



ISRAEL'S LEADING INTERNATIONAL LAW FIRM

CLIENT UPDATES

13/7/2016

מנגנוני שימור ומגבלות על מייסדים ועובדי מפתח

ביום 12 ביולי 2016 פרסמה רשות המסים [טיטת חוזר מס הכנסה בנושא מנגנוני שימור ומגבלות על מייסדים ועובדי מפתח](#).

מניות מייסדים ועובדי מפתח ("אנשי מפתח") בחברות מוכפפות במקרים רבים, בעיקר בחברות הזנק, להסדרים המתנים את זכויות אנשי המפתח במניותיהם בהמשך עבודתם בחברה. עירוב זה בין נכסי ההון שבידי אנשי המפתח לבין ההתניה בהמשך העבודה, הטיל צל כבד על משטר המס הרלבנטי למניות אלה, ויצר חשש להעברתן מהמישור ההוני (שעור מס של 25/30%) למישור הפירוטי (48%). חשש זה, יצר לחברות קשיים מהותיים לגבש מנגנונים אשר יבטיחו את המשכיות העבודה של אנשי המפתח בחברה. הדבר גרם לקשיים בעת יצירת הסכמים בין מייסדים בעת הקמת החברות, בגיוס הון ממשקיעים אשר רצו להבטיח את המשך מעורבותם של אנשי המפתח ובעסקאות רכישה ומיזוג של חברות. אי הוודאות המיסויית והצורך לקבוע הסדרים להקטנת סיכון המס וחלוקת נטליו, גרמה למתח רב בין המייסדים, המשקיעים והרוכשים באופן שהעיב על עסקאות רבות ולעיתים אף סיכל אותן.

טיטת החוזר סוקרת את מנגנוני ה- Reverse Vesting וה- Holdback, שהם המנגנונים העיקריים המשמשים מייסדים, משקיעים ורוכשים בעיקר בחברות הזנק לחיזוק הקשר בין אנשי מפתח ו/או ביניהם לבין החברות עצמן ו/או ביניהם ובין המשקיעים ובהבטחת המשכיותו של קשר זה. הטיוטה מגבירה את הודאות בשוק וקובעת שיעור מס רווח הון של 25/30% על מכירת מניותיהם של אנשי המפתח בחברות בהתקיים התנאים המפורטים בה, ובכך מסירה רבים מהקשיים אשר שררו בשוק ומעלה את הוודאות בנושא זה. **יודגש, כי טיטת החוזר אינה חלה על הקצאת זכויות בהתאם להוראות סעיף 102 לפקודת מס הכנסה.**

מנגנון ה-Reverse Vesting

מטרת מנגנון זה היא להבטיח שאנשי המפתח ימשיכו לעבוד בחברה באמצעות הטלת מגבלות על מניותיהם. המגבלות מתפוגגות במקביל להמשך עבודתם בחברה בתקופת המגבלות. מנגנון זה נפוץ בעיקר בעת ייסוד חברה בהסכם בין המייסדים, או בעת השקעה של משקיע בהסכם ההשקעה.

כאמור מנגנון זה יוצר קשר בין מניות אנשי המפתח לבין המשך עבודתם בחברה ועל כן רשות המסים קבעה מספר תנאים בטיטת החוזר אשר בהתקיימם **ההכנסה ממכירת מניות אלה בעתיד תסווג כרווח הון**:

1. מנגנון ה-Reverse Vesting נקבע מראש ובכתב במועד ייסוד החברה ו/או אגב השקעה מהותית (לפחות 5% מהון המניות של החברה לאחר ההשקעה) בחברה.
 2. בהסכם נקבע מראש, כי במידה ויופעל המנגנון, החברה ו/או בעלי המניות האחרים הם הרוכשים את המניות מאותו מייסד, וזאת ללא תמורה או בתמורה לערכן הנקוב.
 3. מניות אנשי המפתח מסווגות כמכשירים הוניים (ולא כהתחייבות), כמניות רגילות, ואינן מסווגות כמניות בכורה, מניות נדחות, מניות הנהלה או מניות הניתנות לפדיון (למעט פדיון ללא תמורה או בתמורה לערכן הנקוב). כמו כן, המניות צריכות להיות זהות בזכויותיהן לשאר המניות הרגילות מאותו סוג.
 4. המחיר המקורי ויום הרכישה של אותן מניות יהיו אלו אשר נקבעו במועד ייסוד החברה או רכישת המניות, לפי העניין.
 5. בטיטת החוזר נקבע, כי החוזר לא יחול במקרים שבהם החברה הרוכשת היא קרוב כהגדרתו בסעיף 88 לפקודה של החברה או של בעלי מניותיה ובמקרה שהחברה/אנשי המפתח קיבלו בעבר החלטות מיסוי הנוגעת למניות. מדיונים עם הגורמים המקצועיים ברשות המסים הובהר, כי ההתייחסות לחברה הרוכשת היא בהקשר של עסקה לגבי המניות הכפופות למנגנון ה-Reverse Vesting ולא למקרה של רכישה בעת סיום עבודת איש המפתח טרם תום תקופת המגבלות. נושא זה יובהר בנוסח הסופי של החוזר או בהחלטות מיסוי פרטניות.
- יצוין כי הפתרון אשר אומץ על ידי רשות המסים בנושא זה שונה מזה הנקוט בארה"ב, למשל, ולכן מקום שהחברה היא תושבת ארה"ב או שאנשי המפתח הם (גם) תושבי ארה"ב יש ליישם את הפתרונות הרלבנטיים לשתי המדינות.

מנגנון ה-Holdback

- נושא זה נדון בהרחבה בחוזרי לקוחות קודמים שלנו בנושא מיסוי תמורה מסוג Holdback, בעקבות פסק הדין בעניין חיים הלמן (ע"מ 472-02-14 [חיים הלמן נגד פקיד שומה תל אביב 4](#)), [והחלטת מיסוי בנושא זה ממרץ 2016](#).
- במסגרת מנגנון זה חלק מהתמורה המשולמת לאנשי המפתח עבור רכישת מניותיהם כחלק ממכירת החברה בכללותה משולמת לאנשי המפתח בהדרגה כדי להבטיח את המשך עבודתם בחברה.
- החלטת המיסוי ממרץ 2016 סיווגה את תמורת ה-Holdback כהונית בהתקיים התנאים אשר נקבעו בה. החלטת מיסוי זו תורגמה בטיטת החוזר הנוכחית למדיניות עקבית של רשות המסים.
- בהתאם לטיטת החוזר, תמורת ה-Holdback המשתלמת לאנשי מפתח, עד למחיר המניה הקבוע בעסקה, תתחייב במס רווח הון בהתקיים התנאים הבאים:
1. מניות אנשי המפתח מסווגות כמכשירים הוניים (ולא כהתחייבות), כמניות רגילות, ואינן מסווגות כמניות בכורה, מניות נדחות, מניות הנהלה או מניות הניתנות לפדיון (למעט פדיון ללא תמורה או בתמורה לערכן הנקוב). כמו כן, המניות צריכות להיות זהות בזכויותיהן לשאר המניות הרגילות מאותו סוג.
 2. מניות אנשי המפתח הוחזקו על ידם במשך תקופה של כחצי שנה לפחות טרם יום חתימת העסקה.
 3. תמורת ה-Holdback לא מהווה תגמול נוסף, אלא חלק בלתי נפרד מהתמורה עבור מניות החברה הנגזרת משווי החברה כפי שנקבע בין הצדדים לעסקה. המחיר המשולם לאנשי המפתח יהא זהה למחיר המשולם לשאר בעלי המניות מאותו סוג.
 4. אנשי המפתח מתקשרים בהסכם העסקה חדש שייכנס לתוקף במועד השלמת העסקה, או ממשיכים לעבוד תחת הסכם ההעסקה הקיים שלהם תמורת שכר ראוי (לא פחות ממשכורתם טרם העסקה).
 5. החברה הרוכשת תייחס בדיווחי המס שלה את תשלום תמורת ה-Holdback כתשלום עבור מניות המוכרים במסגרת העסקה ולא כתשלום שכר בגין עבודתם. החברה הרוכשת לא תתבע הוצאה בישראל לצרכי מס בגין תשלום זה.
 6. אנשי המפתח ידווחו לפקיד השומה על מכירת מניותיהם בחברה. ככל והתמורה היא במזומן תשלום מקדמת המס בגין מלוא התמורה המיוחסת לאנשי המפתח (לרבות בגין רכיב ה-Holdback). ככל והתמורה היא במניות ו/או זכויות אחרות יחולו הוראות הפקודה במקרים של תמורה במניות.

7. במקרה ומי מאנשי המפתח לא יקבל חלק מתמורת ה-Holdback הוא יהא רשאי לתקן את דיווחיו לשנת המס בה אירעה המכירה והמס יושב לו בתוספת ריבית והפרשי הצמדה.

טיוטת החוזר היא צעד מבורך של רשות המסים, להסרת חסמים ותקלות על הפעילות העסקית בכלל ובתעשיית ההיי-טק בפרט. היא מצטרפת ליוזמות חקיקה מקלות [בנושא שינויי מבנה](#) ולדיונים עם גורמים מייצגים מהסקטור העסקי לשם איתור קשיים וניסיון לגבש להם פתרונות.

טיוטת החוזר, מסירה את אי הודאות אשר שררה בשוק בשנים האחרונות סביב נושא ה-Reverse Vesting ומבהירה את הקריטריונים לשימור אופיין ההוני של המניות בידי אנשי המפתח, והיא שבה ומבהירה את הכללים לשימור האופי ההוני במקרה של הסדרי Holdback.

כדי להבטיח את האופי ההוני לגבי תמורת המניות של אנשי המפתח, יש לוודא עמידה קפדנית בקריטריונים הקבועים בטיטת החוזר במסגרת הסכמי המייסדים, הסכמי ההשקעה, הסכמי בעלי המניות וכו'. למשרדנו ניסיון בטיפול במאות רבות של הסדרים, אשר מגשימים את ההסדרים הכלכליים בין אנשי המפתח והמשקיעים, ומגבשים את המנגנונים המשפטיים להגשמתם תוך שמירה על תוצאת המס המיוחלת.

[אנשי קשר:](#)

קן שטרית שותפה	שאול גרוסמן שותף	מאיר אקוניס שותף	אלדר בן רובי שותף, מוביל קבוצת המס
03-6103890 E-mail	03-6103199 E-mail	03-6103186 E-mail	03-6103615 E-mail

[למידע נוסף אודות קבוצת המיסים במיתר, לחץ כאן](#)

מובהר, כי האמור לעיל הינו מידע כללי, אין בו התייחסות לנסיבות ועובדות ספציפיות ואין לראות בו משום חוות דעת ו/או ייעוץ משפטי לעניין קונקרטי.



הצטרפו לעדכוני הלקוחות שלנו

LinkedIn

[אודות מיתר](#) / [מרכז מדיה](#) / [עורכי דין](#)

מיתר ליקוורניק גבע לשם טל ושות', עורכי-דין | אבא הילל סילבר 16 | רמת גן | 5250608 | ישראל | 03-6103100

[להסרה מרשימת התפוצה](#) | [דוח כספאם](#)