגין תשומות שהוציא העוסק. המס אותו מנכה העוסק הוא מס תשומות, כפי שזה מוגדר בסעיף 1 לחוק. סעיף 38(א) לחוק מתיר לעוסק לנכות את מס התשומות ה"כלול בחשבונית שהוצאה לו (לעוסק) "כדין".
(ע"א 3758/96, סלע חברה למוצרי בטון בע"מ נ' מנהל המכס ומע"מ).

העוסק יטען כי נקט בכל האמצעים הסבירים ואף מעבר לכך על מנת לוודא כי החשבונית שהומצאה הינה כדין ובכלל זאת: עריכת הסכם בכתב, זיהוי העוסק על פי ת.ז, התאמה בין מספר ת.ז למספר העוסק הרשום בחשבונית, אישור ניכוי מס במקור + אישור ניהול ספרים, הכללת העסקאות עם הספק בטופס 856 שהוגש למס הכנסה, אימות פרטי העוסק ובדיקת קיומו במשרדי מע"מ, תשלום בהמחאות (לא במזומן), בדיקה כי החשבונית שהומצאה מכילה את כל הפרטים הטכניים בדבר צורת חשבונית המופיעים בסעיף 9 להוראות ניהול פנקסי חשבוניות, המצאת קבלה בגין התשלום ששולם וכו'.

50,000 ₪ ניכוי מס תשומות לתקופה טרם רישום כעוסק מורשה

בהתאם לסעיף 40א לחוק ניתן לדרוש את החזר המע"מ גם כאשר הוצאו ההוצאות לפני תחילת הפעילות העסקית ואף לפני רישום העוסק במשרדי מע"מ התנאי להחזר הנו, כי ההוצאות שבגינן נדרש החזר המע"מ הוצאו בשלבי הקמת העסק ושימשו להקמתו.
(ע"ש 52/81 חנא מור נ' מנהל מס ערך מוסף)

לעניין החזר המע"מ בשל הוצאות הקמה, לא יחולו הוראות ההתיישנות שנקבעו לעניין החזרי המע"מ הרגילים. דהיינו, אין חובה כי דרישת החזר המע"מ תעשה בתוך שישה חודשים מיום הוצאת החשבונית שבגינה נדרש החזר מסקנה זו נובעת מהוראת סעיף 40א לחוק מע"מ, הקובעת כי היא באה "על אף האמור בסעיפים 38 ו-40".

ע"ש 5429/99, בריטה טרוול בע"מ נ' מדינת ישראל - מנהל מע"מ וע"ש 285/92, אלוני עופר בע"מ נ' מנהל מע"מ.

**50,000 ₪ שומת עסקאות בגין מתנה שנתן העוסק לבנו –
ריהוט מתוך עסקו**

העובדה שהעוסק ניסה זה זמן רב למכור את הרהיטים המשומשים ללא הצלחה מעידה כי שווים נמוך מאד עד אפס. (רצוי להמציא הערכת שמאות לעניין זה).

לעניין זה ראוי להזכיר כי בסעיף 62.503.3 להוראות תאמ"ו נאמר: "מתנות הניתנות לצורכי עסק, כגון מתנות לפרסומת או לקידום מכירות, יראו בהן מכירה שניתנה לה הנחה של 100%, ולכן לא ישולם עליהן מס בפועל."

בפרשת תקליטי סי בי אס (ע"ש 170/85 תקליטי סי בי אס נ' מנהל מע"מ) קיבל בית המשפט את טענות המערער לעניין זה.

התיישנות החלטה בהשגה

סעיף 82 (ד) לחוק מע"מ קובע: "לא החליט המנהל כאמור בסעיף קטן (ב) תוך שנה מיום הגשת ההשגה, יראו את ההשגה כאילו נתקבלה".

המערער יטען כי תקופות הזמן שנקבעו לעניין מתן החלטות רשות מנהלתית, ובמיוחד לרשות המסים מוכתבות בהוראות החוק בצורה דווקנית, ויש לפרשם תוך צמצום מרבי, תוך שמירת אינטרס ההסתמכות של האזרח הקטן במגעיו מול רשויות המדינה

הלכת דור און (רע"א 429/12 יגאל דו און ואח' נ' פקידה שומה ואח').

הלכת משה סמי (ע"א 5954/04 משה סמי נ' פקיד שומה ירושלים 1 ואח') נקבע כי אין כל היגיון בכך שמשך פרק הזמן שבו מקבל פקיד השומה את החלטתו לא יהיה גלוי וידוע לנישום.

פסקי דין נוספים לעניין ההתיישנות:

ע"מ 1092/05 עמירם סיוון נ' פקיד שומה כפר סבא; ו"ע 1354/08 יוסף אליהו נ' מנהל מיסוי מקרקעין מרכז; ע"א 10088/09 מוחמד דגמין נ' פקיד שומה באר שבע; ע"א 3602/97 דניאל שחר ואח' נ' פקיד שומה; רע"א 187/05 נעמה נסייר; הלכת חג'ג' (ב.ל. 09-4142)

תודה על ההקשבה

רמי אריה עו"ד רו"ח
rami@ralc.co.il

אתר מיסים ועסקים
www.ralc.co.il

