



אפיף ושות' אפיק



אפיף ושות', עורכי דין ונוטריון
AFIK & CO. ATTORNEYS AND NOTARY

גיליון 27, 21 יולי, 2009

הגיליון המקצועי הדו שבועי של [אפיף ושות', עורכי דין ונוטריון](#)
דניאל פריש 3 תל אביב, קומה 25, טלפון 03-609.3.609 פקס 03-609.5.609

תוכן עניינים

1. חופשה משרדית

לאור יציאת המשרד לחופשה משרדית, יהיו משרדנו סגורים בימים 22 עד 25 יולי, 2009 ותהיה לנו גישה מוגבלת לדואר אלקטרוני. אנו נשוב לעבודה ביום 26 יולי, 2009.

2. מאמר בנושא: חישוב מס נפרד לבני זוג

אחת מההוראות הותיקות והשנויות יותר במחלוקת קבועה בסעיף 65 לפקודת מס ההכנסה ועיקרה איחוד הכנסותיהם של בני זוג נשואים. במאמר המצ"ב סוקר עו"ד אייל רעני, מומחה המיסוי של משרדנו, את ההלכות בנושא. למשרדנו מחלקת מיסוי, לרבות מיסוי בינלאומי, הפועלת בשיתוף פעולה הדוק עם מספר משרדי רואי חשבון מובילים. את המחלקה מנהל עו"ד אייל רעני, בעל ניסיון רב בתחום ובוגר המכון למיסים.

3. כתבות בעיתונים בנושא רייפמן

מצ"ב כתבה אחת מני רבות אשר פורסמה השבוע בעניין פרשת רייפמן, פרשה בה אנו מייצגים את מר אלי רייפמן והגשנו השבוע בשמו ערעור מתוקשר לבית המשפט העליון.

4. החלטות שיפוטיות מהתקופה האחרונה

א. גביית דמי חסות ("פרוטקשיין") אינה יוצרת יחסי עובד ומעביד בין הצדדים [עע [390/08 דליע](#) [אחמד נ' כחול לבן \(2006\) בע"מ](#), 05.07.09]

בית הדין הארצי לעבודה בירושלים דחה ערעור על פסק דין אשר דחה תביעה לפיצויי פיטורים וזכויות סוציאליות. בית הדין האזורי קבע, על פי המבחנים המקובלים לעניין קביעת מעמדו של עובד, מבחן ההשתלבות ומבחן הקשר האישי, כי בין הצדדים לא שררו יחסי עובד-מעביד, וכי ההתקשרות הייתה לקבלת 'שקט תעשייתי' תמורת 'דמי חסות' - פרוטקשן' וכך אין המדובר בקשר אישי למרות שתשלום דמי החסות היה באמצעות תלוש שכר. עבודת "השמירה" נעשתה גם על ידי בני משפחה אחרים, המערער לא החתים כרטיס נוכחות, לא דיווח על שעות העבודה, לא קיבל מהמשיבה ביגוד, וציוד אחר הדרוש לצרכי השמירה, לא פנה למפקח לבקש לצאת לחופשה או להיעדר והמשיבה לא פיקחה כלל על עבודתו כלל.

ב. דחייתה של תביעת בנק נגד ערב לאחר שמכר את זכויותיו ומניותיו בחברה [ת.א 030302/08 (ת"א) בנק אוצר החייל בע"מ נגד חשפיה משה, 8.07.2009]

בית משפט השלום דחה את תביעת הבנק כנגד הנתבע אשר היה ערב לפירעון הלוואה אשר לקחה חברת ק.מ. שיווק והספקה בע"מ ("החברה"), בה היה בעבר הנתבע בעל מניות, אך מאוחר יותר מכר את מניותיו.

בית המשפט קבע כי לאור העובדה כי הנתבע מכר את מניותיו בחברה והקונים העמידו בפני הבנק ערבויות חלופיות ולאור העובדה כי הבנק החזיר לנתבע את הפקדון שהעמיד ויצר מצג לפיו משוחרר הוא מערבותו, קיימת הסכמה מכללא כי פטר הבנק את הנתבע מערבותו. בית המשפט החיל על המקרה את חובת תום הלב המוגדרת בחוק החוזים ואת חוק הבנקאות האוסר על הבנק להטעות לקוחותיו ומחייבו בגילוי נאות.

ג. אושרה תובענה ייצוגית כנגד עיריית תל אביב בגין גביית ארנונה ביתר] בש"א (ת"א) 31032/06 סריגי שלום ומלכה בע"מ נ' עיריית תל אביב-יפו 15.07.2009

ביום 15 יולי, 2009, נתקבלה החלטה מפי כבוד השופט ד"ר עמירם בנימיני בעניין בקשה לאישור תובענה מינהלית ייצוגית כנגד עיריית תל אביב אשר נסובה סביב שאלת חוקיות תעריף הארנונה שגבתה העירייה בגין 100 מ"ר הראשונים של נכסים המסווגים כתעשייה. המבקשת טענה כי תעריף לפיו חויבה ושנעשה בפועל בין השנים 2005-2006 הינו גבוה וחורג מהוראות חוק הסדרים במשק המדינה (תיקוני חקיקה להשגת יעדי תקציב), התשנ"ג-1992 והוראות תקנות הסדרים במשק המדינה (ארנונה כללית ברשויות המקומיות בשנת 2000), התש"ס-2000, אשר קובעות תעריף נמוך יותר למ"ר בנכס בסיווג של תעשייה. בית המשפט התרשם כי העירייה היתה מודעת לחרגה מן התעריף המירבי שנקבע בתקנות הסדרים, חריגה שהינה בניגוד לחוק, ובהתאם לרוח תכליות חוק תובענות ייצוגיות, אשר באות לידי ביטוי גם ביחסי האזרח עם הרשות הגובה תשלומי חובה. עוד קבע כי אכן מתקיימים התנאים להכרה בתובענה שכזו כייצוגית וכן אף מתגשמת התכלית למימוש זכות הגישה וקבלת סעד יעיל לאזרחים רבים אשר נפגעו ממעשי הרשות, אך לא היו טורחים או מעיזים להתמודד עם הרשות בגין נזק שאינו גדול יחסית, אלמלא קיומו של מכשיר התובענה הייצוגית, לאור החליט בית המשפט כי יש מקום להכיר בתובענה זו כייצוגית.

המחלקה המנהלית של משרדנו, בראשות עו"ד רנה לפידות, בעלת קרוב 20 שנות ניסיון בתחום המוניציפאלי ודיני העבודה (ואשר שימשה עד לפני כשנה ומחצה כמנכ"ל המועצה האזורית חבל מודיעין וכיום משרדנו מלווה מועצה אזורית זו), מתמחה בין היתר בתחום דיני העבודה, תחום הרשויות המקומיות (בין באשר מדובר בייעוץ לרשויות ובין בייעוץ כנגד רשויות) ובתחום המכרזים.

בברכת סוף שבוע נעים שמח.

רשימת התפוצה של משרד אפיק ושות' מופצת אחת לשבועיים לקהל של קרוב ל-1,500 איש וכוללת פרסומים מקצועיים לקהל הרחב בנושאים משפטיים המעניינים את הקהילה העסקית והינם בתחומים בהם עוסק המשרד. על מנת להצטרף לרשימת התפוצה יש לשלוח מייל לכתובת newsletter@afiklaw.com ובכותרת לכתוב "אנא צרפו אותי לרשימת התפוצה". ניתן להעביר מייל זה לכל אדם ובלבד שלא נעשה בו כל שינוי. אין האמור במייל זה מהווה ייעוץ משפטי ובכל נושא מומלץ לפנות למשרדנו על מנת שהעובדות תיבחנה היטב בטרם תתקבל החלטה כלשהי.

חישוב נפרד לבני זוג

אחת מההוראות הותיקות והשנויות יותר במחלוקת קבועה בסעיף 65 לפקודת מס ההכנסה ועיקרה איחוד הכנסותיהם של בני זוג נשואים. לאורך השנים ספגה הוראה זו ביקורת קשה. מעבר לפגיעה בערכי יסוד, משמעותה הבסיסית ביותר של ההוראה הינה הכבדה ניכרת של התשלומים לרשות המיסים בהם יידרשו לשאת בני זוג להם נעשה חישוב מאוחד לעומת בני זוג הנהנים מחישוב נפרד של הכנסותיהם.

סעיף 66 לפקודה הוא הסעיף המזכה בני זוג לחישוב נפרד של הכנסותיהם על אף הוראת האיחוד הקבועה כאמור בסעיף 65 לפקודה. מדובר בסעיף ארוך, מייגע ומורכב, אולם ניתן להסיק ממנו כלל מרכזי, לפיו זכאים בני זוג לחישוב נפרד של הכנסותיהם ככל שהכנסות בני הזוג אינן תלויות או כרוכות זו בזו. כך, בני זוג שכירים במקומות עבודה שונים יהיו הזכאים המובהקים ביותר לחישוב נפרד של הכנסותיהם היות והריחוק בין מקורות ההכנסה שלהם הינו הרחוק ביותר וככל שהקרבה בין הכנסות בני הזוג גוברת, מאמיר החשש לאיבוד הזכאות לחישוב נפרד והכבדת נטל המס. הרציונאל בבסיס ההוראה ברור: שלטונות המס חוששים ממצב בו בן זוג המפיק הכנסות מעסק או תאגיד בבעלותו או שהוא בעל שליטה בו, יפחית מלאכותית את נטל המס הרובץ עליו באמצעות ייחוס חלק מהכנסותיו לבן זוגו. המקור לחשש נעוץ ביסודו בשיטת הפרוגרסיביות הנהוגה בישראל, אשר לפיה ככל שההכנסה גבוהה יותר כך שיעור המס גבוה יותר ובדרך כלל בשיעור משמעותי. התוצאה הינה כי בני זוג אשר חישוב הכנסותיהם נעשה במאחד מקפיצים בדרך כלל את שיעור המס החל על הכנסתם המצרפית בשיעור ניכר לעומת שיעור המס שהיה חל על הכנסת כל אחד מהם בנפרד. באופן דומה, יכול בן זוג אשר בבעלותו עסק או תאגיד בו הוא בעל שליטה להנמיך את שיעור המס בו יחוב על ידי הפנייה מלאכותית של חלק מהכנסותיו לבן זוגו, כך שמהכנסתו יופחתו הסכומים העשויים להביאו לחיוב בשיעורי המס הגבוהים יותר. יתרון נוסף מצוי גם בשיטת הזיכויים והניכויים המונהגת בד"ן המס הישראלי והמעניקה יתרונות רבים בעת עריכת חישוב נפרד.

ארכיטקטורת מס זו הפכה מקובלת מאוד עד כי ברשות המיסים הוחלט על מדיניות קשוחה אשר תנהג יד קשה ומצמצמת במתן אישורים לחישוב נפרד. במוקד החשש (או החשד) מצויים כמובן בני זוג המפיקים הכנסותיהם מעסק או תאגיד בבעלותם המשותפת או בבעלות אחד מהם. התמקדות רשות המיסים באלו הינה אמנם טבעית והגיון רב בצידה אולם בדרך לסיכול תכונני המס האמורים נפגעים בני זוג רבים אשר חישוב הכנסותיהם לצורכי מס נעשה במאחד ללא צידוק אמיתי לכך וסובלים כתוצאה מכך מהכבדה ניכרת של נטל המס, ומדובר בסכומים ניכרים.

אנו רואים כחובתנו להביא לשימת ליבם של בני זוג אלו, כי ייתכן וקיים מזור לבעייתם זו. בשורה ארוכה של פסקי-דין צמצמו בתי המשפט בהדרגה את יכולת רשות המיסים לשלול חישוב נפרד מבני זוג הזכאים לכך, לרבות פסק דין חשוב אשר ניתן לאחרונה וקביעותיו מרחיקות לכת בהקשר זה. רשות המיסים כדרכה אינה טורחת בדרך כלל ליידע את ציבור הנישומים אודות התפתחויות אלו ואף מערימה קשיים על בני זוג העותרים למימוש זכותם לחישוב נפרד של הכנסותיהם. אשר על כן, מומלץ מאוד לפנות לעורך-דין המתמחה בתחום לצורך בדיקת זכאות לחישוב נפרד כאמור ובדיקת כדאיות כלכלית למהלך זה.

מאת: עו"ד אייל רעני

* הכותב הינו עורך דין בכיר במשרד אפיק תורג'מן ומתמחה במיסוי, לרבות מיסוי מקרקעין ומיסוי בינלאומי ובעסקאות מיזוג ורכישה, ובלטיגציה. אין בסקירה כללית זו משום ייעוץ משפטי כלשהו ומומלץ להיוועץ בעורך דין המומחה בתחום בטרם קבלת כל החלטה בנושאים המתוארים בסקירה זו.

* ניתן לפנות שאלות בתחום באמצעות פניה לטל' 03-5635061. השרות ניתן ללא תשלום ללקוחות יפעת מכרזים בלבד.

גליון מס' 4026
13/7/2009

מה בגליון?

מידע בלעדי

מכרזים

תוצאות מכרזים

עורכת: אילת אלון-כהן 03-5635069

מחלקת שירות לקוחות: סימה אסביה 03-5635073

מחלקת מכירות: 03-5635000

מען: דרך פתח תקוה 96-98 תל אביב 67138

פקס: 03-5635075