

תאריך: 8 בפברואר, 2012
 סימוכין: 52172

אל: לקוחות המשרד

חוזר לקוחות
מס' 8.2012

א.ג.נ.,

הנדון: הקלות במגבלות הדילול לאחר ביצוע שינוי מבנה- הנחייה מקצועית של רשות המסים

בתחילת חודש פברואר 2012 פרסמה רשות המסים את עמדתה בדבר בקצאת זכויות לבעלי מניות "חדשים" במהלך תקופת המגבלות הקבועה לאחר ביצוע מהלכים של שינוי מבנה: העברות נכסים תמורת מניות, מיזוגים ופיצולים. מדובר בהנחיה אשר משנה את מדיניות רשות המסים ותאפשר את "העמקת" הדילולים האפשריים, תוך מתן אפשרות גדולה יותר לגיוס כספים ממשקיעים חדשים וזאת באופן של הרחבת היכולת לבצע הקצאות פרטיות.

1. רקע כללי

כלל, ביצוע מהלך של שינוי מבנה על פי חלק ה-2 לפקודת מס הכנסה מקנה הטבות במס באופן של דחיית אירוע המס ממועד ביצוע שינוי המבנה למועד המכירה בפועל (למעט חריגים).

הטבת המס מותנית, ברוב המקרים, בכך שהנכס המועבר/החברה הממתמזגת יוחזק למשך תקופה של שנתיים ממועד שינוי המבנה (להלן: "תקופת המגבלות") על ידי החברה שקיבלה את הנכס (להלן: "החברה הקולטת") ובמקביל איסור על מכירת המניות החברה הקולטת על ידי בעלי מניותיה, וזאת על מנת לבטא את השמירה על הבעלות הכלכלית בנכס המועבר על ידי מי שהעביר אותו, תוך מניעת תכנוני מס של מכירת הנכס ו/או מכירת הבעלות בחברה הקולטת.

שינוי בבעלות בנכס המועבר או בחברה המחזיקה את הנכס בתוך תקופת ההטבות מהווה אירוע מס חייב והצדדים לשינוי המבנה ובעלי מניותיהם יחויבו במיסים לגביהם ניתנה דחיית המס, בתוספת הפרשי הצמדה וריבית ממועד שינוי המבנה ועד למועד התשלום בפועל.

יחד עם זאת, המחוקק היה ער לכך שלא ניתן לשמור על תקופת המגבלות באופן מלא ומוחלט, ועל כן נקבעו מספר אירועים שקיומם לא יפגע בתקופת המגבלות. בין האירועים הללו ניתן למנות מכירה של עד 10% מכלל הזכויות שהמעביר מחזיק מיד לאחר העסקה בחברה הקולטת (מגבלה זו לא תחול על מחזיקים מוסדיים ועל בעלי המניות מהציבור); הנפקת פרטית של עד 25% מההון הקיים למשקיע חדש לפני הכסף (20% אחרי הכסף), או הנפקה לציבור ורישום מניות בבורסה עד 49% מכלל הזכויות בחברה לאחר ההקצאה.

משרד ראשי - תל אביב	משרד רמת-גן	משרד ירושלים	משרד חיפה	משרד באר שבע	משרד אילת
מרכז עזריאלי 1 תל אביב, 67021 ת.ד. 16593 תל אביב, 61164	הרקון 6 רמת-גן, 52521	שרי ישראל 12 ירושלים, 94390	מעלה השחרור 5 ת.ד. 5648 חיפה, 31055	פארק תעשיות עומר, בניין 10, ת.ד. 1369 עומר, 84965	המרכז העירוני ת.ד. 583 אילת, 88104
טלפון: 03-6085555 פקס: 03-6094022 info@deloitte.co.il	טלפון: 03-7551500 פקס: 03-5759555 info-ramatgan@deloitte.co.il	טלפון: 02-5018888 פקס: 02-5374173 info-jer@deloitte.co.il	טלפון: 04-8607333 פקס: 04-8672528 info-haifa@deloitte.co.il	טלפון: 08-6909500 פקס: 08-6909600 info-beersheva@deloitte.co.il	טלפון: 08-6375676 פקס: 08-6371628 info-eilat@deloitte.co.il

Deloitte refers to one or more of Deloitte Touche Tohmatsu Limited, a UK private company limited by guarantee, and its network of member firms, each of which is a legally separate and independent entity.

Please see www.deloitte.com/about for a detailed description of the legal structure of Deloitte Touche Tohmatsu Limited and its member firms.

בעת ביצוע כל אחד מהאירועים כאמור, לא יראו בכך שינוי בזכויות לאחר שינוי המבנה, ובלבד שבשום מועד במהלך תקופת המגבלות, לא יפחתו זכויותיהם של מי שהיו בעלי זכויות בחברות המשתתפות בשינוי המבנה ערב ביצועו, מ-51% בכל אחת מהזכויות בחברה הקולטת, וכן לא יפחתו זכויות החברה הקולטת מ-51% בכל אחת מהזכויות בנכס המועבר/בחברה המועברת. כלומר, ניתן היה לבצע דילולים בכל אחת מהוריאציות כאמור, ואף לשלב ביניהן, ובלבד שלא תיפגע מגבלת העל, לפיה לא יפחתו זכויותיהם של בעלי המניות הראשוניים מ-51% מהון המניות של החברה לאחר הדילולים (להלן: "מגבלת העל"). יובהר, כי לגבי שינויי מבנה בהן משתתפות חברות עתירות מו"פ או במיזוגים מסוימים מגבלות הדילול מעט שונות ומאפשרות גמישות יותר גבוהה לכניסת משקיעים לאחר ביצוע שינויי מבנה.

היתרון בביצוע שינוי המבנה לפי חלק ה-2 לפקודה הינו, שבמועד עסקת שינוי המבנה אין אירוע מס רווחי הון לבעלי המניות, תוך דחיית אירוע המס ללא מגבלה של זמן כלל וזאת עד למועד מכירת המניות המוקצות בפועל על ידי בעלי המניות.

2. הפרשנות המקובלת

הפרקטיקה המקובלת עד היום הייתה, כי אפשרות ההקצאה הפרטית למשקיעים חדשים שלא היו בעלי זכויות בחברה תהיה, כאמור, עד 25% מההון הקיים (או 20% לאחר ההקצאה), למעט בחברות המוגדרות כחברות מחקר ופיתוח, כך שבשונה מהקצאה בבורסה המאפשרת דילול עד לכדי 49% מהון המניות בחברה לאחר ההקצאה, הקצאה למשקיע חדש אפשרית כאמור עד ל-20% מהון המניות בחברה לאחר ההקצאה.

3. הפרשנות המוצעת על ידי רשות המיסים

על פי הפרשנות החדשה של רשות המיסים, ניתן יהיה לבצע הקצאות פרטיות למשקיעים חדשים עד 49% מהון המניות בחברה לאחר ההקצאה, בדומה להקצאה בבורסה, כך שכל פעם ניתן יהיה לבצע הקצאה פרטית למשקיע חדש של עד 20% לאחר ההקצאה, וזאת בכפוף למגבלת העל כאמור. ויודגש, ההקצאה הפרטית למשקיעים חדשים עד 49% מהון המניות החברה לאחר ההקצאה בדומה להקצאה בבורסה תהיה אפשרית, ובלבד שכל אחד מהמשקיעים החדשים לא יקבל יותר מ-20% מהון המניות החברה. כלומר, משקיע שהשתתף בהקצאה קודמת לא יוכל להשתתף בהקצאה נוספת (אפילו אם חלקו בהקצאה הקודמת היה נמוך מ-20%), שכן הוא אינו נחשב למשקיע חדש במועד ההקצאה הנוספת.

לאור העובדה, כי הפרשנות המוצעת על ידי רשות המיסים עלולה להוות קושי בגיוס משקיעים חדשים, למשל, משקיע שלא ניצל את מלא מכסת מלוא ה-20% בהקצאה קודמת, דהיינו – בוצעה לגביו הקצאה בשיעור נמוך מ-20%, רשות המיסים תאפשר לנישומים לבחור בין הפרשנויות ובלבד שיתמידו בבחירתם עד לתום תקופת המגבלות.

על פי רשות המיסים, מדובר בפרשנות שעולה בקנה אחד עם לשון החוק והיא מבטאת שינוי מדיניות לטובת ציבור הנישומים ואשר יש בה הקלה ביחס לפרשנות כפי שהייתה נהוגה קודם לכן. בנוסף, רשות המיסים מאפשרת להחיל את הפרשנות החדשה גם על שינויי מבנה שנעשו בעבר והם עדיין נמצאים תחת תקופת המגבלות. עוד יודגש, כי לא תתאפשר עקיפה של הפרשנות המקילה בהקצאה למשקיע חדש באמצעות הקצאה פרטית לצד קשור למשקיע קיים שכבר לקח חלק בהקצאה כמשקיע חדש במהלך תקופת המגבלות.

בשולי הדברים יוער, כי לא חל שינוי בהקלות הקיימות בתקופת המגבלות אשר חלות על פיצולים (הקצאה פרטית של עד 50%) או ההקלות הקיימות בשינויי מבנה אשר מעורבות בהן חברות עתירות מחקר ופיתוח, לגביהן קיימות הוראות דילול ספציפיות.

4. המלצות

אנו ממליצים לחברות שביצעו בשנתיים האחרונות שינויי מבנה בהתאם להוראות חלק ה-2 לפקודה, וכן לחברות השוקלות לבצע שינוי מבנה לצורך גיוס הון, לבחון בשנית את האפשרויות העומדות כיום לאור הפרשנות המקילה של רשות המיסים.

נוסיף ונציין, כי גם לגבי מגבלות נוספות שקיימות כיום, ניתן לפנות לרשות המיסים לקבלת הקלות מיוחדות וזאת לאור עמדת רשות המיסים לעודד פעילות כלכלית ולמנוע חסמים משמעותיים לביצוע עסקאות כלכליות וגיוסי משקיעים.

לקבלת פרטים נוספים אנא צרו קשר עם:

רו"ח אופיר סולמי, שותף ומנהל מחלקת מיזוגים פיצולים – שינויי מבנה- חטיבת המס, בטלפון: 03-6085513, או בדואר אלקטרוני: osulami@deloitte.co.il

עו"ד יום טוב אבדי, מנהל במחלקת מיזוגים ופיצולים - שינויי מבנה - חטיבת המס, בטלפון: 03-6085377, או בדואר אלקטרוני: yoabadi@deloitte.co.il

אנו עומדים לרשותכם בכל הסבר נוסף ככל שיידרש.

אין להסתמך על תוכן חוזר זה ו/או לעשות בו שימוש כלשהו מבלי לקבל עצה מקצועית מתאימה שכן אין מטרת החוזר אלא להסב את תשומת לבך לאמור בו.

בכבוד רב,

בריטמן אלמגור זהר ושות'

רואי חשבון

Member of Deloitte Touche Tohmatsu Limited