**מיסים למתקדמים א' – שיעור 2**

**סעיף 104ד – הפרה מותרת שינוי בזכויות בתקופת המגבלות**

התנאי הבסיסי לביצוע העברת נכסים הינו החזקה במשך שנתיים במניות. מטרת הסעיף היא להקל במקרים מסוימים של העברת נכסים

**104ד(1)** הסעיף מאפשר שינוי בזכויות בתקופת המגבלות בתנאים הבאים:

* מגבלת העל – בשום מועד במהלך התקופה הנדרשת (שנתיים) לא יופחתו הזכויות של מי שהיו בעלי הזכויות בנכס המועבר מ51% מכל אחת מהזכויות ובנוסף התקיימו אלו :

1. הקצאת מניות לפי תשקיף לפי סעיף **104ד(1)(א)**- ניתן להנפיק לציבור בבורסה עד 49% מהזכויות בחברה
2. הנפקה לצד ג' באמצעות הקצאת מניות חדשות (לא בבורסה) לפי **104ד(1)(ג)** ניתן להקצות למי שלא היה בעל זכויות בחברה לפני ההקצאה כלומר הקצאה של עד 25% מתוך 125% שהם בעצם 20% אחרי ההנפקה למשל: **לחברה 100 מניות 1 ₪ ע.נ המהוות 100% מהון המניות של החברה . לאחר שביצעה 104א החברה מעוניינת להנפיק מניות חדשות למשקיע חיצוני כמה מניות ניתן להנפיק מבלי להפר את הוראות סעיף 104א** התשובה היא 25 מניות מניות .
3. מכירה של פחות מ10% לפי סעיף **104ד(1)(ב)** לאחר ההעברה יכול אחד או יותר מבעלי הזכויות למכור במכירה מרצון 10% מהזכויות שהיו לו בחברה ובהסכמת בעלי מניות אחרים הוא יכול למכור אחוז גבוה יותר ובלבד שקיבל הסכמתם של יתר בעלי הזכויות ושסה"כ סך הזכויות שנמכרו לא יעלה על 10% מהזכויות בחברה. ז"א למשל :

כל אחד מבעלי המניות יכול למכור עד 10% ממה שיש לו בחברה לאחר ההעברה כלומר א' יכול למכור 4% וב' יכול למכור 6% ובהסכמת כלל בע"מ כל אחד מהבעלים יכול למכור עד 10% מסך המניות בחברה (20%).

כזכור למדנו כי לפי 104א יש חובה להחזיק ב90% לאחר המכירה לכל הפחות. נניח:

**אפשרויות:**

1. **ניתן למכור 95%**
2. **ניתן למכור 10%**
3. **ניתן למכור 5%**

**התשובה הנכונה היא ג' לאור מגבלת ה-90%**

1. **מכירה כפויה –**מכירה שלא מרצון –סעיף **104ד(1א)** קובע כי לא יראו מכירה שאינה מרצון כמכירת זכויות. מכירה שאינה מרצון מוגדרת בסעיף 103:
2. הורשה
3. פשיטת רגל
4. פירוק שלא מרצון

בנוסך קיימות תקנות מ"ה הקובעות שתי חלופות נוספות:

1. מכירה שרשות שלטונית הורתה עליה לפי דין כמו הפקעה
2. הסכם במסגרת הליך גירושין במסגרת פס"ד

**סעיף 104ה-דרכי החישוב בעת מכירת נכס**

במכירת נכס שהוער לאחר תקופת המגבלות (שנתיים ממועד ההעברה לחברה הקולטת) מחשבת החברה הקולטת רווח הון בגינו תיהיה החברה המוכרת חייבת במס . חישוב רווח ההון ייעשה כפי שלמדנו בעבר ע"י חישוב המחיר המקורי יום הרכישה ושווי הרכישה. החברה הקולטת אליה הועבר הנכס נכנסת לנעלי המעביר הן לעניין המחיר המקורי והן לעניין יום הרכישה. כלומר, אנו מתייחסים לכל הפרמטרים כאילו המעביר מעולם לא העביר את הנכס.

**הערה: יש לשים לב כי החברה הקולטת את הנכס רושמת אותו בספריה לפי שוו"ה אך כאשר היא תמכור אותו יתרת המחיר המקורי תיקבע לפי עלותו המקורית בניכוי הוצאות פחת ולא לפי שווי השוק.**

למשל: **ביום 31/12/10 העביר אדם נכס לחברה א' לפי הוראות סעיף 104א לפקודה. הנכס נרכש ביום 01/01/08 בעלות של 100,000 ₪ והוצאות הפחת 5% לשנה. במועד ההעברה שווי השוק של הנכס הוא 120,000 ₪. ביום 31/12/13 החברה החליטה למכור את הנכס תמורת 90,000 ₪ מהו רווח ההון** פיתרון :

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| תמורה | 90,000 |  |
| ימ"מ | (70,000) |  |
| רוו"ה | 20,000 |  |

**בעצם מכאן מחשבים חישוב רוו"ה רגיל ולכן יש לפצל את רוו"ה לאינפלציוני ולריאלי ולרר"ל רק אם זה מניות ולחשב את חבות המס בדיוק כפי שנלמד בעבר יש לשים לב כי הנתון אודות שווי השוק במועד ההעברה אינו רלוונטי.**

**סעיף 104ו- מכירת המניות**

**הגדרות:**

**"המחיר המתואם"** – המחיר המקורי של המניות המוקצות הנמוך מבין :

1. יתרת מחיר מקורי מתואם – עלות מופחתת מתואמת מיום רכישת הנכס עד יום ההעברה
2. שווי שוק של הנכס במועד ההעברה

אם התוצאה יצאה שווי שוק: ישנה בדיקה נוספת: יש לקחת את **הגבוה** מבין :

1. שווי שוק
2. יתרת המחיר המקורי – עלות מופחתת

**"הפרש התיאום"**- מחיר מתואם פחות יתרת מחיר מקורי שווה להפרש התיאום. את הפרש התיאום מוסיפים:

1. לתמורה
2. לסכום האינפלציוני

הסעיף קובע הוראות מיוחדות לגבי חישוב רוו"ה כאשר מוכרים שהתקבלו תמורת נכס בהתאם להוראות הסעיפים של 104. במקרה של מכירת מניות יש לחשב כדלקמן:

1. יש לחשב את המחיר המקורי של המניות המוקצות (המחיר המתואם) שהוא שווה ליתרת המחיר המקורי של הנכס שהועבר כשהוא מתואם מיום רכישה הנכס ועד ליום **ההעברה**. יש לנכות מהסכום הנ"ל הפסד ריאלי שהיה נוצר אילו נמכר הנכס ביום העברתו לכן אנו משווים לשווי השוק. **יש לוודא שהסכום הנ"ל שחושב לא יפחת מימ"מ של הנכס שהועבר ללא תיאום**
2. ההפרש בין "המחיר המתואם" לימ"מ הנכס שהועבר. ימ"מ הנכס שהועבר אינה מתואמת עפ"י המדד והיא מחושבת עם הוצאות פחת עד למועד ההעברה . הפרש התיאום מתווסף לתמורה בגין המניות ובנוסף מתווסף לסכום האינפלציוני.
3. מועד רכישת המניות הוא מועד העברת הנכס, אך כאשר מדובר בנכס שנרכש לפני המועד הקובע אי לצורך החלוקה הליניארית של הרווח **הריאלי** יש להתייחס ליום רכישת הנכס שהועבר כמועד הרכישה.

**הערה:** יחד עם זאת, לא ניתן ליהנות משיעורי מס מופחתים בגין נכס היסטורי

**דוגמא: ביום 1.1.2000 רכש מר נרקיס בניין משרדים בעלות של 50 אלף ₪ (רכיב הקרקע זניח). ביום 1.1.03 העביר מר נרקיס את הבניין לחברה חדשה בבעלותו המלאה בפטור ממס על פי הוראות סעיף 104א. שווי השוק במועד העברה הינו 90 אלף ₪. ביום 1.1.05 רכש מר אשכול את כל מניותיו של מר נרקיס תמורת 150 אלף ₪. הנחה : פחת על הבניין הוא 4% בשנה. שיעור המס השולי הינו 50%**

**מדדים:**

**11.99 – 100**

**11.02 – 180**

**11.04 – 200**

**נדרש: חשב את חבות המס של מר נרקיס**

**פתרון**

**שלב ראשון**: חישוב המחיר המתואם של המניות – כנמוך מבין

1. עלות מופחתת מתואמת:
2. שווי שוק

נבחר את העלות המופחתת המתואמת – 79.200

**שלב שני** : חישוב הפרש התיאום :

**חישוב רווח הון ממכירת המניות**

תמורה

מחיר מקורי

רווח הון

חישוב סכום אינפלציוני

אינפלציוני נוסף

רווח הון ריאלי

פיצול רווח ההון

לפני המועד הקובע – 50%

אחרי המועד הקובע