

אוניברסיטת תל אביב
הפקולטה למשפטים ע"ש בוכמן

פתרון בחינה במועד א'

בקורס: היבטים משפטיים ומעשיים של עיסוק בתחום ההיי-טק

עו"ד אורי רוזן

1. על פי נתוני השאלה, ליזם – דני – 48% מהון החברה לאחר ההקצאה למשקיעים הראשונים ושמירת מניות לאופציות לעובדים (כולל יוש ומוש). הואיל ולאופציות נשמרו 300,000 מניות, ולמשקיעים הוקצו 1,000,000 מניות, לדני 1,200,000 מניות רגילות.
- על פי השאלה, יוש ומוש קיבלו כל אחד, במועד ההקצאה (הרבה לפני ההשקעה הראשונה בחברה), 5% מהון החברה, בדילול מלא לאחר ההקצאה. באותו מועד, רק לדני היו מניות בחברה. לפיכך, יוש ומוש קיבלו כל אחד 66,667 (בעיגול) אופציות; בסה"כ היו בחברה 1,333,333 מניות בדילול מלא, ולכל אחד מהם היו 5% מהון החברה.
2. מחיר המניה ה"סופי" של משקיעי ג' נמסר בשאלה: 4.80 דולר. לפיכך, מחיר זה כבר מניח את הפעלת הגנות האנטי-דילול, ומכיוון שלמשקיעי ב' היתה הגנת "full ratchet" הם היו זכאים לאותו מחיר בדיוק. מכיוון שהמחיר המקורי שלהם עמד על 8 דולר, יחס ההמרה הוא $8 / 4.80$, כלומר 1 : 1.66.
3. המשקיע זכאי לקבל 20% מן החברה (4 מליון דולר השקעה חלקי 20 מליון דולר שווי לאחר הכסף). כמו כן, לאחר בדיקות ראשוניות, נראה כי הגנת אנטי-דילול מסוג full ratchet של משקיעי ב' ו- ג' מופעלת (המחיר למניה בסיבוב זה יהיה נמוך יותר מן המחיר שנקבע לסיבוב ג'). לשם מציאת מחיר המניה האחד לשלושת הסיבובים הללו נראה בשלושתם כאילו היו סיבוב השקעה אחד, במחיר זהה. והואיל ומשקיעי ב' ו- ג' גם הם השקיעו 4 מליון דולר בכל סיבוב, זכאי כל סיבוב – ד', ג' ו- ב' – להחזקות זהות – 20%, 20%, ו- 20%. מכאן, שהיזם, תכנית האופציות ומשקיעי א' – המחזיקים בשלב זה 2,500,000 מניות – מהווים 40% מן החברה לאחר ההשקעה ומתן הפיצוי לסדרות הקודמות. התוצאה היא ש- 100% של החברה הם 6,250,000 מניות, מתוכם מחזיק סיבוב ד' 1,250,000 מניות וסיבובי ב' ו- ג' שינו את יחס ההמרה שלהם כך שיחזיקו על בסיס 1,250,000 as converted מניות כל אחד גם כן. בהתאם, מחיר המניה החדש- 3.20 דולר.
4. הואיל ומדובר על מכירת קנין רוחני לגורם זר על ידי חברה אשר קיבלה מימון מדען לפיתוח הקנין הרוחני הזה, יש לבחון האם ניתן לבצע את העיסקה ולפי אילו תנאים. על פי התיקון האחרון לחוק המו"פ, ניתן למכור את הידע לגורם הזר, אם המדען יקבל תשלום בשיעור חלקו היחסי מתוך ההשקעה בקנין הרוחני. הואיל ותמיכת המדען הינה בסך מליון דולר, ו- 11 מליון דולר אחרים הושקעו על ידי החברה בפיתוח הקנין הרוחני (סך כל ההשקעות שגויסו בסיבובים א, ב', ו- ג'), למדען זכות לקבל 1/12 מתוך התמורה (1,666,666 דולר).
- לאחר ניכוי סכום זה, בשל סעיף הבכורה בפירוק, זכאים ג' לקבל 4 מליון דולר, לאחרים ב' זכאים לקבל 4 מליון דולר, ולאחרים זכאים א' לקבל 3 מליון דולר. רק בתמורה הנוותרת – 7,333,334 דולר – זכאי דני להשתתף, ומכיוון שיש לו 28.8% מהון החברה (לאור שינוי יחס ההמרה של משקיעי ב' בשאלה 2) הוא יהיה זכאי לקבל כ- 2,112,000 דולר.
5. לפי הנוסח המקורי של סעיף 102, המס יהיה פירוטי כיוון שתקופת החסימה (שוטף + שנתיים) טרם הסתיימה. עם זאת, החוק תוקן לאחרונה (תיקון מס' 147 לפקודת מס הכנסה), ותקופת החסימה קוצרה לשנתיים ממועד ההקצאה. הוראת המעבר שבחוק (סעיף 80 (ו)) איננה ברורה לחלוטין, וייתכן שהתיקון אינו חל עד ליום 1.1.2006, ולפיכך יוש ומוש יצטרכו לשלם מס פירוטי. לא היה הכרח להכריע בשאלת הפרשנות של הוראת המעבר - מלוא הנקודות הוענקו למי שציין את התיקון החדש לחוק והתייחס אליו. כמו כן, היה מקום לדון בשאלה האם התפטרות מוש באמצע תקופת החסימה משפיעה על שיעור המס – ברפורמה של 2003 נשמטה הוראה שהיתה בעבר בעניין זה, ולפיכך נראה כי אין לכך השפעה.