



חוזר מסים 12.2022

הסכמים בין-חברתיים לקבלת שירותים ורישיון שימוש בקניין רוחני אינם בהכרח שינוי מבנה עסקי- סקירת פס"ד מדינגו

שלום לכולם,

ביום 8.5.2002 פורסם פסק הדין של בית המשפט המחוזי (ע"מ 16-01-53528) של כב' השופטת סרוסי בעניינה של חברת מדינגו בע"מ ("החברה" ו/או "מדינגו"). מדינגו הינה חברה ישראלית שפיתחה משאבת אינסולין אלחוטית ייחודית עבור חולי סוכרת בשם "סולו". בשנת 2010 רכשה קבוצת Roche את מלוא הון מניותיה של החברה בתמורה לכ-160 מיליון דולר ארה"ב ("רכישת המניות").

מספר חודשים לאחר רכישת המניות נחתמו בין החברה לבין Roche שלושה הסכמי שירות לפיהם תספק החברה ל-Roche שירותי מו"פ לקניין רוחני חדש, שיווק ותמיכה למוצר הסולו ושירותי ייצור והכל בתמורה ל-5% Cost+ ("הסכמי השירות"). נוסף על הסכמי השירות נחתם הסכם רישיון לפיו העניקה מדינגו ל-Roche זכות שימוש בקניין הרוחני שפותח עד לאותה נקודה ("הקניין הרוחני הישן") בתמורה לתשלום תמלוגים בשיעור של 2% מהמכירות ("הסכם הרישיון"). כלל ההסכמים נחתמו לתקופה של 3 שנים המסתיימת בתום שנת 2013.

בנובמבר 2013 נחתם הסכם בין החברה לקבוצת Roche לפיו תמכור מדינוגו את כלל הקניין הרוחני הישן שבבעלותה ל-Roche בתמורה לכ-166 מיליון ש"ח.

פקיד השומה טען כי החברה העבירה את עיקר הפונקציות, נכסים וסיכונים ("FAR") הקשורים לפעילותה כבר בשנת 2010 בסמוך לרכישת המניות וכי יש לגזור את שווי ה-FAR שהועברו מהתמורה ששולמה במסגרת רכישת המניות תוך ביצוע התאמות מסוימות. לדידו של פקיד השומה, ההתקשרות בהסכמי השירות והסכם הרישיון מגלה כי רוש קיבלה לרשותה את הקניין הרוחני הישן של החברה מבלי שזו תקבל רווחים בגינו וכי עצם ההתקשרות בהסכמים אלה מהווה מכירה של הקניין הרוחני הישן.

בית המשפט קיבל את ערעור החברה: נקבע כי מאחר וההסכמים הבין חברתיים מהווים עסקה בין צדדים קשורים, יש לבחון בראי הוראות קווי ההנחייה, האם עצם היות הצדדים קשורים השפיע על אפיון ותמחור העסקה. כמו כן ובמנותק מהאמור, בית המשפט בחן האם ההסכמים מהווים במהותם מכירה של פעילות החברה אף אם אלה היו נעשים בין צדדים שאינם קשורים.

בחינתו של בית המשפט את האמור לעיל נעשתה תוך בחינת שתי שאלות עליהן הוא עונה בשלילה:

השאלה הראשונה- האם ההסכמים הבין חברתיים כשלעצמם ובמנותק מהיות החברה קשורה ל-Roche, מהווים מכירה של הפעילות? נקבע כי מחומר הראיות עולה כי פעילותה של החברה המשיכה ואף ביתר שאת.

השאלה השנייה- האם העובדה כי הצדדים קשורים השפיעה על אפיון ההסכמים כך שיש לראות בהם כהסכמי מכירה? בית המשפט קבע את מבחן אפיון העסקה ותמחורה תחת עיקרון אורך הזרוע. נקבע כי בנסיבות העניין לא נפל פגם באפיון העסקה לאור הראיות בדבר עסקאות בעלות אפיון דומה שנערכות בין צדדים שאינם קשורים שסיפקה החברה.

בית המשפט עומד על האבחנה בין סיווג עסקה בין חברתית לתמחורה וממשיך את המגמה שנקבעה בפסה"ד בעניין ברודקום, לפיה לא בנקל יסווג מחדש פקיד השומה עסקה בין חברתית, אם עסקאות דומות לה מתקיימות בין צדדים שאינם קשורים ואם הצדדים פעלו בהתאם להסכמות החוזיות ביניהם. בניית השאלה, האם שינוי מודל עסקי התקיים אם לאו, מייחס בית המשפט חשיבות להסכמים הבין חברתיים ולפיכך, נמליץ להיערך מראש ולוודא כי הסכמים אלו מבטאים באופן נכון את העסקה.

לצפייה בחוזר המלא - לחצו כאן

למידע נוסף וייעוץ:

יצחק צ'יקורל, שותף, מנהל מחלקת מיסוי בין לאומי, חטיבת המס, טל': 052-3331829

שגיא דרזון, מנהל בכיר במחלקת מחירי העברה, חטיבת המס, טל': 054-7572058

זיו בן-דוד, מנהל, מחלקת מיסוי בין לאומי, חטיבת המס, טל': 054-6482019

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.

© כל הזכויות שמורות.

Get in touch



www.deloitte.co.il

Deloitte refers to one or more of Deloitte Touche Tohmatsu Limited, a UK private company limited by guarantee (“DTTL”), its network of member firms, and their related entities. DTTL and each of its member firms are legally separate and independent entities. DTTL (also referred to as “Deloitte Global”) does not provide services to clients. Please see www.deloitte.com/about for a more detailed description of DTTL and its member firms.

Deloitte Israel & Co. is a firm in Deloitte Global Network. Deloitte Israel Group a leading professional services firms, providing a wide range of world-class audit, tax, consulting, financial advisory and trust services. The firm serves domestic and international clients, public institutions and promising fast-growth companies whose shares are traded on the Israeli, US, European and foreign capital markets.

© 2022 Deloitte Israel & Co.