

Китайско-российский бизнес: что следует знать о прямых иностранных инвестициях в Китае

Основные принципы

Китайская Народная Республика ("КНР") – одна из ведущих в мире стран по привлечению прямых иностранных инвестиций. Между Китаем и Россией установились прочные двусторонние торгово-экономические отношения с быстрорастущими объемами торговли и многообещающими перспективами развития. По многократным заявлениям как китайского, так и российского правительства обе стороны заинтересованы в дальнейшем укреплении и расширении двусторонних торговых связей, что открывает для российских компаний многочисленные деловые возможности в Китае.

При реализации российских проектов в области прямых иностранных инвестиций (проекты ПИИ) в Китае компании могут руководствоваться последней редакцией Справочника-руководства по отраслям для привлечения иностранных инвестиций ("Справочник-руководство") от 30 января 2012 г. В соответствии с положениями Справочника-руководства проекты ПИИ подразделяются на четыре категории, а именно: поддерживаемые проекты, разрешенные проекты, ограничиваемые проекты и запрещенные проекты. К проектам ПИИ применяются различные положения Справочника-руководства в зависимости от того, к какой категории относится проект. К поддерживаемым проектам применяются льготные режимы, например льготный режим налогообложения.

Помимо общих законов и иных нормативно-правовых актов, которые обязаны соблюдать все предприятия с иностранными инвестициями ("предприятие с иностранными инвестициями"), к компаниям могут применяться специальные законы о создании и деятельности предприятий, в капитале которых участвуют иностранные компании с долей такого участия в размере 100% ("предприятие со 100% иностранным капиталом"), совместных предприятий между китайскими и иностранными компаниями и представительств. Кроме того, в соответствии с положениями законодательства о валютном контроле все платежи в иностранной валюте, поступающие как из-за рубежа в Китай, так и из Китая за рубеж, подлежат контролю или надзору со стороны Государственного управления по валютному контролю ("ГУВК"). Денежные переводы в иностранной валюте из КНР в любую другую страну также подлежат контролю.

Организационно-правовая форма

Иностранные инвесторы вправе выбрать любую из доступных организационно-правовых форм для установления присутствия в Китае. Наиболее популярным является создание общества с ограниченной ответственностью в форме предприятия со 100% иностранным капиталом или совместного предприятия. Иностранные инвесторы, которые не желают обременять себя чрезмерными инвестиционными обязательствами, могут сделать выбор в пользу представительства.

1. Предприятие со 100% иностранным капиталом и совместное предприятие

а) Предприятие со 100% иностранным капиталом

В последние годы создание предприятия со 100% иностранным капиталом стало особенно популярным среди иностранных инвесторов. Такая тенденция обусловлена в основном тем фактом, что многие инвесторы предпочитают иметь полный контроль над своими дочерними компаниями в КНР без участия китайских партнеров совместного предприятия в руководстве деятельностью. Однако решение о создании предприятия со 100% иностранным капиталом вместо совместного

предприятия по-прежнему во многом зависит от индивидуальных коммерческих целей инвестора и требует тщательного рассмотрения.

b) Совместное предприятие

Согласно законодательству КНР совместные предприятия могут создаваться в форме совместного акционерного предприятия ("САП") или контрактного (кооперативного) совместного предприятия ("КСП"). Создание совместного предприятия, а также договор о создании и устав совместного предприятия в обязательном порядке регулируются законодательством КНР.

- (1) Согласно законодательству КНР САП создается в форме общества с ограниченной ответственностью и, следовательно, имеет статус юридического лица по законодательству КНР. Как правило, иностранный участник обязан осуществить вклад в уставный капитал совместного предприятия в размере не менее 25% от совокупного размера уставного капитала. Если доля иностранного участника в уставном капитале составляет менее 25%, специальные льготы, предоставляемые предприятиям с иностранными инвестициями, к обществу применяться не будут.
- (2) КСП может быть создано в форме общества с ограниченной ответственностью или организации без образования юридического лица. В первом случае доля иностранного участника в уставном капитале должна быть не менее 25%.

КСП является более гибкой формой по сравнению с САП. Например, состав совета директоров или органа совместного управления КСП формируется независимо от размера долей, принадлежащих партнерам совместного предприятия. Кроме того, иностранный партнер с согласия сторон может изъять свои инвестиции до истечения срока, на который создается предприятие. Однако такое досрочное изъятие инвестиций возможно только в том случае, если в Договоре о создании совместного предприятия стороны соглашаются, что на момент истечения срока, на который создано совместное предприятие, все основные средства совместного предприятия переходят в собственность китайского партнера без обязательств по уплате компенсаций или иных платежных обязательств. Стороны также могут договориться о получении китайским партнером фиксированных выплат вместо дивидендов, размер которых зависит от размера принадлежащей ему доли.

- (3) Таким образом, КСП является более подходящей формой совместного предприятия в случае краткосрочного сотрудничества, при котором иностранный инвестор придает наибольшее значение быстрому изъятию инвестиций, или в случае сотрудничества, при котором иностранный инвестор желает ограничить влияние китайского партнера настолько, насколько это возможно. САП, с другой стороны, благодаря более детальному законодательному регулированию предполагает меньший риск возникновения конфликтных ситуаций и является более подходящей формой для долгосрочного партнерства. На практике большинство инвесторов отдают предпочтение форме САП, а не КСП.

c) Порядок создания предприятия со 100% иностранным капиталом и совместного предприятия

Следующие процедуры являются обязательными как при создании предприятия со 100% иностранным капиталом, так и при создании совместного предприятия:

- (1) Предварительная регистрация наименования в уполномоченном регистрирующем органе;
- (2) Одобрение уполномоченной Комиссией по развитию и реформам;
- (3) Согласие уполномоченного органа по экспертизе и выдаче согласий; и
- (4) Регистрация в уполномоченном регистрирующем органе.

Указанная процедура осуществляется в несколько этапов. Во-первых, инвесторы подают в уполномоченное Управление промышленности и торговли ("УПИ") заявку на предварительную регистрацию наименования создаваемого предприятия с иностранными инвестициями.

Во-вторых, вместе с прочими документами инвесторы обязаны подать в уполномоченную Комиссию по развитию и реформам отчет по применению проекта.

В случае создания производственной компании инвесторы обязаны подать документы в уполномоченное Ведомство по защите окружающей среды для оценки влияния проекта на окружающую среду.

На следующем этапе инвесторы совместно подготавливают отчет о технико-экономическом обосновании («ТЭО»). Указанный отчет представляет собой бизнес-план, описывающий экономические аспекты и цели проекта, а также экономическое обоснование. Отчет о ТЭО подается вместе с другими документами в уполномоченный орган по экспертизе и выдаче согласий.

Орган по экспертизе и выдаче согласий принимает решение об одобрении либо отказе в одобрении заявки в течение трех месяцев с даты подачи заявки. На практике большинство уполномоченных органов принимают решение в более короткие сроки. Заявка на регистрацию предприятия с иностранными инвестициями в УПИ должна быть подана в течение 30 дней с даты выдачи свидетельства об одобрении. УПИ выдает предприятию с иностранными инвестициями лицензию на осуществление деятельности. Дата выдачи лицензии является датой создания предприятия с иностранными инвестициями.

Прежде чем предприятие с иностранными инвестициями фактически приступит к осуществлению деятельности, необходимо получить ряд свидетельств о регистрации в уполномоченных органах, в том числе в органе по валютному контролю, налоговом и таможенном органах.

2. Представительство

а) Общая информация

В соответствии с требованиями законодательства КНР право на открытие представительств имеют иностранные предприятия, существующие более двух лет. Если иностранное предприятие является финансовой организацией или страховой компанией, к нему применяются дополнительные требования, например требование наличия опыта в соответствующей отрасли и отсутствия фактов совершения крупных противоправных действий.

С 1 марта 2011 г. иностранное предприятие может назначать не более 4 представителей (включая главного представителя). Указанное требование ограничивает количество иностранных граждан, работающих в представительстве.

Представительства не вправе осуществлять операционную деятельность. Представительство вправе осуществлять только вспомогательные виды деятельности, например, проведение рыночных исследований, мероприятий по распространению информационно-ознакомительных материалов и продвижению товаров и услуг материнской компании, сотрудничество с другими компаниями и организациями в сфере продаж, оказания услуг, местных закупок и инвестиций. Представительства не вправе самостоятельно заключать трудовые договоры с китайскими работниками. Однако они могут нанимать китайских специалистов через официально уполномоченную специализированную компанию, например FESCO.

б) Порядок открытия представительства

Для открытия представительства не требуется получения согласия уполномоченных органов КНР. Единственным требованием является регистрация представительства в уполномоченном УПИ по предполагаемому месту нахождения представительства. К отдельным видам иностранных предприятий, таким как финансовые организации или страховые компании, применяется специальный порядок открытия представительств. УПИ принимает решение о регистрации в течение 15 дней и выдает свидетельство о регистрации в течение 5 дней после подачи всех необходимых документов. Представительство считается открытым в установленном порядке с даты выдачи свидетельства о регистрации.

За дополнительной информацией просьба обращаться к следующим контактным лицам:

Д-р Ульрика Глюк

Управляющий партнер
Глава региональной корпоративной
практики

CMS, Китай 2801 Plaza 66,
Tower 2 1266 Nanjing Road West Shanghai
200040, Китай

T +86 21 6289 6363
Ф +86 21 6289 0731
E ulrike.glueck@cmslegal.cn

Никлаус Мюллер

Юрист

CMS, Китай 2801 Plaza 66,
Tower 2 1266 Nanjing Road West Shanghai
200040, Китай

T +86 21 6289 6363
Ф +86 21 6289 0731
E niklaus.mueller@cmslegal.cn

Настоящая информация носит исключительно справочный характер и не является юридической или профессиональной консультацией.

Авторское право принадлежит CMS, Китай, офис в Шанхае