

4.6.2023

## עדכון בעניין הנחיות רשות המיסים בנוגע להמרת השקעות SAFE למניות

ביום 16.05.2023 פרסמה רשות המיסים הנחיות מטעמה בעניין הביטי המס שיחולו בהשקעה בחברה באמצעות SAFE (Simple Agreement For Future Equity) אשר פורסמו במענה לפניית האיגוד הישראלי לתעשיות מתקדמות (IATI) בנושא (להלן: "ההנחיות").

פניית האיגוד התעוררה מאחר ובשנים האחרונות, חברות סטרטאפ רבות, בעיקר בשלבי הפעילות הראשונים שלהן, מעדיפות לגייס הון באמצעות הסכמי השקעה מסוג (Simple Agreement For Future Equity – להלן: "SAFE") ועל מנת להבהיר אי בהירות הנוגעת להטבה שניתנת למשקיעי ה-SAFE במסגרת תנאי ההשקעה ואשר עשויה היתה, בפרשנות מסוימת, להחשב כחייבת במס.

נוכח העמדה הברורה של רשות המיסים וגבולות הגזרה שנקבעו בהחלטה זו, מובא להלן עדכון לקוחות בעניין זה. משרדנו משתף פעולה באופן הדוק עם משרד עורכי הדין לענייני מיסוי - [קליפי, כהן ושות'](#) [Kalifi & Cohen, Tax Boutique Law Firm](#) - אשר השתתפו עימנו בכתיבת מזכר זה.

המטרה של הסכמי ה-SAFE היא ביצוע השקעה באמצעות הסכם השקעה פשוט בנוסח יחסית אחיד, המאפשר למשקיעים להשקיע בחברות מבלי לנהל מו"מ מורכב על שווי ההשקעה או תנאי הסכם ההשקעה ולדחות אותם לסיבוב ההשקעה המשמעותי הבא, כאשר כנגד העברת כספי המשקיעים ב-SAFE לא מוקצות מניות תוך שמירה על זכותם לקבל מניות של החברה בהמשך (בדרך כלל בכמות הנקבעת לפי שווי חברה מקסימלי קבוע או בהנחה משווי החברה שיקבע בסיבוב השקעה עתידי). הסכמי ה-SAFE החליפו במידה מסוימת הסכמי הלוואות המירות שהיו בשימוש תדיר, אך בשונה מהסכמי הלוואה המירה, ההשקעה ב-SAFE אינה אמורה להוות הלוואה, היא אינה נושאת ריבית ואינה מחויבת בפירעון בעתיד במקרה שבו הכספים לא יומרו מסיבה כלשהי ואולם היא נותנת למשקיעי ה-SAFE עדיפות מסוימת על בעלי מניות אחרים במקרה שהמיזם יגיע לפירוק או בנסיבות קיצון בעלות משמעות דומה.

הנחיות הרשות נועדו לתת מענה לסוגיות המיסוי הנובעות מההמרה למניות בהתאם לתנאי ה-SAFE, אשר מתקיימת במועד מאוחר יותר למועד ביצוע ההשקעה הכספית, כששווי המניות שמתקבלות במסגרת ההמרה גבוה יותר מסכום השקעתו הכספית של המשקיע. רשות המיסים החליטה להתייחס לשאלה האם השוני בשווי השוק של החברה בין מועד ההשקעה ב-SAFE לבין מועד קבלת המניות בפועל מהווה בפועל הכנסה, בדומה לריבית המשולמת על הלוואה עד מועד פרעונה או שזו עסקה שכל עניינה השקעה במניות החברה.

**על פי עמדת הרשות**, עסקה שנחתמה קודם ליום 31.12.2024 (אלא אם תאריך הרשות את תוקף ההנחיה) **תהווה השקעה במניות החברה וההטבה הנובעת ממנה לא תחשב כריבית במידה והחברה, תנאי ה-SAFE (לרבות תנאי סיבוב ההשקעה שה-SAFE מהווה חלק ממנו) ואירוע ההמרה עצמו, עומדים בתנאים הבאים:**

**החברה** – על פי הרשות, משקיעי ה-SAFE עליהם יחולו ההנחיות הם משקיעים בחברות שעונות על הקריטריונים הבאים:

- החברה הינה חברה פרטית תושבת ישראל;
- החברה פועלת בתחום ההייטק;
- מרבית הוצאות החברה משנת הקמתה ועד למועד החתימה על ה-SAFE או בשלוש השנים אשר קדמו למועד החתימה על הסכם ה-SAFE (לפי התקופה הקצרה מבניהן) לגביהן יש לה דו"ח כספי מבוקר, מסווגות כהוצאות בגין פעילות מחקר ופיתוח או ייצורם או שיווקם של מוצרים אשר פותחו על ידה במסגרת פעילות המחקר ופיתוח כאמור.
- במועד החתימה על ה-SAFE נמשכה בחברה פעילות מחקר ופיתוח.
- שווים של הנכסים בהם מחזיקה החברה אינו נובע מזכות במקרקעין או זכות באיגוד מקרקעין; זכות שימוש במקרקעין או בכל נכס המחובר למקרקעין בישראל; זכות לניצול משאבי טבע

בישראל; זכות לפירות ממקרקעין הנמצאים בישראל (בהתאם לזכויות המפורטות בסעיף 97(ב3)(2) לפקודת מס הכנסה).

- החברה לא ביצעה גיוס הון לפי מחיר למניה ידוע בפרק זמן של שלושה חודשים שקדמו למועד הסגירה של ה-SAFE.

**תנאי ה-SAFE** – ההנחיות קובעות כי על הסכמי ה-SAFE עליהם יחולו ההנחיות, לכלול את התנאים הבאים:

- סכום ההשקעה ב-SAFE עבור משקיע אחד, במישרין ו/או בעקיפין, אינו עולה על 40 מיליון ₪.
- ה-SAFE מתנה באישור החברה את זכותו של המשקיע להעביר את זכותו הנובעת מההסכם לצד ג' עד לאירוע ההמרה, למעט העברה לנעבר מותר שנקבע ב-SAFE.
- החוזה בין הצדדים לא נקרא הסכם הלוואה/חוב.
- המרת ה-SAFE למניות החברה תהא אך ורק בהתאם למנגנון שנקבע בו מראש, בעת גיוס הון או הנפקה בבורסה או אירוע מסוג "אקזיט" בו מרבית בעלי המניות בחברה מכרו מניותיהם או לפי שווי הגיוס האחרון (ללא הנחה), או בעקבות עסקה למכירת מרבית או כל נכסי החברה, כמפורט להלן.
- למשקיע אין זכות להחזר כספי ההשקעה שלו על ידי החברה, שלא על דרך המרה למניות החברה או קבלת תמורה בסכום שהיה מקבל עבור המניות להן היה זכאי מכוח ה-SAFE במקרה של המרה במסגרת מכירה של כלל המניות בחברה, ולא נקבע מראש מועד מוסכם להחזר כספי כאמור, למעט באירוע שהוא אחד מאלה: פירוק מרצון/פירוק שאינו מרצון/מינוי כונס נכסים או מנהל מיוחד אשר מונה על ידי כונס הנכסים, בית המשפט או הוצל"פ/המחאה כללית לנושים. באירוע כאמור, ה-SAFE נחות בסדר הנשייה יחסית לבעלי חוב בחברה למעט בעת פירוק בו זכויות משקיעי ה-SAFE הן כמו של בעלי מניות בכורה, דהיינו נחותות לכל חוב ועדיפות על בעלי מניות רגילות.
- ה-SAFE קובע כי במידה ויוחזרו למשקיע כספי השקעתו, כאמור לעיל, זכאותו היא לסכום ההשקעה בלבד ללא סכומים נוספים.
- ה-SAFE אינו כולל התחייבות של החברה כלפי המשקיע לקבלת תגמול בכסף או בשווה כסף בדרך של ריבית נקובה, תמלוגים או כל מכשיר בעל אופי תגמול שאינו של בעל מניות, בפרק הזמן שבין מועד ההשקעה ב-SAFE לבין אירוע ההמרה.
- גובה ההנחה למשקיע באירוע ההמרה, כהגדרתו להלן, אינו משתנה כפונקציה ליניארית של הזמן.
- לא הוטלו שעבודים/עיקולים על נכסי החברה או ערבויות, לרבות של חברות בנות או תאגידים קשורים, לטובת המשקיע.
- החברה לא תדרוש לצורך מס הוצאות מימון בגין ה-SAFE, בין אם בדרך של הוצאות מימון, היוון עלויות מימון ובין אם כתוצאה משערוך ההתחייבות או בכל דרך אחרת.

**אירוע המרה** – על פי ההנחיות, ניתן יהיה להחילן במידה והמרת המניות מתקיימת בהתאם לתנאים הבאים:

- המרת ה-SAFE למניות תתבצע במסגרת גיוס הון לחברה שבו לפחות 25% מסכום ההון שגויס אינו מקרב משקיעי ה-SAFE בתור שכאלה.
- מכירת המניות שהונפקו בעסקת ה-SAFE, תהיה בחלוף של לפחות 12 חודשים ממועד החתימה על ה-SAFE, או 9 חודשים ממועד אירוע ההמרה למניות.
- על אף האמור לעיל, מועד מימוש המניות יכול ויהא בחלוף תקופה קצרה יותר, ככל שמועד מימוש המניות הוא כחלק מעסקה אשר מתקיימים בה כל אלה:
  - מכירת המניות היא על ידי מרבית בעלי המניות בחברה (לפי מבחן מספר בעלי מניות ולא מספר מניות, וללא התחשבות בבעלי אופציות ובמכירת אופציות או מניות שמקורן במימוש אופציות של עובדים או יועצים של החברה).
  - תשלום התמורה בעסקה הוא על ידי רוכש המניות (צד ג' שאינו קשור לחברה או בעל מניות שאינו מחזיק ביותר מ-25% ממניות החברה) ולא על ידי החברה.

- במסגרת מימוש המניות המחיר אותו מקבל משקיע ה-SAFE זהה למחיר שמקבלים בעלי מניות מאותו סוג (בנטרול ההטבה הנקובה מראש במסגרת ה-SAFE).

הרשות קבעה בהנחיות כי ככל שמתקיימים כל התנאים הנקובים לעיל, יראו את ההשקעה בחברה במסגרת ה-SAFE כ"מקדמה על חשבון מניות", ולכן לא יחול אירוע מס במועד ההמרה למניות ולא תחול על החברה חובת ניכוי מס במקור וכן יראו כתמורה עבור מכירת מניות כל תמורה שיקבל המשקיע עבור מימוש המניות.

על אף אמור נקבע גם, כי אם לא כל התנאים לעיל יתקיימו, הרשות תבחן את מכלול הנסיבות של העסקה על מנת לקבוע האם הסיווג של העסקה הוא כמקדמה על חשבון מניות, כפירעון חוב אשר גלומה בו הכנסה מריבית למשקיע, או כעסקה מסוג אחר, ובהתאם תקבע חבות המס על ידי פקיד השומה.

לאור האמור, חשוב לוודא, גם מטעם החברה וגם מטעם משקיעים אשר מעוניינים להשקיע באמצעות SAFE בחברות הייטק, כי נוסחי ה-SAFE שנחתמים מתייחסים לתנאים הנקובים לעיל וכי החברה בה משקיעים תעמוד בתנאים העתידיים הנקובים בהנחיות על מנת שההנחיות יחולו על משקיעיה.

משרדנו מעניק שירותים לכל הגורמים והשחקנים בענף ההי-טק והטכנולוגיה, לרבות ביחס להסכמי SAFE, ויוכל להציע נוסחים אשר עומדים בתנאי ההנחיות ולייעץ ביחס לעסקה ככל שיידרש. כאמור, לשירותי מס ספציפיים בעניין זה ורבים אחרים משרדנו עובד יחד ובשיתוף פעולה הדוק עם משרד המס קליפי, כהן ונשמח לסייע בכל עניין.

---

האמור לעיל אינו מהווה ייעוץ משפטי או תחליף לייעוץ משפטי קונקרטי. יש לפנות ולהתייעץ עם עו"ד בטרם נקיטת כל פעולה משפטית או הימנעות מפעולה הקשורה לאמור במזכר זה.



עו"ד הילה יצחקי – [hilaizhaki@novlaw.com](mailto:hilaizhaki@novlaw.com)



עו"ד יריב קסנר – [yariv@novlaw.com](mailto:yariv@novlaw.com)