

Start-up Nation - סעיף 77 לפקודה הדרך שמפקחי מס הכנסה מבקשים ל"שאוב" **מיסים מחברות שצברו רווחים לחלוקה**

כתב : סיימון יניב, עו"ד ורו"ח

נראה שמאמצי גביית המס מצד פקידי המס, ובמיוחד לאחר משבר הקורונה, יתרכזו בזמן הקרוב בחברות עתירות "שומנים", הכל בכדי לנסות לחלץ מתוכם מיסים נוספים שיביאו לתוספת בגביית המס.

לאחרונה וככל הנראה גם בימי הפוסט קורונה, מתרחבת התופעה שבה מפקחי מס הכנסה שמבקשים בהינף יד ליישם את הוראות סעיף 77 לפקודת מס הכנסה (נוסח חדש), התשכ"א-1961 (להלן: "הפקודה") שמאפשר למנהל בהתייעצות עם ועדה ייעודית שהוקמה לצורך כך, לבקש למסות רווחים שנצברו בחברות מעטים ושטרם חולקו על ידן.

סעיף 77 לפקודה, שנחקק במסגרת חוק ההתייעלות הכלכלית (תיקוני חקיקה ליישום המדיניות הכלכלית לשנות התקציב 2017 ו-2018), התשע"ז-2016 ושהתווסף לפקודה בתיקון 235 (שחל מ-1.1.2017), מאפשר למנהל רשות המיסים (להלן: "המנהל") לראות ב- 50% מהרווחים שנצברו בשנה פלונית ושלא חולקו ע"י חברת מעטים כמחולקים לבעלי מניותיה לצרכי מס בלבד, דבר שיחייב, כמו במקרים אחרים, ניהול חשבונות לצרכי מס בנפרד מהדוחות הכספיים (כמו למשל: בחיוב בהכנסה מדיבידנד בגין משיכת בעלים לפי סעיף 103 לפקודה), וזאת בהתקיים כל התנאים הבאים:

1. מדובר בחברת מעטים כמשמעותה בסעי' 76 לפקודה (בשליטה של עד חמישה בני אדם).
2. החברה לא חילקה דיבידנד בשיעור של 50% מרווחיה בשנה פלונית תוך חמש שנים מהמועד שבו הרווחים נצברו.
3. הרווחים שנצברו בתם השנה הרלבנטית עולים על 5 מיליון ₪ ומקורם של הרווחים הנצברים הם בהכנסה חייבת לצרכי מס כולל הכנסות פטורות ₪ ושבח, בניכוי מיסים שחלו עליהם ודיבידנדים שחולקו עד תום שנת המס הרלבנטית, שנצברו מיום התאגדותה של החברה ועד לתם השנה הרלבנטית, ובלבד שהסכום האמור לא יעלה על יתרת עודפי החברה לפי סעיף 302(ב) לחוק החברות בתוספת רווחים שהונו לקרנות.
4. חלוקת הרווחים או חלקם לא יזיקו לקיומו ופיתוחם של עסקי החברה ובמקרה של שרשרת חברות, הדבר לא יפגע בקבוצת החברות בכללותה.
5. המנהל יתייעץ עם ועדה שהוקמה מכח סעיף 81 לפקודה שמונה שלושה נציגי ציבור ושני נציגי רשות המיסים.
6. ניתנה הזדמנות סבירה לחברה להשמיע את טענותיה.

יובהר שככל שהמנהל יבקש להשתמש בסמכותו לפי הוראות סעיף 77 לפקודה, ולמסות חלק ממרווחים בשנת מס פלונית גם אם אלה לא חולקו בפועל, סכום יתרת הרווחים הנצברים לתם אותה שנה ולתם שנה קודמת לא יפחתו מסך של 3 מיליון ₪.

עולה מהאמור כשמדובר בחברת מעטים שלא חילקה למשל מחצית מרווחיה שנצברו לחלוקה בשנת מס 2017 (להלן: "שנת המס הרלבנטית"), וזאת עד לתום שנת המס 2022, המנהל יוכל לבקש לראותם כמחולקים לצרכי מס ובתנאי שיתקיימו כל התנאים שפורטו לעיל.

יצויין כי מתוך חוזר מס הכנסה 20/2018 מ-31.12.18 לעמדת רשות המיסים השומה תערך אצל בעל המניות ולא בחברה המחלקת ויוסיף להכנסתם את הדיבידנד.

יצוין שלא בכדי ציינתי בדוגמא שלעיל דווקא את שנת 2017 כשנה נבחנת לחלוקה ולא שנה קודמת כפי שרשות המיסים בחרה לעשות בדוגמאות שהציגה בחוזר שכן עולה שאלה האם התיקון לחוק שבמסגרתו התווסף סעיף 77 לפקודה יכול לחול רטרואקטיבית בבחינת העודפים שנצברו בשנים שקדמו לשנת 2017 והאם ניתן להחילו לגבי שנים שפקעה סמכותו של המנהל לקבוע לגביה שומה ועל כך אנו עוד נשמע בהמשך.

אציין שבעניין זה עומדת לפתחו של בית המשפט העליון שתי עתירות שהוגשו ע"י רו"ח צבי פרידמן מהמובילי מומחי המס בישראל שעוסקת בשאלת יישומו ותוקפו של הסעיף לגבי שנים קודמות לשנת 2017, אם בנוגע לבחינת שנים שכבר שהתיישנו לקביעת שומה ואם לגבי רווחים שנצברו עד לשנת 2017.

לפרטים נוספים ניתן לפנות בקישור <https://www.yaniv-tax.co.il/contact.html> לעו"ד ורו"ח סיימון יניב משרד עורכי הדין סיימון יניב ושות'.

התשובות אינן מהוות תחליף לייעוץ משפטי והכותב אינו אחראי לתוצאות השימוש בהן. אין במידע כדי להוות ייעוץ משפטי ו/או תחליף לייעוץ משפטי ואין באמור כדי להוות מענה לנסיבות מקרה קונקרטי ו/או ספציפיות, לחוות דעה או להביע עמדה ביחס למקרה מסוים.

