

# הקצאת אופציות לעובדים בעסקת החלפת מניות ואופציות

תחום החלטת המיסוי: הקצאת אופציות לעובדים.

הנושא: הקצאת אופציות לעובדים בעסקת החלפת מניות ואופציות- החלטת מיסוי בהסכם

## העובדות:

1. חברה פרטית תושבת חוץ (להלן: "החברה הנרכשת") מחזיקה בכל הזכויות של חברה פרטית תושבת ישראל (להלן: "חברת הבת") העוסקת בפיתוח מיום הקמתה לאחר יום 1.1.03.
2. החברה הנרכשת נרכשה על ידי חברה זרה שמנייתה רשומות למסחר בבורסה בחו"ל (להלן: "החברה הרוכשת"), בדרך של הקצאת מניות על ידי החברה הרוכשת לבעלי המניות של החברה הנרכשת.
3. החברה הנרכשת הקצתה לעובדי חברת הבת בישראל, לאחר יום 1.1.03 אופציות הניתנות למימוש למניוניה בהתאם להוראות סעיף 102 לפקודה במסלול רווח הון בהקצאה באמצעות נאמן (להלן: "אופציות 102 רווח הון").
4. במסגרת העסקה, נקבע כי האופציות שהוקצו לעובדי החברה הנרכשת, תוחלפנה במועד ה-closing (להלן: "מועד העסקה") באופציות הניתנות למימוש למניות החברה הרוכשת (להלן: "האופציות החדשות"), תוך התאמת מחיר המימוש ויחס ההמרה בהחלפה, כך שהשווי הכלכלי של האופציות ערב ההחלפה יהא זהה לשווי הכלכלי שלהן לאחר ההחלפה, כאמור.

## פרטי הבקשה:

החלת רצף מס על האופציות החדשות שיוקצו על ידי החברה הרוכשת לעובדי החברה הנרכשת חלף אופציות 102 רווח הון.

## החלטת המיסוי ותנאיה:

1. החלטת המיסוי התייחסה להיבטי המס בהחלפת האופציות 102 רווח הון לעובדי חברת הבת בלבד, ולא התייחסה להחלפת מניותיהם של בעלי המניות האחרים בחברה הנרכשת, במסגרת העסקה.
2. נקבע כי החלפת האופציות 102 רווח הון, בין אם הן בשלות (vested) ובין אם אינן בשלות (unvested) במועד העסקה, לא תהווה אירוע מס בידי העובדים וכי יחול רצף מס ("כניסה לנעליים") לכל דבר ועניין, לרבות לעניין מועד ההקצאה ותופת החסימה על פי סעיף 102 לפקודה.
3. לגבי אופציות 102 רווח הון המוחלפות, יחושב שווי הטבה פירותי המחויב במס כהכנסת עבודה בהתאם להוראות סעיף 102 (ב)(3) לפקודה, רק לגבי אופציות שהקצתה החברה הנרכשת במהלך 90 הימים שקדמו למועד העסקה, לפי שער הסגירה של מחיר המניה של החברה הרוכשת במהלך 30 ימי המסחר שלאחר מועד העסקה.
4. כל הטבה שתינתן לעובדים בדרך של יחס המרה ו/או תוספת מימוש וכו', השונים מיחס המרה שנקבע בעסקה כולה לשם החלפת המניות לבעלי המניות, תיחשב להכנסת עבודה בידי העובדים במועד העסקה.
5. כל האופציות החדשות חלף האופציות הישנות, תופקדנה בידי הנאמן במועד העסקה.

6. במסגרת החלטת המיסוי נקבעו תנאים נוספים, בין השאר, במקרה של הפרת הוראות החלות המיסוי, אי הסמכתה של מי מהעובדים להסדר המס, הוראות לעניין מיסוי עובדי חברת הבת והחברה הרוכשת.

החלטת מיסוי 30/06, קובעת הסדר מס למקרים בהם חברות נרכשות ע"י חברות אחרות ו/או חברות מתמזגות עם חברות אחרות (להלן: "העסקה"), כאשר במהלך העסקה מוחלפות האופציות למניות החברה המקורית החברה המקורית מכונה בהחלטת המיסוי "החברה הנרכשת") ו/או מניות החברה המקורית, אשר הוענקו לעובדים, בין היתר במסגרת מסלול 102 לפקודה, באופציות ו/או מניות, לפי העניין, של החברה החדשה ( החברה החדשה מכונה בהחלטת המיסוי "החברה הרוכשת").

החלפת ני"ע המוקצים כאמור, תתבצע גם במקרה בו אין החברה שבה עובדים העובדים, מעורבת העסקה, אלא גם במקרים בהם חברת קשורה מעורבת העסקה (חברה אם/ אחות/ בת), וזאת כשאר האופציות ו/או המניות המוענקים לעובדים, הינם של אותה חברה המעורבת בעסקה (החלטת המיסוי שפורסמה דנה בהחלפת ני"ע במסגרת עסקה בה מעורבת חברת האם של החברה בישראל, כאשר לעובדים בחברה בישראל הוענקו אופציות למניות של חברה באם).

ככלל, החלטת המיסוי קבעה, כי על אף שאירוע החלפת ני"ע אמור להיות מסווג כאירוע מכירה של האופציות הישנות בתמורה לאופציות חדשות, הרי שלא יראו אותו כאירוע מס, הן במישור החברה, ביחס לניכוי מס במקור והן במישור העובדים, ביחס למועד הקצאה אשר לא ישתנה בשל ההחלפה טכן שלא יראו בהחלפה כהפרה של תקופת החסימה הקבועה בסעיף 102 לפקודה (שנתיים ימים לגבי הקצאות במסלול ההוני). קרי, יחול רצף מס מלא.

יודגש כי, ביחס להקצאות שנעשו במהלך 90 הימים שקדמו למועד העסקה, כאשר עמדת רשות המיסים למועד זה הינה מועד חתימת חוזה העסקה, ובמסגרת העסקה כאמור, מקבלים העובדים מניות ו/או אופציות למניות בחברה שמניותיה רשומות למסחר בבורסה, הרי שמועד המימוש של ני"ע המוקצים יחושב שווי הטבה פירותי כמשמעותו בסעיף 102(ב)(3) לפקודה. מובהר כי במקרה זה לא ישתנה מועד ההקצאה אלא רק יחשב שווי הטבה פירותי לפי ממוצע שער מניית החברה הרוכשת במהלך 30 ימי המסחר שלאחר מועד העסקה.