**מכשירים פיננסיים 3, 28.11.08**

בגלל עקרון המימוש ובגלל שלא רוצים לקבוע בציפיות של הצדדים בשוק , כל פעם שרוצים לשנות את שיעורי המס, פקודת המס אומרת שעל נכסים שנרכשים לפני ועוד לא מימשנו משטר המס שחל קודם ימשיך לחול עד לאותה נקודת הזמן. רוצים לשמר את המצב המשפטי שהיה קודם. דבר נוסף הוא שערוך הנכס בעת שינוי המס. משקיע צריך לדעת את כל משטרי (כללי) המס במשך החזקתו בנכס מסוים, כל זה נובע אך ורק בגלל עיקרון המימוש. אם המיסוי היה בסוף כל שנה ולא על פי עיקרון המימוש הבעיות הללו לא היו קורות. ברב תחומי המשפט האחרים מצב כזה לא כל כך שכיח.

אחת הפעמים הבודדות שבהם ניסו לשנות הוא בהטלת מס על שוק ההון מ15% ל 20%. בנקודת הזמן ההיא על פי המסורת הפקודה היתה צריכה להתפצל לפי נקודת הזמן (עד תאריך המיסוי הוא 15% ומתאריך 20%), אבל נתנו לאנשים 2 אופציות: או שממשים באופן רעיוני ומשלמים את המס ברגע השינוי (מסתכלים על מצבת הנכסים וממסים לפי השיעור הישן  
) או שמוותרים וברגע המימוש יחול שיעור המס החדש על הכל.

אבחנה בין הכנסה הונית להכנסה פירותית

סוגי ההכנסה הונית/פירותית: מכירה של נכס פיננסי (לא משנה איזה סוג נכס). האם זה נחשב כהכנסה הונית או פירותית.

חלופה 1: יחשב כרווח הון כלומר הכנסה הונית – פרק ה' של הפקודה

חלופה 2: יחשב כהכנסה מעסק או משלח יד כלומר הכנסה פירותית – סעיף 2 (1) רשא.

חלופה 3: יחשב כהכנסה מ"עסקת אקראי בעלת אופי מסחרי" כלומר הכנסה פירותית – סעיף 2 (1) סיפא.

חשיבות האבחנה:

1. שיעורי המס שונים בכל חלופה: בחלופות 2 ו 3 שיעור המס זהה. חלופה 2+3 שיעורי המס ליחידים הם מדורגים עד 47% והמערכת היא פרוגרסיבית (סעיף 121 לפקודה), לגבי חברה חל מס חברות עד 27% (סעיף 126 לפקודה). בחלופה 1 חלים שיעורי מס אחרים (סעיף 91 לפקודה) שיעור המס ליחידים הוא עד 20%, בעל מניות מהותי זה עד 25%. לחברות זה לפי מס חברות (25-27%).
2. קיזוז הפסדים - חלים כללים שונים על כל אחת מהחלופות:
   1. חלופות 3 : סעיף 28 לפקודה: הפסד שהיה לאדם בעסק או משלח יד בשנה זו ניתן לקיזוז עם סך כל ההכנסות של אותו אדם ממקורות אחרים באותה שנה. במקרה ולא ניתן לקזז את כל ההפסד בשנת המס יועבר סכום ההפסד לשנים הבאות ויקוזז עם הכנסות בשנים הבאות מעסק או משלח יד (לא כל סוגי ההכנסות).
   2. חלופה 2: פקודת המס לא מדברת באופן ספציפי: המצב כיום אם ההכנסה ניתן באותה שנה לקזז אותה מעסקאות אקראי אחרות בעלות אופי מסחרי, הפסד מעסקת אקראי שלא קוזז באותה שנה נעלם – לא ניתן לקזז בשנים הבאות. בפס"ד ברנר טענו שיש תוצאה במערכת המס שמבחינת ההכנסות בחלופה 2 ו3 הכל ממוסה ואילו בקיזוז הפסדים אין התיחסות בפקודה לעסקאות אקראי.
   3. חלופה 1: סעיף 92 לפקודה – הפסד הון בשנת מס ניתן לקזז כנגד רווח הון ריאלי של אותה שנה בלבד. לא ניתן לקזז כנגד הכנסה מעסק או מעסקת אקראי. בתוספת לפקודה הוסיפו (סעיף קטן 4) שאם היה הפסד הון ממכירת ני"ע ניתן לקזז אותו כנגד ריבית או דיבידנד מאותו ני"ע, או מריבית או דיבידנד מני"ע אחרים ובלבד ששיעור המס שלהם הוא עד 25% – זה נותן אפשרות לתכנון מס.

הערות:

1. לגבי רווח הון קיזוז ההפסדים מוגבל יותר מפני ששיעור המס שםנמוך יותר אם כי ניתן לפתור זאת ע"י הגבלה יחסית מסוימת. סיבה נוספת היא עיקרון המימוש אם יש הפסד ניתן לממש אם יש רווח אפשר להחליט לא לממש אותו. אם ניתן לקזז הפבדים הוניים כנגד הכנסות אחרות בעצם נותנים אפשרות "לייצר כסף". נניח שקונים 2 נכסים: מניה (long) ואנטי-מניה (short). (אנטי מניה פועלת בדיוק הפוך מהמניה) קונים את שתיהן בתחילת השנה – לא הוצאנו כסף מהכיס. אחרי שנה המניה עלתה והאנטי מניה ירדה. בסוף השנה אם ניתן היה לקזז הפסדי הון כנגד הכנסה עסקית היינו ממשים רק את האנטי מניה ומקזזים כנגד הכנסה עסקית. את המניה לא היינו ממשים בגלל הרווח. שנה אח"כ עושים אותו דבר ומגלגלים את הקיזוז באותה צורה.