

מבזקי מס קבוצת המסים

עדכון ממחלקות מיסוי ישראל
ומחירי העברה



16 במאי 2022

לקוחות וידידים נכבדים,

מבזק מס 26/2022 - פסיקת בית המשפט המחוזי בעניין מדינגו מיום 8 במאי 2022

לאחרונה ניתן פסק דינו של בית המשפט המחוזי בעניינה של מדינגו בע"מ (להלן: "מדינגו"), חברה ישראלית שכלל מניותיה נרכשו בשנת 2010 על-ידי חברה שוויצרית, F. Hoffmann-La Roche Ltd. (חברת רוש וכל החברות הקשורות אליה יכונה להלן: "רוש"), בתמורה לכ- 160 מיליון דולר ארה"ב, בתוספת תשלום בסך של 19 מיליון דולר לפי אבני דרך מוסכמות. כחצי שנה לאחר רכישת המניות, ערכה מדינגו עם חברה מקבוצת רוש ארבעה הסכמים בעלי תחולה רטרואקטיבית: הסכם למתן שירותי מחקר ופיתוח, הסכם למתן שירותי שיווק, תמיכה טכנית, מנהלה, ייעוץ ותמיכה בכל הקשור לשימוש בפטנטים, הסכם למתן שירותי ייצור ואריזה והסכם רישיון שימוש בקניין הרוחני שפותח עד ליום המכירה תמורת תמלוגים (להלן: "ההסכמים הבין-חברתיים"). בשנת 2013, הוחלט על מכירת הקניין הרוחני הישן של מדינגו לרוש תמורת כ- 166 מיליון ש"ח ועל סגירת הפעילות של החברה.

פקיד השומה טען כי כבר בעת רכישת המניות בשנת 2010 העבירה מדינגו את עיקר הפונקציות, הנכסים והסיכונים הקשורים לפעילותה (FAR) לרוש. טענת פקיד השומה היא כי ההסכמים הבין-חברתיים מלמדים כי מדינגו נפרדה מפעילותה, וכי לא נותר בידיה דבר, למעט פונקציית מחקר ופיתוח, שמרוקנת מתוכן של ממש, וכי הדבר מהווה "שינוי מודל עסקי" אשר יש לסווגו כמכירה ולמסותו במס רווח הון בהתאם לשווה של התמורה ששולמה בעסקת המניות.

בפסק הדין, **קיבל בית המשפט את עמדת מדינגו**. בית המשפט קבע כי לאחר הרכישה בשנת 2010, מאז חתימת ההסכמים הבין-חברתיים, הפעילות במדינגו נמשכה (במודל מיסוי של קוסט פלוס) בפונקציות של מחקר ופיתוח, ייצור, שיווק וניהול, מצבת כוח האדם במדינגו גדלה וכן היא הפכה מחברה הפסדית לחברה מרוויחה. מבחינת הנכסים, הקניין הרוחני הישן נשאר בבעלותה ולא עבר לצמיתות במסגרת הסכם הרישיון. לפיכך קבע בית המשפט כי כל עוד מדינגו ורוש פעלו בהתאם להסכמים הבין-חברתיים, שהם מקובלים בתעשייה ובנסיבות העניין קיים היגיון בכריתתם, אין כל פסול באפיין ההסכמים, והם אינם מהווים במהותם מכירה של פעילות החברה.

נדגיש כי, בית המשפט ציין כי נסיבות המקרה דגן דומות במהותן לנסיבות המקרה בעניין ברודקום סמיקונדקטור בע"מ נ' פקיד שומה כפר סבא (להלן: "ברודקום") (למידע נוסף ראו את [מבזק מס 76/2019](#)). בעניין ברודקום, בית המשפט קבע כי בעקבות שלושת ההסכמים פעילותה התרחבה, כך גם הכנסותיה ורווחיה וכן מספר העובדים שלה. יתרה מכך, ברודקום אף מכרה את הקניין הרוחני שנותר בבעלותה בסכום ניכר מספר שנים לאחר מכן. לפיכך, קבע בית המשפט, כי "קיים קושי משמעותי יותר" להתערב בהסכמים שערכו הצדדים, וקיבל את ערעורה.

בדומה לברודקום, החלטת בית המשפט מייצגת את ההשקפה כי ייתכנו מצבים בהם שינוי במודל עסקי נתמך בשיקולים כלכליים ועסקיים, כך שלא בהכרח מהווה מכירה הגוררת חיוב במס. יש לבצע בחינה של העובדות והנסיבות של כל מקרה לגופו.

החלטת בית המשפט מדגישה את החשיבות של הכנה וחתומה על הסכמים חוזיים ותיעוד מחירי העברה על מנת לשקף במדויק את העסקה ואת האחריות, הזכויות והחובות של הצדדים.

קבוצת המסים של PwC Israel עומדת לרשותכם במתן הסברים נוספים.

בן בלומנפלד, שותף מחירי העברה, בדוא"ל Ben.Blumenfeld@pwc.com, טל. 03-7954429
אלי ארגמן, שותף מיסויי ישראלי, בדוא"ל Eli.Argaman@pwc.com, טל. 03-7955093
זהרית בן-שושן, מנהלת מחירי העברה, בדוא"ל Zaharit.Ben-Shushan@pwc.com, טל. 03-7955095

בברכה,

PwC Israel

פרסום זה הינו לצורך מידע כללי בלבד בנושא הנדון ואינו מהווה ייעוץ מקצועי ו/או חוות דעת מקצועית. פרסום זה אינו מביא בחשבון מטרות, מצב פיננסי או צרכים כלשהם של מקבל המידע. אין לפעול על פי המידע הכלול בפרסום זה ללא קבלת ייעוץ מקצועי ספציפי. אין במידע הכלול בפרסום זה משום מצג או אחריות (מפורשת או משתמעת) לדיוק או לשלמות המידע המופיע בו. ובהתאם למותר על פי דין, קסלמן וקסלמן רואי חשבון וכל ישות אחרת החברה ברשת PwC, השותפים בהן, עובדיהן ונציגיהן אינן מקבלות על עצמן ו/או חבות בכל אחריות ו/או חובת זהירות להשלכות כלשהן של פעולה ו/או הימנעות מביצוע פעולה על ידי המשתמשים בפרסום זה ו/או על ידי מישהו אחר בהסתמך על המידע המופיע בפרסום זה או לגבי כל החלטה המבוססת עליו, או לכל נזק ישיר ו/או עקיף ו/או אחר שיגרם כתוצאה מהשימוש בפרסום ו/או במידע הכלול בו.