

מיסוי בין-לאומי

מאבק בהודו לעניין סמכות מיסוי במכירה עקיפה של חברה על ידי "חוק עוקף בג"ץ"

מאת: רו"ח (עו"ד) גדי אלימי ורו"ח (משפטן) אייל סנדו

כאמור, בית המשפט העליון בהודו פסק לטובת החברה, וקבע שעסקת מכירת מניות של חברה זרה בין שני תושבי חוץ אינה כפופה למס בהודו, אף אם כל נכסי החברה הזרה הנמכרת נמצאים בעקיפין בהודו. לאחר פסיקת בית המשפט העליון בהודו לטובת החברה, מציעה ממשלת הודו לתקן את חוק המס במסגרת חוק התקציב לשנת 2012-2013 ולהחיל את התיקון באופן רטרואקטיבי, בין השאר בטענה כי מדובר בתיקון המבהיר את תכלית החקיקה ותו לא. משרד האוצר ההודי הדגיש (למרות פסיקת בית המשפט העליון ההודי במקרה וודאפון) כי חוק המס ההודי ברור, וכי חברות זרות המניבות רווח הון ממימוש נכסים הנמצאים בהודו (במישרין או בעקיפין) חייבות לשלם מסים, בהודו או במדינת מושבם. הצעה כוללת גם הוראות אנטי-תכנוניות וכללי מיסוי מכשירים פיננסיים שירעו את מצבם הפיסקאלי של משקיעים זרים.

לא רק החברה אלא גם גורמים מדיניים (בראשות ארצות הברית ובריטניה) ועסקיים רבים מבית ומחוץ ביקרו את הצעת התיקון

בחודש ינואר 2012 הכריע בית המשפט העליון בהודו בעניין חברת **וודאפון**, ובכך נקבעה הלכה המשפיעה באופן מהותי על אופן מיסוי של תושבי חוץ המשקיעים בחברות תושבות הודו. בית המשפט העליון ההודי קבע כי סמכות המיסוי של הודו חלה רק על מכירה של נכסי הון בהודו המוחזקים במישרין.

נזכיר בקצרה כי מדובר בחברה הולנדית - **Vodafone International Holdings BV** (להלן: "**החברה**" או "**וודאפון**"), אשר רכשה מחברה בהונג קונג את מלוא הזכויות בחברה שהתאגדה באיי קיימן, המחזיקה בעקיפין ב-67% ממניות חברה הודית שעוסקת בתחום התקשורת. רשות המס ההודית קבעה כי רווח ההון שנבע מהעסקה האמורה חייב במס בהודו, ודרשה מוודאפון - החברה הרוכשת - מס בשיעור של 10% מהתמורה, שלטענתה נדרשה לנכות במקור בעת תשלום התמורה לחברה המוכרת. כבר ב-2007 רכשה החברה את המניות, ומאז רשות המס ההודית מתכתשת עם החברה בערכאות השונות.

שתי המדינות לפעול בהגינות הדדית כלפי משקיעים. קבוצת וודאפון היא המשקיע הזר הגדול ביותר הפועל בהודו.

מומלץ לנישומים אשר להם השקעות בהודו להיות ערים לפסיקה זו ולתיקון החקיקה בהודו, ולבחון את מבני ההשקעה אשר באמצעותם השקיעו בהודו.

ותחולתה הרטרואקטיבית, המשקפת לדידם זלזול ברשות השופטת ובשלטון החוק.

החלת התיקון המוצע באופן רטרואקטיבי על וודאפון יגרום לזו לתשלום המס שבמחלוקת בגובה 1.4 מיליארד דולר. כעת מבקשת החברה לפנות לערכאות בין לאומיות בטענה שממשלת הודו פועלת בניגוד לחוק הבין לאומי ולאמנה לעידוד השקעות בין הודו להולנד, שלפיה על