

אי תחרות - הכנסה הונית, מענק פרישה או שכר עבודה?

עוד ועוד ערעורי מס מוגשים לבית המשפט בנוגע לאופן מיסוי התשלומים בעבור התחייבות לאי תחרות, לפי הסכם בין עובד למעביד | דגשים על משמעות הגשת ערעור מס



מאת: עו"ד (רו"ח) אמיר גבאי

בהחלט להיחשב כמכירה של "זכות", דהיינו תקבול הוני. כמו כן מתוך פסק הדין עולה כי יש לבדוק האם העובד "ויתר" בפועל על זכות כלשהי, כמו גם לבחון את טיב התחייבות העובד בכל המישורים; יש לבדוק האם יש השלכות לדרך חישוב סכום התקבול על מעמד המס של התקבול. מתוך פסק הדין עולה גם כי הכללת התקבול בטופס 106 אינה מעידה על מעמד המס של התקבול. השוואה לתשלומים אחרים ששולמו לעובדים אחרים - אינה בהכרח רלבנטית. יש להביא בחשבון כי בכל אחד מהשלבים, המעסיק וגורמים מטעמו עשויים להיחקר. קיומו של עיסוק חלופי - אין זה רלבנטי לעניין הקביעה האם מדובר בויתור על זכות, והתחייבות לאי תחרות לתקופה קצרה יחסית - אינה מעידה בהכרח כי אין מדובר בויתור על זכות.

הפרישה ותנאי הפרישה, למרות שדרך כלל לא רואים במסירת מידע מסוג זה במסגרת הליך משפטי כהפרת סודיות.

■ גם לאחר שניתן פסק דין בבית המשפט המחוזי (לטובת הנישום), יש להביא בחשבון כי רשות המסים יכולה לערער על פסק הדין לבית המשפט העליון - מה שמאריך עוד יותר את ההליך המשפטי וטורף מחדש את הקלפים. לפני הבחירה בחלופה זו יש לבצע בדיקת כדאיות כלכלית מקדימה של חלופה זו אל מול חלופות אחרות, תוך מיצוי כל הדרכים האחרות לחיסכון במס. יש להביא בחשבון כי אחת התוצאות האפשריות של ערעור המס הינה דחיית טענות העובד וקביעה כי מדובר בכלל בשכר עבודה "רגיל" מה שעלול להביא לחיוב נוסף של התשלום בדמי ביטוח לאומי ומס בריאות מעבר לחיוב במס הכנסה. נקודות נוספות עולות מתוך פסק הדין: ההבחנה צריכה להיעשות על פי נתוניו של כל מקרה ומקרה ואין להסיק מן הפרט אל הכלל. התחייבות עובד לשמירת סודיות אינה מעלה ואינה מורידה - אין מדובר בויתור על זכות. תקבול המשולם בגין התחייבות של עובד לוותר על זכות שקיימת לו עשוי

יוגשו לבתי המשפט המחוזי. כאשר שוקלים את האפשרות להגיש ערעור מס - יש להביא בחשבון את הנקודות הבאות:

- ערעור מס הינו תביעה משפטית לכל דבר ועניין, במדינת ישראל כל הליך משפטי לרוב נמשך מספר שנים.
- קודם להגשת ערעור מס לבית המשפט - נדרש להשלים את כל הליכי ההשגה והערעור מול פקיד השומה.
- ניהול הליך מסוג זה כרוך לרוב בהוצאה כספית.
- ככלל, בכל הליך משפטי נחשפים פרטים אישיים, כמו גם תנאי ההעסקה, תנאי הפרישה ונתונים אישיים נוספים.
- יש לזכור כי ככלל, ניהול הליך משפטי כרוך בגביית עדויות.
- מיותר לציין כי כמו הסיכוי להצליח בערעור המס, כך גם יש את הסיכון להפסיד בו. מומלץ מאוד להיות מנובה בכל המסמכים הנדרשים וכל הראיות, כמו כן מומלץ מאוד לבדוק מראש כי העובד יזכה גם לניבוי ולתמיכה בעובדות מצד המעסיק, במידת הצורך, לאורך כל הדרך.
- כדאי לשים לב ולבחון קיומה של התחייבות מצד העובד לשמירת סודיות בכל הקשור להסכם

פסק דין שניתן בבית המשפט המחוזי ב-7 באוגוסט 2013¹ מביא להכרעה נוספת בסוגיית אופן המיסוי של תשלומים לפי הסכם בין עובד למעביד - להתחייבות לאי תחרות: האם מדובר בהכנסה הונית החייבת במס בשיעור קבוע, מס רווח הון, או שמא מדובר במענק פרישה או שכר עבודה החייבים במס שולי. ניתן לומר בזהירות כי כמדיניות, רשות המסים, באופן עקבי אינה מכירה בתשלום לפי הסכם להתחייבות לאי תחרות בין עובד למעביד כהכנסה הונית החייבת במס רווח הון. לפיכך אפשר לומר כי כמעט כל בקשה בנושא זה המוגשת לפקיד השומה מתגלגלת, בסופו של דבר, לאחר כל הליכי ההשגה והערעור לפתחו של בית המשפט. לעניין המצב המשפטי נכון להיום, כל עוד בית המשפט העליון לא יאמר את דברו בעניין סוגיית מס זו, עוד ועוד ערעורי מס

אין מדובר בחוות דעת משפטית. מאמר זה מובא כאן לידע כללי בלבד והוא אינו מהווה תחליף לקבלת ייעוץ משפטי מעורך דין. שום אינפורמציה המופיעה במאמר אינה מהווה המלצה לביצוע או אי ביצוע מהלך כלשהו. מחובתך להתייעץ לפני כל פעולה. מסמך זה מנוסח בלשון זכר אך פונה לנשים ולגברים כאחד. המידע מוצג להמחשה בלבד. חבות המס הסופית בכל מקרה תיקבע אך ורק על ידי רשויות המס על פי הקבוע בפקודת מס הכנסה.

1 ע"מ 11-24270-01 אבידן נ' פקיד שומה ח"פ

מהפיכה בענף החיסכון הפנסיוני: ביטוח מנהלים עם יתרונות של קרן פנסיה



מגן לעתיד
מבית הכשרה חברה לביטוח

- דמי ניהול 4% מפרמיה, 0.5% מצבירה
- שחרור במקרה פטירה - המשך הפרשות לחיסכון
- ריסק מוזל בשיעור הנחה של עד 30% לכל ח"י הפוליסה
- שמירה על רמת ההכנסה של המשפחה עד גיל פרישה
- במקרה של פטירת המוטב, הזכויות יעברו לילדים
- אבדן כושר עבודה רחב ובהתאמה אישית

הכשרה ביטוח בעולם פתוח

חפשו אותנו גם ב- f הכשרה חברה לביטוח בנ"מ

חברה לביטוח אריה שנקר 2, תל אביב 68010 טל' 03-7960000 או 03-3453*, פקס. 03-5167870 www.hcsra.co.il