

12.21x23.77	1	עמוד 6	כותרת	י תד נאמן -	19/02/2012	30881374-4
דורון טיקוצקי צדבונים משרד עורכי הדין - 87910						

ברחבי הארץ

מה קורה כשיש בעל בית אחד לחברת נדל"ן ולחברת יהלומים:

בית המשפט יצטרך להחליט במחלוקת על מס תשומות

מאת ל. ש. וסרמן

ערעור לבית המשפט המחוזי בתל-אביב וטענה, בין היתר, כי במסגרת החלטתו, הממונה עושה שימוש בסמכותו על-פי סעיף 138 לחוק מע"מ. במקרה כזה, נטל ההוכחה בדבר היותה של העסקה מלאכותית מוטל עליו, כשכפועל הוא לא עמד בנטל זה.

זכותו של הנישום להפחית את חבות המס שלו, הוכרה בהחלטה כזכות לגיטימית - טענה עו"ד שפירו. לדבריה, בבסיס החלטתו של בעל מניות לרכוש את הנכס באמצעות חברת האחזקות ולא באמצעות חברת הסחר ביהלומים עמד טעם מסחרי כלכלי גרידא, הקשור ברצונו הלגיטימי ליצור הפרדה בין פעילותה של חברת הסחר ביהלומים בתחום היהלומים לבין פעילות בתחום הנדל"ן המניב.

לטענתה, ניסיונו של הממונה למוג בין חברת האחזקות, בעל מניותיה וחברת הסחר ביהלומים, עומדת בסתירה לכללי התאגידים הרואים בחברה אישיות משפטית נפרדת מזו של בעלי מניותיה ולחוק כבוד האדם וחירותו, חוק יסוד חופש העיסוק וכללי התאגידים מכיוון שלכל אדם הזכות לבור את הסיכון העסקי ולאגד מתוך צרכים כלכליים ואחרים לגיטימיים מספר חברות.

כמו כן טענה עו"ד שפירו, כי רכישת הנכס על ידי חברת האחזקות לא רק שלא יצרה עבורה או עבור חברת היהלומים יתרון מס אצלה, אלא אף נוגדת את האינטרס הכלכלי של חברת האחזקות. שכן רכישת הנכס ע"י חברת הסחר ביהלומים הייתה מונעת את הצורך בתשלום דמי שכירות וחברת האחזקות לא היתה צריכה לשלם מס הכנסה על דמי השכירות שהיא מקבלת מחברת היהלומים.

במשרד עורכי הדין דורון טיקוצקי שרב-ים מעובדיו הם יוצאי רשויות המס, סבורים שבית המשפט יקבל את עמדתם ש"חברה הרוכשת נכס ומנסה להשכירו לעוסק החייב במע"מ אך בסופו של יום היא נאלצת להשכירו לחברה העוסקת בתחום הסחר ביהלומים, יש להתיר לה ניכוי מס על התשומות שנוצרו לה ברכישת נכס זה".

בית המשפט המחוזי בתל-אביב יצטרך להחליט בשאלה האם להתיר לחברת אחזקת שרכשה נכס והשכירה אותו לחברה שסוחרת ביהלומים, לנכות מס על התשומות שנוצרו ברכישת הנכס או לקבל את עמדת הממונה על מע"מ בגוש דן שמדובר ב"חברת קש" ואין להתיר את הניכוי.

הפרשה החלה לפני ארבע שנים, כאשר הוקמה חברת אחזקות, העוסקת ברכישת נדל"ן מסחרי, השבחתו והשכרתו. בעל המניות היחיד בחברה, החזיק ב-99% ממניות חברת נוספת העוסקת בתחום הסחר ביהלומים. בסוף השנה, רכשה חברת האחזקת את מלוא זכויות החכירה בנכס, במטרה להשביחו ולהשכירו לצד שלישי. החברה ביצעה שיפורן מקיף לנכס והחלה לחפש שוכר פוטנציאלי. משלא הצליחה למצוא שוכר במשך כחמישה חודשים, על אף מאמצים רבים לאתר שוכר פוטנציאלי שכללו, בין היתר, התקשרויות עם מספר מתווכים, נאלצה החברה, משיקולים כלכליים, להשכיר את הנכס לחברת הסחר ביהלומים.

חברת האחזקות שהינה חברה החייבת בתשלום מס עסקאות, דרשה שיותר לה ניכוי מס התשומות שנוצרו לה ברכישת הנכס שהושכר בסופו של דבר לחברה הסוחרת ביהלומים, שהינה פטורה מתשלום מס עסקאות.

הממונה האזורי על מע"מ בגוש דן סירב לאשר את הניכוי בטענה שחברת האחזקות הינה "חברת קש" שהוקמה לצורך ניכוי מס התשומות הנובעות מרכישת הנכס בלבד, מאחר שחברת היהלומים, שלטענתו של הממונה היא הרוכשת "האמיתית" של הנכס, אינה יכולה לדרוש את מס התשומות, שכן אינה עומדת בתנאי סעיף 41 לחוק מע"מ שקובע כי אין לנכות מס על תשומות אלא אם הן לשימוש בעסקה החייבת במס. עו"ד יאנה שפירו, ממשרד עוה"ד דורון, טיקוצקי, צדבונים, עמיר, מזרחי ושות', המתמחים במיסוי אזרחי ופילילי, הגישה