

## מיקרוסופט הפסידה בבית המשפט - ותשלם 100 מיליון שקל

לפני כעשור מיקרוסופט רכשה את ג'יטקו תמורת 90 מיליון דולר ולאחר מכן נערך הסכם בין החברות למכירת הטכנולוגיה תמורת 26 מיליון דולר ■ ביהמ"ש קבע שהשווי של עסקת הטכנולוגיה צריך להיות בשווי עסקת המניות מכיוון שלאחר המכירה בחברה הנרכשת כמעט ולא נותר דבר

14:53 07.06.2017 מאת: **אפרת נוימן**

ערעור מס שהגישה חברה שנרכשה לפני כעשור על ידי מיקרוסופט נדחה היום (ד') על ידי שופט בית המשפט המחוזי-מרכז, שמואל בורנשטיין. המשמעות היא שמיקרוסופט תשלם כעת כמאה מיליון שקל מס.

ב-2006 מיקרוסופט רכשה את הסטארט-אפ הישראלי ג'יטקו (Gteko) מרעננה תמורת 90 מיליון דולר. זמן קצר לאחר מכן עברו העובדים של ג'יטקו למיקרוסופט לשם המשך הספקת השירותים ללקוחות קיימים. ביולי 2007 נחתם הסכם בין החברות למכירת הקניין הרוחני (IP). התמורה נקבעה על בסיס מסמך שערך גורם חיצוני (חברת יעוץ) והיא – 26.6 מיליון דולר. הרווח שנוצר באותה עסקה קוזז כנגד הפסדים שהיו לג'יטקו.

במוקד המחלוקת עמד הפער בין המחיר ששולם בעסקה – 90 מיליון דולר – לבין זה שנקב בהסכם ב-2007 - 26.6 מיליון דולר. ג'יטקו טענה כי התמורה בהסכם ה-IP משקפת את שווי השוק של הנכס הנמכר וכי בעסקת המניות שילמה מיקרוסופט פרמיה שהיא מעבר לשווי השוק של נכסי ג'יטקו משום שהיא ציפתה לסינרגיה בין החברות.

לטענת רשות המסים, **שעמדתה נתמכה בחוות דעת כלכלית של חברת הייעוץ הכלכלי ריאנס**, התמורה עבור עסקת ה-IP נמוכה ואינה משקפת את שווי השוק האמיתי של העסקה ומאחר שמדובר בעסקה בין צדדים קשורים, יש למסות אותה לפי שווי השוק שלה ולא על פי מה שנקבע בין הצדדים. לפי רשות המסים, שווי הפעילות שהועברה מג'יטקו הוא כשווי התמורה עבור המניות.

השופט בורנשטיין דחה את רוב ערעור המס שהגישה ג'יטקו וקבע כי משעברה פעילות המו"פ לידי מיקרוסופט ולא נותרה בידי ג'יטקו – ובעצם לא נותר כמעט דבר בחברה הנרכשת - מתחייבת גם המסקנה כי גם הקניין הרוחני הועבר. התוצאה היא שג'יטקו נדרשת לשלם מס חברות עבור הרווח שנוצר לה.

בורנשטיין ציין כי במקרה המדובר מיקרוסופט רכשה את המניות של ג'יטקו במטרה לשלב בפיתוח מוצריה את צוות העובדים המיומן של החברה הנרכשת. לאחר מכן הועברו כלל העובדים, לרבות ההנהלה, אנשי השיווק והפיתוח למיקרוסופט. גם ערוצי השיווק הקודמים של ג'יטקו הפסיקו לפעול. לדבריו, בשלב זה האינטרסים של החברה הנרכשת נדחו בפני אלה של מיקרוסופט. עיקר משאביה הופנו למטרת הפעילות של מיקרוסופט עד שלבסוף ג'יטקו עצמה בזמן קצר קורסת ומפסיקה את הפעילות שלה - כך שמחברה רווחית היא הפכת לקליפה תאגידית ריקה מתוכן.

לכן, הוא קבע, "מסקנתי היא שמבחינה מהותית (או "פונקציונלית") העסקה שערכו הצדדים רחבת היקף הרבה יותר מהעסקה שתוארה על ידיהם בעסקת ה-IP".

השופט ציין כי אמנם אין מקום לקביעה גורפת כי "סינרגיה" היא אינה נכס של החברה המוכרת אך אין פירוש הדבר שיש לסווג אותה כ"מוניטין" לצרכי משפט ומס. זאת להבדיל מהגישה החשבונאית לפיה סינרגיה שאינה מייצגת נכס בלתי מוחשי מזהה נכללת במוניטין. במקרה זה הוא קבע כי הוא לא מקבל את העמדה של ג'יטקו לפיה יש להפחית מתמורת עסקת המניות את שווי הסינרגיה לשם קביעת שווי השוק של העסקה.

אחת הטענות של ג'יטקו היתה כי מעבר לעסקת הטכנולוגיה היא ביצעה עסקה נוספת של העברת עובדיה למיקרוסופט. השופט קבע כי טענה זו אינה מעוגנת לא משפטית, לא כלכלית ולא חשבונאית. "העברת צוות העובדים של המערכת, כמכלול, לרבות הדרג הניהולי, עמד במוקד עסקת רכישתה וזאת על מנת לשלבו בפעילותה של מיקרוסופט...המערכת אף אישרה כי מבחינתה ערך הטכנולוגיה של המערכת ללא צוות העובדים שלה הוא כמעט אפסי".

בסיכום פסק הדין, קבע בורנשטיין כי שווי השוק של עסקת הטכנולוגיה נגזרת מתמורת עסקת המניות אם כי יש להפחית משווי זה כמה תשלומים (כמו בונוס ששולם לעובדים) בסך כ-9 מיליון דולר. כלומר, מכך אפשר להבין כי מדובר בשווי שנע סביב 80 מיליון דולר אשר עליו יש לשלם מס חברות וריביות ולכן המס יהיה סביב 100 מיליון שקל. את התיק ניהלו עורכי הדין אריק ליס, ניצן זגרינצקי ועדי חן מהמחלקה הפיסקאלית בפרקליטות מחוז תל אביב (אזרחי). את מיקרוסופט (ג'יטקו) ייצגו עורכי הדין דרור ורסנו, אופיר לוי ואידן רגב ממשרד יגאל ארנון.