



אפיק ושות'. עורכי דין ונוטריון  
AFIK & CO. ATTORNEYS AND NOTARY

גיליון 258 : 06 יוני, 2018  
Issue 258: June 06, 2018

הגיליון המקצועי הדו שבועי של **אפיק ושות', עורכי דין ונוטריון**  
The Bi-Weekly Professional Magazine of **Afik & Co., Attorneys and Notary**

החשמונאים 103, ת.ד. 20144 תל אביב-יפו 6120101, טלפון 03-609.3.609, פקס 03-609.5.609  
103 Ha'hashmonaim St., POB 20144, Tel Aviv 6120101, Israel, Telephone: +972-3-609.3.609

## תוכן עניינים

**Afik & Co. feiert den Geburtstag des deutschen Schriftstellers und Erzähler Paul Thomas Mann (6. Juni 1875 - 12. August 1955), Preisträger des Literaturnobelpreises 1929**

אפיק ושות' מציינת את יום הולדתו של הסופר והמחזאי הגרמני פאול תומאס מאן (6 יוני, 1875 - 12 אוגוסט, 1955), חתן פרס נובל לספרות לשנת 1929

**Afik & Co. marks the birthday of the German writer and playwright Paul Thomas Mann (June 6, 1875 - August 12, 1955), the 1929 Nobel Prize for Literature laureate**

### 1. מאמר: מיסוי פיצוי על אי תחרות / עו"ד ניב פרידהוף ועו"ד (רו"ח) גיא חן **Article: Taxation of payment for a non-compete obligation/ Yaniv Friedhof, Adv., Guy Hen, Adv.**

מאמר בנושא מיסוי פיצויים שניתנים לנושאי משרה או בעלי מניות בעקבות חתימה על סעיפי אי-תחרות בעסקאות מיזוג ורכישה, מאת ניב פרידהוף, עו"ד במשרד אפיק ושות', העוסק, בין היתר, במשפט מסחרי, דיני חברות והגירה ועו"ד (רו"ח) גיא חן הינו מומחה למיסוי ישראלי ובינלאומי. את המאמר בשפה העברית ניתן למצוא בקישור: <http://he.afiklaw.com/articles/a258>

An article on taxation of compensation given to officers or shareholders following the signing of non-competition clauses in M&A transactions, by Yaniv Friedhof, Adv., an attorney at the law firm of Afik & Co., whose main practice areas are commercial law, corporate law and immigration and Guy Hen is an Israeli tax attorney who is an expert in Israeli and international taxation. The article in English may be found at the link: <http://www.afiklaw.com/articles/a258>

### 2. עדכוני תאגידים, הגבלים עסקיים וניירות ערך **Corporate, Antitrust and Securities Law Update**

א. ניתן להכיר בנאמנות במניות אף אם זו לא נרשמה במרשם בעלי המניות מחוזי מרכז: ניתן להכיר בנאמנות גם אם לא נרשמה במרשם בעלי המניות; המרשם הינו הצהרתי וניתן לסתירה. לקריאה נוספת: <http://he.afiklaw.com/updates/7582>

**An escrow of shares may be recognized even if not been registered at the register of shareholders.**  
Read more at: <http://www.afiklaw.com/updates/7583>

ב. הסכם שנעשה עבור חברה בהקמה יחייב אם החברה אשררה אותו לאחר הקמתה עליון: פעולה עבור חברה בהקמה מחייבת עמידה ב"מבחן הכוונה והשלמתה" ואשררה לאחר מכן על ידי החברה; פעולה שאושררה על ידי חברה לאחר הקמתה מחייבת. לקריאה נוספת: <http://he.afiklaw.com/updates/7584>  
**An agreement made for a company in incorporation will be obligating if the company ratified it after its incorporation.** Read more at: <http://www.afiklaw.com/updates/7585>

## Commercial, Intellectual Property and Labor Law Updates

**א. תשלום לעובד שעתי יבוצע בסוף החודש גם אם תחשיב השעות נעשה באופן שלא תואם חודש קאלנדרי**  
 ארצי לעבודה: לא ניתן להתנות על הוראות החוק לגבי מועדי תשלום שכר; שכר לעובדים שעתיים הינו באמצע החודש או בתחילת החודש הבא כשהעובד עבד חודש מלא. לקריאה נוספת: <http://he.afiklaw.com/updates/7586>

**Payment to an hourly worker shall be at the end of the month even if calculation is made in a manner which does not fit the calendar month.** Read more at: <http://www.afiklaw.com/updates/7587>

**ב. הטלת עיקול בגין חוב שנוי במחלוקת מהווה פרסום לשון הרע**

שלום י-ם: יש בעצם הטלת עיקול כדי להוות פרסום לשון הרע; לא תעמוד הגנת תום לב בפרסום אם לא נעשתה בדיקה סבירה לוודא שאכן קיים חוב. לקריאה נוספת: <http://he.afiklaw.com/updates/7588>

**Imposition of a lien for a disputable debt constitutes defamation.** Read more at: <http://www.afiklaw.com/updates/7589>

## 4. עדכוני מקרקעין

## Real Estate Law Updates

**מסירת דירה חדשה מקבלן לא תידחה אוטומטית בשל שינויי הרוכשים גם אם כך נרשם בהסכם**  
 שלום ת"א: ארכה במסירת דירות בשל שינויי דיירים הקבועה בהסכם אינה נכנסת לתוקף אוטומטית; קבלן המעוניין לעשות שימוש בארכה זו צריך להוכיח קשר ישיר בין העיכוב במסירת הדירות לבין שינויי הדיירים. לקריאה נוספת: <http://he.afiklaw.com/updates/7590>

**Delivery of a new apartment from a contractor will not be automatically delayed due to changes by the purchaser even if the agreement so stipulates.** Read more at: <http://www.afiklaw.com/updates/7591>

## 5. עדכוני משפט מנהלי

## Administrative Law Updates

**הצעה במכרז הכוללת הסתייגויות פוגעת משמעותית בעקרון השוויון ודינה להיפסל**

מחוזי חיפה: לעקרון השוויון מעמד על בדיני מכרזים; הצעה במכרז הכוללת מכתב הסתייגויות מהותי פוגעת בשוויון. לקריאה נוספת: <http://he.afiklaw.com/updates/7592>

**A bid in a tender that includes reservations seriously undermines the principle of equality and should be cancelled.** Read more at: <http://www.afiklaw.com/updates/7594>

אפיק משפטי הוא המגזין המקצועי של משרד אפיק ושות', עורכי דין ונוטריון, המופץ אחת לשבועיים לקהל של אלפי אנשים ברחבי העולם וכולל מידע מקצועי תמציתי בנושאים משפטיים-עסקיים המעניינים את הקהילה העסקית והינם בתחומים בהם עוסק המשרד. להסרה או הצטרפות יש לשלוח מייל לכתובת [newsletter@afiklaw.com](mailto:newsletter@afiklaw.com) ובכותרת לכתוב "אנא הסירו/צרפו אותי לרשימת התפוצה". מגזין זה כפוף לזכויות יוצרים אך ניתן להעבירו לכל אדם ובלבד שיועבר בשלמות וללא כל שינוי. אין באמור במגזין ייעוץ משפטי ובכל נושא מומלץ לפנות למשרדנו על מנת שהעובדות תיבחנה היטב בטרם תתקבל החלטה כלשהי. <http://www.afiklaw.com> למאגר פרסומים קודמים:

Afik News is the biweekly legal and business Israel news bulletin published by Afik & Co. ([www.afiklaw.com](http://www.afiklaw.com)). Afik News is disseminated every second week to an audience of thousands of subscribers worldwide and includes concise professional data on legal and business Israeli related issues of interest to the business community in areas in which the Afik & Co. firm deals. For removal (or joining) the mailing list please send an email to [newsletter@afiklaw.com](mailto:newsletter@afiklaw.com) with the title "Please remove from mailing list" or "Please add me to the mailing list."

The Afik News bulletin is copyrighted but may be freely transferred provided it is sent as a whole and without any changes. Nothing contained in the Afik News may be treated as a legal advice. Please contact Afik & Co. for a specific advice with any legal issue you may have.

For previous Afik News publication see <http://www.afiklaw.com>.

## 1. מאמר: מיסוי פיצוי על אי תחרות / עו"ד יניב פרידהוף

Article: Taxation of payment for a non-compete obligation / Yaniv Friedhof, Adv.

מאמר בנושא מיסוי פיצויים שניתנים לנושאי משרה או בעלי מניות בעקבות חתימה על סעיפי אי-תחרות בעסקאות מיזוג ורכישה, מאת יניב פרידהוף, עו"ד במשרד אפיק ושות' ([www.afiklaw.com](http://www.afiklaw.com)), העוסק בין היתר בתחום משפט מסחרי, דיני חברות והגירה ועו"ד (רו"ח) גיא חן הינו מומחה למיסוי ישראלי ובינלאומי. את המאמר ניתן למצוא בקישור: <http://he.afiklaw.com/articles/a258>

An article on taxation of compensation given to officers or shareholders following the signing of non-competition clauses in M&A transactions, by Yaniv Friedhof, Adv., an attorney at the law firm of Afik & Co. ([www.afiklaw.com](http://www.afiklaw.com)), whose main practice areas are commercial law, corporate law and immigration and Guy Hen is an Israeli tax attorney who is an expert in Israeli and international taxation. The article in English may be found at the link: <http://www.afiklaw.com/articles/a258>

## 2. עדכוני תאגידים, הגבלים עסקיים וניירות ערך

Corporate, Antitrust and Securities Law Updates

א. ניתן להכיר בנאמנות במניות אף אם זו לא נרשמה במרשם בעלי המניות

**An escrow of shares may be recognized even if not been registered at the register of shareholders**

[ת"א (מרכז) 56870-03-17 יואב לוי נ' ס.י.א.ז. שירותי הנדסה לבנין בע"מ, בית המשפט המחוזי מרכז-לוד, 16.04.2018, כב' השופטת מיכל ברק נבו]

אדם החזיק במניה בחברה עבור אדם אחר אך נרשם כבעל מניות במרשם בעלי המניות ולא כנאמן. כשביקש לעיין במסמכי החברה סורב הואיל ואינו בעל המניות האמיתי.

בית המשפט דחה את הדרישה לחייב את החברה למסור את המסמכים וקבע כי ניתן להכיר בנאמנות אף אם זו לא נרשמה במרשם בעלי המניות, שכן המרשם הינו הצהרתי וניתן לסתירה. כך, למרות הרישום ברשם החברות הנאמן אינו הבעלים האמיתי של המניה אלא רק החזיק בה בנאמנות ועל כן אינו זכאי לקבל מהחברה את מסמכים שביקש.

A person held a share in a company for another but was registered as a shareholder at the register of shareholders and not as an escrow agent. When he requested to review company documents, he was refused because he is not the real shareholder.

The Court rejected the motion to order the company to deliver the documents and held that an escrow may be recognized even if it was not registered at the registry of shareholders because the register is declarative and may be contradicted. Thus, despite the registration at the registrar of companies, the escrow agent is not the real owner of the share but only held it in escrow and therefore is not entitled to the documents requested.

ב. הסכם שנעשה עבור חברה בהקמה יחייב אם החברה אשררה אותו לאחר הקמתה

**An agreement made for a company in incorporation will be obligating if the company ratified it after its incorporation**

[עא 8559/15 סלימאן עבאס נ' מפלי התנור בע"מ, בית המשפט העליון בשבתו כבית משפט לערעורים אזרחיים, 27.05.2018, כב' הנשיאה אסתר חיות, כב' המשנה לנשיאה חנן מלצר, כב' השופטת דפנה ברק-ארז]

אדם רכש קרקע בשם חברה שהקים רק כשלושה שבועות לאחר מכן ואשר אימצה את ההסכם לאחר הקמתה. לאחר מספר ימים המוכר חזר בו מהסכמתו ומכר את קרקע לאחר.

בית המשפט העליון קבע שקיים הסכם מכר תקף מול החברה. פעולות שנעשות על ידי יזם של חברה בטרם הקמת חברה עשויות לחייב אותה ככל שאושרו על ידי החברה לאחר הקמתה. פעולה תיחשב כפעולה יזמית במידה ועומדת ב"מבחן הכוונה והשלמתה", המחיל שני תנאים מצטברים: על הפעולה להיות נחזית כמבוצעת בעבור התאגיד ובשמו; ובשעת ביצוע הפעולה עומד לנגד עיני היזם תאגיד מסוים שעבורו נעשית הפעולה. לחברה, לאחר הקמתה, שיקול דעת האם לאשרר ההסכם ולפעול על פיו וכך למתקשר בהסכם עם חברה בהקמה קיים סיכון שההסכם לא ייצא לפועל.

A person purchased real estate on behalf of a company that he incorporated only three weeks later and adopted the agreement after its incorporation. A few days later, the seller withdrew and sold the land to another.

The Supreme Court held that a valid agreement with the company exists. Actions taken by an entrepreneur of a company prior to the establishment of the company may oblige it, if it ratifies it after its incorporation. An action shall be considered as an entrepreneurial action to the extent that it meets the test of "intent and completion", which applies two cumulative conditions: the act must be foreseen as performed for the corporation and in its name; and

at the time of execution the entrepreneur had in front of it a particular corporation for which the action is done. The company, after its incorporation, has full discretion whether to ratify the agreement and to act according to it and thus, a party contracting with a company in incorporation bears a risk that the agreement will never be implemented.

### 3. עדכוני משפט מסחרי, זכויות יוצרים ועבודה

#### Commercial, Intellectual Property and Labor Law Updates

#### א. תשלום לעובד שעתי יבוצע בסוף החודש גם אם תחשיב השעות נעשה באופן שלא תואם חודש קאלנדר Payment to an hourly worker shall be at the end of the month even if calculation is made in a manner which does not fit the calendar month

[עס"ק (ארצי) 41472-06-16, ארגון הסגל האקדמי הזוטר באוניברסיטת חיפה נ' אוניברסיטת חיפה, בבית הדין הארצי לעבודה, 24.04.2018, כב' השופטת (בדימוס) רונית רוזנפלד, כב' סגן הנשיאה אילן איטח, כב' השופט רועי פוליאק, נציג ציבור (עובדים) מר נתן מאיר, נציג ציבור (מעסיקים) מר אמנון גדעון]

חברי הסגל האקדמי הזוטר באוניברסיטת חיפה, אשר מועסקים על בסיס שעה ואשר מדווחים על שעות בכל חודש עד ה-19 לחודש וקיבלו את שכרם רק בתחילת החודש הבא – כך, שכר 19 ינואר עד 18 פברואר משולם רק בתחילת חודש מרץ במקום ששכר חלק החודש של ינואר ישולם עד 9 פברואר.

בית הדין הארצי לעבודה קבע, כי המועד לתשלום שכר לעובד שעתי הוא במחצית החודש אך אם עבד העובד במהלך כל החודש ניתן לשלמו רק בסוף החודש. החוק מונע ממעסיק להגיע לסיכום אחר עם העובד, אלא אם מדובר בהסכמה לטובת העובד ולכן אף אם הסכם ההעסקה קובע אחרת לא ניתן לשלם את שכר ינואר רק בחודש מרץ.

The Junior faculty members at the University of Haifa, who work on an hourly basis and report their hours each month until the 19<sup>th</sup> received their salary only at the beginning of the next month – thus, the salary for 19<sup>th</sup> of January through 18<sup>th</sup> of February is paid only at the beginning of March although the January part of the salary should be paid by the 9<sup>th</sup> of February.

The National Labor Court held that the date for payment of wages to an hourly employee is at the middle of the month but if the employee worked the whole month, the salary may be paid at the end of the month. The law prevents an employer to reach a different agreement with the employee, unless it is for the benefit of the employee and thus even if the employment agreement sets otherwise, the January salary cannot be paid only in March.

#### ב. הטלת עיקול בגין חוב שנוי במחלוקת מהווה פרסום לשון הרע

#### Imposition of a lien for a disputable debt constitutes defamation

[ת"א (י-ם) 23868-09-12 אביב שני פיתוח ובניה בע"מ נ' חברת הגיחון בע"מ, בית משפט השלום בירושלים, 17.05.2018, כב' השופטת אפרת אייכנשטיין שמלה]

תאגיד מים עירוני הטיל עיקולים על חשבונות הבנק של חברה לייזום ופיתוח בניה בנדל"ן בגין חוב מים, למרות שהחוב היה שנוי במחלוקת.

בית המשפט קבע שהטלת העיקולים מהווה לשון הרע כנגד החברה. ביצוע הליכי עיקול מהווה פרסום לשון הרע, שכן הוא מפרסם לצדדים שלישיים שמי שהוטל כנגדו עיקול אינו פורע חובותיו וכך פוגע בשמו הטוב. תאגיד המים אינו זכאי להגנת תום לב או אמת הפרסום משום שלא נקט אמצעים סבירים לבירור טענות החברה בטרם הטיל את העיקול.

A municipal water corporation imposed a lien on the bank accounts of a real estate development company for a water debt, despite the fact that the debt was in dispute.

The Court held that the lien constitute defamation against the company. Imposition of a lien by itself constitutes publication of defamation because it presents to third parties that one does not repay its debts and thus harms the reputation. The water corporation is not entitled to defences of good faith or truth of the publication because of its failure to take reasonable means to review the company's arguments before imposing the lien.

## Real Estate Updates

**מסירת דירה חדשה מקבלן לא תידחה אוטומטית בשל שינויי הרוכשים גם אם כך נרשם בהסכם**

**Delivery of a new apartment from a contractor will not be automatically delayed due to changes by the purchaser even if the agreement so stipulates**

[תא (ת"א) 11172-03-15 דינה ארז ואח' נ' גינדי החזקות ייזום 2009 בע"מ, בית משפט השלום בתל אביב - יפו, 11.05.2018, כב' השופטת הבכירה דורית קוברסקי]

קבלן החתים רוכשי דירה חדשה על הסכם לפיו מכיוון שהם מבקשים לערוך שינויים (בדירה שטרם נבנתה), יכול ומועד המסירה הקבוע בחוזה ידחה ב-60 יום. מסיבות שאינן קשורות לשינויי הדיירים נדחתה מסירת הדירה והקבלן סירב לשלם פיצוי בגין העיכוב במסירה.

בית המשפט הורה לקבלן לפצות את רוכשי הדירה על האיחור וקבע כי תקופת העיכוב במסירת הדירה הקבועה בהסכם בקשר לשינויי הרוכשים אינה נכנסת לתוקף אוטומטית. עיכוב במסירה בשל נסיבות שאינן קשורות לשינויי הרוכשים לא יאפשר לקבלן לעשות שימוש בארכה זו הקבועה בהסכם. לשם שימוש בארכה זו על הקבלן להוכיח קשר ישיר בין העיכוב במסירה לבין שינויי הרוכשים ונטל הוכחה זה כבד מקום בו מדובר בדירה שטרם נבנתה עת חתמו הרוכשים על ההסכם.

A contractor had the purchasers of a new apartment sign an agreement according to which because the tenants sought to make changes in their (yet to be built) apartment, the date of apartment delivery under the contract may be postponed by 60 days. For reasons unrelated to such changes the apartment was not delivered on time but the contractor refused to compensate.

The Court ordered the contractor to compensate the purchasers for the delay and held that the period of delay in delivery of the apartment under the agreement upon changes by tenants does not take effect automatically. Delay in delivery due to circumstances unrelated to the purchaser's changes will not allow the contractor to make use of the extension stipulated in the agreement. In order to use this extension the contractor must prove a direct connection between the delay in delivery and the changes sought by the purchasers and the burden of proof will be heavy where the apartment is not yet built when the purchasers signed the agreement.

## Administrative Law Updates

**הצעה במכרז הכוללת הסתייגויות פוגעת משמעותית בעקרון השוויון ודינה להיפסל**

**A bid in a tender that includes reservations seriously undermines the principle of equality and should be cancelled**

[עת"מ (חי') 58281-12-17, הפניקס חברה לביטוח בע"מ נ' מועצה מקומית קרית טבעון, בבית המשפט המחוזי בחיפה בשבתו כבית-משפט לעניינים מנהליים, 08.05.2018, כב' סגן הנשיא אברהם אליקים]

מתמודד במכרז הגיש עם ההצעה מכתב הסתייגויות שמשנה בצורה משמעותית את תנאי המכרז אך זכה במכרז למרות זאת.

בית המשפט ביטל את הזכייה וקבע, כי עיקרון השוויון זכה למעמד בכורה בדיני המכרזים והוא מכונה לעיתים "נשמת אפו של המכרז". הצעה במכרז הכוללת הסתייגויות דינה פסלות מכיוון שהיא פוגעת משמעותית בשוויון הן כלפי המתחרים האחרים והן כלפי צדדי שלישיים אשר לו ידעו שניתן להסתייג מההצעה היו מגישים הצעה.

A tender bidder accompanies the bid with a letter of reservations with the proposal that significantly changes the terms of the tender but nevertheless won the tender.

The Court cancelled the winning and held that the principle of equality was given priority status in the tender laws and is sometimes referred to as the "soul of the tender". A bid in a tender that includes reservations is to be cancelled because it undermines the principle of equality both vis-à-vis the other tender bidder and vis-à-vis other who would have submitted a bid had they known that one may make reservations.



## מיסוי פיצוי על אי תחרות / יניב פרידהוף, עו"ד ; גיא חן, עו"ד (רו"ח)\*

במסגרת עסקת מיזוג חותם מנהל חברה או בעל מניות על הסכמה לאי תחרות ומקבל תמורת כך פיצוי כספי. לאחר מספר שנים, בעת ביקורת של רשות המסים, טוענת לפתע הרשות כי הפיצוי נחשב להכנסת עבודה וצריך להיות ממוסה בהתאם לכך (מיסוי גבוה משמעותית מאשר הכנסה הונית). האם אכן כך הדבר?

בעולם העסקי של היום, חברות רבות בוחרות לרכוש אחרות או שחברות מתמזגות באחרות, ונושאי משרה או בעלי מניות באותן חברות שלא ממשיכים עם החברה חותמים על הסכמי סודיות ואי תחרות אשר מגבילים אותם בהמשך עיסוקם בתחום. לעיתים תחומה מגבלה זה בפרק זמן קצר ולתחום עיסוק מוגבל, ולעיתים תניית אי התחרות רחבה מאוד. בייחוד כאשר מדובר בתחולה רחבה של תניות אלה הן תלוונה דרך כלל בפיצוי כספי משמעותי לנושא המשרה בגין המגבלות שהסכים לקחת על עצמו. עם זאת, מהבחינה המיסויית רשות המסים עשויה להכפיף פיצוי זה למשטר המס הפירוטי (ולא ההוני) כהכנסת עבודה, וזאת בנסיבות מסויימות אשר רצוי להיות מודעים אליהם מראש ולהיערך בהתאם כאשר לסיווג זה ישנה השפעה מרחיקת לכת על שיעור המס שיחול על אותו סכום פיצוי חד פעמי.

קיימות שתי גישות כיצד למסות התחייבות אי תחרות – כמכירת זכות אשר שיעור המס בגינה הינו 25% או כהכנסת עבודה אשר שיעור המס בגינה הינו מס שולי, ויכול להגיע ל- 50% בתוספת דמי ביטוח לאומי ומס בריאות.

הכנסת עבודה היא כל תקבול שחוזר על עצמו באופן קבוע. למשל, ניתן לקבוע כי ההכנסה הצפויה ממקור קבוע, כמו שכר עבודה, או של בעל-עסק המפעיל את העסק שלו ולצורך כך חוזר על אותן הפעולות או השירותים, היא הכנסה פירוטית או הכנסת עבודה. דומה הדבר לבעל עץ אשר קוטף את הפירות ומוכר אותם. להבדיל, הכנסה "הונית" היא אירוע חד פעמי, שאינו ממהלך העסקים הרגיל ושעוסק ביצירת הכנסה מאירוע חריג וחד פעמי (ברוב המקרים). במקרה זה ניתן לדמות את יצירת ההכנסה לכריתת העץ ומכירתו.

הפסיקה הישראלית קובעת, כי לשם הקביעה כיצד ימוסה הפיצוי שניתן בגין אי התחרות יש לעבור שורה של מבחנים. בין השאר יבדוק בית המשפט את נוסח ההסכם והאם מדובר באי תחרות אמיתית או שמא מדובר בכסות לתשלום מסוג אחר. זאת ועוד, ככל שמנוסח ההסכם עולה פרשנות מעורפלת, תגבר הפרשנות לכיוון ההכנסה הפירוטית ושיעור המס הגבוה יותר. כך, בשל התרשלות הצדדים בניסוח ההסכם עשוי בית המשפט להכיר בפיצוי החד פעמי כהכנסה פירוטית ולא הונית, גם מקום בו מדובר בגדיעה של העץ כולו. בפסק דין שניתן במרץ, 2018, בבית המשפט העליון נדון מקרה בו חברה רכשה חברה אחרת ומספר נושאי משרה בה פרשו כנגד חתימה על התחייבות לאי תחרות ותשלום סכומים גבוהים בגין כך. באותו מקרה קבע בית המשפט כי מדובר בהכנסה פירוטית, בין היתר מכיוון שמגבלת אי התחרות היתה מוגבלת ולא מנעה מהמנהלים לחלוטין לעבוד.

אשר על כן, ועל מנת להימנע מתאונת מס וכדי להיות מודעים מראש להשלכות תניות אלה, מומלץ להיוועץ בעורך דין הבקיא בתחום טרם חתימת הסכם הכולל פיצוי חד פעמי בגין אי תחרות ולבחון את ההסכם גם באמצעות יועץ מיסוי.

---

\* עו"ד יניב פרידהוף הינו עורך דין במשרד אפיק ושות', העוסק בין היתר במשפט המסחרי, דיני חברות והגירה. אין בסקירה כללית זו משום ייעוץ משפטי כלשהו ומומלץ להיוועץ בעורך דין המתמחה בתחום זה בטרם קבלת כל החלטה בנושאים המתוארים בסקירה זו. לפרטים נוספים: 03-6093609, או באמצעות הדואר האלקטרוני: [afiklaw@afiklaw.com](mailto:afiklaw@afiklaw.com). עו"ד (רו"ח) גיא חן הינו מומחה למיסוי ישראלי ובינלאומי, בעל ניסיון עתיר בנוהל גילוי מרצון. לפרטים נוספים [guy@sagilaw.com](mailto:guy@sagilaw.com)

## Taxation of payment for a non-compete obligation / Yaniv Friedhof, Adv., Guy Hen, Adv.\*

In the framework of a merger transaction, the manager of a company or a shareholder signs a non-competition agreement and receives monetary compensation in consideration thereof. A few years later, during an audit by the Tax Authority, the Authority suddenly contends that the compensation is considered labor income and must be taxed accordingly (a tax significantly higher than capital income). Is that so?

In today's business world many companies choose to purchase other companies or companies merge into others, and officers or shareholders in those companies that do not continue with the company sign non-competition and confidentiality agreements that limit them in the continuation of their business in the field. Sometimes this is limited to a short period of time and to a limited area of activity, and sometimes the non-competition obligation is very broad. Especially when it comes to the broad application of these non-compete obligation, they are generally accompanied by significant monetary compensation for the officer in respect of the limitations agreed to be undertaken. However, from the tax point of view, the Tax Authority may subject this compensation to a labor (and not capital) tax regime under certain circumstances, and one should be aware of this in advance and be prepared accordingly as this classification has a far-reaching impact on the tax rate applicable to the compensation.

There are two approaches as to how to tax a non-competition obligation - as the sale of a right, in which case the tax rate is 25% or as labor income for which the tax rate is marginal and can reach 50% plus National Insurance and Health Tax

Labor income is any recurring payoff on a regular basis. For example, it can be determined that the expected income from a fixed source, such as a wage, or from a business owner who operates his business and for that purpose repeats the same activities or services, is a labor income. It is like a tree owner who picks fruit and sells it. In contrast, "capital" income is a one-time event, which is not the normal course of business, and deals with the creation of income from an exceptional event (in most cases). In this case, it is possible to simulate the creation of the income to cutting and selling the tree.

Israeli case law sets that in order to determine how the compensation awarded for non-competition will be taxed, a series of tests should be applied. Among other, the Court will examine the wording of the agreement and whether this is a real non-competition agreement or whether it is a cover for payment of another kind. Moreover, the more vague the construction of the agreement, the greater the risk of seeing it as a labor income and the higher the tax risk. Thus, negligence of the parties in drafting the agreement may result in a Court viewing the one-time compensation as labor income rather than capital, even where the entire tree is cut. In a verdict given March 2018, the Supreme Court of Israel discussed a case in which a company acquired another company and a number of its officers retired and executed a non-competition undertaking against receipt of large amounts for it. In that case, the Court held that this is a labor income, *inter alia* because the restriction of non-competition was limited and did not prevent the managers from working altogether.

Therefore, in order to avoid a tax accident and to be aware of the implications of these conditions in advance, it is recommended that one consult with a lawyer knowledgeable in the field before executing an agreement that includes a one-time compensation for non-competition and to examine the agreement also with a tax advisor.

---

\*Advocate Yaniv Friedhof is an attorney at the law office of Afik & Co., Attorneys and Notary ([www.afiklaw.com](http://www.afiklaw.com)) whose main practice areas are commercial law, corporate law and immigration. Nothing herein should be treated as a legal advice and all issues must be reviewed on a case-by-case basis. For additional details: +972-3-6093609 or at the e-mail: [afiklaw@afiklaw.com](mailto:afiklaw@afiklaw.com). Advocate (CPA) Guy Hen is an Israeli tax attorney who is an expert in Israeli and international taxation, with extensive experience in voluntary disclosure. For more details [guy@sagilaw.com](mailto:guy@sagilaw.com)