



חברות אחזקה - מלכודות ופתרונות מס

עו"ד ליאור נוימן, שותף, מנהל תחום המסים
כנס המסים והעסקים 2019



חברות אחזקה - כללי

- מהי חברת אחזקה? מהם השימושים המקובלים להקמת חברות אחזקה?
- חלוקת דיבידנדים במבנה אחזקות.
- שיקולי מס במבנה אחזקות בינלאומי.



הוצאות מימון

- כללי הכרה בהוצאות (ס' 17 לפקודה) - הוצאות ששימשו לייצור הכנסה.
- הכרה בהוצאות מימון.
- סייג לניכוי הוצאות (ס' 18(ג) לפקודה): כאשר הכנסתו של הנישום כוללת הכנסה שלגביה נקבע שיעור מס מיוחד או שהיא פטורה ממס ("הכנסה מועדפת"), אזי, ההוצאות שהוצאו על-ידו לשם הפקת אותה הכנסה יותרו לניכוי רק כנגד הכנסה זו. כאשר לא ניתן לייחס את ההוצאות להכנסה הספציפית, ינוכה חלק יחסי מהן כנגד ההכנסה המועדפת, בהתאם ליחס ההכנסה המועדפת לכלל הכנסותיו של הנישום.

הוצאות מימון בחברות אחזקה

פסק דין ארקין

- ביהמ"ש העליון לא מצא לנכון לעיין מחדש בהלכות כלל ובראון פישמן, וקבע, כי אין לייחס את מלוא הוצאות המימון לעלות רכישת המניות.
- ביהמ"ש הכיר בכך שגישת המערערים לפי "יחס התמורות המצטבר" מובילה לגביית מס אמת, בניגוד לגישת רשות המסים, אך העדיף פרשנות דווקנית של הפרדת שנות המס:
" ... אעיר כי אינני מתעלם מכך שיש טעם בגישה לפיה ניתן לפצל באופן יחסי הוצאות מימון... שלא בהכרח לפי שנות המס. בגישה כזו טמון היגיון של גביית מס אמת." (ההדגשה אינה במקור)

הוצאות מימון בחברות אחזקה - המשך

תכנוני מס אפשריים

- תכנון מיקום ההלוואה בקבוצת חברות האחזקה.
- נטילת הלוואות בחברות הבנות במקום בחברת האחזקה.
- ביצוע "Push down" של ההלוואה לחברות הבנות.
- דחיית תשלומי הריבית למועד מכירת המניות, תוך מעבר לדיווח על בסיס מזומן ולא על בסיס מצטבר.
- הימנעות מחלוקת רווחים בשנים בהן מבוצעים תשלומי ריבית.

רווחים לא מחולקים שרואים אותם כמחולקים - סעיף 77 לפקודה

- ס' 77 לפקודה חושף בעלי מניות של חברות מעטים, אשר צברו עודפים משמעותיים, למיסוי כאילו חולקו דיבידנדים.
- ניתן להחיל הוראת ס' 77 לפקודה בהתקיים כל התנאים הבאים:
 - החברה לא חילקה דיבידנד בשיעור של 50% לפחות מתוך רווחיה לשנת מס.
 - החברה לא חילקה דיבידנד עד תום חמש שנים לאחר שנת המס הפלונית.
 - רווחיה הנצברים עולים על חמישה מיליון ₪.

רווחים לא מחולקים שרואים אותם כמחולקים - סעיף 77 לפקודה - המשך

המשך תנאים להחלת הוראת ס' 77 לפקודה:

- החברה יכולה לחלק רווחים מבלי להזיק לקיומו ולפיתוחו של עסקה.
- תוצאת אי-החלוקה היא הימנעות ממס או הפחתת מס.
- המנהל רשאי להורות על החלוקה - אין חובה אוטומטית.
- דרש כי תהא התייעצות עם וועדה שימנה שר האוצר.
- לאחר שניתנה לחברה הזדמנות סבירה להשמיע דבריה.
- לאחר החלוקה לא יפחתו רווחיה הנצברים לתום אותה שנה ולתום שנת המס שקדמה להוראה, משלושה מיליון ₪.

דוגמה לשימוש בסעיף 77 לפקודה

הנדון: בחינת האפשרות להפעלת הוראות סעיף 77 לפקודה –
חברת [REDACTED] – תיק מס' [REDACTED] (להלן: "החברה")

לאחר שהוועדה המייעצת, אשר הוקמה מכוח סעיף 81 לפקודה והכוללת נציגי ציבור ולהלן: "הוועדה המייעצת", בחנה את דוחות החברה שהוגשו לפקיד השומה, בכוונתה לבחון את האפשרות להמליץ בפני מנהל רשות המיסים על הפעלת הוראות סעיף 77 לפקודה, ביחס לרווחיה הנצברים של החברה עד ליום 31.12.2011:

אי לכך הנכם מוזמנים להעלות בפני הוועדה המייעצת טענות ואו נימוקים, ככל שתמצאו לנכון, בכתב (בצרוף תקציר הטענות באורך שלא יעלה על עמוד אחד), בעניין עמידה בתנאי הסעיף.

מובהר כי מעבר לתגובתכם למכתב זה, ככל ותישקל על ידי מנהל רשות המיסים האפשרות להפעיל את הוראות סעיף 77 כאמור, תינתן לכם בנוסף האפשרות להשמיע טענותיכם במסגרת הליך שימוע, כאמור בחוק.

את תגובתכם יש לשלוח אלי בדואר ובמייל (offish@taxes.gov.il) תוך 21 יום מיום הוצאת מכתבי זה. במידה ולא ונשלח תגובה במועד על ידכם, נראה בכך כוויתור על הזכות לעלות בפנינו את טענותיכם לעניין המלצתנו האפשרית כאמור לעיל.

רווחים לא מחולקים שרואים אותם כמחולקים - סעיף 77 לפקודה - המשך



- בחברות אחזקה, קיימת חשיפה גדולה להוראות הסעיף מאחר ומדובר בחברות המחזיקות כספים בנפרד מהפעילות העסקית המתקיימת בחברות הבנות.
- ס' 78 לפקודה – דיבידנד בשרשרת חברות.
- האם כפיית חלוקת דיבידנד על חברת אחזקה, המחזיקה בכספים לשם העמדתם לחברות הבנות העסקיות, תחשב כמזיקה לקיומו ולפיתוחו של עסקיה?

רווחים לא מחולקים שרואים אותם כמחולקים - סעיף 77 לפקודה - המשך

תכנוני מס אפשריים בחברות אחזקה

- הזרמת פעילות עסקית ממשית לחברת אחזקה עשויה לספק הגנה מהחלת הסעיף (רשות המסים).
- הכנת תכנית עסקית לשימוש בכספים.
- השקעה ו/או הלוואת הכספים לחברות הבנות.
- הסטת רווחים בין חברות הקבוצה.
- הקפדה על חלוקת רווחים החשופים להוראות הסעיף, קרי, חלוקה של 50% מהרווחים בכל שנת מס הקודמת לחמש השנים האחרונות.

רווחים ראויים לחלוקה – סעיף 94ב לפקודה

■ ס' 94ב לפקודה נועד ליצור "אדישות מיסויית" בין חלוקת דיבידנד ערב מכירה לבין מכר מניות המגלם בשוויו רווחים ראויים לחלוקה (ר"ל חשבונאי לעומת ר"ל מיסויי).

■ אדישות זו אינה מתקיימת במקרים רבים בהם רשות המסים נוקטת בפרשנות דווקנית להוראות הסעיף:

○ בעניין דלק הונגריה, עלתה סוגיית חישוב ר"ל שמקורו במיסי חוץ ששילמה חברה בת תושבת חוץ.

○ בעניין ז'ורבין, נדונה הכללת רווחי אקוויטי בחישוב הר"ל.

○ בעניין תהודה, טענה רשות המסים להפחתת הר"ל על בסיס חלוקה מאוחרת.

○ טענת הפחתת ר"ל מיסויי שמקורו בחלוקת רווחים מלפני התקופה.

■ הסתמכות על ס' 94ב לפקודה, לעומת חלוקת דיבידנד ערב המכירה, דורשת בחינה ועיון לפני כל עסקה.

סוגיות מע"מ בחברות אחזקה

- הכנסות מדיבידנדים ורווחי הון ממכירת מניות חברות בנות בידי חברות אחזקה אינן חייבות במע"מ.
- הכנסות מפעילות עסקית, כגון דמי ניהול ו/או הכנסות מימון חייבות במע"מ.
- ככלל, סעיף 41 לחוק מע"מ קובע שאין לנכות מס תשומות אלא אם שימשו בעסקה חייבת במע"מ.
- הקושי המתעורר בחברות אחזקה – אי התרה של חלק משמעותי ממע"מ התשומות.
- תקנה 18 לתקנות מע"מ קובעת כי מס תשומות בפעילות מעורבת מותר בניכוי כיחס בין השימוש לצרכי העסק לכלל השימוש. כאשר לא ניתן לקבוע את יחס השימוש:
אם רוב השימוש הוא עסקי – שני שלישים מותרים בניכוי. אם רוב השימוש אינו עסקי – רבע מותר בניכוי.
- עמדת רשות המיסים
- פס"ד אלביט הדמיה

סוגיות מע"מ בחברות אחזקה - המשך

תכנוני מס אפשריים

- תשלום הוצאות הנהלה וכלליות בחברות הבנות העסקיות.
- הקמת חברת בת לצורך מתן שירותי ניהול, אשר אינה מחזיקה במניות חברות הקבוצה.
- הזרמת פעילות עסקית ממשית לחברת האחזקה, וייחוס ספציפי של ההוצאות על ידי עריכת הסכמים מסודרים, תוך הקפדה על מתן שירותים עסקיים בתנאי שוק.
- תשלום שכר עבודה של מטה חברת האחזקה, במקום דמי ניהול.

סוגיות מע"מ בחברות אחזקה - המשך



פעילות נוסטרו בחברות אחזקה

- ככלל, הגדרת "נכס" בחוק מע"מ ממעטת ניירות ערך סחירים.
- חריג לכלל - פעילות נוסטרו העולה לכדי עסק מעלה חשיפה לחבות מע"מ בשני מישורים:

- סיווג כ"שירות תיווך" - הוראות סעיפים 9(ב) ו-19(ב) לחוק מע"מ.
- סיווג כ"מוסד כספי" - הוראות סעיפים 4(ב) לחוק מע"מ ו-1(א)(3) לצו מס ערך מוסף (קביעת מוסד כספי).

- עניין אקוויטס; עניין טריידומטיקס; החלטת מיסוי מס' 4396/15.

סוגיות מע"מ בחברות אחזקה - המשך

עמדה חייבת בדיווח מס' 12/2017

- יחיד או חברה, שפעילותם ברובה המכריע הינה קניה ומכירה של נ"ע סחירים, ואשר הינה בעלת מאפיינים עסקיים על פי המבחנים לעיל, יהיו חייבים במע"מ כ"מוסד כספי".
- המבחנים שהוזכרו בעמדה לקביעת מאפייניה העסקיים של פעילות הינם: תדירות; היקף כספי; בקיאות ומומחיות; מימון; תקופת ההחזקה; קיומו של מנגנון או פעילות קבועה ונמשכת; טיב הנכס; הנסיבות המיוחדות.

האם תם עידן השימוש בחברות אחזקה לצרכי מס?

תודה רבה!

כל הזכויות שמורות לש. הורביץ ושות' © 2018.
מצגת זו מיועדת למטרות אינפורמטיביות בלבד ואין בה משום התחייבות כלשהי לדיוק ו/או שלמות המידע הכלול בה. אין להתייחס ו/או להסתמך על הכתוב כעל ייעוץ משפטי מקצועי או תחליף לייעוץ שכזה. הסתמכות על תוכנה של מצגת זו ו/או שימוש בה, לא ייצרו בשום אופן יחסי עורך-דין – ללקוח בינך לבין ש. הורביץ ושות' ולא יהיה בהם כדי להטיל על ש. הורביץ ושות' אחריות כלשהי לתוצאות שתגרמנה מכך. תוכנה של מצגת זה והזכויות בה יישארו בכל עת בבעלות ש. הורביץ ושות'.

