



בית המשפט המחוזי בנצרת בשבתו כבית-משפט לעניינים מנהליים

ע"מ 18-05-37928 גואטה נ' מנהל מס ערך מוסף

תיק חיצוני: מספר תיק חיצוני

בפני כבוד השופטת עירית הוד

מבקש מנהל מס ערך מוסף

נגד

משיב יוסף גואטה

החלטה

רקע

1. לפני בקשה לביטול עיכוב ביצוע.
2. המשיב הגיש ערעור על החלטת המבקש במסגרתה הורה המבקש על פתיחת תיק עוסק למשיב בהתאם לסמכותו לפי סעיף 54 לחוק מס ערך מוסף, תשל"ו-1975 (להלן: "החוק").

טענות המבקש

3. בעקבות מידע שהתקבל אצל המבקש זומן המשיב לשימוע והתברר, כי הוא רכש ומכר קרקעות בתדירות המאפיינת עסק. לפיכך החליט המבקש, בהתאם לסמכותו לפי סעיף 54 לחוק להורות על פתיחת תיק עוסק למערער. המשיב הגיש ערעור על החלטה זו ובשל כך עיכב המבקש את ביצוע החלטתו. ככל שסטטוס המשיב כעוסק יוותר סגור עד להכרעה בערעור הרי שחלק מהשומות אשר הוציא המבקש למשיב יתיישן. כבר עד למועד הדיון הקבוע בתיק יתיישנו רכיבי השומה בגין שלוש עסקאות מקרקעין כך שאם יידחה הערעור לא ניתן יהיה לחייב את המשיב בשומות.
4. לפיכך, בית המשפט מתבקש להורות על ביטול עיכוב ביצוע החלטת המבקש מיום 16.4.18 כך שיהיה בידו לפתוח למשיב תיק עוסק ולחייבו, טכנית, בשומה. יובהר, כי המבקש מתחייב להוציא את השומות באופן טכני בלבד ולא לפעול לגבייתן. היעדרות לבקשה חיונית לצורך שמירה על אינטרס המבקש והאינטרס הציבורי. כמו כן, ככל שיידחה הערעור מתחייב



בית המשפט המחוזי בנצרת בשבתו כבית-משפט לעניינים מנהליים

ע"מ 18-05-37928 גואטה נ' מנהל מס ערך מוסף

תיק חיצוני: מספר תיק חיצוני

1 המבקש להאריך למשיב את המועד להגשת השגה על השומות תוך 30 ימים מיום קבלת פסק
2 דין חלוט. אין בבקשה בכדי לפגוע במשיב.

3
4 5. בנוסף, סיכויי ההליך להתקבל נמוכים מאוד לאור המפורט בכתב התשובה מטעם המבקש.

טענות המשיב

5
6
7
8
9 6. המבקש לא עמד בנטל להוכיח, כי ביטול העיכוב מוצדק בנסיבות העניין והתנהלותו מקוממת
10 וחסר תום לב. המבקש יוצר מצג של דחיפות בטענה, כי קיים חשש שעסקת מכר בשווי
11 450,000 ₪ תתיישן טרם מועד הדיון כאשר בפועל המס בגין עסקה זו שולם במלואו על ידי
12 הרוכשת.

13
14 7. המשיב התייחס להליך השימוע שנערך לו וטען, כי המבקש ניפח את מספר עסקאותיו בכדי
15 להצדיק את החלטתו. בנוסף שב על הטענות המפורטות בערעור באשר לעסקאות שערך.

16
17 8. חוק מס ערך מוסף מחיל עיכוב אוטומטי על החלטת המנהל במקרה בו מוגש ערעור. בית
18 המשפט מוסמך להורות על ביטול העיכוב והנטל להצדיק את הביטול מוטל על המבקש. עליו
19 להוכיח, את סיכויי לזכות בהליך העיקרי וכי מאזן הנוחות נוטה לטובתו.

20
21 9. המבקש לא הוכיח, כי סיכויי הערעור להידחות גבוהים. בעניין זה הפנה המבקש לאמור בכתב
22 התשובה לערעור אולם אין בכתב התשובה התייחסות לגופן של טענות המשיב מלבד
23 התייחסות אגבית, סתומה וללא נימוקים לכך שהמבקש סבור, כי יש לסווג את המשיב כעוסק
24 בהסתמך על העסקאות. המבקש לא עמד בנטל ולא הציג אף לא ראשית טענה מדוע סיכויי
25 הערעור להתקבל נמוכים. סיכויי הערעור להתקבל גבוהים. החלטת המבקש אינה מעוגנת
26 במציאות. המבקש הציג מספר רב של עסקאות במטרה להצדיק את סיווגו של המשיב כעוסק
27 אולם ניתן בקלות לסווג את העסקאות תחת שלוש קטגוריות- עסקת רכישת מקרקעין
28 שכשלה ואינה עומדת במבחני הפסיקה ולא מצדיקה את סיווג המשיב כעוסק, עסקאות
29 רכישה ומכר של בית מגוריו של המשיב אשר נערכו בכובע הפרטי של המשיב ושתי עסקאות
30 אשר ערך המשיב עם חברות בע"מ ואשר שולם בגין כל המס על ידי הרוכשות.



בית המשפט המחוזי בנצרת בשבתו כבית-משפט לעניינים מנהליים

ע"מ 18-05-37928 גואטה נ' מנהל מס ערך מוסף

תיק חיצוני: מספר תיק חיצוני

10. מאזן הנוחות נוטה באופן מובהק לטובת המשיב. פעולות המבקש בעבר מלמדות, כי הוא אינו מייחס חשיבות כלשהי לכספי המס אשר הוא דורש מהמשיב במסגרת השומות אשר הוא מבקש להוציא לו. העסקה אשר מציג המבקש כהצדקה לביטול עיכוב הביצוע היא עסקת מכר אשר המשיב ערך עם חברה בע"מ ושולם בעבורה מלוא המס כדין על ידי הרוכשת. לפיכך, אין לקבל את הטענה לפיה דחיית הבקשה תעמיד את המבקש בפני שוקת שבורה. אין הצדקה למתן סעד בטרם בורר ההליך לגופו.

11. בנוסף, המבקש הפר את חובתו לנהוג בתום לב בבואו לבקש סעד זמני. מחובת תום הלב נגזרת חובתו של בעל דין להביא בפני בית המשפט את כלל העובדות הרלוונטיות לצורך הכרעה בעניין שלפניו. המבקש עשה שימוש לרעה בהליכי משפט במטרה לעקוף את הדין בנוגע להתיישנות שומות. הערעור עוסק בבקשה לסווג את המשיב כעוסק במטרה להוציא שומות עבור עסקאות מקרקעין שנערכו בשנת 2013. עובדה זו מלמדת על מחדליו של המבקש אשר לגביהם אין לו אלא לטעון כלפי עצמו. העסקאות דווחו מיד במועד עריכתן ועל כן המבקש אינו יכול לטעון, כי לא ידע עליהן. המבקש גרר רגליים ועד לאחרונה לא הוציא שומה או פתח בהליכי סיווג המשיב כעוסק. החלטת המבקש בדבר סיווגו של המשיב כעוסק התקבלה ב"דקה ה- 91" למניין ההתיישנות עבור חלק מהעסקאות ולאחר שחלקן כבר התיישנו. התנהלות המבקש מלמדת על זלזול. אין לתגמל את המבקש על השיהוי המהותי בו נקט. המשיב לא השתהה והגיש את הערעור במסגרת הזמן הקצובה לו.

טענות המבקש במסגרת תגובה לתשובת המשיב

12. במסגרת הבקשה הפנה המבקש לאמור בכתב התשובה בנוגע לסיכויי הערעור. במסגרת כתב התשובה התייחס המבקש לכל טענות המשיב במסגרת כתב הערעור ובין היתר התייחס לטענה בנוגע למכירת המקרקעין לעוסק רשום.

13. באשר למאזן הנוחות הרי שהמבקש ציין, כי לא ייגרם למשיב נזק כלשהו בשל קבלת הבקשה. לעומת זאת, המדינה והציבור עלולים להיפגע בשל דחיית הבקשה. המשיב לא ציין אילו נזקים ייגרמו לו במידה שהבקשה תתקבל.

14. מקור תיק זה, כמו תיקים רבים דומים שהוגשו לאחרונה באותה סוגיה, הוא מבצע כלל ארצי.



בית המשפט המחוזי בנצרת בשבתו כבית-משפט לעניינים מנהליים

ע"מ 18-05-37928 גואטה נ' מנהל מס ערך מוסף

תיק חיצוני: מספר תיק חיצוני

15. הטענה שהמשיב לא השתתף בהגשת הערעור אינה רלוונטית. האינטרס של המשיב הינו הגשת הערעור במהירות בכדי ליהנות מעיכוב הליכים אוטומטי.

דיון ומסקנות

16. האם יש להורות על ביטול עיכוב הביצוע. זו המחלוקת בה דרושה הכרעתי במסגרת הבקשה שלפני.

17. לאחר שקילה ובחינת טענות הצדדים והחומר המונח לפניי מצאתי כי דין הבקשה להתקבל, מהנימוקים שיפורטו.

18. בהתאם לסעיף 54 לחוק המנהל רשאי לרשום רישום ארעי של מי שחייב ברישום ולא נרשם. סעיף 64 לחוק עוסק, בין היתר, בערעור על פעולתו של המנהל בהתאם לסמכותו לפי סעיף 54. בסעיף 64 (ג) נקבע, כי הגשת ערעור תעכב את ביצוע החלטתו של המנהל אלא אם בית המשפט ייקבע אחרת.

19. בעת שבית המשפט דן בבקשה לסעד זמני עליו לבחון את מאזן הנוחות ואת סיכויי ההליך העיקרי. מאזן הנוחות הוא אבן הבוחן העיקרית (בר"מ 2841/12 **דרור עזרא נ' ראש עיריית הרצליה**). בנוסף, בין שני האלמנטים האמורים שוררת מקבילית כוחות לפיה ככל שסיכויי ההליך גבוהים יותר כך ניתן למעט בדרישת מאזן הנוחות ולהיפך.

20. לאחר בחינת מאזן הנוחות מצאתי, כי כף המאזניים נוטה באופן מובהק לטובת המבקש. ככל שלא תתקבל הבקשה שלפניי וככל שיתמשכו הליכי הדיון בערעור נשוא הבקשה שלפני עשוי המבקש למצוא עצמו עומד בפני שוקת שבורה כך שאין בידו להוציא שומה ולחייב את המשיב בשל התיישנות. ברי, כי אין לתת יד לתוצאה כאמור אשר מנוגדת לאינטרס הציבורי בנוגע לגביית מס. אינני מקבלת את הטענה, כי התנהלות המבקש, אשר לא הוציא את השומות בסמוך מיד לאחר שדווח לו אודות העסקאות, מלמדת, כי אינו מייחס חשיבות לכספי המס אשר הוא מבקש לגבות או כי יש בכך בכדי ללמד על מאזן הנוחות.

21. אין זה ראוי והוגן, כי עצם הגשת הערעור וכן, משך הזמן שיימשך הדיון בערעור ישליך על השאלה האם ניתן לגבות את המס, ככל שהערעור יידחה. אציין, כי אין בטענה לפיה המס



בית המשפט המחוזי בנצרת בשבתו כבית-משפט לעניינים מנהליים

ע"מ 18-05-37928 גואטה נ' מנהל מס ערך מוסף

תיק חיצוני: מספר תיק חיצוני

בגין אחת העסקאות שולם על ידי הרוכשת בכדי להשליך על הכרעתי. זאת, בשים לב לכך, כי קיימות עסקאות נוספות אשר לגביהן לא נטען ולא הוכח, כי שולם המס ולא מן הנמנע, כי התמשכות ההליכים בערעור עשויה להביא לתוצאה שבה לא יהיה בידי המבקש לגבות את המס בגין עסקאות אלו בשל התיישנותן עד להכרעה בערעור.

22. המשיב לא הצביע על פגיעה כלשהי בו בעקבות קבלת הבקשה שלפניי. באשר למאזן הנוחות חשוב לציין, כי המבקש התחייב שהוצאות השומות תיעשה באופן טכני בלבד, כי הוא לא יפעל לגביית השומות וכי ככל שהערעור יידחה תינתן למשיב אורכה להגשת השגה על השומות לתקופה של 30 ימים מהמועד בו פסק הדין יהיה חלוט. יש באמור בכדי ללמד, כי היעדרות לבקשה לא תביא לפגיעה במשיב. המשמעות של היעדרות לבקשה שלפני היא, כי ככל שהערעור יתקבל לא יהיה בידי המבקש לגבות מהמשיב את השומות ומאידך, ככל שהערעור יידחה השומות יחייבו את המשיב, בכפוף להליך השגה וערעור ככל שהמשיב יגיש השגה וערעור. כלומר, במידה שהערעור יידחה ימצא עצמו המשיב במצב בו היה אלמלא היה מוגש הערעור. זהו המצב הראוי והנכון. דחיית הבקשה עלולה להביא לתוצאה בלתי הפיכה מבחינת המבקש. מנגד, היעדרות לבקשה לא תעמיד את המשיב במצב דומה. ברי, כי הגשת הערעור אינה אמורה לאפשר למשיב להתחמק מתשלום מס אשר אמור להיות מוטל עליו ככל שהערעור יידחה. שאם לא כן, עשויים צדדים להגיש ערעור אף במקרים בהם אין להליך סיכוי ממשי והכל בכדי להתחמק מתשלום המס. בית המשפט לא יאפשר ולא יעודד שימוש לרעה בהליכי משפט באופן האמור.

23. במסגרת ע"מ (מחוזי תל אביב-יפו) 1164/09 עמותת י.ע.ל אסף הרופא נ' מע"מ ת"א 1 נדון ערעור על החלטת מנהל מע"מ להוציא שומה אשר מסתמכת על שינוי סיווג וזאת לאחר שהוגש ערעור על ההחלטה לשינוי הסיווג אשר בגינו עוכבה ההחלטה בדבר שינוי הסיווג. במקרה האמור העלה משרד מס ערך מוסף טענה לפיה הוא עלול למצוא עצמו עומד בפני שוקת שבורה ככל שתעוכב האפשרות להוציא שומה בשל הוראת סעיף 64(ג) ובשל התמשכות ההליכים בערעור. בית המשפט ציין, כי מדובר בטענה ראויה וכבדת משקל וכי השאלה האם עוסק ישלם את המס הנדרש בהנחה, כי בית המשפט יידחה את ערעורו אינה אמורה להיות תלויה במשך הזמן שיארך הליך הערעור. בית המשפט הוסיף, כי היה בידי משרד מס ערך מוסף לבקש מבית המשפט, על יסוד הטענה האמורה, להפעיל את סמכותו בהתאם לסעיף 64(ג) ולהחליט שלא לעכב את עצם הוצאת השומה בגין הגשת הערעור. דברים אלו יפים ונכונים לעניינו. אכן, השאלה האם עוסק יחויב במס אם לאו לא אמורה להיות מוכרעת לפי משך הזמן עד שיוכרע הערעור אשר הוגש על ידו. הטענה בדבר עמידה בפני שוקת שבורה בשל



בית המשפט המחוזי בנצרת בשבתו כבית-משפט לעניינים מנהליים

ע"מ 18-05-37928 גואטה נ' מנהל מס ערך מוסף

תיק חיצוני: מספר תיק חיצוני

התיישנות עד לתום ההליך בערעור היא אכן טענה ראויה וכבדת משקל והדרך הראויה בכדי למנוע תוצאה כאמור היא הגשת בקשה לבית המשפט, כי יורה שההליכים לא יעוכבו על אף הגשת הערעור.

24. אציין, כי אף אם תתקבל טענה לפיה המבקש השתהה וכי היה בידו להחליט בדבר סיווג המשיב כעוסק ולהוציא את השומות בשלב מוקדם יותר לאחר שדווח לו בנוגע לעסקאות אין בכך בכדי להצדיק את דחיית הבקשה שלפניי בטענה, כי אין למבקש להלין אלא על עצמו. המבקש פעל במסגרת המועדים הקבועים בחוק ואין לאפשר את התיישנות השומות בשל הגשת הערעור והתמשכות ההליכים. לכך מצטרפת קביעתי באשר למאזן הנוחות אשר נוטה באופן מובהק לטובת המבקש.

25. באשר לסיכויי ההליך, בשלב זה לא ניתן לבחון בהתאם לכל המבחנים המפורטים בפסיקה האם צדק המבקש שעה שקבע, כי המשיב הוא עוסק אם לאו. ברי, כי בשלב בו מצוי הדיון בהליך שלפניי חלק מהמידע הרלוונטי לא מצוי בידיעת בית המשפט וטרם ניתנה לצדדים האפשרות להוכיח טענותיהם. עם זאת, בחינת המבחנים שנקבעו בפסיקה מלמדת, כי בשלב זה לא ניתן לומר שקביעת המבקש לפיה המשיב הינו עוסק משוללת ייסוד וכי סיכויי המבקש בהליך נמוכים מאוד. כך לדוגמא, ריבוי העסקאות הנטענות ומשך הזמן אשר החזיק המשיב בנכסים תומכים, לכאורה, בעמדת המבקש. אציין עוד, כי אין בטענת המשיב באשר לעסקאות בהן שולם המס על ידי הרוכשת בכדי ללמד, כי עסקאות אלו אינן רלוונטיות בעת בחינה, האם העסקאות שביצע המשיב מלמדות, כי הינו עוסק אם לאו. בזהירות המתחייבת ניתן לקבוע, כי על פניו סיכויי הערעור להתקבל אינם גבוהים במידה כזו אשר בשקלול עם מאזן הנוחות בהתאם למקבילית הכוחות יש בהם בכדי להצדיק את דחיית הבקשה שלפניי.

התוצאה

26. הנה כי כן מצאתי, כי מאזן הנוחות נוטה באופן מובהק לטובת המבקש וכי דחיית הבקשה עלולה לפגוע באינטרס הציבורי. המשיב לא הצביע על נזק אשר ייגרם לו בעקבות היעדרות לבקשה. המשיב אינו אמור לצאת נשכר מהתיישנות השומה בשל התמשכות ההליכים. לכך מתווספת העובדה, כי לא מצאתי שיש בסיכויי ההליך בכדי להצדיק את דחיית הבקשה לאחר שקלול עם מאזן הנוחות.



בית המשפט המחוזי בנצרת בשבתו כבית-משפט לעניינים מנהליים

ע"מ 18-05-37928 גואטה נ' מנהל מס ערך מוסף

תיק חיצוני: מספר תיק חיצוני

27. בנסיבות האמורות, נעתרת לבקשה ומורה על ביטול העיכוב כך שבידי המבקש לפתוח למשיב

תיק עוסק ולחייבו, **טכנית בלבד**, בשומה.

מתירה את ההחלטה לפרסום.

המזכירות תמציא לצדדים.

ניתנה היום, י' אב תשע"ח, 22 יולי 2018, בהעדר הצדדים.

עירית הוד, שופטת