



רשימת עמדות חדשות בנושא מס ערך מוסף - שנת המס 2017

- עמדה מספר 12/2017 - פעילות בעלת מאפיינים עסקיים בשוק ההון..... 2
- עמדה מספר 13/2017 - גמול שנקבע כשכר טרחה לבא כוח מייצג בתובענה ייצוגית..... 3



עמדה מספר 12/2017 - פעילות בעלת מאפיינים עסקיים בשוק ההון

פעילות של קניה ומכירה של ניירות ערך ומסמכים סחירים אחרים, הנעשית על ידי יחיד או על ידי חבר בני אדם עבור עצמם, ואשר הינה בעלת מאפיינים עסקיים כפי שהוכרו בהלכה הפסוקה, למשל, בע"א 9187/06 רפאל מגיד נגד פקיד שומה פתח תקווה, חייבת במס על פי חוק מס ערך מוסף. לעניין זה יובאו בחשבון, בין היתר, הקריטריונים המפורטים להלן:

1. **מבחן התדירות** - על פי מבחן זה, תדירות גבוהה של פעולות בניירות ערך ומסמכים סחירים אחרים מצביעה על פעילות עסקית.
 2. **מבחן ההיקף הכספי** - על פי מבחן זה, ככל שההיקף הכספי של הפעילות רב יותר עשוי הדבר ללמד על אופי עסקי של הפעילות.
 3. **מבחן הבקיאות והמומחיות** - על פי מבחן זה, בקיאות ומומחיות בתחום בו נעשית הפעילות מצביעה על אופייה העסקי. לעניין זה יצוין, כי הבקיאות אינה חייבת להיות בקיאות של המבצע עצמו והיא יכולה להיות של מי שיעץ לו בביצוע הפעולה.
 4. **מבחן המימון** - על פי מבחן זה, מימון של הפעילות באמצעות הון זר (להבדיל מהון עצמי) מלמד על פעילות בעלת אופי עסקי.
 5. **מבחן תקופת ההחזקה** - על פי מבחן זה, ככל שהתקופה החולפת ממועד הרכישה של ניירות הערך והמסמכים הסחירים האחרים לבין מועד מכירתם קצרה יותר, יש בכך כדי להצביע על פעילות עסקית.
 6. **מבחן קיומו של מנגנון או פעילות קבועה ונמשכת** - אחד המאפיינים של פעילות עסקית הוא קיומם של מנגנון ארגוני המאפשר פעילות קבועה ונמשכת. עם זאת, כאשר מדובר בפעילות בניירות ערך ומסמכים סחירים אחרים, אין בהכרח צורך בקיומו של מנגנון כאמור, ויש להסתפק בהיות המבצע אקטיבי במסגרת הפעילות.
 7. **מבחן טיב הנכס** - על פי מבחן זה, טיבו של הנכס משליך אף הוא על סיווג הפעילות. למשל, אופי ספקולטיבי של ניירות ערך יכול להצביע על פעילות עסקית.
 8. **מבחן הנסיבות המיוחדות** - מבחן זה מהווה מבחן "על" שבכוחו לשנות מן הקצה אל הקצה את התוצאה העולה משקלול המבחנים המפורטים לעיל. הכוונה היא לנסיבות המיוחדות הכרוכות במקרה העומד לבחינה, ואשר מאפילות בחשיבותן על המבחנים האחרים ובכוחן להכריע האם המדובר בפעילות עסקית אם לאו.
- יחיד או חבר בני אדם, שפעילותם ברובה המכריע הינה קניה ומכירה של ניירות ערך ומסמכים סחירים אחרים, ואשר הינה בעלת מאפיינים עסקיים על פי המבחנים הנזכרים לעיל, יירשמו כמוסד כספי על פי סעיף 1(א)(3) לצו מס ערך מוסף (קביעת מוסד כספי), התשל"ז-1977.
- לעניין זה ראה ע"מ 25935-02-16 אקוויטס ניהול השקעות בע"מ נגד מס הכנסה פקיד שומה 4 ואחרים.



עמדה מספר 13/2017 - גמול שנקבע כשכר טרחה לבא כוח מייצג בתובענה ייצוגית

גמול, שנפסק על ידי בית משפט כשכר טרחה לבא כוח מייצג בתובענה ייצוגית, חב במע"מ בהיותו תמורה עבור עסקה של מתן שירותים משפטיים לקבוצה שבשמה מנוהלת התובענה הייצוגית. שכן, בא כוח מייצג בתובענה ייצוגית הינו שלוח של הקבוצה, אחראי על ייצוג האינטרסים של כלל חברי הקבוצה ואי לכך חב חובת נאמנות כלפי הקבוצה לפי סעיף 17 לחוק תובענות ייצוגיות, התשס"ו-2006.

לעניין זה ראה ת"צ 4263-03-11 אשל היאור בע"מ נגד חברת פרטנר תקשורת בע"מ.

לפיכך, על בא כוח המייצג בתובענה ייצוגית להוציא חשבונית מס מרכזת בשל מתן השירותים המשפטיים כאמור לחברי הקבוצה ולא לנתבע שנפסק כי ישלם את שכר הטרחה.