

תנאים להגדרת חברת ארנק

שאלה:

א- בינואר 2021 הקים יחיד חברה בשנים 2021 ו 2022 נתן שרותי יעוץ לחברה אחת - 100% מהכנסות החברה בשנת 2023 ההכנסות מאותה חברה יהיו בשיעור של 68% . בשנת 2024 הצפי הוא ל 50% . האם חברת ארנק? אם כן באילו שנים? ב- יחיד נותן שירותי יעוץ לחברה דרך חברה שהקים השירותים ניתנו למשך 25 חודשים בלבד. הכנסות החברה הן בשיעור מעל 70% מחברה אחת. טרם הקמת החברה היה היחיד שכיר אצל אותה חברה במשך כשנה. האם שנה זו בה היה שכיר מצטרפת ל 25 חודשים, כך שבפועל עבר את 30 חודש הרשומים בסעיף 62א ?

תשובה:

התשובה לשאלה הנדונה מצויה בהוראות סעיף 62א ס"ק (2) ו- (3) לפקודת מס הכנסה (נוסח חדש), התשכ"א – 1961 (להלן: "הפקודה") אשר קובעים:

"(2) הכנסה מיגיעה אישית לפי סעיף 2(2) – אם הכנסת חברת המעטים נובעת מפעילות אותו יחיד בעבור אדם אחר, לרבות בעבור צד קשור לאותו אדם, והיא מסוג הפעולות הנעשות בידי עובד בעבור מעסיקו; לעניין זה, "אדם אחר" – למעט מי שהיחיד הוא בעל מניות מהותי בו, במישרין או בעקיפין, או שותף בו;

(3) לעניין פסקה (2), יראו את פעולות היחיד כפעולות הנעשות בידי עובד בעבור מעסיקו, על אף כל דין או הסכם, אם מקורן של 70% או יותר מסך כל הכנסתה או הכנסתה החייבת של חברת המעטים בשנת המס, למעט הכנסות מיוחדות או רווחים מיוחדים, הוא בשירות שניתן על ידי היחיד או קרובו כהגדרתו בסעיף 76, לרבות עובדי החברה, במישרין או בעקיפין, לרבות באמצעות חברת מעטים קשורה, לאדם אחד או לקרובו כהגדרתו בסעיף 88, במשך 30 חודשים לפחות, מתוך תקופה של ארבע שנים, ובלבד שבתום 30 החודשים יראו את פעולות היחיד כפעולות הנעשות בידי עובד בעבור מעסיקו מיום תחילת מתן השירות, וזאת לצורך דיני המס בלבד; לעניין זה –

"הכנסות מיוחדות" – הכנסות כמשמעותן בסעיף 89, שווי המכירה כמשמעותו בחוק מיסוי מקרקעין, או דיבידנד;

"רווחים מיוחדים" – רווח הון, שבח כמשמעותו בחוק מיסוי מקרקעין, או רווח מדיבידנד;"

אציין שחוזר מס הכנסה מס' 10/2017 – מטעם רשות המיסים שדן בנושא אינו מתייחס באופן ישיר לסוגייה זו כמו אל סוגיות אחרות ביחס לפרשנות הוראות הסעיף ועל כן בהחלט יש מקום לשאלה ביחס לפרשנות הוראות החוק במקרה הנדון.

בנוגע לשאלה הראשונה: שמלשון הסעיף נראה שהתנאים לעמידת החברה בהגדרת "חברת מעטים" ("חברת ארנק") הינם מצטברים. דהיינו: בכדי שהחברה תחשב ל"חברת ארנק" נדרש למתן שירותים במשך 30 חודש ברציפות לאותו גורם בשיעור שעולה על 70% מהיקף ההכנסות של החברה במסגרת תקופה של 4 שנים.

אולם יתכן ופקיד השומה ינסה לטעון שהתנאים אינם מצטברים ושניתן לקרוא את הסעיף כך שדי שהשירות ניתן לאותו גורם במשך 30 חודשים במהלך 4 שנים בכדי שניתן יהיה להגדיר את אותה חברה כחברת ארנק בשנים 2021 ו-2022.

במקרה הנדון נראה שיהיה נכון לפנות לרשות המיסים לקבלת החלטה מקדמית/הבהרה בנוגע לשאלה או לקבל חוות דעת משפטית שתדון ותכריע בסוגיה.

ביחס לשאלה השנייה, גם כאן עולה השאלה ביחס לפרשנותו של לשון הסעיף. בקריאת הסעיף כלשונו נראה שפקיד השומה יתקשה להגדיר את החברה כ"חברת ארנק" בתקופה הנדונה שכן השירות ניתן על ידי היחיד לפני קיומה של החברה, ברם יתכן ופקיד השומה יבקש להעלות טענה של "מלאכותיות" במקרים שבהם החברה תיסגר עם סיום מתן השירות לאותו לקוח (החברה המעסיקה).

הכותב עו"ד ורו"ח מייסד ובעל משרד עורכי דין המתמחה בליווי וייצוג משפטי מול רשות מיסים במישור האזרחי והפלילי, לרבות בתכנון מס; מתן חוות דעת משפטיות; פניה לקבלת החלטות מיסוי מקדמיות (Ruling); הגשת בקשות כופר וגילוי מרצון; ייצוג מול מוסדות כספיים בנוגע ליישום הוראות חוק איסור הלבנת הון. עו"ד יניב משמש כ"גורם מומחה" למתן חוות דעת למוסדות כספיים לצורך הוכחת מקור הכספים למטבעות דיגיטליים. עו"ד יניב כיהן בתפקידים שונים הן ברשות המיסים ופרקליטות מיסוי וכלכלה.

התשובה אינה מהווה תחליף לייעוץ משפטי, ואין המשיב אחראי לתוצאות השימוש בה ואין באמור כדי להוות מענה לנסיבות מקרה קונקרטי ו/או ספציפיות, לחוות דעה או להביע עמדה ביחס למקרה מסוים.