

**סמכילית בכירה לאכיפת הגביה**

כיה אדר ב תשע"ט

01 אפריל 2019

תאריך:

תיק: 645941 סימוכין:

לכבוד

גב' איריס שטרק, רוי"ח  
נשיאות לשכת רואי החשבון בישראל**הندון: הטלת קנס מינהלי במס הכנסה - חובת שימוש**

במשך למכתבכם מותאריך 25.3.19 בנושא המזוכר בנדון, הריני מתכבד להשיככם כדלקמן: ראשית אזכיר כי בחוק העבירות המינימליות לא נקבע כי אין להטיל קנס מינהלי ללא ביצוע שימוש כפי שציינתם במכתבכם. עפ"י הוראת הנהל 6/12 אין להטיל את הקנס המינהלי אלא אם ניתנה לנישום הזדמנות להشمיע את טענותיו לגבי המחדל.

סעיף 4.3 להוראת הביצוע קובע:

4.3 אין להטיל קנס מינהלי אלא אם כן ניתנה לנישום הזדמנות להشمיע טענותיו לגבי המחדל.

מלבד חובת ההוכחה של העדר סיבה מספקת המוטלת על התביעת המחייבת לקבל הסבר על סיבות המחדל<sup>1</sup> קיימת גם חובת תשאל על פי עקרונות המינהל הציבורי לפיהן לא תתקבל החלטה הפוגעת באדם אלא אם ניתנה לו קומם לכך הזדמנות להסתיג ממנה<sup>2</sup>.

לשם כך, יש לשולח לנישום "הזמןה לפני הטלת קנס מינהלי" (טופס 4418). אם הנישום מגיב להזמןה במכتب שלו או של מיצנו, המפרט את טענותיו, ניתן לראות בזאת הזדמנות נאותה<sup>3</sup>. במקרים מיוחדים ניתן להסתפק אף בשיחת טלפון עם הנישום, בהסכמתו שנייתה לאחר שהוסבר לו כי כל דבריו ירשמו כלשונם.

הכל הוא הן לפי עקרונות המינהל הציבורי והוא עפ"י הפסיקה, חובת הרשות היא לתת הזדמנות

להשמעת טענות בטרם נקיית הליכים, בע"א 3654/96 אליו גلم נגד פקיד שומה כפר סבא

ועורור שכגד צין בית המשפט:

"כל השימוש איינו מחייב את הרשות המינימלית לשמע את טענותיו של אדם שועלול להיפגע מהחלטתה, אלא רק לתת לו הזדמנות נאותה להشمיע את טענותיו. אם אותו אדם וויתר על השימוש, מתוך כוונה או בשל הזנחה, הרשות מכל מקום יצאה ידי חובתה; ואם לא העלה את כל טענותיו בעת השימוש, מתוך שכחה או בשל טעות, בדרכך כלל אין לו להלן אלא על עצמו" (י' זמיר הסמכות המינהלית (כרך ב)[4], בעמ' 795-796).

<sup>1</sup> ראו, ע"פ 123/83 לעילערה 21.<sup>2</sup> ע"א 96/3065 אליו גלם נגד פקיד שומה כפר סבא, מיסים יוז/3 (יוני 2000) ח-1.<sup>3</sup> בהנחיות הוועמ"ש 4.3041 בסעיף 5.5.1 צוין כי לא נדרש שימוש נפרד טרם הטלת הקנס המינהלי מאחר שבמסגרת הגשת הבקשה לביטול הקנס לפי סעיף 8א רשאי הנקנס לטען טענותיו בשל זה.<sup>4</sup> בג"ץ מס' 128/74 שמואל גנון נגד ועדת החקירה - מלחמת ים הקרים ו-6 אחים, פ"ד נח (2), 84.

באגף מס הכנסה קיימת החובה לחתת לכל נישום, שיש כוונה להטיל עליו קנס מינהלי, הזדמנות להשמעת טענות.

במקרים בהם הנישום נ查ק בשל אותה עבירה והוחלט להמשך הטיפול בכנסות מינהליים, לא מזמן הנישום להשמע את טענותיו. שכן, כל טענותיו נרשמו בחקירתו, וכייל במקרים בהם הנישום מופיע לשימושו בקשר עם פסילת ספרים.

על מנת להקל על ציבור הנישומים, נשלח לנישום מכתב ובו פרוט העבירות בהם אנו מטפלים במישור העבירות המינהליות ולמכتب מצורף דף תשובה למילוי וחתימת הנישום (רכ"ב).

החובה היא לשלוח את הזמנה לנישום עצמו ולא למייצגו, את התשאול יש לעורך רק עם הנישום ולא כל אדם אחר לאור העיקרונו כי בסופו של יומ עולן הנישום לאבד את חרותו ולרבות מסר במקרים בהם הכנס לא שולם ומוגשת בקשה למאסר לפי סעיף 19 לחוק.

המכتب נשלח בדואר רגיל לפי מענו של הנישום, ואי הענות להזמנה אינה מונעת את המשך הטיפול והטלת הכנס.

ביום 17.11.2014 נשלח מכתב ללשכת יועצי המס בקשר עם עירית תשאול למיצג ובו נקבע כי לא יערך תשאול למיצג אלא אם כן המציא ייפוי כוח ספציפי חתום ע"י הנישום לעניין הכנסות המינהליים (רכ"ב)

בנסיבות היועמ"ש 4.3041 עדכו מיום 29.11.2011 בנושא "נוהל והנחיות להפעלת חוק העבירות המינהליות התשמ"ו-1985" נאמר:

#### 5.5 בקשה לביטול הכנס והודעה על הרצון להישפט

5.5.1 נקס אשר קיבל את טופס ההודעה על הטלת קנס מינהלי קבוע, רשאי על פי החוק, לבחור בין תשלום הכנס (ראא פרק 8 להלן), הגשת בקשה לביטול הכנס (סעיף 8א בחוק) או מתן הודעה כי ברצונו להישפט על העבירה (סעיף 8(ג) בחוק, ראו פרק 7 להלן). בנסיבות הגשת הבקשה לביטול הכנס רשאי הנקנס לטען טענותיו בשלב זה, הקודם לכטב אישום, ולבן לא נדרש שימוע נפרד טרם הטלת הכנס המינהלי.

ניסיונו שנשלחה אליו הזמנה ולא התקציב לשאול או שלא הגיע על הפניה בכתב והוטל עליו קנס, אין לו אלא להלין על עצמו שלא דאג למשוך את דבר הדואר או שלא עדכו את משרד השומה על שינוי כתובת, מכתב הבקשה לביטול הכנס מהווה את תגובתו לשאול.

במקרים בהם הסבריו בבקשת הביטול מגיעים לכל סיבה מספקת הכנס יבוטל. לסייעי הכנס המינהלי באגף מס הכנסה נהגים בהתאם להוראות והנחיות כלשונן ואין נוקטים בהליכי הטלת קנסטרם חלפו המועדים לקבלת תגובה הנישום. נשמח לעמוד לרשותכם לשאלות/הבהרות נוספות.

בכבוד רב,

זילפה גליינדוס

העתק:  
מר שבתאי זליקוביץ', מנהל תחום עבירות בסיסיות

תאריך

לכבוד

מספר זהות

תיק מס' \_\_\_\_\_  
\_\_\_\_\_

### **הנדון: הזמנה להשמעת טענות לפני הטלת קנס מנהלי**

הובא לידי עתי כי:  
[ ] בחברה \_\_\_\_\_ תיק \_\_\_\_\_ בה הינה נושא משרה  
ביצעת את המחדלים/ים כמפורט להלן:  
(1)

מחללים אלה מהוות/ים עבירה פלילית על-פי פקודת מס הכנסת וUBEIRA FELILIT SHL CL MANHAL AO  
פקוד אחראי של החברה מכח סעיף 224 לפקודת מס הכנסת.

בשל העבירה/ות הנ"ל אנו שוקלים לנகוט באחת מן הדרכים הבאות:

הגשת כתוב אישום נגדך או הטלת קנס מנהלי אישי עליך וזאת בנוסף על הגשת כתוב אישום או  
הטלת קנס מנהלי על החברה על-פי חוק העבירות המינימליות התשמ"י-1985

בטרם אחליט כאמור:

1. אם לדעתך יש לך סיבות מוצדקותiae הגשת הדוחות כאמור לעיל, עליך לפרט את הסיבות  
לכך בדף המצורף ולשלוח בדואר חוזר בצוירוף מכתב זה, תוך 21 ימים מיום קבלת מכתב זה.

2. לבירורים ניתן לפנות למ"ג, \_\_\_\_\_-\_\_\_\_\_ בטלפון \_\_\_\_\_-\_\_\_\_\_ בתוך 21 ימים  
מיום קבלת מכתב זה

αι הענות למכתב זה לא תמנע הטלת הקנס כאמור לעיל, באופן מיד.

ברבود רב

ב/פקיד שומה

תאריך

לכבוד

מג'ז/ח'ג

פקיד שומה

**הנדון: חברת קבוצת נסיעות מינהלי ביגן מחדלים ממופרט בדף הקודם**

• 7 •

הנדון: חברה

יש לצרף מסמכים מאומתים להוכחת טענותיך

פרטן החותם

ש

מספר זהות

כתובות:

טלפון:

תאריך : כ"ד חשוון תשע"ה  
17 נובמבר 2014

אל: ראש ענף עבירות בסיסיות

**הנדון: עריכת תשאול טרם הטלת קנס למיצג**

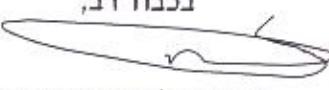
א. ביום 16.11.2014 בפגישה עם לשכת יועצי המס בקשר עם תשאול טרם הטלת הקנס סוכם :

1. את הזמנה לתשאול יש לשלוח לנישום בלבד.
2. התשאול יערך לנישום עצמו.
3. אם מגיע מיצג לתשאול במקום הנישום, עליו להביא **ייפוי כוח נפרד לצורך התשאול, לא ניתן לראות את טופס הייצוג האזרחי שבתיק לעניין עבירה מינימלית.**
4. אין לעורך תשאול טלפון למיצג ללא ייפוי כוח לצורך טיפול בעבירה מינימלית.
5. פניה בכתב עיי מיצג תתקבל (זאת מכיון ההנחה כי הנישום פנה אליו עם הרוזמה).
6. אם מתקשר מיצג ללא ייפוי כוח כאמור וմבקש לדחות את מועד התשאול, פניותו לא תענה.

ב. יובהר כי התשאול אינו חלק מחוק העבירות המינימליות וכי הוא נעשה בהתאם לפסיקה הקבועה :

כלל השימוש אינו מחייב את הרשות המינימלית לשימוש את טענותיו של אדם שעלול להיפגע מהחלטתה, אלא רק לתת לו הזדמנות לנאותה להشمיע את טענותיו. אם אותו אדם וויתר על השימוש, מכיון כוונה או בשל הזנחה, הרשות מכל מקום יצאה ידי חובתה; ואם לא העלה את כל טענותיו בעת השימוש, מכיון שכחה או בשל טעות, בדרך כלל אין לו להלן אלא על עצמו"

ג. טופס התשאול הינו טופס פנימי המהווה ראייה משפטית במקרים בהם יעודף ההליך הפלילי על פני הקנס המינימי או במקרים בהם יבקש הקנס (הניסיונות) להישפט על העבירה לנין ואין למסור עותק מהתשאול לנישום/מיצג.

בכבוד רב,  
  
שפטאי זילקוביץ - טובע  
מנהל תחום - עבירות בסיסיות

העתק : מר זאב פורת, סמנכ"ל בכיר אכיפת הגביה  
לשכת יועצי מס בישראל