

AMPELi

TAX LAW OFFICES

ליצירת קשר:

0722-405100

054-2651516

meori@ampeli-tax.co.il

www.ampeli-tax.co.il



הערכות לתום שנת המס 2017 – מיסוי תאגידים

ערב עיון – לשכת רואי חשבון

מרצה: עו"ד (רו"ח) מאורי עמפלי
3 בדצמבר 2017



אין באמור במצגת זו כדי להוות חוות דעת ו/או ייעוץ משפטי בסוגיות הנידונות ובכל אופן מומלץ להתייעץ עם מומחה מס לפני נקיטת צעדים משפטיים ו/או אחרים המסתמכים על מצגת זו.

נושאי המצגת

- **שינויי מבנה:** (1) מושגי יסוד ורקע כללי, (2) שינויים רוחביים בתיקון 242, (3) תיקון סעיף 103 לפקודה - מיזוגים, (4) תיקון סעיף 104 לפקודה - העברת נכסים, (5) תיקון סעיף 105 לפקודה – פיצולים, (6) הוראות מעבר ותחולה, (7) טבלאות מסכמות;
- **מיסוי תאגידים זרים בשליטת תושבי ישראל חמ"ז חנ"ז וסיווג "שליטה וניהול";**
- **קיומו של מוסד קבע במיסוי פעילות של חברות ומחירי;**
- **חובות דיווח בגין החזקה בחברה תושבת חוץ;**
- **שינוי מודל עסקי כטריגר לאירוע מס.**



שינוי מבנה





(1) שינוי מבנה – רקע כללי



רקע כללי – היתרונות הטמונים בשינוי מבנה

- חיי המסחר וצרכים עסקיים שונים עשויים לגרום לתאגידים לנקוט בהליכים לשינוי מבנה כגון: מיזוג, פיצול ו/או העברת נכסים לחברה תמורת מניות.
- לשינויי מבנה **יתרונות** משמעותיים לתאגידים המשתתפים:
 - צמצום וחסכון במשאבים וכוח אדם;
 - פיתוח עסקים חדשים;
 - סינרגיה - שיתוף בידע ובטכנולוגיה;
 - הרחבת שירותים ומוצרים, מתן פתרון כולל ללקוח;
 - הפיכת השקעה לנזילה באמצעות מיזוג לתוך שלד בורסאי או חברה ציבורית;
 - גיוס משקיעים חדשים לפעילות ספציפית;
 - התמודדות טובה יותר בתחרות מול צדדים שלישיים;
 - סדר בקבוצת חברות, הפרדת ישויות כלכליות לפי תחומי פעילות;
 - קיזוז הפסדים;
 - ועוד...

רקע כללי – חקיקת חוק המיזוגים והפיצולים

- ביום 17.8.1993 התקבל בכנסת תיקון מס' 94 לפקודת מס הכנסה (נוסח חדש), התשכ"א-1961 (להלן: "הפקודה"), המכונה חוק "המיזוגים והפיצולים" אשר הוסיף את **חלק ה-2 לפקודה (נכנס לתוקף ביום 1.1.1994).**
- מטרת התיקון (כפי שעולה מדברי ההסבר לחוק): **"ליצור תנאים נוחים לביצוע שינויי מבנה שיביאו להתייעלות הגופים המשתתפים בתהליך ויתרמו לצמיחה כלכלית במשק".**

רקע כללי – הדרישות המרכזיות של החוק

- הוראות חלק ה-2 לפקודה מסדירות את התנאים שבהם שינויי מבנה דוגמת **מיזוג חברות (סעיף 103)**, פיצול חברות (**סעיף 105**) או העברת נכסים לחברה תמורת מניות בה (**סעיף 104**), לא יחוייבו במס (דחיית מס).
- מדובר במקרים שבהם מבחינה מהותית לא היה מימוש כלכלי אמיתי המצדיק חיוב במס, וזאת בשל השמירה על הבעלות הכלכלית בנכסים המועברים. במקרים אלה, החיוב במס נדחה למועד המימוש.
- בכל מקום שבו לא מתחייבת מכירה במס על שבח, תתחייב המכירה במס רכישה בשיעור של 0.5% משווייה.
- **שני תנאים מרכזיים לזכאות להקלות המס:**
 1. שינוי המבנה הוא לתכלית עסקית וכלכלית;
 2. הימנעות מהמס או הפחתת מס בלתי נאותה איננה מהמטרות העיקריות של שינוי המבנה.

רקע כללי – מבנה חלק ה2 לפקודה

- **"פרק ראשון: פרשנות ותחולה"** – סעיף הגדרות (103), תחולה (103א) וסמכות לשינוי תנאים (103א1).
- **"פרק שני: מיזוג חברות ואגודות שיתופיות"** – סעיף 103
מיזוגים בין תאגידים: מיזוג לחברה קולטת- מיזוג סטטוטורי (סעיף 103ב ואילך) או בדרך של החלפת מניות (103כ).
- **"פרק שלישי: העברת נכסים תמורת מניות"** – סעיף 104
העברת מלוא הזכויות בנכס (104א), העברת נכס על ידי מספר בני אדם (104ב), העברת נכס לחברה אחת (104ב(ו)) והעברת מניות לחברת אם ("הנפה") (104ג), החלפת מניות (104ח).
- **"פרק רביעי: פיצולי חברות, אגודות שיתופיות ועמותות"** – סעיף 105
פיצול חברה לחברה חדשה ("פיצול אופקי") (105א(1)), פיצול חברה לחברת בת חדשה ("פיצול אנכי") (105א(2)).

רקע כללי - סעיף 103 – מיזוג

מיזוג יכול להיעשות באחת משתי דרכים עיקריות:

1. **"מיזוג סטטוטורי"** – (סעיף 103ב ואילך)

העברת כל הנכסים וההתחייבויות של חברה או של מספר חברות ("חברה מעבירה") לחברה אחרת ("חברה קולטת"), תוך חיסול החברה המעבירה ללא פירוק, בהתאם לצו מיזוג של בית משפט מחוזי (סעיף 351 לחוק החברות) או בהתאם לפרק הראשון בחלק השמיני בחוק החברות (הליך הכולל: הצעת מיזוג, אישור דירקטוריון ואסיפה כללית בכל אחת מן החברות המתמזגות, שליחת הודעה לרשם החברות ולנושי החברה, אישור המיזוג ע"י רשם החברות);

2. **החלפת מניות** - (סעיף 103כ)

העברה של 80% לפחות מן הזכויות בחברה או בכל אחת מהחברות ("חברה נעברת") לחברה אחרת בתמורה למניות שיוקצו בחברה האחרת, ובלבד שבעלי הזכויות והצדדים הקשורים להם, העבירו לחברה האחרת את כל זכויותיהם בחברה הנעברת ("חברה קולטת") – החברה הנעברת אינה מתחסלת.

רקע כללי - סעיף 103 – שלוש דרכים עיקריות למיזוג

3. "שרשרת מיזוגים"

הטבת המס (סעיף 103ב(א) לפקודה):
"מכירת זכויות בחברה מעבירה אגב מיזוג, והעברת נכסי חברה מעבירה או התחייבויותיה לחברה קולטת אגב מיזוג, לא יחוייבו במס לפי פקודה זו, או לפי חוק מיסוי מקרקעין".

רקע כללי - סעיף 105 - שתי דרכים לפיצול

פיצול יכול להיעשות באחת משתי הדרכים הבאות:

1. "פיצול אופקי" – (סעיף 105א(1) לפקודה)

העברת נכסים והתחייבויות של חברה מתפצלת לחברה חדשה שהוקמה לצורך הפיצול והזכויות בה בידי אותם בעלי זכויות שבחברה המתפצלת וחלקו של כל בעל זכויות בחברה החדשה זהה לחלקו בחברה המתפצלת (פיצול חברה לחברה חדשה);

2. "פיצול אנכי" – (סעיף 105א(2) לפקודה)

העברת נכסים והתחייבויות של חברה מתפצלת לחברה חדשה שהוקמה לצורך הפיצול והיא בבעלות מלאה של החברה המתפצלת (פיצול חברה לחברת בת חדשה).

הטבת המס: מחיקת מניות חברה מתפצלת או הפחתת הונה בפיצול לפי סעיף 105א(1) והעברת נכסי חברה מתפצלת לחברה חדשה לא יחוייבו במס לפי פקודה זו או לפי חוק מיסוי מקרקעין, והכל אם התקיימו התנאים שבפרק זה.

רקע כללי – תיקון 242 לפקודה

- ביום 6.8.2017 נכנס לתוקף החוק לתיקון פקודת מס הכנסה (תיקון מס' 242), התשע"ז-2017 ("**תיקון 242**" או "**התיקון**"). התיקון נועד לתת מענה לסביבה הכלכלית המודרנית, שכן מאז חקיקתו בשנת 1994 כמעט ולא היו שינויים מהותיים בפרק המיזוגים והפיצולים (למעט תיקון 123 משנת 2000) ולהתאים אותו לדרישות הזמן עם דגש על חברות טכנולוגיה.
- מהניסיון שנצבר לאורך השנים ברשות המסים עלה כי חלק ה-2 קבע מגבלות אשר **הקשו** על שינויי מבנה המבוצעים מטעמים עסקיים, במציאות כלכלית דינמית, ואינו נותן מענה הולם לצורכי החברות, בפרט בכל הקשור לשינויי מבנה שמשותפות בהם חברות הפועלות בענפי הטכנולוגיה העילית (היי-טק).
- שינוי מבנה הוא כלי חשוב במגזר זה, המתאפיין בשיעורי צמיחה גבוהים ובשינויים תכופים, ומקל על החברות בביצוע גיוסי הון ורכישת פעילויות, שנועדו להרחיב את פעילותן העסקית.

רקע כללי – מטרתו של תיקון 242

- מטרתו העיקרית של תיקון 242 היא הגמשת המגבלות החלות על מתן הקלות המס בעת ביצוע שינויי המבנה, ובכלל זה מתן אפשרות רחבה יותר לכניסת משקיעים לחברה ולמימוש זכויות, וכן מתן אפשרות לביצוע שינויי מבנה מורכבים והסרת חסמים נוספים בדיון הקיים.
- התיקון נועד גם לקבוע הסדר אחיד, ככל האפשר, לעניין מגבלות החלות היום על שינויי מבנה שונים ולפשט, ככל האפשר, את הוראותיו של חלק ה-2.
- התיקון מתמקד בשינויי מבנה המשמשים חברות הפועלות בתחום הטכנולוגיה העילית (היי-טק), בשל החשיבות הרבה שיש לצמיחתן ולביסוסן כחברות מובילות בענפים שבהם הן פועלות.



(2) שינוי מבנה - שינויים רוחביים



שינויים רוחביים - שינוי זכויות בתקופת המגבלות

עיקרי הדין עובר לתיקון:

- **הכלל:** החיל מגבלות הנוגעות למכירת זכויות והקצאת זכויות בחברה העוברת שינוי מבנה, במהלך תקופה של שנתיים (בין השאר בסעיפים: 103ג(8), 104ב(א)(1), 104ג(א)(4) ו-105ג(7)).
- **החריג: סייגים מסוימים המפורשים בחוק** (בהתאמה סעיפים 103ג(9), 104ד(1) ו-105ג(8)) לפיהם ניתן למכור במהלך תקופת המגבלות עד 10% מהזכויות של כל אחד מבעלי הזכויות בחברה הקולטת וניתן להקצות במהלך התקופה כאמור זכויות **לבעל זכויות חדש** בהיקף של עד 20% מהון החברה לאחר ההקצאה, ובלבד שהקצאת הזכויות לכל בעלי הזכויות החדשים יחד לא תעלה על 49%. כמו כן, ניתן להקצות במהלך תקופת המגבלות זכויות בבורסה לניירות ערך בהיקף של עד 49% מהון החברה לאחר ההקצאה.
- יצוין כי בפיצול ניתן היה להקצות זכויות למשקיע חדש ובבורסה בהיקף של עד 50% מהזכויות בחברה החדשה ובחברה המתפצלת (סעיף 105ג(8)).

שינויים רוחביים - שינוי זכויות בתקופת המגבלות

עיקרי הדין עובר לתיקון:

- **החריג:** תקנות מס הכנסה (שינוי מבנה של חברות עתירות מחקר ופיתוח), התשנ"ד-1994: **חברה עתירת מחקר ופיתוח - עיקרי התנאים:**
 - עיקר פעילותה מהיום שנוסדה היא פעילות מו"פ;
 - עיקר פעילותה במשך שנתיים מיום שינוי המבנה היא פעילות מו"פ או שימוש ו/או שיווק של מוצרים שפותחו;
 - כל נכסי החברה שימשו בתקופת המחקר לפעילות מו"פ;
 - 75% מהוצאות המו"פ הוצאו בישראל;
 - לא היו ברשות החברה זכויות במקרקעין במשך שנתיים לפחות מיום שינוי המבנה (מעבר לאלו המשמשים למו"פ);
 - תמורת ההנפקה שימשה במשך שנתיים מיום שינוי המבנה תשמש להשקעה במו"פ;
 - ניתצן אישור מנהל רשות המסים;

שינויים רוחביים - שינוי זכויות בתקופת המגבלות

עיקרי הדין עובר לתיקון:

- **החריג:** תקנות מס הכנסה (שינוי מבנה של חברות עתירות מחקר ופיתוח), התשנ"ד-1994: **חברה עתירת מחקר ופיתוח - הקלה בדרישות סעיף 103ג:**
- זכויותיהם של בעלי המניות הקיימים לפני שינוי המבנה לא יפחתו מ- 25% בחברה הקולטת/ בחברה עתירת מחקר ופיתוח;
- לא חלה מגבלת 10% אחוזי מכירה;
- ניתן להקצות מניות למי שלא היה בעל מניות בחברה בלא מגבלת אחוזים;
- **תקנות מס הכנסה (הקלה ביחסי גודל בסוגי מיזוגים מסוימים), התשס"ג – 2003:**
בתנאים מסוימים יחסי שווי שוק של 1:9 לעומת 1:4 (מיזוג חברת מו"פ/מיזוג בין חברות קשורות/ חברה ציבורית).

שינויים רוחביים - שינוי זכויות בתקופת המגבלות

לאחר התיקון:

- המגבלות האמורות צומצמו באופן מהותי, כך שיתאפשרו במהלך תקופת המגבלות:
 - הנפקה לציבור;
 - מכירת זכויות על ידי בעלי הזכויות הקיימים;
 - הקצאת זכויות, ובכלל זה הקצאת זכויות חדשות לבעלי הזכויות הקיימים; ובלבד שזכויותיהם לא יפחתו מ-25% בחברה הקולטת.

אימוץ עקרונות ההקלות לחברה עתירת מו"פ:

- תמשיך לחול ההוראה לפיה מיד לאחר מועד שינוי המבנה, יחזיקו כל בעלי הזכויות בחברות המשתתפות בשינוי המבנה, במלוא הזכויות בחברה הקולטת/החדשה (למעט בהעברת נכס לפי סעיף 104א – 90%).

שינויים רוחביים - שינוי זכויות בתקופת המגבלות

לאחר התיקון – הוראות מיוחדות:

- לעניין מיזוג בין חברה בת לחברת אם המחזיקה במלוא הזכויות בחברת הבת – סעיף 103ג(8)(א) לפקודה קובע כי תוסר לחלוטין מגבלת 25% שהיו קיימות לפני התיקון בעת הקצאת ומכירת זכויות בחברה האם (הקולטת) לאחר המיזוג.
- **הרציונל:** שינוי המבנה במקרה זה מתרחש רק במישור החברות (הקולטת והמעבירה) ולא במישור בעלי הזכויות.
- במיזוג על דרך החלפת מניות (103כ), בתקופת המגבלות סך הזכויות שבהחזקת החברה הקולטת לא יפחת מ-51% מכל אחת מהזכויות בחברה הנעברת.

שינויים רוחביים - שינוי זכויות בתקופת המגבלות

לאחר התיקון – הוראות מיוחדות (המשך):

- לעניין העברת נכסים לחברה עתירת מו"פ - נקבע כי לא יחולו המגבלות החלות על בעלי המניות בגין העברות אלה (התנאי לאחר התיקון לפיו זכויותיהם לא יפחתו מ-25% בחברה החדשה או הקיימת - לפי העניין), כך שניתן יהיה להקצות למשקיעים חדשים ללא מגבלת דילול על בעלי מניות קיימים/מייסדים, ובלבד שבעלי המניות הקיימים יימנעו מלמכור את מניותיהם בחברה הקולטת בתקופה של שנתיים ממועד העברת הנכס (תנאי שהיה קיים עובר לתיקון) – ראו סעיפים 104א(1)(א) ו-104ב(1)(א)(ג).

שינויים רוחביים – צמצום מגבלות לעניין קיזוז הפסדים

הדין עובר לתיקון:

- לפי סעיף 103ח, הפסדים שהיו לחברות המשתתפות במיזוג לפני מועד המיזוג, יותרו בקיזוז החל מהשנה שלאחר מועד המיזוג כנגד הכנסתה של החברה הקולטת, ובלבד שלא יותר לקיזוז סכום העולה על 20% מסך כל ההפסדים כאמור או על 50% מהכנסתה החייבת של החברה הקולטת, לפי הנמוך (הוראה דומה קיימת בסעיף 105ה לגבי חברה מתפצלת עם מגבלה לתקופה של חמש שנות מס החל ממועד הפיצול).

לאחר התיקון:

- מגבלת קיזוז ההפסדים, **ביחס להפסדי החברה הקולטת בלבד**, לא תחול במקרים בהם החברה הקולטת מחזיקה במלוא הזכויות בחברה המעבירה (חברת בת), ושווי החברה הקולטת האם עולה על פי 9 משווי חברת הבת.

הרציונל: במקרה שמתמזגות חברת אם וחברת בת, ושווי חברת האם עולה באופן ניכר על שווי חברת הבת, ולחברת האם הפסדים ניכרים, חלו מגבלות על חברת האם על אף שהמיזוג לא יצר לה יתרון כלשהו לעניין ניצול ההפסדים.

שינויים רוחביים – צמצום מגבלות לעניין קיזוז הפסדים

לאחר התיקון:

- לגבי פיצול חברות, בוטלה מגבלת קיזוז ההפסדים (ביטול סעיף 105ה במלואו).
הרציונל: בעוד שעצם המיזוג בין החברות הוא שמאפשר את קיזוז ההפסדים, הרי שבפיצול לחברה חדשה, מקור ההפסדים ומקור הפעילויות המפוצלות הוא באותה חברה, ועצם הפיצול אינו הדבר שמאפשר את קיזוז ההפסדים.

שינויים רוחביים – השוואת המגבלות בעניין קיזוז הפסדים

הדין עובר לתיקון:

- בסעיף 103 כ לפקודה (מיזוג בדרך של החלפת מניות) לא הייתה מגבלה לעניין קיזוז הפסדים לפיה לא יותר קיזוז רווח או הפסד שנוצר עקב מכירת מניות החברה הנעברת .
- לגבי סוגים אחרים של שינויי מבנה, נקבעה מגבלת קיזוז הפסדים לתקופה של חמש שנים על המניות המועברות (סעיף 104ח(ד)(1) - החלפת מניות תמורת הקצאת מניות הנסחרות בבורסה או שנתיים בהעברות נכס לפי סעיפים 104-א-104 ג (סעיף 104ה(ג)).

לאחר התיקון (הוספת ס"ק (ב1) ו-(ב2) לסעיף 103 כ ותיקון 104ה(ג)):

- "רווח או הפסד שנוצר עקב מכירת מניות החברה הנעברת בידי החברה הקולטת לא יותר לקיזוז בשנת המס שבה חל מועד המיזוג ובמשך שנתיים שלאחריה, כנגד הפסד או רווח בחברה הקולטת, והכול לפי סעיף 28, 29 או 92, לפי העניין, ובשלוש השנים הבאות לא יותר לקיזוז רווח או הפסד שנוצר עקב מכירת המניות כאמור כנגד רווח או הפסד שנוצר ממכירת נכסים שיום רכישתם קדם למועד המיזוג."

שינויים רוחביים – שינוי מבנה לאחר שינוי מבנה בתקופת המגבלות הדין עובר לתיקון:

- שינוי מבנה נוסף שנעשה בחברה בתקופת המגבלות היה אפשרי רק בכפוף לקבלת אישור מיוחד מרשות המיסים. למעשה, אישורים כאלה היו ניתנים בצמצום על ידי רשות המיסים תוך הארכת תקופת המגבלות משנתיים לארבע שנים (ראו למשל החלטות מיסוי 7/08, 4509/10, 6527/10, 8898/10).

לאחר התיקון (הוספת סעיף 1105 לפקודה):

- נוסף פרק חמישי לחלק ה-2 לפקודה אשר מאפשר השתתפות בשינוי מבנה נוסף גם במקרה של הפרת תנאי שינוי המבנה הקודם, בכפוף לכך ששינויי המבנה הנוספים יעשו לתכלית עסקית וכלכלית ולא יפתחו פתח להתחמקות מתשלום מס. יידרש אישור המנהל לשם ביצוע שינוי מבנה נוסף, שיינתן על פי בקשה שתוגש לו לפני שינוי המבנה הנוסף.

הרציונל: במקרים רבים, שינויי מבנה נוספים נותנים מענה לצורך עסקי מהותי של החברות ולא מונעים בהכרח משיקולי מס, והכול תוך שמירה על עקרון הבעלות הכלכלית בנכסים המועברים.

שינויים רוחביים – שינוי מבנה לאחר שינוי מבנה בתקופת המגבלות

לאחר התיקון – הוראות מיוחדות:

- ההוראות החדשות לא יחולו לעניין מיזוג שחברה שהשתתפה במיזוג קודם מבקשת להשתתף בו במהלך תקופת המגבלות של המיזוג הקודם, מפני שההסדר בעניין רצף מיזוגים כבר מוסדר במסגרת ההגדרה "שרשרת מיזוגים" בסעיף 103 לפקודה, והוא נותר על כנו גם לאחר התיקון.
- כמו כן, ההוראות החדשות לא יחולו לגבי שינוי מבנה בהחלפת מניות לפי סעיף 104ח.

שינויים רוחביים – ביטול דרישה למתן אישור מראש מהמנהל

הדין עובר לתיקון:

- דחיית אירוע המס בשל מיזוג בדרך של החלפת המניות (סעיף 103כ) או בשל פיצול אנכי (סעיף 105א(2)), תלוי במתן אישור מראש מאת מנהל רשות המסים.
- הוראה זו יצרה חסם משמעותי אשר הביא להכבדת הנטל הביורוקרטי ולעיכובים בביצוע שינויי מבנה.

לאחר התיקון (תיקון סעיפים 103כ(ב)(2) ו-105ג(13)):

- בוטלה הדרישה לאישור מראש של שינוי המבנה וניתן להסתפק בדיווח לפקיד השומה בתוך 30 יום ממועד המיזוג, כאמור בסעיף 103יט לפקודה.

חריגים: במקרים מורכבים נותרה על כנה הדרישה לאישור מראש של המנהל, למשל בעת שינוי מבנה שבו החברה הקולטת היא חברה זרה (סעיף 103ג(7)(ב) לפקודה).

שינויים רוחביים - הקלה בתנאי התכלית העסקית

הדין עובר לתיקון:

- החברות המתמזגות מבקשות להתמזג לתכלית עסקית וכלכלית כאשר המטרה העיקרית של המיזוג הינו לאפשר ניהול ותפעול מאוחד של עסקיהן. קרי, החברות המתמזגות נדרשות להיות בעלות פעילות עסקית.

לאחר התיקון:

- החברות המתמזגות מבקשות להתמזג לתכלית עסקית וכלכלית כאשר המטרה העיקרית של המיזוג הינו לאפשר ניהול ותפעול מאוחד של פעילותן ולא דווקא פעילות עסקית –.
- לעניין "הפעילות הכלכלית" שהחברות נדרשות להמשיך בהן בתקופת המגבלות (לאחר מיזוג או פיצול), הובהר כי הכוונה לפעילות שההכנסות ממנה מתחייבות במס לפי:
 - סעיף 2(1) לפקודה;
 - סעיף 2 לפקודה למעט פסקה (1), ובלבד שהמנהל אישר מראש כי הן הכנסות הנובעות מפעילות כלכלית (תחולה אפשרית לעניין חברת החזקה או איגוד מקרקעין).



(3) שינוי מבנה - סעיף 103 מיזוגים



סעיף 103 - שתי דרכים עיקריות למיזוג

מיזוג יכול להיעשות באחת משתי דרכים עיקריות:

1. **"מיזוג סטטוטורי"** – (סעיף 103ב ואילך)

העברת כל הנכסים וההתחייבויות של חברה או של מספר חברות ("חברה מעבירה") לחברה אחרת ("חברה קולטת"), תוך חיסול החברה המעבירה ללא פירוק, בהתאם לצו מיזוג של בית משפט מחוזי (סעיף 351 לחוק החברות) או בהתאם לפרק הראשון בחלק השמיני בחוק החברות (הליך הכולל: הצעת מיזוג, אישור דירקטוריון ואסיפה כללית בכל אחת מן החברות המתמזגות, שליחת הודעה לרשם החברות ולנושי החברה, אישור המיזוג ע"י רשם החברות);

2. **החלפת מניות** - (סעיף 103כ)

העברה של 80% לפחות מן הזכויות בחברה או בכל אחת מהחברות ("חברה נעברת") לחברה אחרת בתמורה למניות שיוקצו בחברה האחרת, ובלבד שבעלי הזכויות והצדדים הקשורים להם, העבירו לחברה האחרת את כל זכויותיהם בחברה הנעברת ("חברה קולטת") – החברה הנעברת אינה מתחסלת.

סעיף 103 – איחוד תקופת המגבלות

הדין עובר לתיקון:

- תקופת המגבלות ("התקופה הנדרשת") היתה שונה לפי סוג המיזוג:
 1. במיזוג סטטוטורי - תקופה של שנתיים ממועד המיזוג;
 2. בהחלפת מניות - תקופה של שנתיים מתום שנת המס שבה חל מועד המיזוג.

לאחר התיקון:

- תקופה אחידה של שנתיים ממועד המיזוג. מועד המיזוג:
 - (1) מיזוג על פי צו מיזוג - תום שנת המס שבה ניתן צו המיזוג או תום שנת המס שקדמה לה, ובלבד שלא יקדם למועד הגשת הבקשה למתן צו המיזוג;
 - (2) מיזוג לפי הפרק הראשון בחלק השמיני לחוק החברות - תום שנת המס שבה חל המיזוג, ובלבד שלא יקדם למועד החלטת האסיפה הכללית של כל אחת מהחברות המתמזגות לפי סעיף 320(א) לחוק החברות;
 - (3) מיזוג לפי סעיף 103 כ - מועד החלפת המניות;

סעיף 103 – תמורה במזומן לבעלי מניות של החברה המעבירה

הדין עובר לתיקון:

- בסעיף 103ג(4) נקבעה הגבלה ולפיה ככלל דחיית במס על מכירת זכויות במיזוג לא תחול אם שולמה תמורה במזומן בעת המיזוג. כלומר, קבלת תמורה במזומן מהווה הפרה של תנאי הזכאות לאי-חיוב במס.
- הגבלה זו נקבעה לאור ההנחה שקבלת תמורה במזומן מהווה **אינדיקציה למימוש כלכלי המצדיק חיוב במס**, להבדיל מקבלת תמורה בדרכים אחרות אשר אינן מעידות בהכרח על מימוש כלכלי.
- יצוין כי סעיף 103ד לפקודה כנוסחו לפני התיקון איפשר רכישת זכויות **מבעלי מניות מיעוט במזומן**, בתנאים שנקבעו בסעיף, אך מדובר בסעיף שתחולתו מוגבלת למקרים מסוימים בלבד (התנגדות המיעוט לצו המיזוג).

סעיף 103 – תמורה במזומן לבעלי מניות של החברה המעבירה

לאחר התיקון - תיקון סעיף 103ד(א):

- סעיף 103ד(א) לפקודה מאפשר, בכפוף לאישור המנהל, להעביר תמורה במזומן על ידי החברה הקולטת לכל אחד מבעלי הזכויות בחברה המעבירה (נוסף על המניות המוקצות בחברה הקולטת), בהיקף אשר לא יעלה על 40% מהתמורה הכוללת ובכפוף לתנאים שמטרתם לוודא כי אין מדובר בעסקת מימוש (החברות המתמזגות בבעלות נפרדת בעיקרה, העברת תמורה שווה לבעלי הזכויות בהתאם לחלקם היחסי בחברה המעבירה).
- לא תינתן הקלה כלשהי לגבי רכיב המזומן ששולם במיזוג והוא ימוסה במלואו במועד המיזוג.
- לגבי זכויות באיגוד מקרקעין ששולמה בעדן תמורה במזומן, החברה הקולטת תחויב במס רכישה מלא על פי חוק מיסוי מקרקעין.
- הזכויות ששולמה בעדן תמורה במזומן והמחיר המקורי שלהן יחושבו בהתאם ליחס שבין שווי התמורה ששולמה במזומן לשווי התמורה הכוללת שניתנה בעד כל הזכויות בחברה המעבירה.

סעיף 103 – תמורה במזומן לבעלי מניות של החברה המעבירה

לאחר התיקון (המשך) - תיקון סעיף 103 ד(א):

- יתאפשר לבעלי זכויות בחברה המעבירה לקבל תמורה מלאה במזומן מהחברה הקולטת, במקרה בו בעלי הזכויות וקרוביהם מכרו את כל מניותיהם בחברה המעבירה ולא קיבלו זכויות כלשהן בחברה הקולטת.
- הקלות אלה יחולו גם לעניין סעיף 103 כ (מיזוג בדרך של החלפת מניות).

הרציונל: תשלום חלק מהתמורה במזומן הוא כיום רכיב אפשרי גם בעסקאות מיזוג הנעשות לתכלית עסקית-כלכלית, ובפרט בתחום ההיי-טק.

סעיף 103 – יחסי הגודל בין החברות המתמזגות

הדין עובר לתיקון:

- לפי סעיף 103ג(6)(ב), נדרש לעמוד ביחסי שווי בין בעלי הזכויות בחברות המשתתפות במיזוג של 1:4, בכל תקופת המגבלות.

חריג: בתקנות מס הכנסה (הקלה ביחסי גודל בסוגי מיזוגים מסוימים), תשס"ג-2003, קבע שר האוצר סוגי מיזוגים בהם תחול הקלה ביחסי שווי במיזוג של 1:9 – חברות מו"פ, שליטה משותפת, אחיות, קולטת ציבורית.

לאחר התיקון:

- נדרש לעמוד ביחסי שווי בין בעלי הזכויות בחברות המשתתפות במיזוג של 1:9, רק בעת המיזוג.

סעיף 103 – פטור ממס רווחי הון במכירת מניות מוקצות במיזוג

הדין עובר לתיקון:

- אין התייחסות מפורשת - (ראו החלטת מיסוי 7715/10 – הענקת פטור ממס רווחי הון לפי סעיף 97(ב3) לאחר העברת מניות לחברה ישראלית לפי סעיף 104ב לפקודה).

לאחר התיקון (הוספת סעיף 103ו(א4) ו- (ב4) לפקודה):

במכירת המניה החדשה לראשונה, בידי מי שהיה בעל זכויות בחברה המעבירה, יחול פטור לפי סעיף 97 לפקודה, רק אם בעל הזכויות האמור היה זכאי במועד המיזוג לפטור ממס, אילו מכר את המניה הישנה באותו מועד (כגון בעל מניות שהוא תושב חוץ).
תנאי זה לא חל על הפטור לפי סעיף 97(א5) (מתנה לקרוב).

סעיף 103 – פטור ממס רווחי הון במכירת מניות מוקצות במיזוג

לאחר התיקון (הוספת סעיף 103ו(א4) ו-(ב4) לפקודה):

הסדר ספציפי לפטור על מניות נסחרות לתושבי חוץ - "לא היה בעל הזכויות כאמור בפסקה (א4) זכאי, עובר למועד המיזוג, לפטור ממס כאמור באותה פסקה, והיה זכאי לפטור לפי סעיף 97(ב2) במועד מכירת המניה החדשה, יחויב במס בשיעור הקבוע בסעיף 91, חלק רווח ההון שהיה נצמח, אילו היתה המניה החדשה נמכרת לפני היום שבו היה זכאי בעל הזכויות האמור לפטור ממס לפי סעיף 97(ב2), ולא יותר מסכום רווח ההון במועד מכירת המניה";

רציונל: הוראה זו נועדה למנוע קבלת פטור ממס בידי מי שלא היה זכאי לכך מאחר שלולא המיזוג, לא היה עומד בתנאים לקבלת פטור.

מס רכישה בשינוי מבנה לפי פרק ה2 לפקודת מס הכנסה

מס רכישה של 0.5% במקרים הבאים:

- מיזוג חברות [סעיף 103ב(ב) לפקודה];
- פיצול חברות [סעיף 105ב(ב) לפקודה];
- העברת זכויות במקרקעין או באיגוד מקרקעין לחברה תמורת מניות באותה חברה [סעיף 104ד(4) לפקודה];
- העברת זכויות במקרקעין או באיגוד מקרקעין מחברה לחברה אחת [סעיף 104ב(ו) לפקודה];
- העברת מניות באיגוד מקרקעין מחברה לחברה האם שלה [סעיף 104ג לפקודה].

מס רכישה בשיעור מלא:

- סעיף 70 לחוק מיסוי מקרקעין

סעיף 103 – ביטול הקלה במס רכישה לבעל זכויות באיגוד מקרקעין

הדין עובר לתיקון:

- בכל מקום שבו לא מתחייבת מכירה במס על שבח מחמת שינוי מבנה, תתחייב המכירה במס רכישה בשיעור של 0.5% משווייה.

לאחר התיקון (הוספת לסעיף 103ב(1) לפקודה):

- עקב האפשרות שניתנה לבעלי זכויות בחברה הקולטת למכור חלק מהזכויות שהוקצו להם במיזוג ללא אירוע מיוחד (כמו פירוק או פשיטת רגל) כבר במהלך תקופת המגבלות (במסגרת תיקון 242), נקבעה הוראה מיוחדת לעניין החיוב במס רכישה במקרה של מכירת זכויות בחברה הקולטת במהלך תקופת המגבלות לחברה הקולטת או לבעל זכות בחברה הקולטת, או לצד הקשור אליהם (כלומר מכירה שאינה מכירה לצד שלישי), אשר תחול במקרה שנמכרה במסגרת המיזוג זכות באיגוד מקרקעין.

סעיף 103 – ביטול הקלה במס רכישה לבעל זכויות באיגוד מקרקעין

לאחר התיקון:

- במקרה כזה, תחויב מכירת הזכויות באיגוד המקרקעין על ידי החברה הקולטת בהפרש שבין מס הרכישה שחל עליה במועד המיזוג (0.5%) לבין מס הרכישה שחל עליה, בהתאם לשווי המקרקעין שהוחזקו על ידי איגוד המקרקעין ערב המיזוג.
- ההפרש כאמור יחושב בהתאם לשיעורי מס הרכישה שחלו על פעולה באיגוד מקרקעין במועד המיזוג, והכול בצירוף הפרשי הצמדה וריבית ממועד המיזוג עד מועד התשלום.

הרציונל: במקרה זה, מוכר הזכויות באיגוד נתפס כמי שמכר זכויות באיגוד מקרקעין (אשר חייבות ממילא במס רכישה לפי חוק מיסוי מקרקעין), ולא כמי שביצע מיזוג אמיתי.

חריג: הוראה זו לא תחול על מכירת זכויות בחברה קולטת אשר בעת המכירה הייתה איגוד מקרקעין.

מס רכישה במיזוג של איגוד מקרקעין

סעיף 103יג לפקודה עד לביטולו בתיקון 242:

"ההטבות הקבועות בחלק זה לא יחולו לגבי מיזוג שאיגוד מקרקעין צד לו; ואולם רשאי המנהל לאשר תחולת חלק זה על מיזוג בין חברות שכולן או חלקן איגודי מקרקעין, והכל בתיאומים שיורה"

יודגש כי סעיף 103יג לפקודה בוטל במסגרת תיקון 242 לפקודה, כך שכיום (לאחר 6.8.2017) לא דרוש אישור מראש של המנהל לזכאות במס רכישה מופחת במקרה של מיזוג של איגוד מקרקעין.

ו"ע 35298-10-12 מנופים פיננסיים לישראל (מפל) בע"מ נ' מנהל מסמ"ק – רחובות (2016) – טרם תיקון



(4) סעיף 104 – העברת נכסים תמורת מניות



סעיף 104 – העברת מלוא הזכויות בנכס

הדין עובר לתיקון:

- סעיף 104א לפקודה קובע כי אדם המעביר את מלוא זכויותיו בנכס לחברה, תמורת קבלת הזכויות הקיימות באותה חברה, לא יחויב במס אם התקיימו התנאים הקבועים בסעיף קטן (א) של אותו סעיף. לפי סעיף קטן (א)(1), נדרש כי "המעביר מחזיק במשך שנתיים לפחות מיום ההעברה זכויות המקנות לו לפחות 90% בכל אחת מהזכויות מהחברה".

לאחר התיקון (תיקון סעיף 104א(א)(1)):

- ס"ק (א)(1)(א) - המעביר מחזיק מיד לאחר יום ההעברה זכויות המקנות לו לפחות 90% בכל אחת מהזכויות בחברה;
- ס"ק (א)(1)(ב) - במהלך התקופה הנדרשת לא יפחת סך הזכויות שבהחזקתו של המעביר מ-25% מכל אחת מהזכויות בחברה (**חריג להוראה ספציפית זו:** חברה עתירת מו"פ, ובמהלך התקופה הנדרשת לא נמכרו זכויות בידי בעלי הזכויות בחברה האמורה, אשר היו בידיהם מיד לאחר יום ההעברה).

סעיף 104 – העברת מלוא הזכויות בנכס

הדין עובר לתיקון:

- סעיפים 104א(ב) לפקודה החריג את תחולת סעיף 104א לגבי נכס שהינו בבעלות שותפות או בבעלות משותפת של מספר בעלים.

לאחר התיקון

- ההוראה נמחקה בהשראת תיקון 221 לפקודה והחלת חלק ה2 לפקודה גם על שותפויות רשומות.

הדין עובר לתיקון:

- סעיף 104א(ב1) לפקודה קובע כי אדם המעביר את מלוא זכויותיו בנכס לחברה שהיא איגוד מקרקעין או שהייתה לאיגוד מקרקעין לאחר העברת הנכס, יחולו הוראות הפטור בהקשר של העברת קרקע רק אם נבנה עליה בניין בתוך **ארבע שנים** ממועד העברה.

לאחר התיקון:

- הארכה **לחמש שנים** (תיקון דומה בהקשר של בעלים משותפים – סעיף 104ב(א)(4)).

סעיף 104 – העברת נכס בבעלות משותפת לחברה

הדין עובר לתיקון:

- לפי סעיף 104ב(א), בהעברת נכס בבעלות משותפת או נכס בבעלות שותפות לחברה, נדרש כי ההעברה תהא לחברה שהוקמה במיוחד לצורך כך מבלי שהיה לאותה חברה נכס אחר או פעילות אחרת באותו מועד או לפניו.
- המטרה היתה למנוע העברות של נכסים המשמשים בפעילות עסקית לחברה קיימת שלה הפסדים עסקיים, באופן שכתוצאה מההעברה יהיה ניתן לקזז הפסדים אלה כנגד רווחים שינבעו מפעילות הנכסים המועברים.

סעיף 104 – העברת נכס בבעלות משותפת לחברה

לאחר התיקון:

- תתאפשר העברת נכס גם לחברה קיימת, ובלבד שמיד לאחר ההעברה כל אחד מבעלי הזכויות בחברה האמורה יחזיק בחלק בזכויות החברה הזוהי לחלק שהיה לו בזכויות בחברה האמורה ולחלקו בנכס או בשותפות, לפני מועד ההעברה.

הרציונל: הדרישה לפיה העברת הנכס תיעשה לחברה חדשה בלבד, מהווה חסם לביצוע שינויי מבנה שלהם תכלית עסקית וכלכלית.

ראו החלטת מיסוי 2291/17 – העברת מניות לחברה קיימת לפי סעיף 104ב(א)(1)(ב) לפקודה (כנוסחו לאחר תיקון 242).

סעיף 104 – הקלות ב"הנפה" של מניות

הדין עובר לתיקון:

- סעיף 104ג מאפשר העברת מניות של חברה בת ("החברה המעבירה") בחברה נכדה, לחברת האם, בתנאי שחברת האם מחזיקה במלוא המניות בחברה המעבירה.
- הקלות המס ניתנו רק לפי הפקודה ולא לפי חוק מיסוי מקרקעין.

לאחר התיקון (תיקון סעיף 104(1)):

- הקלות המס יחולו גם לפי חוק מיסוי מקרקעין – קרי, בהעברת מניות של איגוד מקרקעין.
- בנוסף, החברה המעבירה תוכל להעביר את מניות החברה הנכדה לכל בעלי מניותיה באופן יחסי בהתאם לשיעור החזקותיהם בחברה המעבירה, בתנאי שמדובר בחברה אחת או יותר המחזיקה בכל הזכויות בחברה המעבירה.

סעיף 104 – סעיפים אנטי תכנוניים

לאחר התיקון (סעיף 104ו):

- 104ו(א)(4) לפקודה – במכירת המניה בידי המעביר יחול פטור ממס כאמור בסעיף 97, או לפי סעיף 105יד(א), רק אם המעביר היה זכאי, עובר למועד העברת הנכס, לפטור ממס כאמור, אילו מכר את הנכס עובר למועד העברת הנכס; התנאי לפי פסקה זו לא יחול על פטור ממס כאמור בסעיף 97(א)(5).
- 104ו(ב) לפקודה - "מכר בעל מניות, במהלך התקופה הנדרשת, מניה של חברה אחת אשר קיבלה נכס בהעברה לפי סעיף 104ב(ו), או מניה של חברה מעבירה אשר העבירה נכס לפי הוראות אותו סעיף, בפטור ממס לפי סעיף 97, כאמור בסעיף קטן (א)(4), יראו את חלקו היחסי בעלות הנכס כאילו חולק לו כדיבידנד במועד העברת הנכס כאמור; הרציונל: למנוע מצב שבו מי שפטור ממס בגין ריווח הון, אך לא בגין דיבידנד, יעביר נכס לחברה אחרת במטרה למכור את המניה של אותה חברה בפטור ממס, שלא היה זכאי לו, לו היה מקבל את פירות הנכס כדיבידנד.

סעיף 104ז – סעיפים אנטי תכנוניים

לפני התיקון (סעיף 104ז): במקרה של הפרה -

- אם התברר כי לא נתקיים במועדו תנאי למתן ההטבות הקבוע בסעיפים 104א, 104ב או 104ג (להלן - הפרה), תהא העברת הנכס אשר לא חויבה במס בעת ההעברה, חייבת במס לפי סעיף 103 לפקודה בשינויים המחויבים או חייבת במס לפי **שווי השוק** של הנכס המועבר במועד ההפרה, לפי הגבוה, אלא אם כן שוכנע פקיד השומה כי אי קיום התנאי נושא ההפרה אירע בשל נסיבות מיוחדות שאינן בשליטתו של המעביר;

לאחר התיקון (סעיף 104ז):

- תחולה בלבדית לסעיף 103 לפקודה, היינו ביטול ההטבות למפרע וריבית והפרשי הצמדה ממועד העברת הנכס.

סעיף 104 – תשלום סכום במזומן בהחלפת מניות

הדין עובר לתיקון:

- עניינו של סעיף 104 לפקודה בהחלפת מניות, שבמסגרתה מועברות מניות, לרבות זכויות לרכישת מניות של חברה ("חברה נעברת"), בתמורה להקצאת מניות רשומות למסחר בבורסה, בחברה אחרת, בין בצירוף תמורה נוספת (מזומן) ובין בלעדיה. במקרה של תמורה נוספת, על המעביר לשלם מקדמה בשל הסכום במזומן שניתן תמורת המניות המועברות.

לאחר התיקון (הוספת ס"ק (א1) לסעיף 104ח(1)):

- בוטלה ההוראה על תשלום המקדמה בגין תמורה נוספת, ונוספו הוראות חדשות לפיהן:
 - 104ח(א1)(א) - לא יחולו לגבי בעלי הזכויות שקיבלו תמורה נוספת ההטבות הקבועות בסעיף זה, בקשר לאותה תמורה, והם יחויבו במיסים החלים לפי כל דין;
 - 104ח(א1)(ב) - הזכויות ששולמה בעדן תמורה במזומן והמחיר המקורי שלהן, יחושבו בהתאם ליחס שבין שווי התמורה ששולמה במזומן לשווי התמורה הכוללת שניתנה בעד כל הזכויות בחברה הנעברת.



(5) שינוי מבנה - סעיף 105 פיצולים



סעיף 105 - שתי דרכים לפיצול

פיצול יכול להיעשות באחת משתי הדרכים הבאות:

1. **"פיצול אופקי"** – (סעיף 105א(1) לפקודה)
העברת נכסים והתחייבויות של חברה מתפצלת לחברה חדשה שהוקמה לצורך הפיצול והזכויות בה בידי אותם בעלי זכויות שבחברה המתפצלת וחלקו של כל בעל זכויות בחברה החדשה זהה לחלקו בחברה המתפצלת (פיצול חברה לחברה חדשה);
2. **"פיצול אנכי"** – (סעיף 105א(2) לפקודה)
העברת נכסים והתחייבויות של חברה מתפצלת לחברה חדשה שהוקמה לצורך הפיצול והיא בבעלות מלאה של החברה המתפצלת (פיצול חברה לחברת בת חדשה).

סעיף 105 – פטור ממס רווחי הון במכירת מניות בפיצול

הדין עובר לתיקון:

- אין התייחסות מפורשת.

לאחר התיקון:

- במכירת המניה החדשה לראשונה, בידי מי שהיה בעל זכויות בחברה המתפצלת, יחול פטור לפי סעיף 97 לפקודה, רק אם בעל הזכויות האמור היה זכאי במועד הפיצול לפטור ממס, אילו מכר את המניה בחברה התפצלת באותו מועד (כגון בעל מניות שהוא תושב חוץ).
- תנאי זה לא חל על הפטור לפי סעיף 97(א)(5) (מתנה לקרוב).

הרציונל: הוראה זו נועדה למנוע קבלת פטור ממס בידי מי שלא היה זכאי לכך מאחר שלולא המיזוג, לא היה עומד בתנאים לקבלת פטור.



(6) שינוי מבנה - הוראות מעבר ותחולה



הוראות מעבר ותחולה

תחולה

- תיקון 242 יחול על שינוי מבנה שמועד ביצועו מיום 6.8.2017 ("יום הפרסום").

תחולה על שינויי מבנה שבוצעו לפני יום הפרסום

- הקלות המס לפי תיקון 242 לגבי מגבלות ההחזקה בזכויות המוקצות, יחולו גם על שינויי מבנה שמועד ביצועם היה לפני יום הפרסום, ובלבד שהמגבלות שנקבעו בטרם התיקון לא הופרו לפני יום הפרסום וניתנה על כך הודעה למנהל. ההודעה למנהל תינתן עד תום תקופת המגבלות.

הוראות נוספות

- קיימות הוראות מעבר נוספות ויש לקבל ייעוץ ספציפי לפני כל עסקה.



(7) שינוי מבנה - טבלאות מסכמות



עיקרי תיקון 242 – טבלה מסכמת לסעיף 103ג

נושא התיקון	סעיף 103ג	לפני תיקון 242	לאחר תיקון 242
הקלה במטרת המיזוג (הרחבה אפשרית לחברות החזקה או איגודי מקרקעין)	103ג(1)(א)	החברות מבקשות להתמזג לתכלית עסקית וכלכלית כאשר המטרה העיקרית של המיזוג הינה לאפשר ניהול ותפעול מאוחד של עסקיהן;	החברות מבקשות להתמזג לתכלית עסקית וכלכלית כאשר המטרה העיקרית של המיזוג הינה לאפשר ניהול ותפעול מאוחד של פעילותן;
הימשכות הפעילות הכלכלית	103ג(3)	בחברה הקולטת נמשכת, בתקופה הנדרשת, הפעילות הכלכלית העיקרית שהיתה בכל אחת מהחברות המתמזגות ערב המיזוג;	בחברה הקולטת נמשכת, בתקופה הנדרשת, הפעילות הכלכלית העיקרית שהיתה בכל אחת מהחברות המתמזגות ערב המיזוג; לעניין זה יראו פעילות כלכלית כפעילות שההכנסות ממנה מתחייבות במס או צפויות להתחייב במס, לפי העניין, לפי סעיף 2(1), או שההכנסות ממנה מתחייבות במס או צפויות להתחייב במס, לפי העניין, לפי סעיף 2 למעט פסקה (1) שבו, שהמנהל אישר כי הן הכנסות הנובעות מפעילות כלכלית כאמור; בקשה לאישור כאמור תוגש לפני המיזוג;
הקלה ביחסי הגודל בין החברות המתמזגות ומועד בדיקתם	103ג(6)(א)+(ב)	(א) סך הזכויות של כלל בעלי הזכויות בכל אחת מהחברות המשתתפות במיזוג, בתקופה הנדרשת, יהוו לפחות 10% משווי השוק של הזכויות בחברה הקולטת במועד המיזוג; (ב) שווי השוק של כל אחת מהחברות המשתתפות במיזוג לא יעלה על פי ארבעה משווי השוק של חברה אחרת המשתתפת במיזוג, והכל במועד המיזוג;	(א) סך הזכויות של כלל בעלי הזכויות בכל אחת מהחברות המשתתפות במיזוג, במועד המיזוג יהוו לפחות 10% משווי השוק של הזכויות בחברה הקולטת במועד האמור; (ב) שווי השוק של כל אחת מהחברות המשתתפות במיזוג לא יעלה על פי תשעה משווי השוק של חברה אחרת המשתתפת במיזוג, והכל במועד המיזוג;

עיקרי תיקון 242 – טבלה מסכמת לסעיף 103ג (המשך)

נושא התיקון	סעיף 103ג	לפני תיקון 242	לאחר תיקון 242
הוספת חובה פרוצדורלית לצורך ההטבות (ראו גם סעיף 103יט)	103ג(א7)[חדש]		הוגשו הדוחות והמסמכים שיש להגישם לפי סעיף 103יט(א):
הקלות בשינוי זכויות במהלך תקופת המגבלות	103ג(8)(א)+(א1)[חדש]	(א) כל אחד מבעלי הזכויות בחברות המשתתפות במיזוג מחזיק <u>בתקופה הנדרשת בכל הזכויות</u> שהיו לו מיד לאחר המיזוג בחברה הקולטת;	(א) כל בעלי הזכויות בחברות המשתתפות במיזוג מחזיקים יחד, מיד לאחר המיזוג, במלוא הזכויות בחברה הקולטת, <u>ובמהלך התקופה הנדרשת לא יפחת סך הזכויות המוחזקות בידי בעלי הזכויות האמורים, כולם או חלקם, מ-25% מכל אחת מהזכויות בחברה הקולטת;</u> (א1) תקופת המגבלות אינה חלה על חברת אם שמחזיקה במלוא הון המניות של חברת בת.
ביטול ההקלות לתקופת המגבלות בשל תיקון סעיף 103ג(8)	103ג(9)	על אף האמור בפסקה (8), אם התקיים אירוע מהאירועים המפורטים בפסקאות משנה (א) עד (ג) לא יראו בכך שינוי בזכויות לאחר המיזוג, ובלבד שבשום מועד במהלך התקופה הנדרשת לא יפחתו זכויותיהם של מי שהיו בעלי זכויות בחברות המשתתפות במיזוג מ-51% מכל אחת מהזכויות בחברה הקולטת: (א) אחד או יותר מבעלי הזכויות בחברות המתמזגות מכר במכירה מרצון, בתקופה הנדרשת, פחות מ-10% מהזכויות שהיו לו בחברה הקולטת מיד לאחר מועד המיזוג, או - אם הסכימו בעלי הזכויות האחרים - אחוז גבוה יותר, ובלבד שסך הזכויות הנמכרות מאת כלל בעלי הזכויות לא יעלה על 10% מכלל הזכויות בחברה, לפני ההקצאה למי שלא היה בעל זכויות לפני המיזוג; (ב) הוקצו מניות חדשות למי שלא היה בעל זכויות בחברה לפני ההקצאה בשיעור שאינו עולה על 25% מהון המניות לפני ההקצאה; (ג) הוצעו לציבור בבורסה מניות...;	נמחק

עיקרי תיקון 242 – טבלה מסכמת לסעיף 103ד

נושא התיקון	סעיף 103ד	לפני תיקון 242	לאחר תיקון 242
מתן אפשרות לתמורה במזומן לבעלי מניות בחברה המעבירה: - תמורה מלאה במזומן, לא רק לבעלי מניות מיעוט	103ד(א)	(א) על אף האמור בסעיף 103ג(4), <u>אם נקבע בצו המיזוג כי בעלי מניות מיעוט בחברה מעבירה, שהתנגדו לצו המיזוג בבית המשפט, יקבלו תשלום במזומנים בתמורה למניותיהם בחברה המעבירה ולא יקבלו זכויות כלשהן בחברה הקולטת, לא יהיה בכך כדי לשלול את ההטבות הקבועות בפרק זה, ובלבד שההטבות האמורות לא יחולו לגבי בעלי מניות המיעוט שקיבלו תשלום כאמור, והם יחוייבו במסים החלים לפי כל דין; לענין סעיף קטן זה -</u> "בעלי מניות מיעוט" - בעלי מניות שלכולם יחד אין יותר מ-25% מזכות כלשהי בחברה ושאר אחד מהם אינו קרוב של אדם שיש לו מניות בחברה הקולטת לאחר מועד המיזוג;	(א) על אף האמור בסעיף 103ג(4) ו-(5), רשאים בעלי זכויות בחברה מעבירה לקבל תמורה במזומן מהחברה הקולטת, בתמורה לזכויותיהם בחברה המעבירה, ולא יהיה בכך כדי לשלול את ההטבות הקבועות בפרק זה, ובלבד שבמהלך המיזוג התקיימו שני אלה: (1) בעלי הזכויות וקרוביהם מכרו את כל מניותיהם בחברה המעבירה; (2) בעלי הזכויות וקרוביהם לא קיבלו זכויות כלשהן בחברה הקולטת.

עיקרי תיקון 242 – טבלה מסכמת לסעיף 103ד (המשך)

נושא התיקון	סעיף 103ד	לפני תיקון 242	לאחר תיקון 242
- תמורה במזומן (בנוסף למניות), עד 40% מסך התמורה שהתקבלה	103ד(א1)[חדש]		(א1) על אף האמור בסעיף קטן (א), <u>רשאים בעלי זכויות בחברה מעבירה לקבל תמורת זכויותיהם, נוסף על המניות שהקצתה החברה הקולטת במהלך המיזוג, גם תמורה במזומן מאת החברה הקולטת, ולא יהיה בכך כדי לשלול את ההטבות האמורות בפרק זה, והכול אם מתקיימים כל אלה:</u> (1) <u>ניתן לכך אישור המנהל על פי בקשה שהוגשה לו לפני מועד המיזוג;</u> (2) <u>במהלך המיזוג שילמה החברה הקולטת לכל אחד מבעלי הזכויות בחברה המעבירה תמורה במזומן בשיעור שווה בהתאם לחלקו היחסי בזכויות בחברה המעבירה, שאינו עולה על 40% מסך התמורה שניתנה לו;</u> (3) <u>החברה הקולטת, בעלי הזכויות בה או צד הקשור אליהם אינם מחזיקים, ערב המיזוג, בזכויות בחברה המעבירה בשיעור של 10% או יותר;</u> (4) <u>החברה המעבירה, בעלי הזכויות בה או צד הקשור אליהם אינם מחזיקים, ערב המיזוג, בזכויות בחברה הקולטת, בשיעור של 10% או יותר.</u>
- מיסוי מלא של רכיב המזומן	103ד(א2)[חדש]		(א2) <u>התקבלה תמורה במזומן כאמור בסעיף קטן (א) או (א1) -</u> (1) <u>לא יחולו לגבי בעלי הזכויות שקיבלו תמורה כאמור ההטבות הקבועות בפרק זה, בקשר לאותה תמורה, והם יחויבו במסים החלים לפי כל דין;</u> (2) <u>החברה הקולטת תחויב, לגבי זכויות באיגוד מקרקעין ששולמה בעדן תמורה במזומן, במס רכישה לפי חוק מיסוי מקרקעין;</u>

עיקרי תיקון 242 – טבלה מסכמת לסעיף 104א

נושא התיקון	סעיף 104א	לפני תיקון 242	לאחר תיקון 242
הקלות בעניין המגבלות בהעברת מלוא הזכויות בנכס – הסרת מגבלת דילול לגבי חברות מו"פ	104א(1)	אדם המעביר את מלוא זכויותיו בנכס לחברה, תמורת קבלת הזכויות הקיימות באותה חברה, לא יחוייב במס לפי פקודה זו או לפי חוק מיסוי מקרקעין, לפי הענין, אם נתמלאו כל אלה: (1) המעביר מחזיק <u>במשך שנתיים לפחות מיום ההעברה זכויות המקנות לו לפחות 90% בכל אחת מהזכויות בחברה;</u> (2) החברה מחזיקה בנכס שהועבר אליה במשך שנתיים לפחות מיום ההעברה;	אדם המעביר את מלוא זכויותיו בנכס לחברה, תמורת קבלת הזכויות הקיימות באותה חברה, לא יחוייב במס לפי פקודה זו או לפי חוק מיסוי מקרקעין, לפי הענין, אם נתמלאו כל אלה: (1) (א) המעביר מחזיק <u>מיד לאחר יום ההעברה זכויות המקנות לו לפחות 90% בכל אחת מהזכויות בחברה;</u> (ב) <u>במהלך התקופה הנדרשת לא יפחת סך הזכויות שבהחזקתו של המעביר מ-25% מכל אחת מהזכויות בחברה, אולם הוראות פסקת משנה זו לא יחולו אם הועבר הנכס לחברה עתירת מו"פ... ובמהלך התקופה הנדרשת לא נמכרו זכויות בידי בעלי הזכויות בחברה האמורה, אשר היו בידיהם מיד לאחר יום ההעברה.</u> (2) החברה מחזיקה בנכס שהועבר אליה בתקופה הנדרשת;
ביטול טכני לאור החלת חלק ה-2 לפקודה על שותפויות	104א(1)	האמור בסעיף קטן (א) לא יחול לגבי נכס שהינו בבעלות שותפות או בבעלות משותפת של מספר בעלים.	נמחק

עיקרי תיקון 242 – טבלה מסכמת לסעיף 104א (המשך)

נושא התיקון	סעיף 104א	לפני תיקון 242	לאחר תיקון 242
הארכת פרק הזמן להשלמת בנייה על קרקע המועברת לאיגוד מקרקעין	104א(ב1)	הועבר נכס לחברה שהיא איגוד מקרקעין או שהיתה לאיגוד מקרקעין לאחר העברת הנכס, יחולו הוראות סעיף קטן (א), ובלבד שהועברו מלוא זכויותיו של המעביר בנכס, ואם הנכס המועבר הוא קרקע, הושלמה בניית בנין על אותה קרקע בתוך <u>5 שנים</u> ממועד ההעברה, בהתאם לתנאים שקבע המנהל;	הועבר נכס לחברה שהיא איגוד מקרקעין או שהיתה לאיגוד מקרקעין לאחר העברת הנכס, יחולו הוראות סעיף קטן (א), ובלבד שהועברו מלוא זכויותיו של המעביר בנכס, ואם הנכס המועבר הוא קרקע, הושלמה בניית בנין על אותה קרקע בתוך <u>4 שנים</u> ממועד ההעברה, בהתאם לתנאים שקבע המנהל;

עיקרי תיקון 242 – טבלה מסכמת לסעיף 104ב

נושא התיקון	סעיף 104ב	לפני תיקון 242	לאחר תיקון 242
מתן אפשרות להעברת נכס משותף גם לחברה קיימת	104ב(א)	שותפים בשותפות או בעלים משותפים הגורמים להעברת מלוא זכויותיהם בנכס שבבעלות השותפות או המעבירים את מלוא זכויותיהם בנכס שבבעלותם המשותפת, לפי העניין, לחברה שהוקמה במיוחד לצורך כך ולא היה לאותה חברה נכס אחר או פעילות אחרת באותו מועד או לפניו, והכל תמורת הקצאת מניות בלבד באותה חברה, לא יחוייבו במס לפי פקודה זו, לפי חוק תיאומים בשל אינפלציה או לפי חוק מס שבח מקרקעין, לפי העניין, אם התקיימו כל אלה:	שותפים בשותפות או בעלים משותפים הגורמים להעברת מלוא זכויותיהם בנכס שבבעלות השותפות או המעבירים את מלוא זכויותיהם בנכס שבבעלותם המשותפת, לפי העניין, לחברה, והכל תמורת הקצאת מניות בלבד באותה חברה, לא יחוייבו במס לפי פקודה זו או לפי חוק מיסוי מקרקעין, לפי העניין, אם התקיימו כל אלה:

עיקרי תיקון 242 – טבלה מסכמת לסעיף 104ב (המשך)

נושא התיקון	סעיף 104ב	לפני תיקון 242	לאחר תיקון 242
הקלות בעניין המגבלות בהעברת נכס משותף – החרגת חברות מו"פ (ראו גם סעיף 104א(1))	104ב(א)(1)	במשך שנתיים לפחות מיום ההעברה, חלקו של כל אחד מהשותפים או הבעלים המשותפים בכל אחת מהזכויות בחברה זהה לחלק שהיה לו בכל אחד מהנכסים שהועברו כאמור או לחלקו בשותפות, לפי הענין;	(א) הועבר הנכס לחברה שהוקמה במיוחד לצורך כך ולא היה לאותה חברה נכס אחר או פעילות אחרת במועד ההעברה או לפניו (בפסקה זו - חברה חדשה) - חלקו של כל אחד מהשותפים או הבעלים המשותפים בכל אחת מהזכויות בחברה, <u>מיד לאחר ההעברה</u>, זהה לחלק שהיה לו לפני ההעברה בכל נכס שהועבר כאמור או בשותפות, לפי העניין; (ב) הועבר הנכס לחברה שאינה חברה כאמור בפסקת משנה (א) (בפסקה זו - חברה קיימת) - בעלי הזכויות בחברה הקיימת היו, לפני ההעברה, בעלי הזכויות בנכס או בשותפות <u>ומיד לאחר ההעברה</u> החזיק כל אחד מהם בחלק בזכויות בחברה הקיימת הזהה לחלק שהיה לו בזכויות באותה חברה ולחלקו בנכס או בשותפות, לפי העניין, לפני ההעברה; (ג) <u>במהלך התקופה הנדרשת לא יפחת סך הזכויות המוחזקות בידי בעלי הזכויות בחברה חדשה או בחברה קיימת, כולם או חלקם, כאמור בפסקת משנה (א) או (ב), מיד לאחר ההעברה כאמור באותן פסקאות משנה, מ-25% מכל אחת מהזכויות בחברה, אולם הוראות פסקת משנה זו לא יחולו אם הועבר הנכס לחברה עתירת מו"פ... ובמהלך התקופה הנדרשת לא נמכרו זכויות בידי בעלי הזכויות בחברה האמורה, אשר היו בידיהם מיד לאחר יום ההעברה;</u>

עיקרי תיקון 242 – טבלה מסכמת לסעיף 104ב (המשך)

נושא התיקון	סעיף 104ב	לפני תיקון 242	לאחר תיקון 242
הארכת פרק הזמן להשלמת בנייה על קרקע המועברת לאיגוד מקרקעין (ראו גם 104א(ב1))	104ב(א)(4)	הועברה קרקע לחברה כאמור בסעיף קטן זה, ולאחר מכן הפכה החברה לאיגוד מקרקעין, יינתן הפטור הקבוע בסעיף זה רק אם הושלמה בניית בנין על אותה קרקע בתוך <u>4 שנים</u> ממועד ההעברה, בהתאם לתנאים שיקבע המנהל;	הועברה קרקע לחברה כאמור בסעיף קטן זה, שהיא איגוד מקרקעין או שהיתה לאיגוד מקרקעין בעקבות העברת הקרקע, יינתן הפטור הקבוע בסעיף זה רק אם הושלמה בניית בנין על אותה קרקע בתוך <u>5 שנים</u> ממועד ההעברה, בהתאם לתנאים שיקבע המנהל;
ביטול הוראה מיותרת בעקבות מתן האפשרות להעברת נכס משותף גם לחברה קיימת	104ב(ג)	יראו כחברה כאמור בסעיף קטן (א) גם חברה שהועבר אליה נכס לפי סעיף זה בעבר, כל עוד ממועד הקמתה של החברה ועד תום שנתיים מיום העברת נכס נוסף, לפי סעיף זה, התקיימו כל אלה: (א) בעלי הזכויות בחברה לא השתנו; (ב) היחס שבין שווי השוק של הזכויות שהוקצו לכל מעביר בשל העברת נכס נוסף לשווי הנכס הנוסף במועד העברתו, הוא כיחס שבין שווי השוק של חלקו של המעביר בכל הנכסים שהעביר לחברה לשווי השוק של החברה מיד לאחר ההעברה.	נמחק

עיקרי תיקון 242 – טבלה מסכמת לסעיף 104ב (סוף)

נושא התיקון	סעיף 104ב	לפני תיקון 242	לאחר תיקון 242
הקלות בשינוי זכויות במהלך תקופת המגבלות	104ב(ו)	חברה המעבירה נכס לחברה אחרת שבעלי הזכויות בה זהים לבעלי הזכויות בחברה המעבירה, וחלקו של כל בעל זכויות בה זהה לחלקו בחברה המעבירה (להלן - חברה אחות), לא תחוייב בעת ההעברה במס לפי פקודה זו או לפי חוק מקרקעין, לפי הענין, <u>אם התקיימו שני אלה:</u> (א) <u>במהלך התקופה הנדרשת לא יפחת סך הזכויות שמחזיקים בעלי הזכויות בחברה המעבירה ובחברה האחות, כולם או חלקם, מ-25% מכל אחת מהזכויות באותן חברות;</u> (ב) <u>התנאים שקבע שר האוצר.</u>	חברה המעבירה נכס לחברה אחרת שבעלי הזכויות בה זהים לבעלי הזכויות בחברה המעבירה, וחלקו של כל בעל זכויות בה זהה לחלקו בחברה המעבירה (להלן - חברה אחות), לא תחוייב בעת ההעברה במס לפי פקודה זו, לפי חוק התיאומים בשל אינפלציה, או לפי חוק מס שבח מקרקעין, לפי הענין, <u>אם התקיימו כל התנאים שקבע שר האוצר בתקנות.</u>
	104ב(ו1) [חדש]		בעלי זכויות המחזיקים בזכויות הנסחרות בבורסה לא ייכללו במניין בעלי הזכויות לענין סעיפים קטנים (א)(1)(ג), (ב) או (ו), אלא אם כן היו, במועד העברת הנכס, בעלי שליטה; לענין זה, "בעל שליטה" - למעט קופת גמל וקרן נאמנות.

עיקרי תיקון 242 – טבלה מסכמת לסעיף 105א

נושא התיקון	סעיף 103א	לפני תיקון 242	לאחר תיקון 242
הקלות בשינוי זכויות במהלך תקופת המגבלות בפיצול אופקי	105א(7)(א)	מיד לאחר הפיצול ובמשך שנתיים ממועד הפיצול יהיו לבעלי המניות של החברה המתפצלת בכל אחת מהחברות החדשות בפיצול על פי סעיף 105א(1) ובחברה המתפצלת הממשיכה אותן זכויות שהיו להם בחברה המתפצלת, ואותו חלק בכל אחת מהזכויות, והכל בסמוך למועד הפיצול, ובמהלך התקופה הנדרשת לא יפחת סך הזכויות המוחזקות בידי בעלי המניות האמורים, כולם או חלקם, בכל אחת מהחברות כאמור, מ-25% מכל אחת מהזכויות באותן חברות;	מיד לאחר הפיצול יהיו לבעלי המניות של החברה המתפצלת בכל אחת מהחברות החדשות בפיצול על פי סעיף 105א(1) ובחברה המתפצלת הממשיכה אותן זכויות שהיו להם בחברה המתפצלת, ואותו חלק בכל אחת מהזכויות, והכל בסמוך למועד הפיצול;
הקלות בשינוי זכויות במהלך תקופת המגבלות בפיצול אנכי	105א(7)(ב)	מיד לאחר הפיצול ובמשך שנתיים ממועד הפיצול תחזיק חברה מתפצלת על פי סעיף 105א(2) במלוא הזכויות בחברה החדשה, ובמהלך התקופה הנדרשת לא יפחת סך זכויותיה בחברה החדשה מ-25% מכל אחת מהזכויות באותה חברה;	מיד לאחר הפיצול תחזיק חברה מתפצלת על פי סעיף 105א(2) במלוא הזכויות בחברה החדשה, ובמהלך התקופה הנדרשת לא יפחת סך זכויותיה בחברה החדשה מ-25% מכל אחת מהזכויות באותה חברה;
דיווח תוך 30 יום מהפיצול חלק אישור מראש לגבי פיצול אנכי	105א(13)	לפני הפיצול ניתן אישור המנהל כאמור בסעיף 105ח(ב), לתכנית הפיצול.	לעניין פיצול כאמור בסעיף 105א(1) - לפני הפיצול ניתן אישור המנהל כאמור בסעיף 105ח(ב), לתכנית הפיצול, ולעניין פיצול כאמור בסעיף 105א(2) - הוגשו הדוחות והמסמכים שיש להגישם לפי סעיף 103יט(א)...

עיקרי תיקון 242 – טבלה מסכמת לסעיף 105ג (המשך)

נושא התיקון	סעיף 105ג	לפני תיקון 242	לאחר תיקון 242
הארכת פרק הזמן להשלמת בנייה על קרקע המועברת לאיגוד מקרקעין	105ג(14)	היתה החברה החדשה או החברה המתפצלת איגוד מקרקעין, והועברה קרקע לחברה חדשה - אם הושלמה בניית בנין בהתאם לתנאים שיקבע המנהל על אותה קרקע שהועברה בתוך <u>4 שנים</u> ממועד הפיצול.	היתה החברה החדשה או החברה המתפצלת איגוד מקרקעין, והועברה קרקע לחברה חדשה - אם הושלמה בניית בנין בהתאם לתנאים שיקבע המנהל על אותה קרקע שהועברה בתוך <u>5 שנים</u> ממועד הפיצול.
ביטול המגבלות על קיזוז הפסדים בפיצול	105ה	(א) הפסד כאמור בסעיף 28 שהיה לחברה מתפצלת עד למועד הפיצול ושיוחס לכל אחת מהחברות כאמור בסעיף 105ד(ב), והוא ניתן להעברה לשנים הבאות, יותר לקיזוז כנגד הכנסת החברה החדשה או החברה המתפצלת, לפי הענין, החל משנת המס שלאחר הפיצול, ובלבד שבכל שנת מס לא יותר לקיזוז בכל חברה סכום העולה על 20% מסך ההפסד האמור או על 50% מההכנסה החייבת של החברה שבה הוא נמצא... ... (ז) חברה מתפצלת וחברה חדשה שהתחייבו בכתב בפני המנהל במועד הפיצול כי הבעלות בהן לא תשתנה במשך שנתיים מיום הפיצול, לא יוגבלו בקיזוז ההפסדים על פי סעיף זה; התחייבות כאמור בסעיף קטן זה תהווה תנאי לפיצול, ויראו את הפרתה כהפרת אחד התנאים המפורטים בסעיף 105ג.	הסעיף נמחק כולו



מיסוי תאגידים זרים בשליטת תושבי ישראל חמי"ז חנ"ז וסיווג "שליטה וניהול"



תושבות חברה

סוגיית התושבות של חבר בני אדם לצרכי מס מגדירה ככלל את חבות תשלום המס וחבות הדיווח בישראל.

חברה תושבת ישראל חייבת בדיווח ובמס על הכנסותיה הכלל עולמיות. בכפוף להוראות אמנות ספציפיות למניעת כפל מס ובכפוף לקבלת זיכוי על מס ששולם מחוץ לישראל.

"חבר בני אדם" - מוגדר בסעיף 1 לפקודה כתושב ישראל לצרכי מס אם התקיים בו אחד מאלה:
(1) הוא התאגד בישראל; (2) השליטה על עסקיו וניהולם מופעלים מישראל... (מבחן השליטה והניהול)

מבחן השליטה והניהול בוחן שורה של זיקות לפיהן נקבע האם קיימת שליטה וניהול בישראל.

מבחן השליטה והניהול

פס"ד ניאגו (עמ"ה 1029/00) (שנה 2012)

רקע: דיבידנד שהתקבל מחוץ לישראל בשנת 1993 מחברה שנרשמה בא"י הבהמאס. החברה מא"י בהאמה שימשה כמתווכת בין קניינים זרים, בעיקר בארצות הברית, אשר רכשו מוצרי טקסטיל מיצרנים ישראלים, אשר טופלו על ידי חברה קשורה תושבת ישראל.

נקבע:

מקום הניהול בפועל - נראה כי הפעילות העיסקית העיקרית של החברה, קרי קבלת הזמנות מלקוחות בארה"ב, העברת ההזמנות ליצרנים ואספקת הסחורה נעשו באמצעות מנדלר והחברה הישראלית ללא מעורבות של מנהלי החברה ועובדיה, וכך אף ביחס לקביעת העמלות שקיבל כל אחד מהגורמים העסקיים המעורבים בפעילות האמורה.

"עסקיה של החברה נוהלו בשפה שאינה שגורה בפי מנהליה ו/או עובדיה, ובפועל היו תלויים מנהלי החברה ועובדיה במידע עסקי שהעבירו או לא העבירו להם החברה הישראלית ו/או דורון...

מבחן השליטה והניהול

פס"ד ניאגו (עמ"ה 1029/00) (שנה 2012)

מקום קבלת ההחלטות האסטרטגיות –

"אין ספק שהמדיניות העסקית וההחלטות האסטרטגיות בכלל ובכלל הקשור לעסקי שיווק הטכסטיל בארה"ב ובחוץ לארץ ובוודאי ביחס לאשראי שניתן ליצרנים הישראליים, התקבלו על ידי המערערים ו/או דורון ואליהו בישראל ובפועל הפלטפורמה התאגידית שהקימו המערערים בא"י הבהאמס ו/או בג'נבה לא השפיעה באופן מהותי על העסקים שלכאורה ניהלה החברה".

אי דיותם של סממנים צורניים –

"אין במנגנון התאגידי הכולל דירקטוריון, משרדים, חשבון בנק ועוד, עליו הצביעו המערערים, כדי ללמד על קיום ממשי של ישות תאגידית עצמאית ונפרדת מהחברה הישראלית ו/או מהמערערים אלא על פלטפורמה תאגידית מלאכותית שהוקמה בשנת 1990 על ידי המערערים לצורך הפרדה מלאכותית של החלק העיקרי בעסקי החברה הישראלית הנוגע לשיווק טכסטיל בארה"ב ובחוץ לארץ"

מבחן השליטה והניהול

פס"ד ניאגו (ע"א 3102/12) (שנת 2014) – ערעור לעליון - נדחה:

"טענות המערערים נשענות, למעשה, על מספר הערות של בית המשפט המחוזי במסגרת פסק דינו (ראו: פסקות 6 ו-15 בפסק הדין) שלפיהן הקימו המערערים תאגיד מלאכותי לצורך חיסכון במס, אשר לא היה לו קיום משמעותי. אבהיר: אין חולק כי לנישום יש זכות לבחור בצורת ההתאגדות שתוביל לנטל המס הקטן ביותר. בית המשפט המחוזי לא קבע אחרת. יש להבין את דבריו של בית המשפט המחוזי בהקשרם - קרי ביחס לניתוח מבחן הניהול והשליטה בעניינה של החברה הזרה. אילו היו מקימים המערערים חברה זרה בעלת קיום אמיתי, שאכן ניהול עסקיה והשליטה עליהם היו מבוצעים מחוץ לישראל, הרי שאז הדיבידנד שחילקה החברה הזרה לא היה חייב במס כפועל יוצא מסעיף 5(1) הנ"ל. אולם, המערערים ניסו לתפוס את המקל משני קצותיו: גם להקים חברה בחו"ל; וגם להמשיך לנהל אותה מישראל על-ידי תושבי ישראל. בכך, נכנס עניינם לגדרי סעיף 5(1) בהיותה של החברה הזרה נשלטת ומנוהלת מישראל.

מבחן השליטה והניהול

פס"ד ינקו וייס (ע"מ 1090-06) (2013)

המערערת טענה כי היא חברה תושבת בלגיה, והתבססה על הנימוקים הבאים:

קיום ישיבות דירקטוריון בפועל - לא הוכח שהתקיימו ישיבות דירקטוריון בבלגיה, כנטען על ידי המערערת, ומכל מקום, הדירקטורים הבלגים מונו לתפקידם זה רק בדצמבר 2000.

קבלת החלטות בדבר נכסי הנדל"ן של החברה - בחקירתו של אחד הדירקטורים הבלגים, עלה שתפקידו הסתכם לתיווך וניהול אחזקת נכסי המערערת בלבד, וההחלטות הנוגעות לרכישת הנכסים ולקביעת שכר הדירה בגינם לא התקבלו על ידו, אלא על ידי בעלי המניות של המערערת בישראל.

קבלת החלטות בדבר מימוש האופציה למכירת מניות החברה המוחזקת - בחקירת הדירקטור הבלגי השני, עלה כי ההחלטה על מימוש האופציה למכירת החברה המוחזקת התקבלה בידי בעלי המניות בישראל.

מבחן השליטה והניהול

פס"ד ינקו וייס (ע"מ 1090-06) (2013)

סמכויות למשור כספים ולשלם הוצאות – הדירקטורים הבלגים נזקקו לאישורם של בעלי המניות לכל הוצאה העולה על סך של 50,000 פרנק – סכום זניח ביחס להיקף עסקיה של המערערת; בעלי המניות הישראלים שמרו לעצמם זכות חתימה בחשבון הבנק של המערערת בבלגיה, זאת נוסף על חשבון הבנק של המערערת אותו ניהלו בישראל.

היקף ותנאי העבודה של הדירקטורים – היקף עבודתו של אחד הדירקטורים הבלגים התמצה ביום עבודה בשבוע – לא סביר עבור בעל תפקיד כה בכיר בחברה בסדר גודל של המערערת; כי שימש כ"דירקטור להשכרה" במספר חברות, וכי משרדו שימש ככתובת רשומה של מספר חברות; וכי שכרם של הדירקטורים עמד על 250 יורו בחודש, סכום אשר אינו הולם שכר של מנהלים המחזיקים בידם שליטה וניהול של עסקי המערערת.

מבחן השליטה והניהול

פס"ד ינקו וייס (ע"מ 1090-06) (2013)

"מנהל השווה שהיה של ממש, שהיה המאפשרת ניהול, במובדל מגיחה מזדמנת, במפעל או עסק בבעלות חברה בחו"ל ומנהל אותו שם, העובדה שהוא תושב ישראל יכול ולא תוביל בהכרח למסקנה כי היא מנוהלת מישראל. ואין הדברים פשוטים בעידן זה שבו באמצעים הטכנולוגיים במרחק יד ניתן להיות בקשר רציף גם ממרחק של אלפי קילומטרים. יכולות אילו מעלות את רף נטל ההוכחה כשמדובר במי שהוא תושב ישראל ומבקש להוכיח כי לא ניהל ממנה את החברה בחו"ל מישראל".

הערעור התקבל בבית המשפט העליון מטעמי התיישנות (ע"א 805/14).

מבחן השליטה והניהול

חברת שי צמרות (ע"מ 13-05-32172)

הרקע: חיוב במע"מ בגין מכירת מקרקעין באזור – מבחן השליטה והניהול
"תנאי לכך שמופעלת שליטה וניהול מישראל הוא כי "מרכז העניינים" של החברה, או "מרכז העצבים" שלה הוא בישראל; "מרכז העצבים" פירושו המקום שבו מתקבלות ההחלטות המהותיות, הבסיסיות, העיקריות והחשובות של החברה ואשר הן מ"נשמת אפה".
נראה כי מבחן "השליטה והניהול" אינו בוחן בידי מי השליטה והניהול בכוח, אלא בידי מי היא בפועל.

מבחן השליטה והניהול

חברת שי צמרות (ע"מ 32172-05-13)

- "לצורך יישום מבחן "השליטה והניהול" יש לתת את הדעת גם לסוג והיקף הפעילות שבה מדובר, לרבות מורכבות הפעילות, רמת ההחלטות הנדרשת ותדירותן. יש ומדובר בחברה המבצעת פעילות מורכבת, הדורשת מעורבות גבוהה, תדירה ואינטנסיבית של "ניהול ושליטה", דהיינו כי ההחלטות האסטרטגיות והמהותיות מתקבלות באופן שוטף."
- לעומת זאת, יש ומדובר בחברה המבצעת פעילות פשוטה יחסית, שאינה דורשת מעורבות מהסוג האמור, כאשר ההחלטות המהותיות מתקבלות לעתים רחוקות. ניתן אף לתאר חברות שבהן נדרשה החלטה מהותית אחת ויחידה (או צבר החלטות מהותיות) שהתקבלה בראשית דרכה, והחלטה זו היא שגזרה את דינה של החברה לאותה פעילות שאינה מורכבת. אין זאת אלא, כי אין מניעה שהחלטה מהותית, המכריעה בשאלת השליטה והניהול, תהא החלטה יחידה ופשוטה; פשטות הפעילות גוזרת, אפוא, את פשוטות ההחלטות."
- פעילות אינטרנטית

מבחן השליטה והניהול

תוספת 1 לחוזר מ"ה 4/02 – דגשים (2016)

במקרים המעלים שאלות הנוגעות ל"שליטה וניהול" על עסקי חברה שהתאגדה מחוץ לישראל יש לבחון בנוסף לפרטים שנזכרו בחוזר 4/2002 גם את הפרמטרים הבאים:

- מי הם בעלי השליטה בחברה בפועל?
- מי הם מנהלי החברה?
- מי מקבל את ההחלטות בחברה? לרבות החלטות בדבר במידה והחברה נשלטת על ידי חברה או מנוהלת על ידה, מי הם בעלי השליטה באותה חברה בפועל?
- יש להבחין בין קבלת החלטות שוטפות ויום - יומיות לבין קבלת החלטות כלליות ואסטרטגיות. יושם אל לב, כי החלטות יום - יומיות אינן בהכרח "טכניות" במהותן. לעיתים דווקא הן מבססות את הניהול השוטף המתווה את דרך פעולתה של החברה, שגם הוא חלק ממבחן השליטה והניהול.

מבחן השליטה והניהול

תוספת 1 לחוזר מ"ה 4/02 – דגשים (2016) - המשך

- **בבדיקת מנגנון קבלת ההחלטות, יש לבקש לקבל פרוטוקולים מפורטים של החברה, ולנסות להבין האם אכן התקיימה ישיבת דירקטוריון, או שהדירקטוריון נתן את הסכמתו כ"חותמת גומי" להחלטה שהתקבלה כבר על ידי גורם אחר?**
- **יש לבדוק קיום חוזי ניהול עם גורמים חיצוניים, כגון חברות ניהול, כחלק מבחינת שאלת השליטה והניהול. במקרים אלו יש לבדוק את חוזי הניהול המסדירים את שירותי הניהול, את מהות השירות שניתן, את דרך קבלת ההחלטות את זהות מקבל ההחלטה ואת הגורמים השולטים בחברת הניהול בפועל.**

מבחן השליטה והניהול

תוספת 1 לחוזר מ"ה 4/02 – דגשים (2016) - המשך

- במידת הניתן, יש לשוחח עם הדירקטורים, כחלק מבחינת מידת מעורבותם בחברה.
- יש לברר כיצד נבחרו מנהלי החברה. האם יש להם ניסיון ו/או היכרות עם תחום הפעילות של החברה? במידה ולא - יש לנסות לברר מיהו "בר הסמכא" בעניינים מקצועיים הנוגעים לתחום הפעילות של החברה. בנוסף, מה הסיבה למינוי מנהל שאין לו ידע/ניסיון/היכרות עם תחום פעילות החברה, וכיצד נוצר הקשר הראשוני עמו? האם מנהלי החברה מנהלים או מועסקים בחברות ניהול בינלאומיות, המעניקות שירותי ניהול למגוון חברות נוספות? מה גובה השכר שמקבל המנהל / הדירקטור בחברה והאם שכר זה הינו שכר ראוי ומקובל למי שבפועל שולט בחברה, מנהל אותה ונושא באחריות בגין פעילות זו.
- האם מנהלי החברה/הדירקטורים שולטים בשפה במסגרתה מתנהלת פעילותה העסקית של החברה.

מבחן השליטה והניהול

תוספת 1 לחוזר מ"ה 4/02 – דגשים (2016) - המשך

- בחברה הכוללת דירקטורים מארצות שונות, יש לבדוק קיומו של **גורם מקשר ביניהם**, גם אם אינו נושא תפקיד רשמי בחברה. כך לדוגמא, אם **הגורם המקשר הוא הרוח החיה והמוציא והמביא בעסקי החברה והוא תושב ישראל** וההחלטות המהותיות בענייני החברה מתקבלות על ידו **בישראל** הרי יהיה בכך כדי להוות אינדיקציה לקיומם של שליטה וניהול בישראל.
- מאפיינים נוספים כמו **יכולת למנוע קבלת החלטות מהותיות בחברה ("זכות וטו")** או זהות מקבל ההחלטה לגבי גובה התגמול למנהל, אופן חישובו ואופן תשלומו עשויים להצביע על זהותו של הגורם הדומיננטי בחברה האחראי על קבלת ההחלטות ולפיכך לזהות באמצעותו את המקום ממנו מתקבלות ההחלטות המהותיות בענייני החברה.
- יובהר, כי **אין די בקיומו של משרד בחו"ל** כדי לבסס טענה של שליטה וניהול מחוץ לישראל. יש לבחון באופן מהותי **קיומו של משרד פעיל ומאויש באופן תדיר על ידי בעלי מקצוע** אשר יש להם את הכלים והניסיון הנדרש לקבלת החלטות מהותיות ובפועל הם אלו אשר מנהלים ושולטים על פעילות החברה באופן קבוע ורציף מאותו משרד בחו"ל.

מבחן השליטה והניהול

הצעת חוק לתיקון פקודת מס הכנסה (מס' 238), התשע"ז – 2017:

- במסגרת הצעת החוק מוצע לתקן את סעיף 1 לפקודת מס הכנסה ולקבוע חזקות הניתנות לסתירה, לפיהן יראו את השליטה והניהול על עסקיו של חבר בני אדם בישראל, אם תושבי ישראל מחזיקים בו ביותר מ-50% מאמצעי השליטה, במישרין או בעקיפין, ושיעור המס הסופי (אם לא רואים בו תושב ישראל) הוא לכל היותר 15%, וחבר בני האדם אינו תושב מדינה גומלת או שמדינת התושבות שלו אינה מחילה מס על הכנסות אשר הופקו מחוץ לה.
- בהתאמה מוצע לתקן את סעיף 131 לפקודה ולקבוע, כי במידה ומבקשים לסתור את החזקות תקום חובת הגשת דוח המפרט את העובדות שעליהן מבוססת הטענה שאליה יצורפו מסמכים תומכים. תכלית השינוי מוסברת בצורך בהגדלת הודאות בקרב נישומים לגבי מעמדם וצמצום האפשרות להתחמק מתשלום מס.

מבחן השליטה והניהול ע"פ אמנת המודל של ה OECD

- אמנת המודל קובעת בסעיף 4(3) כי מקום בו חברה הינה תושבת בשתי המדינות המתקשרות על פי דיני הפנים שלהן, אזי ע"פ האמנה יקבע מקום תושבותה במדינה בה מתנהל מקום הניהול האפקטיבי של החברה.
- מקום הניהול האפקטיבי הינו מקום בו החלטות המפתח בענייניה הניהוליים והמסחריים, אשר הכרחיות להתנהלותה העסקית של החברה כמכלול, נעשות.
- לחברה יכול שיהיה יותר ממקום ניהול אחד, אולם קיים רק מקום אחד בו קיים ניהול אפקטיבי ברגע נתון.

סעיפים אנטי תכנוניים במישור הדין הפנימי - חברה נשלטת זרה

הסעיף יוצר גוף משפטי, הקרוי "חברה נשלטת זרה" (להלן: "חנ"ז"). לגבי משטר המס של החנ"ז, קובע סעיף 75ב(ב)(1) לפקודה כי: **"בעל שליטה בחברה נשלטת זרה שיש לה רווחים שלא שולמו, יראו אותו כאילו קיבל כדיבידנד את חלקו היחסי באותם רווחים."**

אם מתקיימים התנאים הקבועים בסעיף, הרי שאף אם החנ"ז אינה מחלקת בשנת המס את רווחיה, עדיין יראו לצרכי מס את רווחיה כאילו חולקו לבעלי השליטה בה (דיבידנד רעיוני). **בעל השליטה בחנ"ז ימוסה על בסיס צבירת הרווחים הפאסיביים בחברה, למרות שאלו טרם חולקו לו בפועל.**

סעיפים אנטי תכנוניים במישור הדין הפנימי - חברה נשלטת זרה

התנאים אשר צריכים להתקיים על מנת שחברה תושבת חוץ תסווג כחנ"ז לצורכי הפקודה מפורטים בסעיף 75ב(א)(1) לפקודה, כדלקמן:

(א) בסעיף זה –

(1) "חברה נשלטת זרה" – חבר בני אדם שהוא תושב חוץ, שמתקיימים בו כל אלה:

(א) מניותיו או הזכויות בו אינן רשומות למסחר בבורסה...

(ב) רוב הכנסתו בשנת המס היא הכנסה פסיבית או שרוב רווחיו נובעים מהכנסה פסיבית...

(ג) שיעור המס החל על הכנסתו הפסיבית במדינות החוץ אינו עולה על 15%;

סעיפים אנטי תכנוניים במישור הדין הפנימי - חברה נשלטת זרה

התנאים אשר צריכים להתקיים על מנת שחברה תושבת חוץ תסווג כחנ"ז לצורכי הפקודה מפורטים בסעיף 75ב(א)(1) לפקודה, כדלקמן:

(א) בסעיף זה –

(1) "חברה נשלטת זרה" – חבר בני אדם שהוא תושב חוץ, שמתקיימים בו כל אלה:

- (א) מניותיו או הזכויות בו אינן רשומות למסחר בבורסה...
- (ב) רוב הכנסתו בשנת המס היא הכנסה פסיבית או שרוב רווחיו נובעים מהכנסה פסיבית...
- (ג) שיעור המס החל על הכנסתו הפסיבית במדינות החוץ אינו עולה על 15%;
- (ד) (1) למעלה מ-50% באחד או יותר מאמצעי השליטה בו מוחזקים, במישרין או בעקיפין, בידי תושבי ישראל, או שלמעלה מ-40% באחד או יותר מאמצעי השליטה בו מוחזקים בידי תושבי ישראל שיחד עם קרוב של אחד או יותר מהם מחזיקים בלמעלה מ-50% באחד או יותר מאמצעי השליטה בו, או שלתושב ישראל הזכות למנוע קבלת החלטות ניהוליות מהותיות בו, לרבות החלטות לענין חלוקת דיבידנד או פירוק...

סעיפים אנטי תכנוניים במישור הדין הפנימי - חברה נשלטת זרה

הכנסה פסיבית מוגדרת בסעיף 75ב(א)(5)(א) לפקודה, כדלהלן:

"(א) כל אחת מהכנסות אלה, למעט הכנסה אשר אילו הופקה או נצמחה בישראל היתה נחשבת לפי דיני המס בישראל כהכנסה מעסק או ממשלח יד:

(1) הכנסה מריבית או מהפרשי הצמדה;

(2) הכנסה מדיבידנד...;

(3) הכנסה מתמלוגים;

(4) הכנסה מדמי שכירות;

(5) תמורה ממכירת נכס, כמשמעותה בסעיף 88, שאינה ממכירת נכס ששימש בידי החברה

בעסק או במשלח יד או שאינה ממכירת נייר ערך כהגדרתו בסעיף 88;

(א1) תמורה ממכירת נייר ערך, כהגדרתו בסעיף 88, אף אם היא הכנסה מעסק, אלא אם כן נייר הערך הוחזק בידי החברה פחות משנה והוכח להנחת דעתו של פקיד השומה כי שימש בידי החברה בעסק או במשלח יד;

(ב) הכנסה כלשהי שמקורה בהכנסות או בתמורה כאמור בפסקת משנה (א) או (א1), אף אם היא הכנסה מעסק או ממשלח יד;"

סעיפים אנטי תכנוניים במישור הדין הפנימי - חברה נשלטת זרה

הצעת חוק לתיקון פקודת מס הכנסה (מס' 238), התשע"ז – 2017

במסגרת הצעת החוק מוצע להרחיב את הגדרתה של "הכנסה פסיבית", כך שהיא תכלול גם הכנסות פסיביות שהן הכנסות עסקיות:

- כל הכנסה מריבית או מהפרשי הצמדה אשר התקבלה מאת צד קשור תיחשב כהכנסה פסיבית, וגם הכנסה מריבית והפרשי הצמדה אשר התקבלה מצד שאינו קשור תיחשב כהכנסה פסיבית, אם לא מדובר בהכנסה אשר אילו הופקה או נצמחה בישראל הייתה נחשבת הכנסה מעסק או ממשלח יד;
- הכנסה מתמלוגים, אף אם מדובר בהכנסה עסקית, למעט תמלוגים שהמשלם אינו צד קשור למקבל התמלוגים, בעבור נכס שמקבל ההכנסה פיתח אותו במישרין;
- דמי שכירות בגין נכס אשר הושכר מעל לשנה, אף אם מדובר בהכנסות עסקיות.

סעיפים אנטי תכנוניים במישור הדין הפנימי - חברה נשלטת זרה

דגשים:

- מבחן ההכנסה – מבחן הרווחים.
- הכנסה מדיבידנד - למעט הכנסה מדיבידנד שמקורו בהכנסה אשר הופקה על ידי "חבר בני אדם מוחזק" ואשר שולם עליה מס בשיעור העולה על 15%. לעניין זה **"חבר בני אדם מוחזק"** – חבר בני אדם המוחזק במישרין או בעקיפין על ידי החנ"ז בשיעור של 10% לפחות, או בשיעור של 5% לפחות אם מדובר בחבר בני אדם שהזכויות בו נסחרות בבורסה - **"דיבידנד נייטרלי"**.
- **"הכנסות ורווחים כוללים של חברה עסקית"** – חברה עסקית - **"חבר בני אדם תושב חוץ שרוב הכנסותיו ורווחיו אינם הכנסות פאסיביות"**.

סעיפים אנטי תכנוניים במישור הדין הפנימי - חברה נשלטת זרה

דגשים (המשך):

- **"שיעור המס החל" – "סכום המס הזר שבו חויבה חברה נשלטת זרה בשל הכנסותיה הפאסיביות בשנת המס, כשהוא מחולק בסכום כלל רווחיה שמקורם בהכנסה פאסיבית באותה שנה".**
- **אופן חישוב סכום ההכנסה הפאסיבית והרווחים הפאסיביים - חישוב סכום ההכנסה, סכום הרווחים, וסכום ההכנסה הפסיבית, יקבע בהתאם לדיני המס החלים. החל מתיקון 198 מוגדרים "דיני המס החלים" בסעיף 175ב(ב) ו-(ג) לפקודה כדלקמן:**
 - **לגבי חבר בני אדם שהוא תושב מדינה גומלת המגיש דו"ח על הכנסותיו או נישום באותה מדינה - דיני המס באותה מדינה תוך התאמות מסוימות המפורטות בסעיף 175ב(ג) (להלן: "הרווח המותאם");**
 - **בכל מקרה אחר – על פי דיני המס בישראל.**

סעיפים אנטי תכנוניים במישור הדין הפנימי - חברה נשלטת זרה

דגשים (המשך):

- הרווח המתואם - "על אף האמור בסעיף קטן (ב), בחישוב ההכנסה, ההכנסה החייבת והרווחים של חברת משלח יד זרה שהיא חבר בני האדם תושב מדינה גומלת כאמור ייכללו גם אלה: (1) דיבידנד או רווח הון גם אם הם פטורים ממס או שאינם הכנסה לפי דיני המס באותה המדינה, למעט רווח הון במסגרת שינוי מבנה שמהותו דחיית אירוע מס ואינו כולל חילופי מקרקעין במקרקעין, לרבות שינוי מבנה מסוג שקבע המנהל; לעניין זה יחושב רווח ההון בהתאם להוראות חלק ה'."

- דוגמת השיחלוק (1031) – יחיד / LLC
- התנגשות עם אמנת המס
- חוזר מס הכנסה 5/2004
- חוזר מס הכנסה 6/2016
- תושב ישראל – למעט מי שהיה לתושב ישראל לראשונה או לתושב חוזר ותיק, במהלך תקופת ההטבות.

סעיפים אנטי תכנוניים במישור הדין הפנימי - חברה נשלטת זרה

פס"ד רוזבאד נכסים (ע"מ 7678-09-11) (אוגוסט 2017):

רקע עובדתי:

- חברת רוזבאד נכסים בע"מ היא חברה בת של החברה הציבורית רוזבאד נדל"ן בע"מ הישראלית (להלן: "רוזבאד נכסים").
- לרוזבאד נכסים חברה בת הולנדית (להלן: "החברה ההולנדית") המחזיקה בשתי חברות בנות בלוקסמבורג (להלן: "החברות הלוקסמבורגיות").
- החברות הלוקסמבורגיות מחזיקות בתורן בנכסי נדל"ן מחוץ לישראל, כולל באמצעות 5 חברות זרות (להלן: "החברות המחזיקות").
- בשנת 2006, מכרו החברות המחזיקות ואחת החברות הלוקסמבורגיות את כל נכסי הנדל"ן שבבעלותן תמורת 134 מיליון יורו (להלן: "עסקת המכירה"). המוכרות חילקו דיבידנד בסך 34 מיליון יורו והלוו את יתרת המזומנים שהתקבלו בעסקת המכירה לחברות קשורות בקבוצת רוזבאד.
- למעט חברה אחת לא שולם מס רווח הון במדינות התושבות.

סעיפים אנטי תכנוניים במישור הדין הפנימי - חברה נשלטת זרה

פס"ד רוזבאד נכסים (ע"מ 7678-09-11) (אוגוסט 2017) - המשך:

- בשנת 2006, רכשה החברה ההולנדית את מניותיה של חברה זרה שהחזיקה נדל"ן בשוויץ ומכרה אותן בשנת 2008 (להלן: "מכירת 2008").
- בהצהרה שנשלחה לרשות המיסים בשנת 2005 סווגו החברה ההולנדית ואחת החברות הלוקסמבורגיות כחנ"ז (תוקן בשנת 2007 בהצהרה מאוחרת יותר).

השאלה המשפטית העיקרית:

האם רווח ההון שנוצר לחברות המחזיקות, לחברות הלוקסמבורגיות ולחברה ההולנדית מעסקת המכירה וממכירת 2008 יסווג כ"הכנסה פסיבית" של חברה נשלטת זרה? האם ניתן למסות את רוזבאד נכסים כאילו קיבלה "דיבידנד רעיוני" מהחברה ההולנדית ומהחברות הלוקסמבורגיות בגובה ההכנסה הפסיבית באותן שנים שלא חולקה?

סעיפים אנטי תכנוניים במישור הדין הפנימי חברה נשלטת זרה

פס"ד רוזבאד נכסים (ע"מ 7678-09-11) (אוגוסט 2017) - המשך:

החלטת בית המשפט:

- לפי הראיות והעדויות שהוצגו, מדובר במיזם עסקי אחד של איתור, מימון, רכישה, אחזקה, השבחה ומכירה של נדל"ן בחו"ל, המנוהל ע"י רוזבאד נכסים ועובדיה. בנוסף, הכספים שהגיעו לחברות המחזיקות מעסקת המכירה שימשו חברות אחרות של קבוצת רוזבאד באמצעות העברת דיבידנד והלוואות.
- אכן ההחזקה הפורמלית היתה באמצעות חברות זרות, אך יש למסות את העסקה לפי **תוכנה הכלכלי האמיתי** ולא כאירוע מס של כל חברה וחברה בנפרד.
- בהתאמה, יש לראות ברווחים מעסקת המכירה וממכירת 2008 כהכנסות מעסק ולא הכנסות פסיביות כטענת רשות המיסים, כך שלא יראו את הרווחים כאילו נמשכו כדיבידנד על ידי רוזבאד נכסים.
- פסק דין הראל חברה לביטוח (ע"מ 26008-09-13).
- שאלת השליטה והניהול?

סעיפים אנטי תכנוניים במישור הדין הפנימי - חברת משלח יד זרה

סעיף 75ב1(א):

- "חברת משלח יד זרה" - חבר בני אדם תושב חוץ, שמתקיימים בו כל אלה:
- (1) אם הוא חברה - הוא **חברת מעטים** כמשמעותה בסעיף 76(א);
 - (2) 75% או יותר באחד או יותר מאמצעי השליטה בו מוחזקים, במישרין או בעקיפין, בידי יחידים תושבי ישראל;
 - (3) בעלי השליטה או קרוביהם, המחזיקים יחד או לחוד, במישרין או בעקיפין, ב-50% או יותר באחד או יותר מאמצעי השליטה, עוסקים בעבור החברה במשלח יד מיוחד, במישרין או באמצעות חברה שבה הם מחזיקים במישרין או בעקיפין, באמצעי שליטה בשיעור של 50% לפחות;
 - (4) מרבית הכנסתה או רווחיה של החברה בשנת המס, מקורם במשלח יד מיוחד;

סעיפים אנטי תכנוניים במישור הדין הפנימי - חברת משלח יד זרה

סעיף 75ב1(ד):

- בעל מניות תושב ישראל שהוא בעל שליטה בחברת משלח יד זרה שיש לה רווחים שהופקו או נצמחו ממשלח יד מיוחד, יראו אותו כאילו קיבל כדיבידנד את חלקו היחסי באותם רווחים, ויחול עליו שיעור המס הקובע בסעיף 126(א).
- בעל מניות שזכאי להטבות לפי הוראות סעיף 14(א) בשל היותו תושב ישראל לראשונה או תושב חוזר ותיק, יינתנו לו ההטבות לפי אותו סעיף בשל חלקו היחסי ברווחי חברת משלח היד הזרה אשר הופקו או נצמחו בחוץ לארץ, כל עוד טרם חלפו עשר שנים מהמועד שהיה לתושב ישראל.
- מס נוסף בעת חלוקת הדיבידנד בפועל בכפוף להתאמות וזיכוי מס זר.
- חוזר מס הכנסה 3/2016.

סעיפים אנטי תכנוניים במישור הדין הפנימי - חברת משלח יד זרה

דגשים:

צו מס הכנסה (קביעת משלח יד מיוחד), התשס"ג – 2003.

"1. עיסוק או מקצוע מהמנויים להלן יהיה משלח יד מיוחד לעניין סעיף (5) לפקודה, ובלבד, שעיקר ההכנסה ממשלח היד אינה הכנסה ממכירת מלאי:

רשימה סגורה.

שיווק ומכירות/ הימורים

"דיני המס החלים" –

לגבי חבר בני אדם שהוא תושב מדינה גומלת המגיש דו"ח על הכנסותיו או נישום באותה מדינה - דיני המס באותה מדינה תוך התאמות מסוימות המפורטות בסעיף 75ב1(ג) (להלן: "הרווח המותאם");

בכל מקרה אחר – על פי דיני המס בישראל.

פתרון אפשרי לחברת ארנק

62א. (א) הכנסה חייבת של חברת מעטים כמשמעותה בסעיף 76, שאינה חברת משלח יד זרה כהגדרתה בסעיף 75ב1, הנובעת מפעילות של יחיד שהוא בעל מניות מהותי בה כהגדרתו בסעיף 88, תיחשב כהכנסתו של היחיד כמפורט להלן...



קיומו של מוסד קבע במיסוי פעילות של חברות ומחירי העברה



מושגי יסוד במיסוי בינלאומי בילטרלי

- אמנת המודל של ה-OECD בקשר למיסוי הכנסה והון (Model Convention with respect to Taxes on Income and on Capital) (להלן: "אמנת המודל").
- אמנת המודל של האו"ם.
- חלוקת המיסוי בין מדינת התושבות למדינת המקור.
- רווחי עסקים ממוסים במדינת התושבות, אלא אם מתקיים מוסד קבע במדינת המקור.
- רווחים פאסיביים (ריבית, תמלוגים, דיבידנד) – ככלל, זכות מיסוי ראשונה למדינת המקור.
- רווחי הון – זכות מיסוי בלעדית למדינת התושבות (בכפוף לחריגים).

מוסד קבע

- המונח "מוסד קבע" מקורו באמנות המס.
- מטרת השימוש במונח מוסד קבע הינו לקבוע את זכות המיסוי של מדינה מתקשרת לגבי מיזם זר.
- ע"פ סעיף 5 לאמנת המודל "מוסד קבע" יתקיים באחת משתי חלופות:
 1. הפעילות העסקית במדינת המקור מתבצעת באמצעות מקום עסקים קבוע (Fixed Place of Business) העומד לרשות המיזם הזר (להלן: "**מקום העסקים הקבוע**");
 2. הפעילות העסקית במדינת המקור מתבצעת באמצעות פעילותו של סוכן תלוי (Dependent Agent) (להלן: "**סוכן תלוי**").
- סעיף 7 לאמנת המודל קובע כי מדינה מתקשרת אינה יכולה למסות רווחים של מיזם זר אלא אם אותו מיזם זר מקיים פעילות עסקית באמצעות מוסד קבע הנמצא בתחומה.

מוסד קבע

החלטת מיסוי 1303/15

עובדות המקרה:

- ההחלטה דנה ביחיד שהינו תושב חוזר ותיק, אשר חזר עם משפחתו לישראל ב-1 בינואר 2014.
- לפני חזרתו לישראל, התגורר היחיד יחד עם משפחתו במדינה זרה שאינה מדינה גומלת. מספר שנים לפני חזרתו לישראל, הקים היחיד תאגיד שמקום התאגדותו במדינה הזרה ("התאגיד הזר"), אשר הוקם לצורך השקעה ומסחר בניירות ערך זרים. היחיד מגייס באמצעות התאגיד הזר כספי משקיעים תושבי חוץ ומנהל את כספיהם באמצעותו.
- היחיד צפוי לנהל באמצעות התאגיד הזר את כספיו וכספי משפחתו.
- התאגיד הזר מנוהל באמצעות חברת ניהול שבבעלותו המלאה של היחיד, אף היא תושבת המדינה הזרה, ומשרדיה ממוקמים שם ("חברת הניהול").
- בתמורה לשירותי הניהול, מקבלת או תקבל חברת הניהול דמי ניהול, ובמקרים מסוימים עשויה לקבל דמי הצלחה.

מוסד קבע

החלטת מיסוי 1303/15 - המשך

- הפונקציות של חברת הניהול המצויות מחוץ לישראל: שירותי ניהול השקעות; גיוס כספים, שיווק וקשרי משקיעים; מחלקה משפטית ורגולציה; ניהול משאבי אנוש; בקרת מוצר; כספים ומיסוי; תפעול וכו'.
- היחיד משמש כמנהל תיק וכמנהל השקעות ראשי בחברת הניהול. במסגרת זו קובע היחיד ומאשר את הקווים המנחים לביצוע ההשקעות ולניהול הסיכונים. תפקיד זה כולל, בין היתר, פיקוח וניהול של צוות האנליסטים והסוחרים, קבלה ואישור של החלטות השקעה ולעיתים ביצוען של החלטות אלה. עבור פועלו זה, צפוי היחיד לקבל משכורת.
- תוקם חברה תושבת ישראל שתיתן שירותים לחברת הניהול, אשר יבוצעו ממשרדים מישראל ("חברת השירותים"). הפונקציות המבוצעות מחוץ לישראל ע"י חברת השירותים - בעיקר ביצוע פעולות מסחר וניתוח אנליסטי עבור חברת הניהול.
- לצורך ביצוע פעולותיה תעסיק חברת השירותים בישראל סוחרים ו/או אנליסטים ומזכירה.

מוסד קבע

החלטת מיסוי 1303/15 – המשך

ההחלטה:

- פעילותו של היחיד מישראל, תיצור לחברת הניהול מוסד קבע בישראל.
- פעילותו של היחיד מישראל ופעילות חברת השירותים וחברת הניהול ייצרו לתאגיד הזר מוסד קבע בישראל.
- הכנסות מדיבידנד שיחולק ליחיד מחברת הניהול ושמקורן בהכנסות מוסד הקבע של חברת הניהול יחשבו כהכנסות שמקורן בישראל, ולפיכך לא יחולו עליהן הטבות המס הנתונות לתושב חוזר ותיק.
- הכנסותיה של חברת השירותים יקבעו בהתאם לכללי מחירי העברה.
- הכנסת המשכורת של היחיד מחברת הניהול תיקבע בהתאם לכללי מחירי העברה, ותהא חייבת במס בישראל ככל שהופקה בישראל (בהתאם ליחס בין ימי העבודה בהם היחיד ישהה בישראל לסך כל ימי העבודה בשנה).

Preventing the Artificial Avoidance of Permanent Establishment Status (Action 7) + MLI Articles 12+13

הרחבת תחולת מוסד קבע בהקשרו של סוכן תלוי:

- סוכן הפועל במדינת היעד עבור ישות זרה, ייחשב כסוכן תלוי, אשר מקים מוסד קבע לישות הזרה בהתקיים התנאים הבאים:
- הסוכן פועל בשם החברה הזרה במדינת היעד.
- הסוכן נוהג לחתום על חוזים בשם החברה הזרה או שיש לו תפקיד מוביל בכריתת החוזים, ללא שיש מעורבות משמעותית מצד החברה הזרה.
- החוזים הם בשם החברה הזרה, או למכירה של נכסים או שירותים של החברה הזרה.
- אם הסוכן עושה זאת במסגרת היותו סוכן בלתי תלוי ו/או אם הפעולות המבוצעות על ידו מהוות בעיקרן עזר והכנה להתאם לעקרונות סעיף 5(4) לאמנת המודל, אזי פעולות אלו לא יקימו מוסד קבע לחברה הזרה.
- סעיף 5(6) לאמנת המודל, מוסיף וקובע, כי סוכן, אשר פועל באופן בלעדי עבור ישות זרה או עבור צדדים הקשורים לה, לא ייחשב כסוכן בלתי תלוי.

Preventing the Artificial Avoidance of Permanent Establishment Status (Action 7)

הרחבת תחולת מוסד קבע בהקשר של פעילות עזר או הכנה:

פעולת ה"הכנה" בדרך כלל קודמת לכל פעילות אחרת של המיזם, וככזאת היא תימשך **לתקופה קצרה** אשר תיקבע לאור הפעילות העיקרית של המיזם. עם זאת, ייתכנו מקרים חריגים בהם משך פעולת הכנה או עזר יהיה ארוך ומשמעותי. למשל, אימון עובדי חברת בנייה טרם ביצוע עבודות בנייה במדינות אחרות יכול להמשך פרק זמן ממושך. **פעולת "עזר"** לפי הדוח, הינה פעולה מקבילה לפעולת התמיכה, אך **אינה מהווה חלק חיוני ומשמעותי** לפעילות העסק בכללותו. הדוח ממשיך וקובע, כי פעולה לא תאופיין כ"פעולת עזר או הכנה", אם לביצועה נדרש חלק מהותי של נכסי החברה או עובדיה.

אופן כימות הרווח המיוחס למוסד קבע

BEPS - Action 7: Additional Guidance on the Attribution of Profits to Permanent Establishments.

Authorized OECD Approach (the “AOA”)
Significant People Function

Step 1: functional and factual analysis is preformed to determine the functions undertaken by the DEPA on its account and the functions undertaken on behalf of the non Resident (risk or assets).

Step 2: Attributable Profits to DEPA.

אמנת המודל – מחירי העברה

סעיף 9 לאמנת המודל קובע כי:

1. מקום:

(א) שמיזם של מדינה מתקשרת משתתף, במישרין או בעקיפין, בניהול, בשליטה או בהון של מיזם של המדינה המתקשרת האחרת, או

(ב) שאותם בני אדם משתתפים, במישרין או בעקיפין, בניהול, בשליטה או בהון של מיזם של מדינה מתקשרת ושל מיזם של המדינה המתקשרת האחרת,

ובכל אחד מהמקרים נקבעו או הוטלו ביחסים המסחריים או הכספיים בין שני המיזמים, **תנאים**

שונים מאלה שהיו נקבעים בין מיזמים בלתי תלויים, ניתן לכלול את כל הרווחים, שאלמלא

התנאים הללו היו נצמחים לאחד המיזמים ובשל אותם תנאים לא נצמחו, ברווחי אותו מיזם ולהטיל עליהם מס בהתאם.

המטרה - **להבטיח** כי מחיר ו/או תנאים שנקבעו בעסקה שהתבצעה בין צדדים שמתקיימים ביניהם "יחסים מיוחדים" נקבע באותו מחיר ו/או תנאים שהיה נקבע אילו הייתה העסקה מתבצעת בין

צדדים שלא מתקיימים ביניהם יחסים מיוחדים - **העסקה נעשתה בתנאי שוק.**

מחירי העברה

- Transfer Pricing Guidelines for Multinational Enterprises and Tax Administrations 2010 (TPG)
- **BEPS 8-10: Aligning Transfer Pricing Outcomes with Value Creation.** The guidance ensures that:
 - actual business transactions undertaken by associated enterprises **are identified**, and transfer pricing is not based on contractual arrangements that do not reflect economic reality
 - contractual allocations of risk are respected only when they are supported by **actual decision-making**
 - **capital without functionality will generate no more than a risk-free return**, assuring that no premium returns will be allocated to cash boxes without relevant substance
 - tax administrations may disregard transactions when the exceptional circumstances of commercial irrationality apply.

BEPS: Action 8-10

- The **contractual** terms of the transaction.
- The **functions performed** by each of the parties to the transaction, taking into account assets used and risks assumed, including how those functions relate to the wider generation of value by the MNE group to which the parties belong, the circumstances surrounding the transaction, and industry practices.
- The **characteristics** of property transferred or services provided.
- The **economic circumstances** of the parties and of the market in which the parties operate.
- The **business strategies** pursued by the parties.

מישור הדין הפנימי – מחירי העברה

סעיף 85א לפקודה:

"(א) בעסקה בין-לאומית שבה מתקיימים בין הצדדים לעסקה יחסים מיוחדים שבשלהם נקבע מחיר לנכס, לזכות, לשירות או לאשראי, או שנקבעו תנאים אחרים לעסקה, באופן שהופקו ממנה פחות רווחים מאשר היו מופקים בנסיבות הענין, אילו נקבעו המחיר או התנאים בין צדדים שאין ביניהם יחסים מיוחדים (להלן - תנאי השוק), תדווח העסקה בהתאם לתנאי השוק ותחויב במס בהתאם".

לענין סעיף זה -

"אמצעי שליטה" ו"יחד עם אחר" - כהגדרתם בסעיף 88;

"אשראי" - לרבות כל חוב;

"יחסים מיוחדים" - לרבות יחסים שבין אדם לקרובו, וכן שליטה של צד אחד לעסקה במשנהו, או שליטה של אדם אחד בצדדים לעסקה, במישרין או בעקיפין, לבד או יחד עם אחר;

מישור הדין הפנימי – מחירי העברה

סעיף 85א לפקודה (המשך):

"שליטה" - החזקה, במישרין או בעקיפין, ב-50% או יותר באחד מאמצעי השליטה ביום אחד לפחות בשנת המס;

חוזר 3/2008: סעיף 85א מכון לכלל העסקאות הכלכליות שנעשות כגון: מכירת מוצרים, מתן שירותים, מתן אשראי לסוגיו, תמלוגים, דמי שכירות וכו' (חריג- הלוואה נדחית לחמש שנים, שטר הון).

"קרוב" - כהגדרתו בסעיף 76(ד).

"אדם וקרובו"; "קרוב", לעניין זה – בן זוג, אח, אחות, הורה, הורי הורה, צאצא וצאצאי בן הזוג, ובן זוגו של כל אחד מאלה"

• תקנות מס הכנסה (קביעת תנאי שוק), התשס"ז-2006



חובות דיווח בגין החזקה בחברה תושבת חוץ



חוות דעת, עמדה חייבת בדיווח ופעולה חייבת בדיווח

עיקרי הוראות תיקון 215 לפקודה

- תיקון 215 לפקודה קובע, כי במסגרת הדוח שנישום צריך להגיש לפי סעיף 131 לפקודה יינתן "דיווח בגין חוות דעת" ו"עמדה חייבת בדיווח".
- חובות הדיווח הנ"ל מצטרפות לחובת הדיווח הקיימת משנת 2006 (במסגרת תיקון 147 לפקודה) על פעולה שהוגדרה כ"תכנון מס החייב בדיווח" (לאחר תיקון 197 משנת 2013, המונח העדכני הוא: "פעולה חייבת בדיווח").

עמדה חייבת בדיווח

סעיף 131ה' לפקודה:

"עמדה חייבת בדיווח" - עמדה שמתקיימים בה כל אלה:

(1) היא עומדת בניגוד לעמדה שפרסמה רשות המסים עד תום שנת המס שלגביה מוגש הדוח;

(2) יתרון המס הנובע ממנה עולה על 5 מיליון ₪ באותה שנת מס או על 10 מיליון ₪ במהלך ארבע שנות מס לכל היותר.

עמדה חייבת בדיווח – מיסוי בינלאומי

מיסוי בינלאומי:

עמדה מס' 10/2016 – הזכאות לקבלת זיכויים בגין מיסוי חוץ אינה ניתנת להעברה לאחר.

עמדה מס' 11/2016 – "מס יציאה" לגבי אדם שחדל להיות תושב ישראל.

עמדה מס' 12/2016 – שנת הסתגלות לעניין קביעת מעמד של תושב חוזר ותיק.

עמדה מס' 13/2016 – יצירת מוסד קבע (לתושב חוץ שהוא תושב מדינה גומלת) או פעילות

מניבת הכנסה בישראל (לתושב חוץ שאינו תושב מדינה גומלת) ע"י תושב חוזר ותיק או עולה חדש.

עמדה מס' 14/2016 – תקרת מיסוי חוץ.

עמדה מס' 15/2016 – מיסוי חוץ מוחזרים.

עמדה מס' 16/2016 – קיזוז הפסדים של ישות המסווגת באופן שונה במדינות שונות.

עמדה מס' 17/2016 – יישום סעיף 163 לפקודה בנוגע להכנסת דיבידנד משורשר.

עמדה מס' 18/2016 – דיבידנד רעיוני המתקבל מחברת משלח יד זרה.

עמדה מס' 19/2016 – הכנסה פאסיבית שמקורה בדיבידנד המתקבל בידי חברה נשלטת זרה.

עמדה חייבת בדיווח – מיסוי בינלאומי

מיסוי בינלאומי (המשך):

- עמדה מס' 20/2016 – הוראות סעיף 97(ב3) – זכות לפירות ממקרקעין הנמצאים בישראל.**
- עמדה מס' 21/2016 – זכאות להיות נהנה בנאמנות בהתקיים תושבות.**
- עמדה מס' 22/2016 – זכאות להיות נהנה בנאמנות בהתקיים תנאי.**
- עמדה מס' 23/2016 – קביעת "רווחים שלא שולמו" של חברה נשלטת זרה (חנ"ז).**
- עמדה מס' 24/2016 – חישוב רווחים ראויים לחלוקה (רר"ל) במכירת מניות של חברה זרה.**
- עמדה מס' 25/2016 – תשלומים של תושב ישראל באמצעות סעיף או חשבון בנק מחוץ לישראל.**
- עמדה מס' 26/2016 – חישוב הכנסה חייבת של תושב חוץ בישראל לפי דיני המס בישראל.**
- עמדה מס' 27/2016 – הכנסות זרות של תושב ישראל יחושבו לפי הוראות פקודת מס הכנסה.**
- עמדה מס' 28/2016 – קיזוז הפסד במקום בו ניתן לנצל הטבה אחרת, כגון זיכוי ממסי חוץ.**
- עמדה מס' 29/2016 – מחירי העברה בעסקה בין-לאומית המחושבת לפי שיטת עלות מרווח: Cost+**
- עמדה מס' 30/2016 – מחירי העברה בעסקה בין-לאומית באמצעות צד ג'.**
- עמדה מס' 31/2016 – רכישת אמצעי שליטה בחברה נשלטת זרה באמצע שנה.**

עמדה חייבת בדיווח – עמדה מס' 13/2016

יצירת מוסד קבע (לתושב חוץ שהוא תושב מדינה גומלת) או פעילות מניבת הכנסה בישראל (לתושב חוץ שאינו תושב מדינה גומלת) ע"י תושב חוזר ותיק או עולה חדש

א. הכללים ליצירת מוסד קבע לתאגיד זר, **תושב מדינת אמנה**, וייחוס רווחים בגין מוסד הקבע לגבי הכנסות שהופקו בישראל, יחולו באופן דומה לגבי פעילות התאגיד הזר בישראל בין אם הפעילות מבוצעת על ידי תושב חוץ ובין אם היא מבוצעת על ידי יחיד שהוא תושב ישראל לראשונה או תושב חוזר ותיק בהתאם להוראות סעיף 14 לפקודה.

ב. הכללים לייחוס רווחים של תאגיד זר, **שאינו תושב מדינת אמנה**, יחולו באופן דומה לגבי פעילות התאגיד הזר בישראל בין אם הפעילות מבוצעת על ידי תושב חוץ ובין אם היא מבוצעת על ידי יחיד שהוא תושב ישראל לראשונה או תושב חוזר ותיק בהתאם להוראות סעיף 14 לפקודה.

העובדה כי המחוקק מיעט מגדרי חברה תושבת ישראל בסעיף 1 לפקודה, חברה שנשלטת ומנוהלת מישראל בידי יחיד שהוא תושב ישראל לראשונה או בידי תושב חוזר ותיק בתקופת ההטבות, אינה גורעת מן האפשרות למסות פעילות שהתבצעה בישראל והכנסות שהופקו בישראל בידי עולה חדש או תושב חוזר ותיק עבור החברה הזרה כאמור.

ראו בעניין זה החלטת מיסוי 1303/15 - מיסוי הכנסותיו של תושב חוזר ותיק וייחוס רווחים למוסד קבע של חברות זרות שבבעלותו

עמדה חייבת בדיווח – עמדה מס' 16/2016

קיצוז הפסדים של ישות המסווגת באופן שונה במדינות שונות

תושב ישראל אשר מחזיק בישות שאינה תושבת ישראל, הנחשבת בישראל כישות שאינה "שקופה" לצרכי מס בישראל ולעומת זאת נחשבת לישות "שקופה" בחו"ל (כדוגמת ישויות מסוג LLC או S Corporation בארה"ב), אינו רשאי לקזז הפסדים שהתהוו בפעילות הישות הזרה מהכנסתו החייבת, או מהכנסה של תאגיד אחר בהחזקתו, גם אם נחשב כשקוף בחו"ל (ראה סעיף 5 בחוזר מס הכנסה 5/2004).

עמדה חייבת בדיווח – עמדה מס' 27/2016

עמדה מס' 27/2016 - הכנסות זרות של תושב ישראל יחשבו לפי הוראות פקודת מס הכנסה

חישוב ההכנסה החייבת בגין הכנסה שהופקה מחוץ לישראל על-ידי תושב ישראל, יעשה לפי הוראות פקודת מס הכנסה (כלומר, בהתאם לדיני המס בישראל). נוקט העמדה החייב בדיווח יהיה תושב ישראל המפיק הכנסה מחוץ לישראל. יובהר כי לעניין סעיף זה, חובת הדיווח על מי שנוקט בעמדה שונה תחול על תושב ישראל שמפיק הכנסה מחוץ לישראל במישרין או באמצעות ישות שהוא מחזיק, במישרין או בעקיפין מעל 10% מאמצעי השליטה בה. יתרון המס יהיה ההפרש בין חבות המס של תושב ישראל לפי עמדה זו לבין חבות המס הנובעת מעמדתו של אותו תושב ישראל (והשוו לעמדה 16/2016).

אופן הדיווח

- אדם החייב בהגשת דוח לפי סעיפים 131 ו-166, יפרט בדוח אם נקט עמדה חייבת בדיווח, כפי שיקבע המנהל בטופס.
- על אף האמור לעיל, אדם רשאי להגיש את הטופס כאמור באותו סעיף קטן, בתוך 60 ימים ממועד הגשת הדוח, ואם עשה כן, יראו את הטופס כאילו הוגש במועד הגשת הדוח.
- אדם שלא דיווח במועד, יראו אותו כאילו לא הגיש את הדוח לפי סעיף 131 או 166, לפי העניין.
- על אי דיווח על עמדה כאמור יחול סעיף 191(ג) לפקודה (קנס על גרעון – עד 30% מסכום הגרעון).

עמדה החייבת בדיווח – טופס מ"ה 1346

דוח שנתי 2016
1346

דיווח בגין נקיטת עמדה חייבת בדיווח
כאמור בסעיף 131 לפקודת מס הכנסה (נוסח חדש) התשכ"א - 1961



פרטים אישיים

מספר זהות/ח.פ.	שם הנישום	שנת מס	משרד השומה

פרטי המייצג

מספר מייצג	שם המייצג

בהתאם להוראות סעיף 131 לפקודת מס הכנסה, הריני לדווח על נקיטת עמדה חייבת בדיווח כפי שפרסמה רשות המסים, כלהלן:
(יש לסמן V בריבוע המתאים)

מספר העמדה	נושא
01/2016	דיבידנד שמקורו ברווחי שיערוך ☐
02/2016	דיבידנד מתאגיד מיוחד ☐
03/2016	ניכוי בעד פחת ☐
04/2016	זקיפת שווי שימוש ברכב ☐
05/2016	אופן ייחוס הוצאות במפעל תעשייתי ☐
06/2016	זכאות לשיעור מס מופחת על פי חוק עידוד ☐
07/2016	הימצאות אישור לטובת תביעת הטבות ☐
08/2016	הזכאות לפטורים אינה ניתנת להעברה לאחר ☐
09/2016	הזכאות לקיזוז הפסדים אינה ניתנת להעברה לאחר ☐
10/2016	הזכאות לקבלת זיכויים בגין מסי חוץ אינה ניתנת להעברה לאחר ☐
11/2016	"מס יציאה" לגבי אדם שחדל להיות תושב ישראל ☐
12/2016	שנת הסתגלות לעניין קביעת מעמד של תושב חוזר ותיק ☐
13/2016	יצירת מוסד קבע (לתושב חוץ שהוא תושב מדינה גומלת) או פעילות מניבת הכנסה בישראל (לתושב חוץ שאינו תושב מדינה גומלת) ע"י תושב חוזר ותיק או עולה חדש ☐
14/2016	תקרת מסי חוץ ☐
15/2016	מסי חוץ מוחזרים ☐
16/2016	קיזוז הפסדים של ישות המסווגת באופן שונה במדינות שונות ☐

עמדה החייבת בדיווח – טופס מע"מ 1346

מז"מ/מ"מ 1346

דיווח בגין נקיטת עמדה חייבת בדיווח
כאמור בסעיף 67 לחוק מס ערך מוסף, התשל"ו - 1975



פרטים אישיים

מספר החייב במס	שם החייב במס (עוסק/מלכ"ר/מוסד כספי)	שנת המס	משרד אזורי

פרטי המייצג

מספר מייצג	שם המייצג

בהתאם להוראות סעיף 67 לחוק מס ערך מוסף, התשל"ו - 1975 (להלן: "**החוק**"), הריני לדווח על נקיטת עמדה חייבת בדיווח כפי שפרסמה רשות המסים, כלהלן (יש לסמן V בריבוע המתאים):

מספר העמדה	נושא	
01/2016	☐	ניכוי מס תשומות בחברת החזקות
02/2016	☐	יבוא שירותים מחו"ל
03/2016	☐	אי תחולת הפטור בסעיף 1(31) לחוק בהשכרה לחבר בני אדם
04/2016	☐	איסור ניכוי מס תשומות ברכישת דירת מגורים ע"י חברה והשכרתה למגורים
05/2016	☐	שיעור המס החל בשל מתן שירותים הכלולים בערך טובין הפטורים ממס
06/2016	☐	החבות במז"מ בשל תקבול המשלם לעוסק מכוח חוזה בקרות אירוע בעל אופי נזיקי או בעת הפסקת התקשרות
07/2016	☐	החבות במז"מ בשל ביטול הנחה עקב הפסקת התקשרות לפני תום המועד המוסכם
08/2016	☐	אי תחולת הפטור שבסעיף 1(43) לחוק כאשר בפועל נוכח מס תשומות בשל רכישה או יבוא של נכס
09/2016	☐	אי תחולת הפטור שבסעיף 1(43) לחוק בעת מכירת נכס, שנרכש או יובא על-ידי עוסק במסגרת עסקה החייבת במס בשיעור אפס או במסגרת עסקה הפטורה ממס
10/2016	☐	עסקה של מתן שירות, אשר לשם ביצועה נעשה שימוש בנכס שעל פי דין לא ניתן היה לנכות מס תשומות בשל רכישתו, אינה ניתנת לפיצול ומלוא התמורה חבה במז"מ
11/2016	☐	החבות במז"מ בגין תקבול המשולם לעוסק בשל פיגור בתשלום

הצהרה

אני הח"מ מצהיר/ה שכל הפרטים שמסרתי בדוח זה הם נכונים ומלאים
ידוע לי כי מסירת פרטים שאינם נכונים מהווה עבירה על החוק.

חתימה

שם החייב במס/בעל התפקיד בחבר בני אדם

תאריך

פעולה החייבת בדיווח – תקנות

- רשימת תכנוני המס והדרישות בעניין הדיווח מופיעות בתקנות מס הכנסה (תכנון מס החייב בדיווח), התשס"ז-2006 ותקנות מס ערך מוסף (תכנון מס החייב בדיווח), התשס"ז-2006 שפורסמו כהוראת שעה בדצמבר 2006 והפכו להוראה קבועה בדצמבר 2009.
- התקנות מפרטות רשימה סגורה של עסקאות העלולות להיות תכנון מס אגרסיבי (סעיף 2 לתקנות), וחובת הדיווח החלה עליהן.
- הדיווח הממוקד מאפשר להפנות את תשומת לב רשויות המס לקיומו של תכנון מס ובכך נותן להן אפשרות לבחון את לגיטימיות התכנון בסמוך להגשת הדוח.
- חריג כללי: פעולה שניתנה לגביה החלטת מיסוי, לא יראו בה "פעולה החייבת בדיווח"

פעולה החייבת בדיווח – תקנה 9

"(9) (א) רכישה, במישרין או בעקיפין, לרבות רכישה בשיעורין, על ידי רוכש תושב ישראל, של 25% לפחות של אחד או יותר מסוג כלשהו של אמצעי השליטה בחבר-בני-אדם מיוחד, ובלבד ששיעור המס שיוטל על החבר במדינת תושבותו, אם תהיה לו הכנסה כלשהי, נמוך מ-20%;

(ב) החזקה, במישרין או בעקיפין, של תושב ישראל, באחד או יותר מסוג כלשהו של אמצעי השליטה בחבר-בני-אדם מיוחד, בשיעור של 25% לפחות, ובלבד ששיעור המס שיוטל על החבר במדינת תושבותו, אם תהיה לו הכנסה כלשהי, נמוך מ-20%;

(ג) קבלת תקבולים, במישרין או בעקיפין, בכסף או בשווה כסף, בשווי כולל של 1 מיליון שקלים חדשים לפחות בשנת מס, בידי בעל מניות מהותי בחבר-בני-אדם מיוחד, מאת החבר;

(ד) לענין פסקה זו, פסקה (10) ותקנה 3(8) עד (10), ייחשב לרוכש אחד או למחזיק אחד, לפי הענין, כל אחד מאלה:

(1) יחיד, קרובו, מי שאינו קרובו ויש ביניהם שיתוף פעולה דרך קבע על פי הסכם בענינים מהותיים של חבר בני האדם, במישרין או בעקיפין;

(2) חבר-בני-אדם, בעל שליטה בו, חבר-בני-אדם שבשליטתו, חבר-בני-אדם שלהם אותו בעל שליטה; לענין זה, "בעל שליטה" - כהגדרתו בסעיף 32(9) לפקודה;

והכל ובלבד שהרכישה או ההחזקה, לפי הענין, אינה של מניות הרשומות למסחר בבורסה;

פעולה החייבת בדיווח – תקנה 10

- "(א) רכישה, במישרין או בעקיפין, לרבות רכישה בשיעורין, על ידי תושב ישראל, של 25% לפחות של אחד או יותר מסוג כלשהו של אמצעי השליטה בחבר-בני-אדם תושב מדינה גומלת שמרבית נכסיו בישראל, לרבות זכות, במישרין או בעקיפין, לנכס בישראל או שמרבית הכנסותיו נובעות משימוש בנכסי החבר בישראל;
- (ב) החזקה, במישרין או בעקיפין, של תושב ישראל, בשיעור של 25% לפחות באחד או יותר מסוג כלשהו של אמצעי השליטה בחבר-בני-אדם תושב מדינה גומלת שמרבית נכסיו בישראל, לרבות זכות, במישרין או בעקיפין, לנכס בישראל או שמרבית הכנסותיו נובעות משימוש בנכסי החבר בישראל;
- (ג) קבלת תקבולים, במישרין או בעקיפין, בכסף או בשווה כסף, בשווי כולל של 1 מיליון שקלים חדשים לפחות בשנת מס, בידי בעל מניות מהותי בחבר-בני-אדם תושב מדינה גומלת שמרבית נכסיו בישראל, לרבות זכות, במישרין או בעקיפין, לנכס בישראל, או שמרבית הכנסותיו נובעות משימוש בנכסי החבר בישראל, מאת החבר;"

פעולה החייבת בדיווח – תקנה 10 (המשך)

"לענין פסקה זו –

"מרבית הכנסותיו" - 50% או יותר מסך כל הכנסות החבר כפי שנקבעו בדוח רווח והפסד הערוך לפי כללי חשבונאות מקובלים במדינת התושבות של החבר, שנערך לתום שנת המס שבה נעשתה הפעולה;

"מרבית נכסיו" - 50% או יותר משווי נכסי החבר;

"שימוש בנכסי החבר בישראל" - השכרה או מכירה של נכסי החבר לתושב ישראל, במישרין או בעקיפין;

"שווי נכסי החבר" - הסכום שנקבע במאזן הערוך לפי כללי חשבונאות מקובלים במדינת התושבות של החבר, שנערך לתום שנת המס שבה נעשתה הפעולה, לנכסי החבר;"

פעולה החייבת בדיווח – אופן הדיווח

- הדיווח למס הכנסה נעשה בטופס 1213 - הודעה על פעולות שהן תכנון מס המחייב בדיווח, ומצורף לדוח השנתי.
- הדיווח למע"מ נעשה במסגרת הדיווח התקופתי בטופס מע"מ 872 – דוח תקופתי – תכנוני מס.

פעולה החייבת בדיווח – טופס מ"ה 1213

עמוד 1 מתוך 2 1213
סמן/י ✓ בריבוע המתאים

הודעה על פעולות שהן תכנון מס חייב בדיווח - מס הכנסה
יש לצרף טופס זה לדוח השנתי⁽¹⁾

פרטים אישיים

מספר תיק	שנת מס	שם הנישום	מספר פעולות שדווח בדוח	תאריך הגשת הנספח / /
----------	--------	-----------	------------------------	----------------------

בהתאם לתקנות מס הכנסה, (תכנון מס החייב בדיווח), תשס"ז - 2006 הריני לדווח על פעולה החייבת בדיווח כדלהלן:

☐ **תקנה 2(1) - המשלם לקרוב⁽²⁾ בשל ניהול סכום כולל של 2 מיליון ₪ לפחות**

מספר תכנון מס ⁽³⁾	תאריך הפעולה ⁽⁴⁾	מספר זהות/ח.פ. הקרוב	שם הקרוב	מהות הקשר	סכום ששולם/שנדרש בניכוי	הערות
	/ /					
	/ /					
	/ /					

☐ **תקנה 2(2) - המוכר נכס⁽⁵⁾ לקרוב⁽²⁾ ובמכירה נוצר הפסד בסכום של 2 מיליון ₪ לפחות**

מספר תכנון מס ⁽³⁾	תאריך הפעולה ⁽⁶⁾	הנכס הנמכר	מספר זהות/ח.פ. הקרוב	שם הקרוב	גובה ההפסד שקוּזז	הערות
	/ /					
	/ /					
	/ /					

☐ **תקנה 2(3) - המוכר נכס⁽⁵⁾ לאחר, אשר הגיע לידי המוכר במכירה פטורה ממס, מאת קרוב⁽²⁾ ובמכירה לאחר נוצר הפסד בסכום של 2 מיליון ₪ הניתן לקיזוז לפי הוראות הפקודה**

מספר תכנון מס ⁽³⁾	תאריך הפעולה ⁽⁷⁾	הנכס הנמכר	מספר זהות/ח.פ. הקרוב	שם הקרוב	גובה ההפסד שנוצר	הערות
	/ /					

חובות הדיווח של בעלי מניות בחברה זרה

- עצם סיווגה של החברה כתושבת ישראל לצרכי מס, מקים לה חובות דיווח וחובות תשלום מס בישראל.
- בנוסף, חלות גם על בעל המניות הישראלי חבות בהגשת דוחות מס בישראל והגשת טפסים נלווים:
 - הצהרה על החזקה חברה זרה (טופס 150).
 - תקנות מס הכנסה (תכנון מס החייב בדיווח), התשס"ז - 2006 - הודעה על פעולות שהן תכנון חייב בדיווח (טופס 1213) + הרחבה
 - דוח על השירותים לחברה הזרה כעסקה בינלאומית מכוח סעיף 85א לפקודה (טופס 1385).
 - עמדות חייבות בדיווח

טופס 150

במאי 2012 רשות המיסים הרחיבה משמעותית את חביות הדיווח של בעלי מניות בחברות זרות במסגרת טופס 150 **"הצהרה על החזקה בחבר בני אדם תושב חוץ במישרין או בעקיפין"**. הטופס 150, כולל את הדרישות הבאות:

- יש לציין אם רוב הכנסותיה של החברה הזרה הן פסיביות.
- יש לדווח על הכנסות פטורות והכנסות מחוץ לבסיס המס של המדינה הזרה.
- נדרש דיווח בדבר סיווג החברה לצורכי מס במדינת התושבות, האם החברה שקופה לצורכי מס או לא.
- יש לדווח האם החברה עוסקת במשלח יד מיוחד כהגדרתו בצו מס הכנסה (קביעת משלח יד מיוחד), התשס"ג-2003.
- לא נקבע רף לשיעור הזכויות בהחזקה בעקיפין אשר יחייב בדיווח.
- יש לסווג תושבות ומדינת ההתאגדות של החברה הזרה.
- יש לסווג תושבות של נושאי משרה/חברי דירקטוריון.
- **לטופס לא נוספו דברי הסבר מפורטים.**

טופס 1385

- בהמשך לכניסתו לתוקף של סעיף 85א לפקודה ופרסום התקנות מכוחו ביחס לחובת ביצוע חקר תנאי שוק וחובת דיווח על עסקאות בינלאומיות בהתאם לתנאי השוק, באוקטובר 2007, רשות המיסים פרסמה טופס 1385.
- הטופס מהווה נספח לדוח השנתי המוגש לרשות המסים החל משנת מס 2007 ואילך.
- קיימת חובה לפרט בדוח השנתי על ביצוע עסקאות בינלאומיות בהתאם לתנאי השוק וכן לצרף לדוח את הנספח האמור בו יצהיר הנישום כי עסקאות עם הצדדים הקשורים בחו"ל נערכו בתנאי שוק.
- הטופס מתייחס לכל חוזה (עסקה) עם צד קשור גם אם מדובר בעסקה חד פעמית.
- לכל עסקה יש לצרף טופס/הצהרה נפרדת.
- לגבי כל חוזה/עסקה יש לפרט בקצרה את העסקה, פרטי הצד הקשור (לרבות מקום מושבו) וכן את מחיר העסקה שנקבע בין הצדדים.



שינוי מודל עסקי



שינוי מודל עסקי

ביום 8 ביולי 2010 פרסמה רשות המסים את עמדתה לגבי השלכות המס הנובעות מהעברה של קניין רוחני במקרה של שינוי מודל עסקי בחברות טכנולוגיה.

"שינוי מודל עסקי" מסווג בפרסום כהעברה של סיכונים ונכסים בלתי מוחשיים מהחברה הישראלית לצד קשור. הפרסום מונה מגוון רחב של נכסים בלתי מוחשיים ובהם: זכויות בעלות בנכסים קיימים כגון, טכנולוגיות קיימות, מוגנות ו/או לא מוגנות בפטנט, ידע טכנולוגי (Know-How), טכנולוגיות בשלבי פיתוח שונים וזכויות לטכנולוגיות עתידיות (מוניטין של הטכנולוגיות העתידיות), נכסים שיווקיים כגון מותגים וסימני מסחר, קשרי לקוחות קיימים ולקוחות עתידיים (מוניטין לקוחות עתידיים) וכד'.

לדידה של רשות המסים, בשינוי מודל עסקי מדובר במצב בו "תחת ייצור ומכירת מוצרים - ודיווח על ההכנסות ממכירת המוצרים כהכנסות חייבות במס בישראל, בוחרות החברות, בין היתר, לעבור לפעול כנותנות שירותים עבור חברות תושבות חוץ, תמורת כיסוי ההוצאות בתוספת מרווח מסוים (קוסט פלוס). שינוי המודל העסקי יכול להתבצע גם בשלבי הפיתוח ועוד קודם שהחברה החלה לייצר את מוצריה. קרי, ערב שינוי המודל העסקי, החברות הישראליות רשמו, החזיקו וניהלו את הסיכונים והנכסים הבלתי מוחשיים ולאחר שינוי המודל העסקי הסיכונים והנכסים הבלתי מוחשיים הועברו לצד קשור, או שהועברו לשימוש של צד קשור ללא חיוב או שלא במחיר שוק."

שינוי מודל עסקי

מעבר לחובת הדיווח הקיימת בעת ניוד הקניין הרוחני, רשות המסים מפרטת בפרסום שלושה מישורי מס עיקריים, המושפעים משינוי המודל העסקי:

המישור הראשון- רוח הון. כדבריה בפרסום, "במסגרת שינוי המודל העסקי פעילות כלשהי ו/או העסק החי ו/או נכסים מוחשיים ו/או הנכסים הבלתי מוחשיים, בין אם רשומים בספרי החברה הישראלית ובין אם לאו, יוצאים מרשות החברה הישראלית. מהלך זה נופל בגדר מכירה המחייבת דיווח על רוח הון, בהתאם להוראות הפקודה".

המישור השני- תמלוגים בגין נכסים שלא נמכרו. לעמדתה של הרשות, יכולה לקום לחברה הישראלית זכאות לקבלת תמלוגים בגין נכסים, אשר מחד נותרים בידי החברה הישראלית, ומאידך משמשים את החברה הקשורה לצורך פעילותה.

המישור השלישי- דיבידנד בעין. לדברי הרשות, כאשר החברה הישראלית מוציאה מרשותה נכסים, וביניהם נכסים בלתי מוחשיים, יש לראות במהלך זה חלוקה של נכסי החברה הישראלית לבעלי מניותיה, אשר תסווג כהכנסה מדיבידנד בידי בעלי המניות (בנוסף לאירוע ההון בידי החברה המעבירה). גובה ההכנסה החייבת בקרב בעלי המניות יהיה שווי השוק של הנכסים אשר יצאו מהחברה הישראלית.

שינוי מודל עסקי

פסק הדין בעניין ג'יטקו נ' פקיד שומה כפר סבא (ע"מ 13-01-49444) (6 ביוני 2017)

העובדות:

- המערערת ג'יטקו בע"מ היא חברה ישראלית שהוקמה בשנת 1992 ועסקה במתן פתרונות בתחום התמיכה הטכנית והאוטומטית ליצרני ציוד אלקטרוני.
- בחודש נובמבר 2006 נחתם הסכם לרכישת מניות המערערת על ידי מיקרוסופט העולמית במחיר של **90 מיליון דולר**. זמן קצר לאחר מכן הועברו עובדי המערערת לחברת מיקרוסופט ישראל.
- בתאריך 1 ביולי 2007 נחתם הסכם בין המערערת ובין מיקרוסופט למכירת הקניין הרוחני (IP) בתמורה לסך של **26.6 מיליון דולר**. הריווח שנוצר באותה עסקה קוזז כנגד הפסדים שהיו למערערת.
- לגישתו של המשיב התמורה שנקבעה בהסכם ה- IP (**26.6 מיליון דולר**) אינה משקפת את השווי האמיתי של העסקה כפי שנקבע בעסקת המניות (**90 מיליון דולר**). מאחר שמדובר בעסקה שנערכה בין צדדים קשורים, יש למסות את העסקה לפי שווי שוק.

שינוי מודל עסקי

פסק הדין בעניין ג'יטקו - המשך

עיקרי טענות המערערת:

- המערערת טענה, כי בעסקת המניות שילמה פרמיה שהיא מעבר לשווי השוק של נכסי המערערת וזאת משום ציפייתה ל**סינרגיה** – שימוש במשאביה של המערערת לצורך פיתוח מוצר ה-OneCare ויש לנטרלה מתמורת עסקת המניות.
- עובדים אינם נכס או קניין שניתן להעביר אותו מתאגיד אחד למשנהו ועל כן לא ניתן לייחס "**פונקציות כוח אדם**" שנמכרה למיקרוסופט.
- מיקרוסופט התכוונה להמשיך את פעילותה של המערערת ואף להגדילה הגם שבפועל עסקיה קרסו כתוצאה מנטישת לקוחות.
- יש להפחית מהתמורה את שווי הנכסים המוחשיים (מזומנים).
- יש להפחית את הבונוס לעובדים והתשלום המותנה ששולם למנכ"ל ומייסד המערערת.
- המערערת הותירה קניין בלתי מוחשי אשר לא הועבר למיקרוסופט.

שינוי מודל עסקי

פסק הדין בעניין ג'יטקו (המשך) – הערעור נדחה ברובו:

- על בסיס סעיף 85א לפקודה ותקנות מס הכנסה (קביעת תנאי שוק), התשס"ז – 2006 נקבע כי יש לקבוע את **שווי השוק** בשל היחסים המיוחדים שבין המערערת למיקרוסופט לאחר עסקת רכישת המניות.
- עסקת המניות משקפת, לכאורה, באופן המיטבי את שווי השוק של נכסי המערערת.
- לדידו של בית המשפט יש לברר **מהי העסקה** שבין המערערת לבין מיקרוסופט – האם מכירת IP בלבד, או שמא מכירת כלל נכסיה ופעילותה של המערערת (הפונקציות, הנכסים והסיכונים – FAR) בסופה הפכה המערערת ל**כלי ריק**. בנוסף, **מהו שווי השוק של הנכסים שהועברו באותה עסקה**.
- על בסיס סעי' 6.30 של קווי ההנחיה של ה-OECD לעניין מחירי העברה של קניין רוחני מסיק בית המשפט כי מבחינה מהותית (פונקציונלית) **העסקה רחבת היקף הרבה יותר מעסקת IP בלבד**.
- המערערת לא הציגה עסקה דומה בין המערערת לבין צד שלישי.

שינוי מודל עסקי

Section 6.30 - Special Considerations for Intangibles

- **“In cases involving the use or transfer of intangibles, it is especially important to ground the comparability and functional analysis on an understanding of the MNE’s global business and the manner in which intangibles are used by the MNE to add or create value across the entire supply chain.”**

שינוי מודל עסקי

פסק הדין בעניין ג'יטקו (המשך) – הערעור נדחה ברובו: מרכיב הסינרגיה:

- מקווי ההנחיה של ה-OECD עולה כי יש להתחשב בתרומתה של הסינרגיה לרווחיות וכגורם השוואתי בקביעת מחירי העברה, כאשר אין לייחס בהכרח לקניין הרוחני.
- גם אם הסינרגיה אינה נכס בבעלות החברה המוכרת אין כאמור חולק על כך שהיא משפיעה על שווים של הנכסים שבידה.
- אם הסינרגיה אינה נכס בידי החברה המערערת, כלום היא נכס בידי בעלי מניותיה?

מרכיב פונקצית כוח האדם:

- בסופו של יום העברת העובדים, בשילוב העברת הקניין הרוחני, היא שהביאה לכך כי פניה של החברה השתנו עד שלבסוף התפוגגה.
- במסגרת העברת העובדים ויתרה החברה על פונקציה משמעותית ובעלת ערך כלכלי רב, אשר השתקף היטב בתמורת עסקת המניות ועל כן צריך לבוא לידי ביטוי גם במסגרת עסקת העברת הטכנולוגיה.
- פונקציה זו מתאימה לעובדי המערערת כמכלול אך לא לעובדים באופן אינדיבידואלי וקונקרטי ועל כן יש לנטרל את הבונוס לעובדים והתשלום המותנה.

שאלות?

צוות המשרד עומד לשירותכם:

0722-405100

054-2651516

meori@ampeli-tax.co.il

www.ampeli-tax.co.il

מגדל משה אביב, קומה 39

רח' ז'בוטינסקי 7, רמת גן

תודה לכולם!

