



October 2015. Newsletter No. 197189

## מיסוי פירותי של תמורה בגין מניות המותנית בהמשך עבודה בחברה

לעיתים קרובות בעת רכישה של חברה, מבקשת הרוכשת להבטיח כי אנשי מפתח בחברת המטרה (לרוב מייסדים ו/או מנהלים – "אנשי המפתח") יתחייבו להמשיך לעבוד בחברה למשך תקופה מסוימת ("תקופת ההתחייבות"), כדי להבטיח השלמה חלקה של המכירה ושילוב החברה הנרכשת אצל הרוכשת. כדי להבטיח זאת, בהסכמי רכישה רבים שנחתמים קיים מגננתן HOLDBACK / RETENTION לפיו החברה הרוכשת מעכבת חלק מהתמורה עבור מניות אנשי המפתח ומעבירה להם אותו רק בחלוף תקופת ההתחייבות, או באופן הדרגתי לאורך תקופת ההתחייבות.

ביום 15 באוקטובר, 2015 פורסם פסק הדין בעניין חיים הלמן (ע"מ 47255-01-14 חיים הלמן נגד פקיד שומה תל אביב 4) בו נדונה הסוגיה הנ"ל. נקדים ונאמר כי למרות שפסק הדין עסק רק בסוגיה הנ"ל המתעוררת רק בעסקאות רכישה, להחלטה עשויות להיות השלכות רחב שישיעו על סיווגם של הסדרים הסכמיים אחרים בהם קיים רכיב הוני עם זיקה מסוימת לעבודה.

פסק הדין עסק בסיווג תקבולים ששולמו לאנשי המפתח של חברת XIV בעקבות מכירת מניות החברה ל- IBM. בתמורה למכירה קיבלו המייסדים סכום מסוים, כאשר 90% ממנו שולם לאלתר וסווג כתקבול הוני (לגביו לא התעוררה מחלוקת) ו-10% מהתמורה נדחתה ונפרשה על פני שלוש שנים. כמו כן, הוסכם על תמורה עודפת נוספת שתינתן למייסדים ותפרש אף היא לתקופה של שלוש שנים. שתי התמורות המותנות (אשר שתיהן נכרכו יחד וכונו על ידי בית המשפט כ"תמורה הנוספת") שולמו לאנשי המפתח בתנאי שימשיכו לעבוד או לייעץ לחברה לאורך תקופת ההתחייבות, אלא אם סיום הקשר הוא בנסיבות של מוות, סיום העסקה או פיטורים על ידי החברה ללא סיבה מוצדקת. במהלך תקופת ההתחייבות קיבלו המייסדים משכורת רגילה ללא קשר לשחרור התמורה הנוספת. בדיווחי המייסדים לפקיד השומה דווחה כלל התמורה בעסקה (כולל רכיב התמורה הנוספת) כרווח הון הנובע מעסקת מכירת מניות החברה.

יש לשים לב כי נסיבות פסק הדין ייחודיות יחסית בכך שבמסגרת העסקה שולמה תמורה מותנית נוספת מעבר למחיר למניה שנקבע בהסכם ושולם לבעלי מניות אחרות באופן שאינו שכיח בעסקאות דומות. כאמור בית המשפט

לא אבחן בין שני רכיבי התמורה המותנית (עד למחיר הרגיל של המניה ומעבר למחיר המניה).

פקיד השומה סיווג מחדש את כל רכיבי התמורה הנוספת כתקבולים פירותיים והנושא הונח לפתחו של השופט מגן אלטוביה בבית המשפט המחוזי ת"א.

בפסק הדין קיבל בית המשפט המחוזי את עמדת פקיד השומה **וקבע כי התמורה הנוספת היא הכנסת עבודה**. בהנמקתו, נשען השופט אלטוביה על פסד דין של בית המשפט העליון בעניין חיים ניסים ויישם בצורה נוקשה את החזקה לפיה כל טובת הנאה או תשלום ממעביד לעובד מהווה הכנסת עבודה, למעט אם מדובר בתשלום על רקע יחסים החורגים מיחסי עובד-מעביד. במקרה זה קבע השופט אלטוביה כי התמורה הנוספת התקבלה על ידי המייסדים על רקע היותם עובדי IBM ושולמה על מנת להותיר את מקבליה מעורבים בחברה ומשך הינה הכנסה פירותית. השופט אלטוביה לא ראה רלוונטיות בעובדה שבמקרה של מוות או סיום העסקה ללא סיבה מוצדקת התשלומים יועברו במלואם ליזמים, וקבע כי אין בכך בכדי לשלול את אופים הפירותי של התקבולים. יתר על כן הוא אף הרחיב ואמר שלדעתו גם תשלום במקרה של מוות בנסיבות אלו יהווה הכנסה פירותית. כמו כן, לגישתו אין זה משנה כי המייסדים קיבלו שכר חודשי ראוי בגין העסקתם בתקופה העוקבת לעסקה. כאמור, לא הבחין פסק הדין בין חלק התמורה שעד למחיר אותו קיבלו שאר בעלי המניות לבין החלק העודף, וממילא לא בחן את משמעותה האפשרית של הבחנה זו.

ההלכה אשר נקבעה בפסק הדין סוטה מההסכמות אשר הושגו בדיוני שומה רבים בנסיבות דומות בהן לא הייתה תמורה עודפת.

לפסק הדין יכולות להיות השלכות רחב על מנגנונים דומים אחרים בתעשייה אשר יוצרים זיקות מעורבות בין החזקות הוניות לדרישות המשך מעורבות בחברה. בשלב זה לא ידוע האם יוגש ערעור בנושא לבית המשפט העליון.

משרדנו בוחן שורה של חלופות למבנה אשר בו נעשה שימוש במקרה הנדון.

מוצע לחברות המיישמות הסדרים כאמור ולאנשי מפתח הכפופים להם לבחון את השלכותיו האפשריות של פסק הדין.

מטרת המזכר הינה להביא לידיעתכם מידע מעודכן בנושאי מס. המזכר אינו מהווה יעוץ משפטי ועל כן אין ליישם את האמור בו מבלי להיוועץ בגורם המקצועי המתאים לכך במשרדנו.

<u>אלדר בן-רובי</u>	<u>מאיר אקוניס</u>	<u>שאול גרוסמן</u>	<u>קרן שטרית</u>
שותף, מוביל קבוצת המס שותף	שותף	שותף	שותפה
03-6103615	03-6103186	03-6103199	03-6103890
<u>E-mail</u>	<u>E-mail</u>	<u>E-mail</u>	<u>E-mail</u>

MEITAR LIQUORNIK GEVA LESHEM TAL

ISRAEL'S LEADING  
INTERNATIONAL  
LAW FIRM



16 Abba Hillel Rd. Ramat Gan 5250608, Israel  
**Tel.** 972 3 610 3100 **Fax.** 972 3 610 3111  
**Email.** [meitar@meitar.com](mailto:meitar@meitar.com)

---