

Korpus Prava

Doing Business

Tax & Law Survey



ГОНКОНГ, 2016



Korpus Prava

LAW & TAX

в Гонконге

- 
- Международное налоговое планирование
 - Правовой консалтинг
 - Налоговое консультирование
 - Создание и обслуживание Хедж-фондов
 - Регистрация и администрирование компаний
 - Открытие банковских счетов

Корпус Права (Гонконг)

Silver Fortune Plaza, Level 19, Office 1901

1 Wellington Street Central, Hong Kong

Тел.: +852 397-256-17

Email: hongkong@korporusprava.com

Korpus Prava

Doing Business
in Hong Kong —
2016

Об обзоре

Настоящий обзор Doing Business in Hong Kong — 2016 был подготовлен специалистами компании Корпус Права на основании и по результатам обобщения практики правоприменения, полученной в результате деятельности компании на территории Гонконга. Обзор будет полезен всем российским и иностранным предпринимателям в целях формирования ими позиции относительно форм и методов ведения бизнеса в Гонконге.

Настоящий Обзор составлен по состоянию на 01.01.2016.

Специалисты компании Корпус Права подчеркивают, что материалы, изложенные в настоящем обзоре Doing Business in Hong Kong — 2016, являются информационными и не могут служить основанием для принятия конкретного решения по любому из бизнес-вопросов. Для формирования правовой позиции по конкретному вопросу необходимо обращение к специалисту для профессиональной оценки сложившейся проблемы и выработки способа ее разрешения.

Компания Корпус Права готова оказать вам услуги по правовому и налоговому консультированию вашего бизнеса и ждет от Вас любых вопросов и предложений.

Вы можете обращаться к нам по адресу в России:

Корпус Права
109028, город Москва, Большой Николоворобинский переулок, дом 10
тел./факс: +7 (495) 644-31-23
e-mail: russia@korporusprava.com
www.korporusprava.com

Авторские права

Настоящий материал подготовлен специалистами компании Корпус Права на основании законодательства Российской Федерации по состоянию на 01.01.2016 исключительно в информационных целях.

Все права на публикуемые в настоящем Обзоре материалы защищены авторским правом и принадлежат компании Корпус Права. Никакая часть настоящего материала не может быть воспроизведена в какой бы то ни было форме и какими бы то ни было средствами без письменного разрешения компании. Любое устное или письменное цитирование должно содержать обязательную ссылку на информацию о правообладателе, размещенную на титульном листе.



Раздел 1.

Введение

§ 1. Общая информация

1.1. География

Гонконг расположен на юго-восточном побережье Китайской Народной Республики, на Коулунском полуострове, с запада, юга и востока омываемом Южно-Китайским морем. Кроме того, территорией Гонконга являются 262 острова, наиболее крупными из которых являются одноименный остров, острова Лантау и Ламма. На севере Гонконг граничит с городом Шэньчжень в составе китайской провинции Гуандун. Гонконг находится в дельте реки Чжуцзян (в переводе с китайского — «Жемчужная река»), на левом берегу ее устья. На противоположном берегу Чжуцзян расположен Макао, другая автономная территория в составе КНР. Площадь Гонконга составляет 1 104 км².

Климат Гонконга тропический, муссонный. Летом муссоны дуют с океана на материк, зимой с материка на океан. Перемена направлений ветра в зависимости от времени года создает значительный контраст между климатами зимнего и летнего периода. Весна и лето — жаркие и влажные, осень и зима — теплые и сухие. Средняя температура января составляет 16,1 °С, июля — 28,8 °С. Гонконг находится примерно на той же широте, что и Гавана, Мекка, Калькутта.

Часовой пояс Гонконга — UTC/GMT+8. Перевод часов на зимнее и летнее время не производится.

1.2. Государственный строй

Официальный статус Гонконга — специальный административный район Китайской Народной Республики. Согласно статьям 13 и 14 Основного закона Гонконга, выполняющего роль конституции, местные власти сохраняют суверенитет по всем вопросам и делам территории, кроме внешней политики и обороны.

Главой Гонконга является президент, избираемый специальной избирательной комиссией, состоящей из 800 членов — представителей различных профессий, коммерческих и финансовых кругов, профсоюзов, религиозных и иных некоммерческих организаций, Законодательного Совета Гонконга и представителей Гонконга во Всекитайском комитете народного политического

консультативного совета КНР. Исполнительная власть принадлежит Правительству Гонконга, законодательная — Законодательному Совету Гонконга, состоящему из 60 членов, избираемых прямыми выборами по 5 географическим и 5 функциональным округам (по функциональным округам голосуют лидеры корпоративных образований и представители различных профессий).

В политической жизни Гонконга выделяются два соперничающих лагеря: демократический лагерь и про-Пекинский лагерь. Демократический лагерь выступает с критикой политики Правительства Гонконга и авторитарной власти КНР, про-Пекинский лагерь поддерживает власть КНР. Оба лагеря представлены множеством партий и общественных объединений.

1.3. Население и язык

Согласно данным переписи населения 2011 г. в Гонконге проживает 7 071 576 человек. По этнической принадлежности 95% жителей Гонконга — китайцы, большинство из которых являются потомками эмигрантов из материкового Китая, переселившимися после Второй мировой войны. Остальное население представлено мигрантами со всего мира, также активно перемещавшимися в этот регион в указанный период. Несмотря на значительную численность населения, в Гонконге зафиксирован один из самых низких уровней рождаемости в мире.

Официальными письменными языками являются китайский (кантонский диалект) и английский. В качестве устного языка в официальной сфере используется кантонский диалект языка юэ.

1.4. Денежная единица

Официальная валюта Гонконга — гонконгский доллар. 1 гонконгский доллар = 100 гонконгских центов.

1.5. Вероисповедание

Большинство населения придерживается махаяны, одного из двух основных направлений буддизма, а также учения дао. Однако по данным отчета Госдепартамента США о международной свободе совести 2010 года только 43% населения Гонконга практикует какую-либо религию.

1.6. Экономика

Гонконг — международный финансовый центр, основанный на принципах свободной торговли, низкого налогообложения и невмешательства государства в экономику.

С 1995 года Гонконг стабильно занимает 1 место по ежегодно рассчитываемому газетой Wall Street Journal индексу экономической свободы. Гонконг называют одним из четырех «азиатских тигров», наряду с Тайванем, Сингапуром и Южной Кореей, названных так за чрезвычайно высокие темпы экономического роста в 1960–1990 гг.

По данным исследования рынка IPO Гонконга и материкового Китая за 2013 год, проведенного компанией Deloitte, биржа Гонконга занимает 4 место по объему привлеченного капитала после нью-йоркской, бразильской бирж и биржи NASDAQ. В структуре экономики преобладает сектор финансовых, консалтинговых и управленческих услуг. Промышленный сектор составляет только 9% ВВП.

Гонконг почти полностью зависит от ввозимого сырья и продовольственных продуктов. В стране практически нет экспортного и импортного контроля, и объемы экспорта и импорта превышают объемы ВВП. Значительная часть вывозимых товаров представляют собой товары, реэкспортируемые из материкового Китая. Месторасположения Гонконга позволило ему стать одним из крупнейших мировых транспортных центров.

1.7. Законодательная система

Правовая система Гонконга полностью независима от правовой системы материкового Китая, в отличие от которого Гонконг сохраняет традиции общего права, воспринятого в период британского колониального правления с 1841 по 1997 год.

В соответствии с принципом «одна страна, две системы», провозглашенным лидерами Китая в начале 1980-х гг., Гонконг самостоятелен в своем правовом развитии. Согласно статье 84 Основного закона Гонконга судьи в обоснование своего решения могут ссылаться на прецеденты других юрисдикций общего права.

Суд последней апелляционной инстанции (Court of Final Appeal) наделен правом приглашать судей из других юрисдикций общего права участвовать в рассмотрении дел. Акты законодательной власти собраны в единый свод под названием «Законы Гонконга».

1.8. Членство в международных организациях

Гонконг является активным участником различных международных организаций как регионального, так и мирового уровня:

- Азиатско-Тихоокеанское экономическое сотрудничество;
- Азиатский банк развития;
- Банк международных расчетов;
- Международная торговая палата;
- Международная морская организация;
- Всемирная торговая организация;
- Международный валютный фонд.

Гонконг не является членом Международного агентства по гарантиям инвестиций.

Korpus Prava

LAW & TAX

на Кипре



- Международное налоговое планирование
- Правовой консалтинг
- Налоговое консультирование
- Создание и обслуживание Хедж-фондов
- Регистрация и администрирование компаний
- Открытие банковских счетов

Корпус Права (Кипр)

Griva Digeni 84, Office 102

3101 Limassol, Cyprus

Тел.: +357 (25) 58-28-48

E-mail: cyprus@korpusprava.com





Раздел 2.

Формы ведения бизнеса. Юридические лица

§ 1. Общие положения

Законодательство Гонконга предусматривает следующие организационно-правовые формы коммерческих организаций:

- компания с ограниченной ответственностью;
- компания с неограниченной ответственностью;
- полное товарищество;
- товарищество на вере (коммандитное товарищество).

Создание совместных предприятий (joint venture) действующим законодательством не предусмотрено. Предыдущий Ордонанс о компаниях 1932 г. также не называл совместное предприятие в качестве одной из возможных форм коммерческой организации, однако указывал, что совместное предприятие, ранее зарегистрированное в соответствии с каким-либо из законов Гонконга, вправе зарегистрироваться заново в форме компании с ограниченной ответственностью.

Новый Ордонанс о компаниях 2012 г. не содержит аналогичных положений в отношении совместных предприятий, однако сохраняет общий принцип, в соответствии с которым любое незарегистрированное корпоративное образование может зарегистрироваться в соответствии с положениями нового закона.

§ 2. Представительство иностранной компании

Иностранная компания, ведущая коммерческую деятельность в Гонконге (филиал в российском понимании), должна зарегистрировать в Реестре компаний свой офис (place of business) в течение одного месяца с начала осуществления такой деятельности.

За нарушение этого требования любые ответственные лица компании несут уголовную ответственность в виде штрафа в размере \$50 000¹, а в случае длительного невыполнения налагается штраф в размере \$1 000 за каждый дополнительный день. Иностранная компания, присутствующая в Гонконге, но не ведущая деятельность, направленной на извлечение прибыли (представи-

тельство), не является обязанной зарегистрироваться в Реестре компаний.

За подачу заявления о регистрации иностранной компании в реестре компаний Гонконга взимается пошлина в размере \$1 720, а также пошлина за выдачу сертификата о регистрации компании в размере \$2 250. Если компании по каким-либо причинам отказано в регистрации, то пошлина за выдачу сертификата возвращается заявителю.

В большинстве случаев филиал иностранной компании может быть зарегистрирован под именем самой компании, переведенным на английский или китайский язык. Однако Регистратор компаний может уведомить о необходимости изменить название филиала в следующих случаях:

- такое же или похожее название уже занесено в Указатель наименований компаний на дату выдачи сертификата о регистрации филиала иностранной компании;
- такое же или похожее название уже имеет иное корпоративное образование, зарегистрированное в соответствии с законами Гонконга;
- название вводит в заблуждение относительно рода деятельности филиала;
- название противоречит принципам нравственности или иным образом нарушает публичный порядок Гонконга.

Такое уведомление может быть совершено Регистратором не позднее 6 месяцев с даты выдачи сертификата о регистрации филиала. По истечении 2 месяцев с даты получения такого уведомления филиал иностранной компании теряет право осуществлять деятельность в Гонконге, если в указанный срок не изменит название.

В случае изменения своего фирменного наименования иностранная компания, имеющая зарегистрированное в Гонконге обособленное подразделение, должна внести соответствующие изменения в гонконгский реестр компаний. В противном случае на компанию будет наложен административный штраф.

Иностранная компания должна назначить одного или нескольких полномочных представителей в Гонконге. По истечении срока его полномочий иностран-

1. Здесь и далее все суммы указаны в гонконгских долларах.

ная компания должна назначить нового представителя и внести о нем сведения в Реестр компаний не позднее одного месяца с указанного события.

Иностранная компания, зарегистрировавшая в Гонконге свое обособленное подразделение, должна ежегодно подавать в Регистратор компаний отчет, в котором указывается следующая информация:

- место и дата регистрации компании;
- адреса осуществления деятельности в Гонконге и за рубежом;
- сведения о директорах и секретарях компании;
- сведения о полномочных представителях в Гонконге;
- копия опубликованной финансовой отчетности — для публичных компаний;
- количество объявленных и размещенных акций компании;
- сведения об обременениях, которые, в соответствии с законодательством Гонконга, подлежат регистрации в реестре компаний.

В случае если иностранная компания обязана публиковать финансовую отчетность в силу закона государства инкорпорации или требований биржи, на которой торгуются акции компании, вместе с годовым отчетом в Регистратор компаний должна быть подана копия отчетности за последние 12 месяцев. За несоблюдение этого требования компания, а также ее ответственные лица подлежат штрафу в размере \$50 000, а в случае дальнейшего невыполнения налагается штраф в размере \$1 000 за каждый дополнительный день.

За ежегодный отчет иностранной компании в реестре Гонконга ежегодно уплачивается сбор в размере \$180. Однако его размер значительно увеличивается в случае, если годовой отчет подан с нарушением установленного срока: \$1 200 при просрочке менее 3 месяцев, \$2 400 при просрочке менее 6 месяцев и \$3 600 при просрочке более 6 месяцев.

По общему правилу, годовой отчет должен быть представлен Регистратору компаний ежегодно, не позднее 42 дней с даты выдачи сертификата о регистрации иностранной компании в Реестре компаний Гонконга.

§3. Компания с ограниченной ответственностью

Данный тип компаний подразделяется на компании, ответственность которых ограничена уставным капиталом, и компании, ответственность которых ограничена гарантией. За подачу документов на регистрацию компаний обоих типов компаний взимается пошлина в размере \$1 720 и пошлина за выдачу сертификата о регистрации в размере \$2 250 (с 1.04.2016 размер пошлины снизится до \$250).

3.1. Компании, ответственность которых ограничена уставным капиталом

Акционеры компании, ответственность которой ограничена уставным капиталом, отвечают по обязательствам компании только в пределах неоплаченной части принадлежащих им акций компании. Чтобы стать действительным для третьих лиц, это условие должно быть закреплено в уставе компании.

Такая компания может быть частной или публичной. Частной признается компания, в уставе которой закреплены следующие положения:

- права акционеров на отчуждение акций ограничены;
- число акционеров не должно превышать 50;
- установлен запрет на публичную подписку на ценные бумаги компании.

Компания, не соответствующая любому из этих условий, считается публичной. Финансовым ведомством Гонконга разработаны типовые уставы как для частных, так и для публичных компаний. Положения типового устава применяются в той мере, в какой они включены в устав конкретной компании при ее регистрации.

Законодательно установлено, что зарегистрированный устав компании имеет силу договора между компаниями и каждым ее участником, а также между всеми участниками. Положения устава имеют исковую силу для компании в отношении каждого участника и, наоборот, для участника в отношении компании. Денежные средства, которые должны быть уплачены акционером в пользу компании на основании устава, составляют долг акционера перед компанией и являются т.н. «долгом по договору за печатью²».

Акции, составляющие капитал компании, не имеют номинальной стоимости. Минимальное количество выпущенных акций законом не установлено. Таким образом, требования о минимальном размере уставного капитала не существует. В уставе, однако, может быть закреплено предельное количество акций, которое может быть выпущено компанией.

Решением общего собрания акционеров директор может быть наделен полномочием размещать акции компании или предоставлять право подписки на акции, право конвертации ценных бумаг в акции компании. Для размещения акций среди участников компании пропорционально их доле участия соответствующее решение общего собрания директору не требуется.

В течение одного месяца по завершении размещения акций компания должна подать отчет в Регистратор компаний, в котором указываются следующие сведения:

- величина размещенного капитала;
- количество размещенных акций;
- имя (наименование) и адрес каждого лица, приобретшего акции;

2. Долг по договору за печатью (англ. specialty debt) — понятие общего права, обозначающее долг по соглашению, которое обязательно к исполнению вне зависимости от того, имело место или нет встречное исполнение. Сторона по такому соглашению вправе требовать исполнения договора в судебном порядке, даже если она ничего не предоставляет контрагенту взамен. Такие обязательства отличаются расширенным сроком исковой давности. Подписание договора за печатью обычно должно быть засвидетельствовано хотя бы одним третьим лицом, которое подтверждает намерение сторон заключить договор именно в такой форме.

- в случае если уставный капитал компании увеличился в результате размещения акций — новый размер уставного капитала;
- размер платы за каждую акцию в денежной или натуральной форме.

За несоблюдение этого требования компания и ее ответственные лица подлежат штрафу в размере \$25 000, а в случае длящейся просрочки — \$700 за каждый дополнительный день.

Законодательством Гонконга предусмотрены и иные способы увеличения уставного капитала помимо эмиссии акций:

- внесение вкладов в уставный капитал ее акционерами;
- капитализация прибыли;
- выпуск бесплатных (бонусных) акций для распределения среди акционеров пропорционально количеству принадлежащих им акций;
- конвертация всех или части размещенных акций в большее число акций.

Допустима конвертация всех или части акций компании из той валюты, в которой они были выпущены, в другую валюту. Компания правомочна своим решением утвердить неоднократную конвертацию акций из одной валюты в другую и приурочить ее к какому-либо времени или событию. Такая конвертация не должна влечь изменение прав и обязанностей акционеров компании.

В частной компании должен быть назначен, по меньшей мере, один директор, в публичной, по меньшей мере, два. Юридическим лицам запрещено назначать на должность директора в публичных компаниях и частных компаниях, которые входят в группу, где хотя бы одна компания прошла процедуру листинга. В иных частных компаниях должен быть назначен хотя бы один директор-физическое лицо. В законодательстве Гонконга закреплён принцип, согласно которому акты, принятые директором, сохраняют свою силу, даже если впоследствии выяснится один из следующих фактов:

- назначение директора было совершено в нарушение закона;
- лицо оказалось недостаточно компетентным для занятия должности директора и было смещено;
- на момент принятия решения срок полномочий директора истек;
- директор был не вправе принимать решение по соответствующему вопросу.

Директор может быть досрочно освобожден от должности решением общего собрания акционеров. Такое решение правомочно лишь в том случае, если компания уведомлена о проведении общего собрания, на повестку дня которого вынесен вопрос о прекращении полномочий директора, не позднее 28 дней до проведения собрания. По получении уведомления компания должна в свою очередь сообщить директору о проведении общего собрания. Законом предусмотрено право директора быть заслушанным на общем собрании акционеров, на котором рассматривается вопрос о досрочном прекращении его полномочий, а также

представить письменные возражения по этому вопросу. Директор вправе обязать компанию разослать копию своих возражений всем участникам общего собрания акционеров.

Компания должна хранить протоколы собраний директоров не менее 10 лет со дня проведения собрания. То же установлено в отношении решений единоличного директора.

В компании обязательна должность секретаря, которую может занимать как физическое, так и юридическое лицо. Только то физическое лицо, которое постоянно проживает в Гонконге может быть назначено на должность секретаря компании. Юридическое лицо может являться секретарем компании только в том случае, если оно зарегистрировано в Гонконге. Единственный директор частной компании не может в дополнение к этому занимать должность секретаря: на эту должность должно быть назначено другое лицо. В остальных случаях допускается совмещение должностей директора и секретаря.

3.2. Компания с ответственностью, ограниченной гарантией

Компания с ответственностью, ограниченной гарантией, не имеет уставного капитала, формируемого путем выпуска акций. Ответственность участников такой компании по ее обязательствам ограничена суммой вклада, которую участники обязуются внести в имущество компании при ее ликвидации. В момент создания компании финансовые вложения не обязательны. Данная организационно-правовая форма, как правило, используется при создании некоммерческих организаций: ассоциаций, союзов, школ, благотворительных обществ и т. д.

3.3. Компания с неограниченной ответственностью

Как следует из названия, ответственность участников компании этого типа ничем не ограничена. Хотя законом предусмотрена возможность создания такой компании, но по мнению Совета по развитию торговли Гонконга на практике весьма маловероятно, что учредители компании по собственному желанию могут отказаться от ограничения личной ответственности по ее обязательствам³. Форма компании с неограниченной ответственностью может быть удобна для занятия теми видами деятельности, специалисты в которой по закону несут неограниченную личную ответственность, например, бухгалтера. В остальных же случаях эта организационно-правовая форма малоупотребительна.

3.4. Распределение прибыли компании

В соответствии с Ордонансом о компаниях компания может распределить среди своих акционеров только ту прибыль, которая доступна для распределения. К такой прибыли Ордонанс относит аккумулированную, материализовавшуюся прибыль, которая ранее не использо-

3. <http://hong-kong-economy-research.hktdc.com/business-news/article/Guide-to-Doing-Business-in-Hong-Kong/How-to-establish-a-company-documents-and-procedures/hkg/en/1/1X000000/1X073F4N.htm>

валась для капитализации или распределения, за вычетом аккумулированных, материализовавшихся убытков, ранее не списанных.

Общепринятые бухгалтерские стандарты признают материализовавшейся такую прибыль, которая возникла в результате⁴:

- сделки, вознаграждение по которой является квалифицирующим⁵;
- события, которое влечет получения компанией квалифицирующего вознаграждения;
- фиксации в финансовой отчетности увеличения справедливой цены актива, при условии, что оценка проводилась в соответствии с надлежащими бухгалтерскими стандартами;
- пересчета денежного актива, составляющего квалифицирующее вознаграждение, или обязательства, в случае их выражения в иностранной валюте;
- отмена ранее признанного материализовавшегося убытка;
- прибыль, ранее признанная нематериализовавшейся (например, отнесенная к резерву переоценки, резерву слияния или иным резервам) и материализовавшаяся следующими способами:
 - вознаграждение, ранее полученное компанией, стало попадать под признаки квалифицирующего вознаграждения;
 - соответствующий актив был отчужден в результате сделки, по которой компанией получено квалифицирующее вознаграждение;
 - передача актива, к которому относится нематериализовавшаяся прибыль, в его натуральной форме (в отличие от продажи);
 - получение дивидендов в форме квалифицирующего вознаграждения.

Если за отчуждение какого-либо актива компания получает вознаграждение, которое частично является квалифицирующим, а частично — нет (например, часть уплачена денежными средствами, а часть — недвижимостью на правах полной собственности), прибыль от этой сделки признается материализовавшейся только в той части, в какой она получена в форме квалифицирующего вознаграждения. К примеру, общая сумма вознаграждения составляет 10, но только 4 получено денежными средствами, а 6 — недвижимостью на правах полной собственности. Если первоначальная стоимость за вычетом износа составляет 5, общая прибыль равняется 5, но материализовавшаяся прибыль составляет только 4.

Убытки признаются материализовавшимися во всех случаях, кроме прямо предусмотренных законом и бухгалтерскими стандартами. В частности, таковыми признаются:

- расходы, влекущие уменьшение стоимости чистых активов;
- убыток, возникающий при продаже или ином отчуждении актива;
- частичное списание, обесценение, амортизация активов;
- возникновение обязательств или увеличение ответственности по ним, влекущие уменьшение стоимости чистых активов;
- дарение, осуществленное компанией.

Компании, прошедшие процедуру листинга, могут распределять прибыль только в том случае, если сумма привлеченного капитала и резервов компании не превышает стоимость чистых активов и если распределение прибыли не повлечет уменьшение стоимости чистых активов до суммы, меньшей, чем сумма привлеченного капитала и резервов компании.

§4. Доверительная собственность

В 2013 году Законодательным Советом Гонконга были приняты поправки в законодательство о трастах, включающее в себя Ордонанс о доверительных собственниках 1934 года и Ордонанс о бессрочном периоде и аккумуляции дохода 1970 года. С момента принятия этих законодательных актов, базирующихся на принципах общего права, такие юрисдикции, как Великобритания и Сингапур модернизировали свое правовое регулирование доверительной собственности, и Гонконг занимал не очень выигрышную позицию на их фоне. Поправки 2013 года нивелировали эту разницу, и актуальная правовая среда для учреждения доверительной собственности в Гонконге теперь соответствует мировым стандартам.

4.1. Инвестирование трастового имущества

Доверительный собственник наделен полномочиями инвестировать трастовое имущество в акции при условии, что они соответствуют следующим критериям:

- акции компании прошли процедуру листинга на одной из фондовых бирж, включенных в перечень, одобренный финансовым ведомством Гонконга;
- рыночная капитализация компании-эмитента составляет не менее \$5 000 000 или эквивалентной суммы в иностранной валюте;
- любые 3 года из 5 лет, предшествующих году предполагаемого вложения, компания-эмитент выплачивала дивиденды в денежной или натуральной форме.

4. По данным «Руководства по определению материализовавшихся прибылей и убытков в контексте распределения прибылей в соответствии с Ордонансом о компаниях Гонконга», опубликованного Институтом дипломированных бухгалтеров Гонконга в 2010 г., Accounting Bulletin 4.

5. Квалифицирующее вознаграждение включает в себя:

- денежные средства;
- активы, свободно обращаемые в денежные средства;
- освобождение от обязанности или иное ее урегулирование другой стороной по сделке за исключением случаев, когда:
 - обязанность возникла из приобретения актива, который не является квалифицирующим вознаграждением и не был отчужден в обмен на квалифицирующее вознаграждение;
 - приобретение актива и освобождение от встречной обязанности осуществлены в рамках цепочки искусственно созданных операций, не имеющих действительного коммерческого смысла;
- дебиторская задолженность в случае если имеются разумные основания полагать, что должник может погасить задолженность в разумные сроки.

Вложение трастового имущества в облигации возможно в том случае, если им присвоены рейтинги не ниже следующих:

Для долгосрочных облигаций

Moody's Investors Service Inc.	A3
Standard & Poor's Corporation	A-
Любой другой эквивалентный рейтинг, присвоенный рейтинговым агентством, входящим в одобренный финансовым ведомством Гонконга список	

Для краткосрочных облигаций

Moody's Investors Service Inc.	Prime-1
Standard & Poor's Corporation	A-1
Любой другой эквивалентный рейтинг, присвоенный рейтинговым агентством, входящим в одобренный финансовым ведомством Гонконга список	

Также в списке допустимых объектов инвестирования, утвержденного Ордонансом о доверительных собственниках, содержатся:

- государственные долговые ценные бумаги, выпущенные как Правительством Гонконга, так и полномочными органами иностранных государств;
- паи в коллективных инвестиционных схемах;
- вклады в банках;
- депозитные сертификаты, векселя и краткосрочные облигации;
- первая ипотека недвижимости, находящейся в Гонконге и приобретенной на праве долгосрочной аренды у Правительства Гонконга;
- деривативы, торгуемые на фондовых и фьючерсных рынках, входящих в одобренный финансовым ведомством Гонконга перечень.

Вышеописанные ограничения на инвестирование трастового имущества применяются в том случае, если стороны трастового договора не предусмотрели иное. К примеру, трастовый договор может предусматривать, что законодательные ограничения не применяются.

4.2. Иные полномочия доверительного собственника

Трастовый договор может наделять доверительного собственника правом отчуждения всего или части трастового (в том числе недвижимого) имущества любым способом, как путем частного соглашения, так и на публичном аукционе. Отчуждение имущества не может быть оспорено бенефициаром лишь на том основании, что продажа осуществлена по чрезмерно низкой цене. Для признания такой сделки недействительной необ-

ходимы доказательства того, что вознаграждение по сделке несоразмерно рыночной цене имущества.

Если трастовым договором не предусмотрено иное, доверительный собственник вправе получать платежи, причитающиеся в рамках различных операций с трастовым имуществом. Обязательство по оплате считается исполненным с того момента, как доверительный собственник в письменном виде подтвердил получение денежных средств.

Доверительный собственник вправе исполнять любые денежные обязательства и требования, какие сочтет обоснованными, а также любыми иными законными средствами погашать долги, относящиеся к трастовому имуществу.

Если трастовым договором доверительный собственник уполномочен совершать какие-либо платежи или использовать трастовое имущество в каких-либо целях, он по умолчанию признается вправе изыскивать для этого денежные средства посредством продажи, залога или иного распоряжения трастовым имуществом. Это полномочие закрепляется за доверительным собственником, даже если трастовым договором предусмотрено иное.

4.3. Право доверительного собственника назначать агентов и номинальных держателей

Полномочия доверительного собственника любого траста, кроме благотворительного, могут быть переданы его агенту. Агентом доверительного собственника может выступать любое дееспособное лицо, в том числе другой доверительный собственник трастового имущества, права управления которым передаются. Агент вправе реализовывать любые полномочия доверительного собственника, за исключением следующих:

- полномочие принимать решение об отчуждении имущества, входящего в траст;
- полномочие принимать решение об исполнении каких-либо денежных обязательств за счет имущества или доходов траста;
- полномочие назначать доверительных управляющих трастов, выделенных из первоначального траста;
- полномочие назначать номинальных держателей и депозитариев.

Агент доверительного собственника не может осуществлять полномочия по управлению активами траста иначе, кроме как на основании письменного договора, по условиям которого агент обязуется действовать в соответствии с руководством, составленным для него доверительным собственником.

Доверительный собственник может своим письменным актом назначить номинального держателя в отношении какого-либо актива траста, собственником которого будет указываться этот номинальный держатель. Также в полномочия доверительного собственника входит назначение депозитария, функция которого заключается в сохранении активов траста или документов, имеющих к ним отношение.

4.4. Ответственность доверительного собственника

Все доверительные собственники несут законодательно установленную обязанность действовать добросовестно и разумно, сообразно с теми профессиональными знаниями, которыми они владеют. Действия доверительного собственника подлежат оценке на предмет соответствия этой законодательной обязанности в следующих случаях:

- при инвестировании трастового имущества;
- при назначении агентов, номинальных держателей и депозитариев;
- при страховании и оценки стоимости трастового имущества;
- при осуществлении иных вышеназванных полномочий.

Доверительный собственник, вне зависимости от положений трастового договора, освобождается от ответственности за действия/ бездействие агентов, номинальных держателей и депозитариев, если суд сочтет, что он выполнил свою обязанность действовать добросовестно и разумно.

Доверительные собственники подразделяются на две категории: профессиональных и непрофессиональных доверительных собственников. Профессиональными доверительными собственниками признаются те, чья деятельность заключается частично или полностью в предоставлении услуг по администрированию трастов. Непрофессиональными доверительными собственниками признаются собственники, не подпадающие под критерий профессионального доверительного собственника и не являющиеся трастовой компанией. Согласно принципам общего права, в трастовый договор может быть включена оговорка о том, что доверительный собственник освобождается от ответственности за все нарушения своих обязательств по этому договору, кроме мошенничества. По мнению Законодательного Совета Гонконга, на практике возможны случаи, когда учредитель траста даже не догадывается о наличии такой оговорки в трастовом договоре⁶. Поправками 2013 года запрещено ограничение ответственности профессиональных доверительных собственников, а также тех доверительных собственников, которые получают вознаграждение за свои услуги. Недействительными признаются условия трастового договора, которые:

- освобождают профессионального доверительного собственника от ответственности за нарушение обязательств по трастовому договору в результате мошенничества, преднамеренного правонарушения или грубой небрежности;
- освобождают профессионального доверительного собственника от убытков, которые он может понести в результате своих неправомерных действий⁷.

4.5. Вознаграждение доверительного собственника

В соответствии с принципами общего права доверительный собственник вправе получать вознаграждение за свои услуги, только если это прямо предусмотрено трастовым договором или в силу других обстоятельств (например, решения суда или воли бенефициара). Ранее это приводило к тому, что лица, оказывающие услуги по управлению трастовым имуществом на профессиональной основе, не могли получать вознаграждение за услуги, которые способны оказывать и непрофессиональные доверительные собственники, если это не было прямо оговорено в договоре.

Актуальной редакцией Ордонанса о доверительных собственниках предусмотрено, что право на получение вознаграждения, закрепленное за доверительным собственником в трастовом договоре, подразумевает, в том числе, право на получение вознаграждения за услуги, которые способен оказывать и непрофессиональный доверительный собственник. Если трастовый договор оставляет вопрос о вознаграждении неурегулированным, то доверительный собственник тем не менее имеет право на получение разумного вознаграждения за счет трастового имущества, в том числе, за услуги, которые способны оказывать и непрофессиональные доверительные собственники. Кроме того, доверительный собственник имеет право на возмещение расходов, обоснованно понесенных в ходе управления трастовым имуществом.

6. http://www.legco.gov.hk/yr12-13/english/bills/brief/b04_brf.pdf

7. Согласно принципам общего права, доверительный собственник несет личную ответственность по обязательствам, которые возникают в результате реализации полномочий доверительного собственника, если трастовым договором прямо не предусмотрено иное.



Korpus Prava

LAW & TAX

на Мальте

• **Право и налоги**

• **Корпоративные услуги**

Корпус Права (Мальта)

Pinto House, 95, 99, 103, Xatt l-Ghassara ta' L-Gheneb

Marsa, MRS 1912, Malta

Тел.: +356 (27) 78-10-35

Email: malta@korpusprava.com





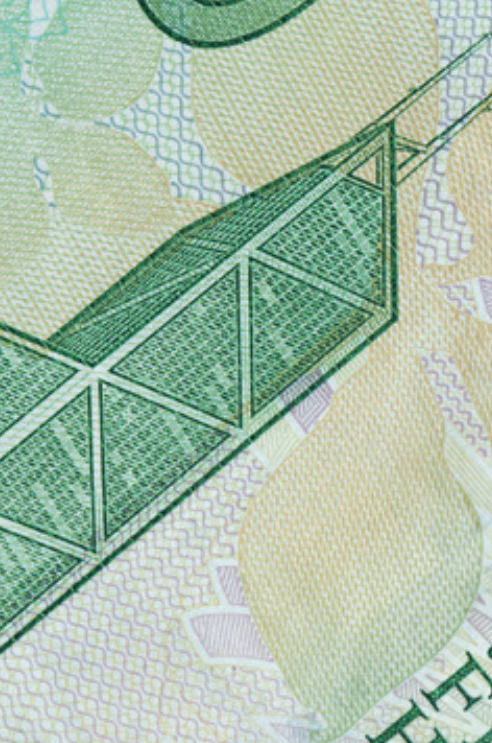
The Hongkong and Shanghai Banking Corporation

20

香港特別行政區
GOVERNMENT OF THE HONG KONG SPECIAL ADMINISTRATIVE REGION



50



中國銀行 (香港)
BANK OF CHINA (HONG KONG)

憑票即付
PROMISES TO PAY THE BEARER
ON DEMAND AT ITS OFFICE HERE

港幣伍拾元
FIFTY HONG KONG DOLLARS

50

承董事會命
BY ORDER OF THE BOARD OF DIRECTORS
總裁
CHIEF EXECUTIVE
和歷地
二〇〇七
HONG KONG

KU502584

司長
CHIEF SECRETARY
理專員
AUTHORITY

Раздел 3.

Налогообложение

§ 1. Общие положения

В Гонконге взимаются следующие виды налогов:

- налог на прибыль;
- налог на доходы физических лиц;
- налог на имущество.

Налог на добавленную стоимость в Гонконге не взимается. В 2006 году Правительством обсуждалась возможность введения «налога на товары и услуги», аналогичного НДС, но не была поддержана ни парламентом, ни общественностью. Основным законодательным актом, регулирующим вопросы налогообложения, является Ордонанс о внутренних доходах.

§ 2. Налог на прибыль

Налог на прибыль взимается как с физических, так и юридических лиц, осуществляющих коммерческую деятельность в Гонконге. В отличие от большинства европейских юрисдикций, в которых резиденты уплачивают налог с прибыли от источников по всему миру, в Гонконге действует территориальный принцип налогообложения, и налог уплачивается только с прибыли, полученной от источников в Гонконге. Резидентство при этом значения не имеет: для компаний стандартная ставка налога составляет 16,5%.

Налоговой базой признается чистая прибыль, полученная от источников в Гонконге за налоговый период, за исключением прибыли от прироста капитала, которая не является объектом налогообложения.

2.1. Определение места происхождения прибыли

Вопрос о месте происхождения прибыли законом не урегулирован и полностью отдан на усмотрение суда, который основывает свое мнение, главным образом на фактических обстоятельствах конкретного дела, нежели на совокупности заранее известных норм. Все же многочисленные судебные решения позволяют выявить тенденции к отнесению того или иного типа прибыли возникшей в Гонконге или вне его.

Торговые компании, действующие в Гонконге и получающие прибыль от разницы в цене покупки

и цене дальнейшей продажи, облагаются налогом в соответствии со следующими правилами, выработанными Департаментом внутренних доходов Гонконга в 2012 году:

1. Если и сделка по приобретению, и сделка по дальнейшей продаже товаров заключены в Гонконге, прибыль от этой операции облагается в Гонконге;
2. Если ни сделка по приобретению, ни сделка по дальнейшей продаже товаров не были заключены в Гонконге, прибыль от этой операции не подлежит налогообложению в Гонконге;
3. Если одна из сделок: либо сделка по приобретению, либо по дальнейшей продаже товаров заключена в Гонконге, презумпция такова, что прибыль облагается в Гонконге. Однако в каждом конкретном случае следует учитывать следующие аспекты:
 - куда товары были доставлены и где помещены на склад;
 - какие меры были предприняты продавцом для заключения сделки;
 - каким образом были обработаны заказы;
 - каким образом были доставлены товары;
 - каким образом был осуществлен платеж.
4. При продаже товаров покупателю из Гонконга сделка в большинстве случаев будет считаться совершенной в Гонконге.
5. Если товары приобретены у производителя или поставщика из Гонконга, сделка в большинстве случаев будет считаться совершенной в Гонконге.
6. Если сделка заключена в Гонконге по телефону, факсу, электронной почте, в большинстве случаев она будет считаться совершенной в Гонконге.
7. Заключение сделок купли-продажи является важным, но не единственным фактором. Все действия, так или иначе направленные на извлечение торговой прибыли, должны быть учтены при определении места происхождения прибыли.

Департамент внутренних доходов Гонконга придерживается того мнения, что торговая прибыль не может быть разделена на две части: полученную от источников в Гонконге и за его пределами. Даже если определенные действия, направленные на заключение сделки, были совершены за пределами Гонконга, прибыль не может быть признана полученной от смешанного источника.

В ситуации когда сделка по приобретению и дальнейшей перепродаже товаров заключена за пределами Гонконга агентом компании или ее сотрудником, для подтверждения офшорного характера операции могут потребоваться доказательства расходов на командировку работника (в случае заключения сделки работником компании) или наличие действующего агентского договора (в случае заключения сделки агентом). При этом деятельность сотрудника приравнивается к деятельности агента только в том случае, если он наделен полномочием совершать сделки, не спрашивая предварительного согласия у руководства компании в Гонконге.

Обособленное подразделение

Прибыль гонконгского филиала иностранной компании не подлежит налогообложению в том случае, если его деятельность сводится к закупке товаров и сборе различной информации в Гонконге. Как только филиал становится вовлечен в продажу товаров, его прибыль от такой деятельности включается в налоговую базу.

Прибыль от производства

Если компания реализует товары, произведенные ей в Гонконге, то прибыль от их продажи облагается налогом в Гонконге, так как производство считается в данном случае основной деятельностью, приносящей прибыль. Наличие штата продавцов за рубежом не дает оснований для признания прибыли офшорной.

Если компания, зарегистрированная в материковом Китае и производящая там товары, продает их через обособленное подразделение, зарегистрированное в Гонконге, прибыль этого обособленного подразделения признается возникшей в Гонконге.

Зачастую гонконгские компании взаимодействуют с компаниями материкового Китая таким образом, что по договору поставки гонконгская компания продает китайской компании сырье, та производит конечный продукт и продает его обратно гонконгской компании. Несмотря на то, что компании, работающие таким образом, в большинстве случаев являются взаимозависимыми, прибыль гонконгской компании от продажи конечного продукта облагается в Гонконге.

Лицензионные платежи

Место происхождения прибыли в виде вознаграждения за право использования объектов интеллектуальной собственности определяется с использованием следующих правовых критериев:

1. Если объект интеллектуальной собственности был создан налогоплательщиком, осуществляющим коммерческую деятельность в Гонконге, и по лицензионному договору другому лицу было передано право его использования за пределами Гонконга, роялти в этом случае считаются возникшими от источника в Гонконге и подлежат налогообложению.
2. Если налогоплательщик приобрел исключительное право и предоставляет право использования объекта интеллектуальной собственности за пределами

Гонконга, роялти считаются возникшими от источника вне Гонконга и освобождаются от налогообложения.

3. Если объект интеллектуальной собственности принадлежит налогоплательщику на праве использования и по сублицензионному договору предоставлен другому лицу для использования за пределами Гонконга, источником прибыли признается место, где заключены лицензионный и сублицензионный договоры. Соответственно, если налогоплательщик заключает оба договора в Гонконге, роялти считаются возникшими в Гонконге.

Прибыль от иных источников

Далее по тексту (с. 21) приведен перечень источников прибыли и их обыкновенное место происхождения в соответствии с позицией Департамента внутренних доходов.

Контролируемые компании

Налоговое ведомство Гонконга наделено полномочием признавать прибыль, формально происходящую от источника вне Гонконга, полученной от источника в Гонконге, и тем самым включать ее в налоговую базу. Нерезидент ведет коммерческую деятельность с аффилированным резидентом Гонконга, и эта деятельность организована таким образом, что резидент не извлекает прибыли, полученной от источников в Гонконге, или извлекает суммы прибыли меньшие чем можно было бы ожидать от такой деятельности — доля прибыли от такой деятельности, приходящаяся на нерезидента, может быть признана полученной от источников в Гонконге. В такой ситуации резидент Гонконга обязан выступить налоговым агентом нерезидента.

Разделение прибыли на налогооблагаемую и неналогооблагаемую части

Прибыль от производства и оказания услуг может быть признаваема налогооблагаемой или не подлежащей налогообложению в различном соотношении, зависящем от объема действий, произведенных для получения прибыли в Гонконге и за его пределами соответственно. При таком соотношении в каждом конкретном случае могут приводиться любые рациональные доводы. Департамент, однако, рекомендует пренебрегать тем аргументом, что местом происхождения прибыли должно считаться место, где были произведены основные расходы, направленные на ее получение:

- Компания «В» приобретает товары у поставщиков в Гонконге. Она оплачивает услуги маркетинговой компании в Гонконге по размещению рекламы в журналах и газетах, распространяемых в Париже и Лондоне. По получении заказов компания «В» направляет товары покупателям за рубежом. В данном случае тот факт, что реклама товаров осуществляется за пределами Гонконга, не может повлиять на признание прибыли полностью облагаемой в Гонконге.

Источник прибыли	Место происхождения прибыли
Доход от аренды недвижимости	Место нахождения недвижимого имущества
Доход от продажи недвижимости	Место нахождения недвижимого имущества
Доход от сделок купли-продажи ценных бумаг, обращающихся на бирже	Место нахождения биржи
Доход от сделок купли-продажи ценных бумаг, не обращающихся на бирже	Место заключения сделки
Доход от оказания услуг	Место оказания услуг
	Доход гонконгской компании, осуществляющей управление финансовыми вложениями, от размещения средств клиентов, считается возникшим в Гонконге.
Роялти за право использования объектов интеллектуальной собственности	Место наделения правом использования объектов интеллектуальной собственности
Агентское вознаграждение	Место оказания агентских услуг
Доход от осуществления трансграничных перевозок	Обыкновенно место начала перевозки

2.2. Налоговые вычеты

При определении налоговой базы по налогу на прибыль из суммы полученных доходов подлежат вычету все расходы и издержки, понесенные налогоплательщиком за налоговый период в связи с деятельностью, направленной на извлечение прибыли. Для признания расходов в целях налогообложения они должны быть в достаточной степени детализированы и документально подтверждены. Существуют особенности признания каждого вида расходов.

Расходы в виде процентов

Расходы в виде процентов по займам, а также иные платежи, связанные с предоставлением займов, уменьшают налоговую базу, если удовлетворяют одному из следующих условий:

1. Заем получен от финансовой организации, как находящейся в Гонконге, так и зарубежной;
2. Заем получен от иных, нежели финансовые организации лиц, если проценты, уплачиваемые по такому займу, подлежат налогообложению в Гонконге. Если заемные денежные средства предоставлены в распоряжение заемщика в Гонконге, в большинстве случаев проценты по такому займу облагаются налогом в составе прибыли займодавца, ведущего предпринимательскую деятельность в Гонконге, так как местом происхождения прибыли в таком случае признается Гонконг. Если заемные денежные средства предоставлены в распоряжение заемщика за пределами Гонконга в качестве т.н. «офшорного займа», действует презумпция того, что проценты по нему не облагаются налогом в Гонконге (так как источник прибыли в данном случае находится за рубежом), и, следовательно, уплаченные проценты

не уменьшают налоговую базу заемщика. Последний, однако, всегда вправе представить доказательства того, что займодавец ведет деятельность в Гонконге и несет обязанность по уплате налога с полученных процентов, несмотря на то, что заем выдан за рубежом.

3. Заем носит целевой характер и предоставлен на финансирование:

- капитальных расходов, которые принимаются к вычету из налоговой базы;
- товарных запасов, которые используются заемщиком в целях извлечения прибыли, при условии, что стороны по договору займа не ассоциированы.

4. Проценты уплачены по торгуемым облигациям или иным долговым инструментам, а также по займам, выданным компанией, ассоциированной с заемщиком, если денежные средства, предоставляемые в заем, были получены единственно в результате выпуска займодавцем облигаций или иных долговых инструментов.

В некоторых случаях не вся сумма начисленных и уплаченных процентов может быть включена в расходы по налогу на прибыль. В ситуациях 1, 2, 3 из вышеприведенного списка сумма процентов, включаемых в расходы должна быть уменьшена, если в период формирования налоговой базы одновременно выполняются следующие условия:

- выплата основного долга или процентов полностью или частично обеспечена вкладом (если займодавцем выступает финансовое учреждение) или встречным займом;
- указанный вклад или заем предоставлен заемщиком или его ассоциированным лицом займодавцу или лицу, ассоциированному с займодавцем;

- проценты по вкладу или встречному займу, выплачиваемые заемщику или его ассоциированному лицу не подлежат налогообложению в Гонконге.

Расходы в виде процентов, принимаемые к вычету в данном случае, уменьшаются до суммы, рассчитанной наиболее разумным и подходящим к каждой конкретной ситуации способом. Департамент внутренних доходов Гонконга приводит следующие примеры расчетов:

- Налогоплательщик «А» взял в банке кредит на сумму \$1 млн. под 5% годовых. Кредит был обеспечен срочным вкладом в размере \$1 млн. под 4% годовых, не подлежащих налогообложению. Иного обеспечения предоставлено не было. За налоговый период налогоплательщик «А» получил \$40 000 в качестве процентов по вкладу и уплатил \$50 000 в качестве процентов по займу. В данной ситуации сумма расходов в виде уплаченных процентов подлежит уменьшению на \$40 000, так как проценты, полученные по вкладу, не включаются в налоговую базу. Таким образом, допустимый вычет составляет \$10 000.
- Налогоплательщик «В» взял в банке кредит на сумму \$1 млн., который был обеспечен срочным вкладом в размере \$2 млн. За налоговый период налогоплательщик получил \$80 000 в виде процентов по вкладу, не подлежащих налогообложению. Иного обеспечения предоставлено не было. Допустимый вычет рассчитывается следующим образом:

$$\frac{\$80\,000 \times \$1\,000\,000 \text{ (сумма кредита)}}{\$2\,000\,000 \text{ (сумма вклада)}} = \$40\,000$$

Существует иное ограничение для признания расходами процентов, уплаченных в ситуациях 1, 2, 3. Если между заемщиком и займодавцем в любой форме действует договоренность о том, что уплаченные проценты напрямую или через посредника возвращаются заемщику или ассоциированному с ним лицу, сумма уплаченных процентов, включаемых в расходы, высчитывается по следующей формуле:

$$A / B \times C, \text{ где:}$$

- А — общее количество дней в оцениваемом налоговом периоде, когда сумма основного долга заемщиком не погашена, и действует вышеописанная договоренность;
- В — общее количество дней в оцениваемом налоговом периоде, когда сумма основного долга заемщиком не погашена;
- С — общая сумма процентов, уплаченных заемщиком по данному займу за налоговый период, которые могли бы быть включены в расходы по налогу на прибыль.

Данное ограничение действует только тогда, когда доход в виде возвращенных заемщику процентов не включается в налоговую базу.

Компания «А» взяла кредит в банке на сумму \$10 млн. под 10% годовых. В течение первых шести месяцев стороной в договоре кредитования в качестве кредитора выступала компания «В», ассоциированная с компанией «А», предоставив \$7 млн. от общей суммы кредита. Возврат банком компании «В» основной суммы долга и процентов с \$7 млн. был обусловлен возвратом

банку основной суммы долга и процентов с \$10 млн компанией «А». За оцениваемый налоговый период компания «А» заплатила банку проценты в размере \$1 млн, а банк заплатил компании «В» проценты в размере \$0,7 млн. Расходы в виде процентов по той части займа, сокредитором по которой выступила ассоциированная компания, составляют:

$$183 \text{ дней} / 365 \text{ дней} \times 0,7 \text{ млн.} = 0,35 \text{ млн.}$$

Расходы в виде процентов по той части займа, единственным кредитором по которой выступил банк, составляют:

$$\$3 \text{ млн} / \$10 \text{ млн.} \times \$1 \text{ млн.} = 0,3 \text{ млн.}$$

Итого: \$0,65 млн, выплаченных компанией А в виде процентов по займу, принимаются к вычету из налоговой базы компании А. При этом сумма процентов, выплаченных банком компании В, не учитывается.

Ограничение суммы процентов, принимаемых в расходы по указанной формуле $A / B \times C$, действует и для процентов, выплачиваемых по долговым ценным бумагам, которые в конечном итоге возвращаются заемщику и освобождаются от налогообложения.

Расходы на научно-исследовательские разработки (далее — НИОКР)

Налоговое законодательство Гонконга широко толкует понятие НИОКР, затраты на которые могут уменьшать налоговую базу. Оно включает в себя любые виды научных исследований, а также применение результатов таких исследований в разработке и моделировании новых товаров и услуг перед началом их коммерческого производства. Расходы на маркетинговые исследования и любую систематическую исследовательскую деятельность, направленную на получение технико-экономического обоснования, также могут включаться в расходы.

НИОКР могут проводиться как самостоятельно налогоплательщиком, так и исследовательской организацией, входящей в одобренный налоговым ведомством Гонконга перечень.

Расходы на НИОКР могут подлежать или не подлежать вычету в соответствии с территориальным принципом налогообложения. Если само исследование проводится вне Гонконга, или платеж за услуги по его проведению считается выполненным вне Гонконга, а коммерческая деятельность, для которой осуществляется исследование, ведется как в Гонконге, так и за рубежом, лишь часть расходов признается допустимой к вычету. Доля таких расходов определяется в каждом конкретном случае в соответствии с принципом разумности.

Капитальные расходы

Расходы на создание и приобретение объектов недвижимости не включаются в расходы по налогу на прибыль. Однако при определении налоговой базы за налоговый период, в котором были произведены расходы на создание коммерческой недвижимости, налогоплательщик имеет право на т.н. первоначальную налоговую скидку в размере 1/5 общей суммы расходов. В дальнейшие налоговые периоды налогоплательщик, имеющий любое имущественное право на коммерческую недвижимость

и понесший расходы на создание этой недвижимости, может использовать годовой амортизационный вычет в размере 1/5 суммы понесенных расходов.

Расходы на оборудование принимаются к вычету при условии, что оборудование используется в НИОКР. Если оборудование перестает использоваться в указанных целях и налогоплательщик продает его, доходы от продажи включаются в налоговую базу.

Расходы на приобретение исключительных прав

Затраты, понесенные налогоплательщиком в период формирования налоговой базы на приобретение исключительных прав на изобретение или ноу-хау для целей осуществления коммерческой деятельности, включаются в расходы в той части, в какой названные объекты интеллектуальной собственности предполагаются для использования налогоплательщиком в Гонконге. Последний аспект является ключевым для признания такого вида расходов.

Расходы, понесенные на приобретение исключительных прав на произведение, зарегистрированного промышленного образца или товарного знака, принимаются к уменьшению налоговой базы 5 равными частями в течение 5 налоговых периодов, начиная с налогового периода, в котором такие расходы были понесены.

В случае если исключительное право приобретается у ассоциированного лица, такие расходы не признаются в целях налогообложения. Вычет также не применяется в ситуации, когда налогоплательщик приобрел исключительное право, и в период, когда он является правообладателем соответствующего объекта интеллектуальной собственности, лицензионные права предоставлены другому лицу, и:

- до того как исключительное право было приобретено налогоплательщиком, это другое лицо или лицо, ассоциированное с ним, имело исключительное право или лицензионные права на объект интеллектуальной собственности (т.е. конечный пользователь) (рис. 1);
- исключительное право используется по преимуществу лицензиатом за пределами Гонконга;
- средства для вознаграждения за отчуждение исключительного права полностью или по большей части были получены от кредитования без права взыскания на имущество должника.

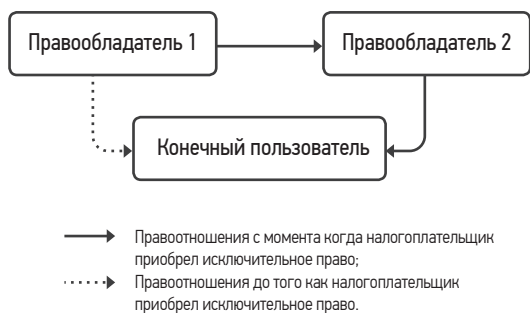


Рис. 1.

Прочие расходы

Помимо вышеперечисленных, к уменьшению налоговой базы по налогу на прибыль принимаются следующие виды расходов:

- расходы на ремонт недвижимого имущества;
- расходы на приобретение оборудования;
- расходы на обустройство очистных сооружений, любого другого оборудования и установок с целью защиты окружающей среды;
- расходы на уплату НДФЛ с заработной платы сотрудников налогоплательщика;
- любые иные расходы, вычет которых налоговое ведомство сочтет правомерным.

2.3. Убытки

При расчете налоговой базы учитываются только те убытки, которые понесены в результате коммерческой деятельности, осуществляемой в Гонконге. Если убытки налогоплательщика превышают прибыль в оцениваемом налоговом периоде, то их не зачтенная в счет прибыли часть переносится на будущие налоговые периоды. Убытки, понесенные компанией или физическим лицом, могут зачитываться против прибыли, полученной ей (им) от участия в товариществе, даже если товарищество не существовало в тот период, когда были понесены эти убытки. Однако если участие в товариществе приносит компании (или физическому лицу) убытки, они не могут засчитываться против прибыли, полученной от участия в другом товариществе.

Убытки, полученные доверительными собственниками трастового имущества в результате коммерческой деятельности, осуществляемой в пользу траста, в случае если они переносятся на будущие периоды, могут быть зачтены только против прибыли, полученной от этого же вида деятельности. Это означает, что убытки одного траста не могут быть зачтены против прибыли другого траста, администрируемого тем же доверительным собственником, или против дохода доверительного собственника, как физического лица.

§ 3. Налог на имущество

Налог на имущество ежегодно взимается с владельцев недвижимого имущества, находящегося в Гонконге, по стандартной ставке 15%. Налоговой базой признается вознаграждение в денежной форме или подлежащее денежной оценке, уплаченное напрямую налогоплательщику, его приказу или в его пользу, за право пользования объектом недвижимого имущества. Такое вознаграждение включает в себя:

- арендные платежи;
- платежи за право пользования недвижимостью по лицензии;
- единовременные страховые премии;
- плату за обслуживание (управление), получаемую владельцем (в случае если, например, владелец сдает объект недвижимости в аренду нескольким арендаторам, и они уплачивают ему вознаграждение за текущий ремонт);

- расходы владельца, например, на ремонт, которые фактически были понесены арендатором.

Существует особенность налогообложения арендных платежей, получаемых компаниями от аренды и субаренды, и физическими лицами от субаренды. Такие доходы считаются доходами от коммерческой деятельности и однозначно подлежат включению в налоговую базу по налогу на прибыль, а не на имущество. Принадлежность иных арендных платежей к коммерческой прибыли определяется в каждом конкретном случае в соответствии со следующими правовыми критериями:

- количество объектов недвижимости, сдаваемых в аренду, значительно, и их владелец нанял работников специально для управления недвижимостью и работы с арендаторами;
- в аренду сданы объекты недвижимости особого рода: танцевальные залы, кинотеатры, рестораны, а арендодатель пользуется правом посещать их для собственного досуга;
- арендодателем выступает риэлтор: арендные платежи рассматриваются как часть прибыли от его предпринимательской деятельности;
- сдача объекта недвижимости в аренду тесно связана с коммерческой деятельностью его владельца: например, часть здания используется собственником в качестве торгового помещения, а часть, в эксплуатации которой нет необходимости, сдается в аренду.

В вышеперечисленных случаях доходы от аренды включаются в налоговую базу по налогу на прибыль.

Владельцами недвижимого имущества, т.е. плательщиками налога на имущество, признаются, в первую очередь, лица, числящиеся таковыми в земельном кадастре, а также:

- лицо, получившее недвижимость во владение напрямую от Правительства Гонконга;
- бенефициарный владелец;
- заемщик по ипотеке;
- кредитор по закладной, вступивший во владение;
- лицо, имеющее права на недвижимость за давностью владения;
- плательщик земельной ренты;
- исполнитель завещания владельца.

Уплата налога привязана к личности владельца имущества, поэтому в договорах купли-продажи недвижимости чрезвычайно важно указывать точную дату перехода права собственности, до наступления которой, налог уплачивает продавец, а начиная с этой даты — покупатель. В период с момента подписания договора купли-продажи до подписания акта приема-передачи существует двойственное владение: юридическим владельцем является продавец, а подлинным владельцем (владельцем по праву справедливости), в силу подписания договора и (или) уплаты части покупной цены, является покупатель. Момент перехода обязанностей налогоплательщика с продавца на покупателя определяется датой перехода права на получение дохода от недвижимого имущества.

В качестве вычетов по налогу на имущество принимаются следующие расходы:

- безнадежная задолженность по платежам, которые должны были бы совершены в пользу налогоплательщика за право пользования объектом недвижимости;
- обязательные платежи, взимаемые с объекта недвижимости и уплаченные его владельцем;
- расходы на ремонт и текущие расходы в размере до 20% от налоговой базы по объекту.

Если объект недвижимого имущества находится во владении лица, осуществляющего коммерческую деятельность в Гонконге, сумма налога на прибыль, взимаемого с него, может быть уменьшена на сумму налога на имущество при том условии, что прибыль, извлекаемая из эксплуатации объекта недвижимости, является частью коммерческой прибыли налогоплательщика и не освобождается от налогообложения.

Компании вправе подавать в налоговый орган Гонконга заявление об освобождении от уплаты налога на имущество, и если такое заявление будет удовлетворено, то вместо вычета суммы налога на имущество из налоговой базы по налогу на прибыль компании, имущество, используемое ей в коммерческой деятельности, будет освобождено от налогообложения. Эта льгота имеет постоянный характер и действует в те налоговые периоды, когда соблюдаются все условия для ее предоставления.

§4. Финансовая отчетность

Закон о компаниях обязывает каждую компанию вести бухгалтерский учет, который с достаточной точностью отражает финансовое состояние и финансовый результат компании. В частности, бухгалтерский учет должен содержать ежедневные записи о поступлениях и списаниях денежных средств и обстоятельствах, в связи с которыми денежные средства поступили или были списаны. Институтом дипломированных бухгалтеров Гонконга разработаны бухгалтерские стандарты, которые не являются формально обязательными, но призваны формировать единообразную бухгалтерскую практику. Любые отступления от утвержденных бухгалтерских стандартов должны быть обоснованы. Документы бухгалтерского учета должны храниться не менее 7 лет по завершении соответствующего финансового года. Если директор компании не предпринимает всех необходимых мер для надлежащего ведения бухгалтерского учета, на него может быть наложен штраф в размере \$300 000.

Ежегодно компания должна составлять финансовую отчетность, которая объективно отражает финансовое состояние и финансовый результат компании на конец финансового года. Компания, имеющая дочерние компании, составляет консолидированную финансовую отчетность, за исключением двух случаев:

- компания сама полностью или частично являлась дочерней компанией в соответствующем отчетном периоде;
- не позднее чем за 6 месяцев до конца финансового года директор письменного уведомил акционеров о намерении не составлять консолидированную отчетность и на дату, выпадающую не ранее 3 меся-

цев до конца финансового года ни один акционер не ответил на указанное уведомление письменной просьбой о составлении консолидированной отчетности.

Финансовая отчетность составляется в соответствии со стандартами, утвержденными Институтом дипломированных бухгалтеров Гонконга. В состав финансовой отчетности входят следующие документы:

- отчет о финансовом положении компании — должен быть одобрен директорами компании и подписан не менее чем 2 из них (в случае если в компании назначен только один директор, то единственным директором);
- отчет о совокупном доходе;
- документ об изменениях финансового положения;
- отчет о движении денежных средств;
- учетная политика;
- пояснительная записка.

Институт сертифицированных бухгалтеров проводит работу по сближению стандартов финансовой отчетности Гонконга и международных стандартов финансовой отчетности. Еще в 2001 году Институтом было принято решение о сближении гонконгских и международных стандартов. Однако Институт сохраняет за собой право требовать раскрытия дополнительной информации, или в исключительных случаях отходить от международных стандартов. Каждый стандарт, принимаемый Институтом, содержит указание на степень своего соответствия аналогичному международному стандарту.

Кроме финансовой отчетности, на рассмотрение годового собрания акционеров представляется отчет директоров, содержащий:

- анализ результатов деятельности компании за прошедший год;
- описание основных рисков, которым подвергалась компания за прошедший год;
- описание наиболее важных событий, произошедших с компанией за финансовый год;
- перспективы развития компании;
- обзор соблюдения компанией законодательных норм, имеющих существенное влияние на её деятельность;
- любую другую информацию, значимую для оценки состояния компании.

Аудитором компании может быть только независимый дипломированный бухгалтер или компания независимых дипломированных бухгалтеров. Аудитор компа-

нии назначается ежегодно на годовом общем собрании акционеров. До проведения первого общего собрания акционеров аудитор может быть назначен решением директоров компании.

Аудитор представляет на рассмотрение общего собрания акционеров отчет, в котором выражает мнение о том, насколько достоверно и объективно финансовая отчетность компании отражает ее финансовое состояние, а также о качестве ведения бухгалтерского учета в компании.

Компания освобождается от составления ежегодной финансовой отчетности, если в течение соответствующего финансового года подпадает под одну из следующих категорий:

Категория 1

- В течение всего финансового года является малой частной компанией⁸ или малой компанией с ответственностью, ограниченной гарантией⁹.
- В течение всего финансового года не осуществляет банковскую, финансовую или страховую деятельность.

Категория 2

- В течение всего финансового года является частной компанией и не осуществляет банковскую, финансовую или страховую деятельность.
- Не имеет дочерних компаний и сама не является дочерней компанией.
- Все участники компании письменно выразили согласие с тем, что компания освобождается от составления финансовой отчетности за текущий финансовый год.

Категория 3

- В течение всего финансового года является частной компанией и не осуществляет банковскую, финансовую или страховую деятельность;
- Подпадает под определение квалифицированной частной компании¹⁰.
- По меньшей мере 75% процентов голосов на общем собрании участников проголосовали за освобождение компании от составления отчетности, а остальные голоса не проголосовали против принятия такого решения.

8. Малой частной компанией признается частная компания, соответствующая 2 из 3 следующих критериев:

- валовой доход компании за год не превышает \$ 100 миллионов;
- общая стоимость активов компании на дату составления отчета о финансовом положении компании не превышает \$ 100 миллионов;
- среднее число работников компании за год не превышает 100 человек.

Если в течение 2 лет подряд после признания компании малой в отношении нее выполняется менее 2 из указанных условий, то компания теряет этот статус.

9. Малой компанией с ответственностью, ограниченной гарантией, признается компания с ответственностью, ограниченной гарантией, валовой доход которой за год не превышает \$ 25 миллионов.

10. Квалифицированной частной компанией признается частная компания, соответствующая 2 из 3 следующих критериев:

- валовой доход компании за год не превышает \$ 200 миллионов;
- общая стоимость активов компании на дату составления отчета о финансовом положении компании не превышает \$ 200 миллионов;
- среднее число работников компании за год не превышает 100 человек.

Если в течение 2 лет подряд после признания компании квалифицированной в отношении нее выполняется менее 2 из указанных условий, то компания теряет этот статус.

Категория 4

- В течение всего финансового года является частной компанией и не осуществляет банковскую деятельность.
- Является холдинговой компанией для группы компаний, ни одна из которых не осуществляет банковскую, финансовую или страховую деятельность в течение всего финансового года.
- Все компании группы являются малыми частными компаниями или квалифицированными частными компаниями (если все компании группы являются квалифицированными частными компаниями, то необходимо соблюдение пункта 3.3).

- В течение всего финансового года является компанией с ответственностью, ограниченной гарантией.
- Является холдинговой компанией для группы компаний, ни одна из которых не осуществляет банковскую, финансовую или страховую деятельность в течение всего финансового года.
- В течение всего финансового года все компании группы являются малыми компаниями с ответственностью, ограниченной гарантией.

Если компания освобождается от составления финансовой отчетности, то показатели ее дочерних компаний могут быть исключены из консолидированной финансовой отчетности в соответствии со стандартами финансовой отчетности, действующими в Гонконге.

Korpus Prava

LAW & TAX

в Латвии



- Юридические услуги для бизнеса
- Налоговое консультирование

- Международное налоговое планирование
- Интеллектуальная собственность

Корпус Права (Латвия)

E. Birznieka-Upisha Str., 20a, Office 722

LV-1011 Riga, Latvia

Тел.: +371 672-82-100

Email: latvia@korpusprava.com





Раздел 4.

Трудовые отношения

§ 1. Общие положения

Основополагающими в трудовом законодательстве Гонконга являются два акта: Ордонанс о труде и Ордонанс о трудоустройстве за пределами Гонконга. Первый регулирует правоотношения, возникающие между работником и работодателем по поводу трудовой деятельности в Гонконге, за исключением следующих случаев:

- работодателем по трудовому договору, заключенному в Гонконге, выступает лицо, не зарегистрированное и не ведущее там коммерческой деятельности, а трудовые функции осуществляются работником частично или полностью за его пределами — к таким отношениям применяется Ордонанс о трудоустройстве за пределами Гонконга;
- работник является членом экипажа морского судна и его трудовые отношения регулируются Ордонансом о торговом судоходстве.

§ 2. Трудовой договор

Трудовой договор может быть заключен как в устной, так в письменной форме. Перед заключением трудового договора работодатель обязан проинформировать работника о его существенных условиях, в частности:

- о размере заработной платы;
- о периодичности выплаты заработной платы;
- о сроке уведомления о расторжении трудового договора;

- о том, имеет ли право работник на получение т.н. «тринадцатой зарплаты», и о ее размере.

Все эти сведения указываются в договоре, если он заключен в письменной форме. Если договор заключен устно, то вышеперечисленные сведения должны быть сообщены работнику в письменном виде.

Гонконгское законодательство не знает деления трудовых договоров на срочные и бессрочные. Существует понятие длительного договора, который признается заключенным в том случае, если работник осуществляет трудовые функции более четырех недель подряд. В отношении любого длительного договора действует презумпция, что его действие продлевается каждый месяц, что делает его аналогичным бессрочному договору в российском праве. Трудовой договор, заключенный в письменной форме, может содержать иные положения относительно срока его действия.

Трудовой договор может быть расторгнут путем направления письменного или устного предварительного уведомления любой из его сторон, либо путем выплаты компенсации за расторжение трудового договора. Срок направления уведомления зависит от продолжительности работы сотрудника у данного работодателя и положений трудового договора. Кроме того, любая из сторон трудового договора вправе в любое время расторгнуть его без предварительного уведомления, уплатив другой стороне денежную компенсацию. В нижеследующей таблице приведены правила расчета размера денежной компенсации:

Если срок предварительного уведомления исчисляется в днях или неделях:	Средняя дневная зарплата работника за последний год	×	Количество дней периода предварительного уведомления, за которые работнику была бы выплачена зарплата, если бы уведомление было направлено	=	Размер денежной компенсации
Если срок предварительного уведомления исчисляется в месяцах:	Среднемесячная зарплата работника за последний год	×	Количество месяцев предварительного уведомления, за которые работнику была бы выплачена зарплата, если бы уведомление было направлено	=	Размер денежной компенсации

Сторона, расторгнувшая трудовой договор без предварительного уведомления или денежной компенсации, несет обязанность уплатить другой стороне убытки в размере денежной компенсации, рассчитываемой изложенным в таблице способом.

Работодатель вправе расторгнуть трудовой договор без предварительного уведомления в следующих случаях:

- работник преднамеренно нарушил закон и установленный порядок;
- работник совершил дискредитирующий поступок;
- работник виновен в обмане или подлоге;
- работник регулярно нарушает свои трудовые обязанности.

Следует, однако, помнить, что увольнение работника без предварительного уведомления признается серьезным дисциплинарным взысканием и может быть применено только если работник совершил действительно серьезный проступок или не изменил свое поведение к лучшему после нескольких предупреждений работодателя.

§3. Время отдыха

Законодательством Гонконга установлено, что работнику, заключившему длительный трудовой договор с работодателем, предоставляются выходные в количестве не менее чем 1 день раз в 7 дней. Выходные дни могут быть фиксированными для всех работников (например, воскресенье) или по сменному графику. Если в случае какой-либо срочной необходимости работник вынужден работать в выходной день, то работодатель должен предоставить ему дополнительный выходной вместо отработанного. Нарушение работодателем порядка предоставления выходных дней влечет судебное преследование и наложение штрафа в размере \$50 000.

Нерабочими праздничными днями в Гонконге являются:

- Новый год — 1 января;
- Новый год по лунному календарю (также 2 дня после этой даты);
- Цинмин — день поминовения усопших, 15-й день после весеннего равноденствия;
- День труда — 1 мая;
- Пасха;
- День рождения Будды (в мае);
- Дуанью — 5 день 5 месяца по лунному календарю;
- День установления автономного статуса Гонконга — 1 июля;
- Следующий день после Праздника середины осени;
- Праздник двойной девятки — 9 день 9 месяца по лунному календарю;
- Национальный день — 1 октября;
- Праздник двойной девятки (Чунъян) — в октябре;
- Рождество Христово или день зимнего солнцестояния (на усмотрение работодателя) — 25 декабря.

Право на оплачиваемый отпуск возникает у работника по истечении 12 месяцев с начала осуществления трудовой функции. Продолжительность годового отпуска зависит от длительности работы у данного работодателя.

Количество лет, которые работник проработал у данного работодателя	Количество дней отпуска
1	7
2	7
3	8
4	9
5	10
6	11
7	12
8	13
9 и более	14

Заменить денежной компенсацией можно только ту часть отпуска, которая превышает 10 календарных дней.

За работодателем закреплено право определить период в календарном году, когда работа на предприятии (в офисе) прекращается полностью, и таким образом все работники уходят в отпуск одновременно. Если количество дней отпуска, на которые имеет право работник, меньше количества дней, на которые работодатель прекращает работу, работнику, тем не менее, оплачиваются все дни закрытия предприятия (офиса). Если количество дней отпуска, на которые имеет право работник, больше количества дней, на которые работодатель прекращает работу, он вправе использовать оставшиеся дни сразу после возобновления работы предприятия (офиса), если иное не предусмотрено соглашением между работодателем и работником.

§4. Оплата труда

Минимальный размер оплаты труда с 1 мая 2013 года составляет \$30 в час. Работодатель обязан вести учет часов, отработанных каждым работником, чья заработная плата не превышает \$12 300 в месяц. В заработную плату включаются все денежные вознаграждения, получаемые от работодателя, включая премии, комиссии, доплаты за сверхурочные, командировочные расходы.

Работодатель вправе производить удержания из заработной платы работника, но только на следующих основаниях:

- за отсутствие на работе (пропорционально времени отсутствия на работе);
- за ущерб, нанесенный имуществу работодателя вследствие небрежности или невыполнения обязательств, в размере не более \$300 за один факт нанесения ущерба или не более ¼ заработной платы за месяц;

- за жилье и продукты питания, предоставленные работодателем работнику или его семье;
- за взносы, уплаченные работодателем как агентом на основании письменной просьбы работника в медицинские страховые фонды, пенсионные фонды, сберегательные учреждения;
- за суммы заработной платы, предоставленные работнику авансом;
- за суммы займа, предоставленные работнику (только на основании письменного заявления работника).

§5. «Зарплатные налоги»

5.1. Налог на доходы физических лиц

Согласно законодательству Гонконга, работодатель не выполняет функций налогового агента в отношении своих работников. Налог на доходы в виде зарплаты, как и на иные доходы, высчитывается и уплачивается физическими лицами самостоятельно. Работодатель лишь несет обязанность уведомить налоговый орган о приеме на работу нового сотрудника и условиях его трудового договора не позднее 3 месяцев с момента начала его работы. В первый рабочий день мая каждого года Департамент внутренних доходов Гонконга рассылает физическим лицам декларации по НДФЛ, сформированные на основании данных о доходах налогоплательщика, которыми располагает налоговое ведомство.

Ранее в Гонконге была распространена практика сокрытия выплаты заработной платы работнику путем уплаты вознаграждения за услуги компании, подконтрольной ему, или трасту, бенефициаром которого он является. Обычно в качестве основания платежа указывались консультационные услуги. Затем сумма налога, уплачиваемая подконтрольной физическому лицу компанией или трастом, значительно сокращалась за счет расходов в виде заработной платы и других выплат физическому лицу, уже «подлежащих» налогообложению. В 1995 году в Ордонанс о внутренних доходах была внесена поправка, приравнивающая вознаграждение за услуги компании или траста к заработной плате физического лица. Вознаграждение за услуги не признается заработной платой в случае, если соблюдены все (или почти все, на усмотрение налогового органа) следующие критерии:

- ни договор оказания услуг, ни иные обязательства не предусматривают льгот, связанных с трудовыми отношениями, например, предоставление отпуска, больничного, права на пенсию и др. или денежной компенсации вместо них;
- договор содержит положение о том, что услуги должны быть оказаны исполнителем лично, а исполнитель, в зависимости от обстоятельств, оказывает данные или аналогичные услуги другим заказчикам;
- оказание услуг исполнителем не сопровождается контролем со стороны заказчика, какой обычно осуществляется работодателем за работником;
- выплаты вознаграждения по договору не носят периодического характера;

- заказчик не вправе расторгнуть договор способом, присущим расторжению трудового договора (т.е. путем направления уведомления, а не вследствие того, что предусмотренные договором услуги были надлежащим/ненадлежащим образом оказаны исполнителем);
- третьи лица не считают исполнителя по договору работником заказчика.

Эти критерии не должны рассматриваться как механическая проверка признаков трудовых отношений, но наличие одного или нескольких указаний на скрытые трудовые отношения являются сигналом к проверке налоговым органом всех обстоятельств дела.

5.2. Социальное страхование

В Гонконге действует система обязательного страхования работников, основанная на взносах работников в уполномоченные страховые фонды (mandatory provident fund schemes). Такие фонды не являются государственными структурами, а создаются физическими и юридическими лицами, получившими лицензию на создание страхового фонда.

Работодатель несет обязанность зарегистрировать каждого нового работника в возрасте от 18 до 65 лет в каком-либо страховом фонде не позднее 60 дней с начала трудовых отношений. Испытательный срок также включается в этот период. Если трудовые отношения расторгаются до истечения 60 дней, обязанность по регистрации работника прекращается. Необязательно, чтобы все работники одного работодателя были зарегистрированы в одном страховом фонде: последний вправе предлагать несколько фондов, действующих на рынке, на выбор работника. В качестве подтверждения того, что все работники работодателя зарегистрированы в фондах, государственная Комиссия по уполномоченным страховым фондам выдает работодателю специальный сертификат, который тот обязан хранить в открытом доступе по своему адресу в Гонконге. Несоблюдение работодателем вышеописанной обязанности влечет уголовную ответственность в виде штрафа и лишения свободы.

Сумма обязательного страхового взноса состоит из части, удерживаемой работодателем из зарплаты работника, и части, уплачиваемой работодателем из собственных средств. Первая всегда составляет 5%. Вторая зависит от размера вознаграждения работника. Для целей социального страхования понятие вознаграждения включает в себя оклад, отпускные выплаты, бонусы, премии, компенсации и другие денежные выплаты работнику (см. таблицу на с. 32).

Периодичность уплаты страховых взносов совпадает с периодичностью выплаты заработной платы. Так, если заработная плата выплачивается работнику раз в месяц, то страховые взносы за него должны перечисляться не позднее 10 числа следующего месяца. Если заработная плата выплачивается реже, чем раз в месяц, то обязанность по перечислению страхового взноса наступает при каждой ее выплате.

При приеме нового работника первый страховой взнос за него уплачивается в течение 10 дней по истечении 60-дневного периода с начала трудовых отношений,

т.е. первые 60 дней работы у работодателя страховые взносы за работника не уплачиваются.

Каждое перечисление взносов в страховой фонд должно сопровождаться извещением о переводе, в кото-

ром указывается размер вознаграждения каждого работника, размер обеих составляющих страхового взноса для каждого работника, размер добровольных отчислений (при наличии).

Размер месячного вознаграждения работника	Сумма обязательного страхового взноса	
	часть работника	часть работодателя
менее \$ 7 100	внесение взноса необязательно	5% суммы вознаграждения
от \$7 100 до \$30 000	5% суммы вознаграждения	5% суммы вознаграждения
более \$30 000	\$ 1 500	\$1 500

Korpus Prava

LAW & TAX

В РОССИИ

- Правовое и налоговое консультирование
- Структурирование инвестиций
- Проектный консалтинг
- Защита интересов в судах
- Трансфертное ценообразование
- Земля и недвижимость

Корпус Права (Россия)

Б. Николоворобинский пер., д. 10

109028 Москва, Россия

Тел./Факс: +7 (495) 644-31-23

Email: russia@korporprava.com

www.korporprava.ru



Раздел 5.

Отдельные вопросы

§ 1. Лицензирование отдельных видов деятельности

В Гонконге лицензированию подлежит множество видов деятельности: необходимость получения разрешения в отношении некоторых из них привычна, например, в отношении банковской деятельности или производства алкогольной продукции, другие незнакомы российскому праву, например, лицензия на хлебопекарную деятельность или на открытие и содержание караоке-клуба.

Кроме лицензий, получать которые необходимо до начала соответствующей деятельности, существуют разрешения и уведомления, подаваемые в компетентные органы по факту начала какой-либо деятельности. Правительством Гонконга разработан интернет-ресурс, который позволяет узнать, какие лицензии и разрешения необходимо получить, для осуществления того или иного вида деятельности: <https://www.success.tid.gov.hk/tid/eng/blics/index.jsp>

Департамент гигиены продовольствия и окружающей среды Гонконга (Food and Environmental Hygiene Department) уполномочен выдавать следующие виды лицензий:

- генеральная лицензия на занятие ресторанной деятельностью;
- лицензия на содержание ресторана легких закусок (light refreshment restaurant);
- лицензия на содержание ресторана морской кухни;
- лицензия на производство пищевых продуктов;
- лицензия на производство хлебобулочных изделий;
- лицензия на поставку и продажу продуктов в заводских столовых;
- лицензия на производство мороженого;
- лицензия на продажу свежего и замороженного мяса;
- лицензия на производство молока и молочных продуктов;
- лицензия на продажу блюд китайской кухни;
- лицензия на содержание и обслуживание склада-холодильника.

Департамент внутренних дел лицензирует следующие виды деятельности:

- содержание клубов;
- содержание гостиниц, moteley, пансионатов и проч.;
- содержание караоке-клубов;
- содержание развлекательных центров;
- организация лотерей;
- содержание залов для игры в маджонг;
- содержание танцевальных клубов.

Агентство лицензирования телевидения и увеселительных мероприятий уполномочено выдавать лицензии на право осуществления телевидения и радиовещания.

Как и в большинстве других государств, лицензированию подлежит страховая деятельность и торговля ценными бумагами и производными финансовыми инструментами. Кроме того, только при наличии соответствующей лицензии может осуществляться:

- консультирование по вопросам инвестирования в ценные бумаги и производные финансовые инструменты;
- управление активами;
- составление кредитных рейтингов.

§ 2. Защита иностранных инвестиций

В Гонконге создана система, основанная на принципах свободного рынка, открытая для иностранного капитала и одновременно не предусматривающая специальных средств для его привлечения. Законодательство и деловая практика не проводят различий между инвестициями иностранных компаний и вложениями, осуществленными из местных источников.

Иностранные физические и юридические лица вправе беспрепятственно учреждать юридические лица, регистрировать филиалы и создавать представительства иностранных компаний в Гонконге, не сталкиваясь при этом с признаками дискриминации в виде квот, гарантийных залогов и др. Согласно статистическим данным Правительства Гонконга, на 2013 год в Гонконге было зарегистрировано 3835 региональных штаб-квартир иностранных организаций, первое место по количеству которых занимают США (822 компании), второе — Япония (729 компании), третье — Великобритания (335 компаний)¹¹. Основными направлениями, в которые

11. <http://www.state.gov/e/eb/rls/othr/ics/2014/228709.htm>

вкладываются иностранные капиталы, являются оптовая и розничная торговля; импорт/экспорт; производство; банковские и финансовые услуги; профессиональные, деловые, образовательные и ИТ услуги; перевозки, хранение, службы доставки.

Единственными отступлениями от политики «открытых дверей» являются:

- ограничение притока иностранных инвестиций в сфере телевидения: нерезиденты не могут владеть более 49% голосующих акций открытых телеканалов;
- запрет для иностранных юридических фирм нанимать на работу местных юристов для предоставления консультаций по праву Гонконга. Право нанимать местных юристов (обязательно в пропорции 1:1 с иностранными юристами) иностранная компания, специализирующаяся на юридических услугах, может получить, соблюдая ряд специальных требований, в том числе, в отношении резидентства. Также иностранные юридические фирмы вправе вступать в ассоциации с местными юридическими фирмами.

Случаи судебных споров между иностранным инвестором и государством в последние годы в Гонконге неизвестны. Департамент правосудия Гонконга также не располагает подобной информацией. Частные инвестиционные споры разрешаются посредством переговоров или в судах. Альтернативой судебному разбирательству выступает Гонконгский центр международного арбитража (Hong Kong International Arbitration Center). Более того, Правительство Гонконга допускает свое участие в качестве стороны в арбитражном споре по поводу инвестиций. После получения статуса автономии в 1997 году Гонконг стал членом Международного центра по урегулированию инвестиционных споров (МЦУИС) и подписал Конвенцию о признании и исполнении иностранных арбитражных решений 1958 года. Действующим Ордонансом об арбитраже упразднено существовавшее ранее различие между национальным и международным арбитражем и введена единая процедура арбитражного разбирательства, основанная на модельном законе ЮНСИТРАЛ об арбитраже.

Гонконгом заключены двусторонние инвестиционные соглашения с Австралией, Австрией, государствами Бенилюкса, Данией, Францией, Германией, Италией, Японией, Кореей, Кувейтом, Нидерландами, Новой Зеландией, Швецией, Швейцарией, Таиландом и Великобританией.

§3. Защита прав потребителей

Законодательство Гонконга закрепляет за потребителем 8 основных прав:

- право на удовлетворение основных потребностей;
- право на безопасность;
- право на информацию о продукте (услуге);
- право выбора;
- право быть услышанным;
- право на компенсацию;
- право на просвещение потребителей;
- право на здоровую и экологически устойчивую окружающую среду.

В Гонконге действует Совет по правам потребителей, одной из функций которого является урегулирование споров между продавцами и потребителями посредством переговоров. Совет принимает жалобы от потребителей в письменном виде, по телефону и через интернет. Судебные споры по правам потребителей рассматривает Суд малых исков. Предельная сумма иска, который уполномочен рассматривать этот суд, составляет \$ 50 000.

Типовые формы договоров с потребителями признаны неотъемлемой частью деловой практики. Но поскольку в данном случае продавец, составляющий договор, является более защищенной стороной в правоотношении, некоторые условия договоров с потребителями априорно признаются несправедливыми. Совет по правам потребителей в числе таких условий называет:

- право продавца в одностороннем порядке вносить изменения в договор без указания действительных причин такого изменения; в данном случае покупателю должна быть предоставлена возможность расторгнуть договор и получить назад уплаченное авансом вознаграждение;
- право продавца в одностороннем порядке изменить вид товара, приобретаемого покупателем;
- право продавца вносить изменения в договор без уведомления покупателя;
- ограничение или запрет на зачет требований продавца к покупателю против требований покупателя к продавцу (при их наличии);
- возможность досрочного расторжения договора только с согласия продавца даже при наличии серьезных нарушений продавцом своих обязательств по договору;
- размер компенсации за досрочное расторжение договора (аннулирование заказа) превышает размер убытков, причиненных тем самым продавцу;
- безосновательное ограничение ответственности продавца перед покупателем или третьими лицами за небрежность, нарушение условий договора или вред, нанесенный проданным товаром или предоставленной услугой;
- расторжение договора обременено излишними формальностями, например, расторжение договора возможно только в следующий цикл выставления счетов;
- условие о том, что соглашение содержит все договоренности между сторонами и отменяет действие всех предшествующих договоренностей, в том случае, если это условие включено в текст соглашения с целью избежания ответственности за заявления и оговорки, сделанные представителями продавца в устных переговорах до заключения соглашения;
- условие о невозможности возврата сумм аванса даже при серьезных нарушениях продавцом своих обязательств по договору;
- условие, ограничивающее право покупателя заявлять о нарушении своих прав, подавать жалобы, иски в суд и т.д.;
- условие об автоматическом продлении договора без предварительного письменного уведомления об этом покупателя;

- декларирование покупателем того, что он прочитал и понял содержание договора перед его подписанием, если это касается сложного и многостраничного договора.

Включение этих условий в договор влечет риск признания их недействительными в суде и взыскания убытков в пользу потребителя. Гонконгское право оперирует понятием недобросовестной сделки, от исполнения которой полностью или частично может освободить суд. При оценивании сделки на предмет добросовестности, учитываются следующие факторы:

- соотношение сил между участниками сделки: потребителем и продавцом;
- был ли потребитель, в результате заключения сделки, принужден согласиться с условиями, которые не были действительно необходимы для защиты интересов другой стороны;
- был ли потребитель способен понимать содержание документов, относящихся к сделке или к ее исполнению;
- было ли оказано какое-либо недолжное влияние или давление на потребителя, относящееся к сделке или к ее исполнению;
- сумма, за которую и обстоятельства, при которых потребитель мог бы приобрести аналогичный или эквивалентный товар у другого продавца.

Право потребителя на достоверную информацию о товаре охраняется посредством выявления правонарушений, связанных с умышленным искажением или сокрытием сведений о товаре, которые содержатся на упаковках товара, в местах продажи, в рекламе, в иных описаниях товара. Описание услуг, сделанное в устной и письменной форме, также может быть подвергнуто проверке на предмет достоверности. Ордонансом о торговых описаниях установлены следующие виды правонарушений против права потребителя на информацию:

1. Использование недостоверного описания товара или услуги, а также продажа или предложение о продаже товара или услуги, в отношении которой использовано ложное описание.
2. Умолчание, скрывающее существенную информацию о товаре или услуге, которое вводит потребителя в заблуждение. Неясное, двусмысленное или несвоевременное изложение информации приравнивается к умолчанию.
3. Агрессивная коммерческая практика, приводящая к существенному ограничению свободы выбора и свободы действий потребителя.
4. Заманивающая реклама, признаваемая правонарушением в случае, если продавец отказался продавать товар по той цене, которая указана в рекламе, или нет разумных оснований полагать, что продавец продаст товар по этой цене. Не является заманивающей та реклама, в которой ясно указан период, в течение которого действует предложение по определенной цене.
5. Реклама типа «заманить и подменить», признаваемая правонарушением в случае, если продавец отказался продемонстрировать рекламируемый товар,

отказался принять заказ на его приобретение, или продемонстрировал дефектный образец товара. В данном случае важны доказательства намерений продавца заманить покупателей посредством рекламы такого рода.

6. Неправомерно принятая оплата, т. е. ситуация, когда продавец принимает оплату за товар и при этом не намерен доставлять товар, или намерен доставлять принципиально иной товар, нежели тот, который был оплачен, и нет разумных оснований полагать, что продавец доставит нужный товар.

Нужно отметить, что санкции за перечисленные правонарушения применяются также и при совершении сделки между компаниями (B2B), и защищают тем самым всякого приобретателя товара или услуги. Лицо, совершившее любое из вышеперечисленных правонарушений, подлежит взысканию штрафа в размере \$500 000 и лишению свободы на срок 5 лет. Если правонарушение совершено юридическим лицом, наказанию подлежат его директор, теневой директор, секретарь и высший менеджмент.

§ 4. Право собственности

4.1. Право собственности на землю

Вся земля принадлежит Правительству Гонконга, которое сдает ее в долгосрочную аренду, обычно сроком на 49 лет. За право пользования арендуемым земельным участком арендатор ежегодно платит государству 3% от оценочной стоимости участка. Оценочной стоимостью земельного участка является расчетная (условная) арендная плата, включающая в себя расходы по ремонту и страхованию земельного участка, производимые арендатором.

Оценочную стоимость каждого участка можно узнать в Списке государственных земель и доходов от их аренды¹². Если на земельном участке, взятым в аренду у государства, находится здание или сооружение, также предоставленное в аренду, оценочной стоимостью признается совокупная расчетная арендная плата, начисляемая за оба эти объекта. Арендная плата уплачивается авансом поквартально до конца первого месяца каждого квартала, т. е. до конца января, апреля, июля и октября. Перед наступлением срока уплаты Департамент оценки и установления ставок налога обыкновенно рассылает всем плательщикам извещение об уплате, в котором указываются крайние сроки осуществления платежа.

4.2. Право собственности на иное недвижимое имущество

Для понимания вещного права Гонконга, прежде всего, стоит отметить, что право собственности на недвижимость в большинстве случаев является привилегией Правительства Гонконга и ее реальные владельцы имеют только право пользования ей, которое переда-

12. https://www.rvdpi.gov.hk/epayment/public/pihHome.do?req_locale=en_US

ется посредством заключения договора уступки или передачи (a deed of assignment). Только жилая недвижимость может находиться в собственности частных лиц, право на которую передается по договору купли-продажи.

Право на недвижимое имущество может возникать, изменяться или прекращаться исключительно на основании договора, скрепленного гербовой печатью (a deed). Это означает, что подписывая договор уступки прав на объект недвижимости, его покупатель признает чистоту титула, а запись в государственном реестре прав на недвижимое имущество только фиксирует его волю, и сама по себе не является доказательством чистоты титула. Такая система потенциально могла бы повлечь непреодолимые трудности в заключении сделки, особенно в тех случаях, когда недвижимость имеет множество обременений, если бы перечень документов, который может потребовать покупатель у продавца для получения доказательств надлежащего титула, не был бы законодательно ограничен договором аренды земельного участка, на котором находится объект недвижимости, заключенный с Правительством Гонконга (т.н. «первичное основание правового титула»), и:

- документами, подтверждающими цепочку прав собственности с момента заключения договора аренды земельного участка по момент заключения договора купли-продажи (в случае если договор аренды земли заключен менее чем 15 лет назад до заключения договора купли-продажи объекта недвижимости), к которым относятся:
 - документы, подтверждающие переход прав в силу наследования;
 - договоры аренды;
 - договоры залога;
 - трастовые договоры в отношении объекта недвижимости;
 - незавершенные судебные споры в отношении объекта недвижимости;
 - распоряжения и уведомления, полученные от Правительства и ведомства, регулирующего градостроительство в автономии;
 - иные документы в зависимости от обстоятельств;
- договор уступки права аренды, или договор залога из уступки, или договор залога объекта недвижимости в отношении всего объекта целиком (в случае если договор аренды земли заключен более чем 15 лет назад до заключения договора купли-продажи объекта недвижимости), предоставляется дополнительно к документам, перечисленным в первом пункте (т.н. «промежуточное основание титула»);
- любой документ, относящийся к вышеуказанным договорам уступки или залога, создающий или отчуждающий какие-либо права или обязанности в отношении объекта недвижимости, срок действия которых не истек на момент заключения договора отчуждения недвижимости (например, соглашение о сервитуте или соглашение о запрете каких-либо действий в будущем, относящееся к договору уступки или залога);

- доверенностью на представителя, заключившего любой из вышеуказанных документов.

Если названные документы содержат упоминания или ссылки на документы, датированные ранее чем 15 лет до заключения договора купли-продажи, такие упоминания и ссылки презюмируются как достоверные, и покупатель не вправе требовать дополнительных доказательств.

Тем не менее, судебной практикой за продавцом негласно закреплена обязанность отвечать на запросы и требования покупателя, которые имеют существенное отношение к правовому титулу. В деле *Active Keen Industries Ltd v Fok Chi-Keong* ([1994] 1 HKLR 396, CA) обстоятельства были таковы, что между истцом и ответчиком была достигнута договоренность о продаже квартиры. В разрешении на ввод здания в эксплуатацию на каждом этаже было указано по 7 квартир. В соглашении о двусторонних обязательствах и соглашении об уступке права аренды земли под зданием было указано по 9 квартир на каждом этаже. Истец (покупатель) попросил ответчика (продавца) объяснить это расхождение, так как подозревал, что 2 «добавочные» квартиры появились в результате незаконной перепланировки, которая составляет порок титула. На это продавец предоставил свидетельства, выданные архитектором, подтверждающие, что объект недвижимости соответствует строительным нормам и правилам. В процессе судебного разбирательства ответчик заявил, что описанная ситуация существует около 30 лет, власти осведомлены о том, что в действительности в здании по 9 квартир на каждом этаже, но не привели документы в соответствие с фактической ситуацией.

Апелляционный суд признал ответчика виновным в том, что он не предоставил должных разъяснений истцу, а вместо этого пытался удовлетворить его требования посредством представления не относящихся к делу документов, несмотря на то, что порока титула в данном случае не было.

Для того чтобы договор передачи (отчуждения) недвижимости приобрел юридическую силу, на нем должна быть проставлена гербовая печать. За эту услугу государство взимает гербовый сбор с каждого договора отчуждения недвижимости. До поправок 2014 года гербовый сбор взимался только с договоров в отношении жилой недвижимости. 25 июля 2014 года были опубликованы изменения в Ордонанс о гербовом сборе, согласно которым все договоры отчуждения недвижимости, заключенные после 23 февраля 2013 года, подлежат обложению адвалорным гербовым сбором. Причем во избежание уклонения от уплаты гербового сбора в понятие договора отчуждения включены предварительные и временные соглашения, договор о предоставлении преимущественного права приобретения недвижимости, соглашение в виде меморандума, свидетельствующее об устной договоренности об отчуждении недвижимости, и другие виды устных и письменных соглашений. Срок уплаты гербового сбора составляет 30 дней с даты совершения договора отчуждения объекта недвижимости. Если в течение первых 14 дней по заключении договора стороны заключили в отношении того же объекта договор с другими условиями, но по той же цене, что была указана в первом договоре, первый договор счита-

Стоимость договора	Ставка гербового сбора
не более \$2 000 000	1,5% стоимости договора
от \$2 000 000 до \$2 176 470	\$30 000 плюс 20% от стоимости договора, которая превышает \$2 000 000
от \$2 176 470 до \$3 000 000	3% стоимости договора
от \$3 000 000 до \$3 290 330	\$90 000 плюс 20% от стоимости договора, которая превышает \$3 000 000
от \$3 290 330 до \$4 000 000	4,5% стоимости договора
от \$4 000 000 до \$4 428 580	\$180 000 плюс 20% от стоимости договора, которая превышает \$4 000 000
от \$4 428 580 до \$6 000 000	6% стоимости договора
от \$6 000 000 до \$6 720 000	\$360 000 плюс 20% от стоимости договора, которая превышает \$6 000 000
от \$6 720 000 до \$20 000 000	7,5% стоимости договора
от \$20 000 000 до \$21 739 130	\$1 500 000 плюс 20% от стоимости договора, которая превышает \$20 000 000
свыше \$21 739 130	8,5% стоимости договора

ется не подлежащим гербовому сбору. За уплаты гербового сбора в отношении договора отчуждения нежилой недвижимости ответственны все стороны договора. В отношении договоров отчуждения нежилой недвижимости применяются следующие ставки сбора (см. в таблице выше).

Договор отчуждения жилой недвижимости подлежит обложению т.н. «гербовым сбором покупателя»

(BSD) по ставке 15% от стоимости договора. В данном случае гербовый сбор взимается с покупателя.

После того, как договор заверен гербовой печатью, его нужно зарегистрировать в земельном кадастре. Закондательно установленный для этого срок — 30 дней с даты подписания договора. При этом взимается регистрационный сбор по следующим ставкам:

Вид договора	Сумма сбора
Договор уступки или передачи имущественных прав на нежилую недвижимость, в том числе договор, освобожденный от гербового сбора	\$230 (если стоимость договора не превышает \$750 000) \$450 (если стоимость договора превышает \$750 000)
Договор купли-продажи или залога жилой недвижимости	\$ 210
Договор аренды недвижимости	\$ 210

4.3. Интеллектуальная собственность

В отличие от российского законодательства, в котором авторским правом охраняются только произведения науки, литературы и искусства, а также компьютерные программы, законодательством Гонконга авторским правом охраняются, кроме названных:

- фильмы, аудиозаписи, сообщения в эфир или по кабелю радио- и телепередач;
- макеты печатных изданий (published editions).

Любопытно, что в понятие литературного произведения включаются, кроме литературных текстов, базы данных, компьютерные программы и подготовительные материалы для создания компьютерных программ.

В законодательстве Гонконга нет понятия прав, смежных с авторскими. Правообладатели фильмов, аудиозаписей, радио- и телепередач признаются их

авторами. Поэтому обладателями прав автора признаются следующие лица:

- в отношении аудиозаписи — ее изготовитель;
- в отношении фильма — его изготовитель и режиссер совместно;
- в отношении сообщения в эфир радио- или телепередачи — лицо, осуществляющее эфирное вещание;
- в отношении сообщения по кабелю радио- или телепередачи — лицо, осуществляющее кабельное вещание;
- в отношении макета печатного издания — публикатор.

Право авторства на произведение, созданное в пределах трудовых обязанностей работника или в рамках гражданско-правовых обязательств, принадлежит его создателю, однако работодатель (заказчик) пользуется исключительным правом на такое произведение.

Срок действия авторского права в зависимости объ-

Объект интеллектуальной собственности**Срок действия авторского права**

Литературные, музыкальные, драматические произведения и произведения изобразительного искусства

50 лет с окончания года смерти автора

Базы данных и компьютерные программы

50 лет с окончания года создания

Аудиозаписи

50 лет с окончания года создания или 50 лет с окончания года обнародования

Фильмы

50 лет с окончания года смерти последнего из следующих лиц:

- режиссера;
- автора сценария;
- автора диалогов;
- автора музыки, написанной специально для фильма

Сообщения в эфир или по кабелю радио- и телепередач

50 лет с окончания года первой передачи в эфир или по кабелю

Макет печатного издания

25 лет с окончания года первой публикации

екта интеллектуальной собственности представлен в таблице выше.

Одним из наиболее распространенных нарушений авторских прав в Гонконге является распространение пиратских копий компьютерных программ. Использование пиратских копий в частных целях не является правонарушением, однако правообладатель может потребовать от нарушителя возмещения убытков в рамках гражданского процесса. Изготовление, хранение, импорт, экспорт, продажа и распространение пиратских копий влечет наложение штрафа в размере \$50 000 и лишение свободы сроком на 4 года. Правонарушением считается также изготовление за пределами Гонконга пиратских копий для ввоза и продажи в Гонконге, влекущее наложение штрафа в размере \$500 000 и лишение свободы сроком на 8 лет.

Уголовная ответственность наступает не только за распространение пиратских копий в коммерческих целях, но и за умышленное нарушение авторских прав без коммерческих интересов. В 2007 году Суд последней апелляционной инстанции Гонконга отказал в удовлетворении апелляционной жалобы ответчика, который был осужден на три месяца тюремного заключения за размещение в сети Интернет пиратских копий фильмов посредством пирингового протокола BitTorrent. Это был первый в мире правоприменительный случай, когда человек был осужден на реальный срок за распространение пиратских копий через BitTorrent. Для выявления фактов нарушения авторских прав в сети Интернет в Гонконге действует Электронно-криминалистическая лаборатория и две Группы борьбы с интернет-пиратством.

Для возникновения охраняемого исключительного права на изобретение в отношении него должен быть получен патент, выданный гонконгским патентным ведомством. В Гонконге существует два типа патентов: стандартный и краткосрочный. Срок действия стандартного патента составляет 20 лет, краткосрочного — 8 лет. В соответствии с Ордонансом о патентах стандартный

патент может быть выдан только при соблюдении следующих условий:

- заявка на регистрацию патента была подана и опубликована одним из трех «уполномоченных патентных ведомств»:
 - государственное ведомство интеллектуальной собственности КНР;
 - европейское патентное ведомство;
 - патентное ведомство Великобритании.
- заявка на регистрацию патента, поданная в одно из трех вышеназванных патентных ведомств, была зарегистрирована и опубликована в Гонконге в соответствии с установленной процедурой;
- по результатам рассмотрения заявки патент был выдан одним из трех вышеназванных патентных ведомств.

Таким образом, стандартный патент на изобретение в Гонконге может быть получен только при условии, что патент на соответствующее изобретение уже выдан или предполагается к выдаче одним из трех «уполномоченных патентных ведомств».

Краткосрочный патент выдается на основании результатов патентного поиска, проведенного одним из Международных поисковых органов, утвержденных статьей 16 Договора о патентной кооперации 1970 г. или одним из трех «уполномоченных патентных ведомств». В заявлении о предоставлении краткосрочного патента указываются результаты проведенного патентного поиска.

Исключительное право на товарный знак подлежит охране с момента регистрации товарного знака. Срок охраны составляет 10 лет, который может быть продлен еще на 10 лет.

Промышленные образцы также подлежат регистрации. Срок первичной охраны составляет 5 лет, который может неоднократно продлеваться на еще 5 лет, но так, чтобы общий срок охраны не превысил 25 лет.

§5. Валютное регулирование

В Гонконге не существует каких-либо ограничений в отношении сделок в иностранной валюте и контроля со стороны государства за входящими и исходящими финансовыми потоками. Репатриация вложенного капитала в виде прибыли или дивидендов совершается свободно, без какого-либо нормативного регулирования. Однако законодательство, препятствующее отмыванию денег и финансированию терроризма, наделяет органы публичной власти полномочием конфисковывать доходы, полученные от торговли наркотиками и организованной преступности, и замораживать активы, в отношении которых имеются основания полагать, что они принадлежат террористам.

§6. Антимонопольное законодательство

До 2012 года законодательному регулированию подлежала конкуренция только в сфере телекоммуникаций и радио- и телевидения. В 2012 году Законодательным советом был принят Ордонанс о конкуренции, который распространил антимонопольные ограничения на все сферы экономики Гонконга. Тем не менее, Ордонанс освобождает многих игроков на рынке от обязательств по соблюдению его положений. Например, его положения не применяются к компаниям, объединениям доверительных собственников, обществам, зарегистрированным в соответствии с Ордонансом об обществах, кооперативам и профсоюзам. Правительству, однако, предоставлено полномочие своим подзаконным актом подчинять антимонопольным требованиям определенные категории «освобожденных» лиц и определенные виды деятельности, которые осуществляют эти лица. Субъект рынка, по общему правилу освобожденный от соблюдения антимонопольных требований, может быть подчинен им, если регулирующий орган в достаточной степени убежден, что:

- он напрямую конкурирует с другим субъектом рынка;
- его деятельность напрямую влияет на экономическую эффективность определенного сегмента рынка;
- его деятельность не связана с предоставлением общественных услуг и реализацией публичного порядка Гонконга;
- не существует иных особых соображений, преследующих национальные интересы, которые препятствуют подчинению субъекта рынка антимонопольному законодательству.

Ордонансом утверждены три основных принципа, на которых строится антимонопольное законодательство автономии:

- запрет соглашений, решений и согласованных действий, ограничивающих конкуренцию;
- запрет злоупотребления положением на рынке;
- запрет нарушающих конкуренцию слияний (только в отношении телекоммуникационных операторов).

Три этих запрета действуют в отношении субъектов рынка в Гонконге и за его пределами в той мере, в какой их деятельность имеет своей целью или результатом

ограничение конкуренции в Гонконге.

Ордонансом 2012 года учреждена Комиссия по конкуренции, которая наделена полномочиями принимать жалобы от любых лиц на нарушение антимонопольного законодательства, проводить расследования и обыски в отношении предполагаемых нарушителей и подавать иски против них в Антимонопольный трибунал, компетентный рассматривать споры о нарушении конкуренции. Комиссия по конкуренции в случае, когда ей стало известно о факте совершения правонарушения, уполномочена выдавать правонарушителю соответствующее уведомление, в котором содержится требование о выполнении всех указанных в нем условий взамен на отказ Комиссии от передачи дела в Антимонопольный трибунал. В таком уведомлении указывается срок, в течение которого лицо вправе уведомить Комиссию о своем согласии выполнить ее требования (не более 28 дней), и срок, в течение которого лицо должно выполнить эти требования. Если лицо соглашается соблюсти все требования Комиссии, последняя не вправе подавать в суд иск о нарушении антимонопольного законодательства до тех пор, пока не станет очевидно, что требования, указанные в уведомлении, не соблюдены в течение установленного срока.

Антимонопольный трибунал компетентен рассматривать иски об оспаривании любых решений Комиссии по конкуренции. По искам о признании виновным в совершении правонарушения, направленного против конкуренции, суд может назначить в качестве наказания денежный штраф в размере 10% годового оборота виновного лица за каждый год длящегося правонарушения. Если правонарушение длилось более 3 лет, штраф взимается в размере 10% годового оборота за 3 года, в которые этот показатель был наивысшим. Также в компетенции трибунала целый ряд особых судебных распоряжений, например: о запрете совершения каких-либо действий, о запрете приобретения, отчуждения или иного распоряжения каким-либо имуществом, запрет подписания и исполнения договоров, приказ о выплате убытков лицу, пострадавшему от неправомерных действий, и т.д.

Трибунал компетентен применять и уголовное наказание, но оно может применяться только в случаях, когда лицо, подозреваемое в несоблюдении антимонопольных правил, препятствовало совершению расследования Комиссией по конкуренции и не соблюдало предписания, выданные в рамках такого расследования. За это лицо подлежит наложению штрафа в размере \$200 000 и лишению свободы на 1 год. Уголовное наказание за преступления, совершенные юридическими лицами, применяется к их директорам, теневым директорам, секретарям и высшему менеджменту при том условии, что доказано их согласие или попустительство в отношении преступления.

В 2013 году были впервые созданы Комиссия по конкуренции и Антимонопольный трибунал. Судебная практика по делам о нарушении конкуренции пока ограничивается единичными случаями и не позволяет сделать каких-либо обобщений. Антимонопольное право Гонконга в настоящее время находится на стадии становления.

§ 7. Таможенное регулирование

Гонконг известен во всем мире как зона беспошлинной торговли, в которой вывозных пошлин нет вообще, а ввозные пошлины взимаются только с подакцизных товаров: алкогольных напитков, табачных изделий, метилового спирта и углеводородных масел. Являясь членом Всемирной торговой организации, Гонконг в качестве основного метода оценки таможенной стоимости товаров применяет метод по стоимости сделки, который учитывает действительную стоимость ввозимого товара. При вывозе и ввозе в автономию все грузы, за исключением освобожденных от этой процедуры специальным подзаконным актом, подлежат таможенному декларированию. Таможенная декларация должна быть подана не позднее 14 дней с даты ввоза/вывоза товаров, и нарушение этих сроков наказывается наложением штрафа в размере \$ 10 000.

Некоторые виды товаров могут быть ввезены/вывезены из Гонконга только лицами, имеющими соответствующую лицензию. Так ограничение на импорт и экспорт действует в отношении пестицидов, лекарств и иных фармацевтических продуктов, тканей (за исключением некоторых видов), алмазов, замороженного мяса и

птицы, некоторых опасных химических продуктов, оружия, телекоммуникационных устройств.

Между Гонконгом и материковым Китаем заключено соглашение о свободной торговле, названное Соглашением об укреплении экономического партнерства (Closer Economic Partnership Arrangement), которым отменены ввозные пошлины при импорте в Китай товаров, происходящих из Гонконга. Этим соглашением установлены специальные правила определения страны происхождения товара. Соглашение также предоставляет привилегии тем резидентам Гонконга, которые оказывают в Китае определенные виды услуг; в настоящее время насчитывается 48 видов услуг, которые подпадают под действие соглашения, и их перечень год от года расширяется. Льготы предоставляются в различных формах: для гонконгского инвестора это может быть разрешение иметь бизнес полностью в своей собственности (без государственного участия), смягчение требований к размеру зарегистрированного капитала, смягчение требований к географическому расположению и формам ведения бизнеса и т.д.

Также Гонконгом заключены соглашения о свободной торговле с Новой Зеландией, Исландией, Лихтенштейном, Норвегией, Швейцарией и Чили.

Korpus Prava

Since 2004

Analytics

Tax & Law Journal for Top Executives

БЕСПЛАТНО
НА ВАШЕМ
ПЛАНШЕТЕ

+ ежемесячные
приложения
к номеру

«Korpus Prava. Analytics» —
налогово-правовой журнал
**для собственников
и руководителей бизнеса**

Теперь и на
русском языке

Издается с 2004 года.
Завоевал популярность и своих постоянных читателей.

Всегда актуальные темы:

- оптимизация бизнес-процессов
- контроль за налогообложением
- структурирование сложных сделок
- эффективная работа с персоналом и должниками

Авторы материала:

- специалисты в области налогообложения и права
- руководители крупных организаций
- официальные представители государственных структур

С 2014 года журнал стал доступен
для пользователей iOS (iPad) и Android!
Ищите **приложение Korpus Prava.
Analytics** в AppStore и Google Play!



Загрузите в
App Store



ЧИТАЙТЕ НА
Google Play

www.korpusprava.com ☎ +7 (495) 644 31 23

Редакция

В процессе подготовки обзора принимали участие сотрудники компании Корпус Права:



**Ирина
Кочергинская**
управляющий
директор,
налоговая
и юридическая
практика



Игорь Чайка
управляющий
директор,
аудиторская
практика



Леонид Кунин
ведущий юрист,
налоговая
и юридическая
практика



**Алексей
Оськин**
ведущий юрист,
налоговая
и юридическая
практика



**Ольга
Курамшина**
старший юрист,
налоговая
и юридическая
практика



**Яна
Караушева**
помощник юриста,
налоговая
и юридическая
практика

Как оформить заказ

Для оформления заказа печатного обзора Doing Business in Hong Kong — 2016, пожалуйста, обращайтесь к нам:

- по электронному адресу: kaperska@korporusprava.com или
- по телефону: +7 499 704-31-23 (единый)

Контактное лицо — Александра Каперска.

О компании

Международная юридическая компания Корпус Права основана в 2003 году в России (Москве). На данный момент, благодаря успешному опыту работы и высокому темпу развития, Корпус Права представляет офисы в России, на Кипре, Мальте, в Латвии и Гонконге.

Целью деятельности компании является защита интересов добросовестных предпринимателей при их взаимоотношениях с партнерами и государством, повышение эффективности бизнеса клиентов и снижение рисков.

Мы предлагаем полный спектр услуг:

- Правовое и налоговое консультирование
- Трансформация финансовой отчетности по МСФО
- Международное налоговое планирование
- Проектный консалтинг
- Корпоративные услуги
- Сделки с капиталом / M&A
- Налоговые споры
- Разрешение коммерческих споров и возбуждение дел о банкротстве
- Сделки с недвижимостью
- Интеллектуальная собственность
- Финансовое консультирование

Корпус Права является членом Франко-российской торгово-промышленной палаты (CCIFR) и Cyprus Fiduciary Association (CFA).

Компания участвует в рейтингах международного справочника Legal 500, наиболее полно и всесторонне охватывающего мировую сферу юридических услуг. Корпус Права занимает одну из ведущих позиций в Топ 50 юридических фирм на Кипре.

Корпус Права является организатором Международной конференции Eurogate, семинаров, практикумов и круглых столов, посвященных вопросам реструктуризации бизнеса, оптимизации налогообложения, изменениям в законодательстве.

С 2004 года компания издает налогово-правовой журнал для собственников и руководителей бизнеса «Korpus Prava. Analytics». Ежегодными стали презентации отраслевых налогово-правовых обзоров.

Работы специалистов Корпус Права регулярно публикуются в ведущих СМИ, таких как «Большой Консалтинг», «Учет, налоги, право», «Главбух», «Экономика и жизнь», «Ваш налоговый адвокат», «ФБК» и других авторитетных в профессиональной среде.



korpusprava.com