

DAVID MÜLCHI & ASOCIADOS

ASESORES JURÍDICO-TRIBUTARIOS INTERNACIONALES

HISZPAŃSKA SPÓŁKA HOLDINGOWA ETVE

Publikacja ta ma na celu zobrazować praktyczne funkcjonowanie hiszpańskiej spółki holdingowej, będącej ciekawym rozwiązaniem dla międzynarodowych grup, które zamierzają skupić swoje inwestycje w rękach spółek należących do grupy.

I. WPROWADZENIE.

Ustawa o Podatku Dochodowym od Osób Prawnych, 43/ 1995, wprowadziła nową formę międzynarodowej spółki holdingowej ETVE (Entities Foreign Securities). Reżim podatkowy ETVE został ulepszony poprzez wprowadzenie modyfikacji do poprzednich uregulowań prawnych, które obecnie czynią go bardziej atrakcyjnym dla międzynarodowych grup przedsiębiorstw.

ETVE jest definiowana jako podmiot, który będzie miał między innymi na celu nadzór i zarządzanie papierami wartościowymi, wyemitowanymi przez spółki nie będące rezydentami w Hiszpanii. Tego typu papiery wartościowe muszą reprezentować udział w zagranicznej spółce, wynoszący przynajmniej 5 procent jej kapitału udziałowego lub o wartości zakupu wyższej niż 6 milionów Euro.

Hiszpańska ETVE będzie zwolniona od hiszpańskiego Podatku Dochodowego od Osób Prawnych, płatnego od dochodu uzyskanego za granicą, włączając w to otrzymane dywidendy i zyski kapitałowe ze sprzedaży zagranicznych udziałów, na warunkach przedstawionych poniżej.

Kolejną ważną cechą ETVE jest możliwość dystrybucji zysków, uzyskanych ze zwolnienia podatkowego zagranicznych dochodów, wolnych od hiszpańskiego podatku u źródła (za wyjątkiem dochodów, uzyskanych w kraju, który znajduje się na hiszpańskiej liście rajów podatkowych), udziałowcom nie-rezydentom Hiszpanii.

II. POSTĘPOWANIE PODATKOWE W PRZYPADKU ZAGRANICZNYCH DYWIDEND I

ZYSKÓW KAPITAŁOWYCH.

Dochód, włączając otrzymane dywidendy i zrealizowane zyski kapitałowe przez ETVE, będzie zwolniony od hiszpańskiego Podatku Dochodowego od Osób Prawnych w przypadku, gdy następujące warunki zostaną spełnione:

1. *Dywidendy:*

- a) Udział ETVE w zagranicznej spółce, wypłacającej dywidendę, musi wynosić przynajmniej 5 procent kapitału udziałowego lub posiadać wartość nabycia wyższą niż 6 milionów Euro.
- b) Hiszpańska ETVE musi być odpowiednio zorganizowana oraz posiadać zasoby finansowe i ludzkie niezbędne do zarządzania zagranicznym udziałem, chyba że powyższy warunek nie jest dokładnie zinterpretowany przez władze podatkowe i dyrektor bądź zarząd są w stanie samodzielnie sprostać tym obowiązkom.
- c) ETVE musi posiadać udział nieprzerwanie przez okres przynajmniej jednego roku począwszy od dnia, w którym dywidendy mogą być uzyskane przez ETVE bądź okres jednego roku może być liczony od dnia przyjęcia dywidendy. Okresy, w których ten sam udział był utrzymywany przez inne spółki, należące do jednej grupy wraz z ETVE, są również brane pod uwagę.
- d) Kapitał udziałowy ETVE nie może być podzielony na udziały na okaziciela. Zezwala się tylko na emisję udziałów rejestrowych.
- e) Zagraniczne spółki, w których ETVE posiada swoje udziały, w kraju swojej rezydencji i w ciągu okresu podatkowego, w którym

korzyść została osiągnięta, muszą być podmiotem podobnego reżimu podatkowego do hiszpańskiego Podatku Dochodowego od Osób Prawnych. Warunek jest przyjęty (może być odparty), gdy spółka jest rezydentem kraju, w którym obowiązuje Konwencja o Unikaniu Podwójnego Opodatkowania z Hiszpanią, pod warunkiem, że zawiera klauzulę o wymianie informacji.

Zagraniczna spółka nie może być rezydentem kraju bądź terytorium zaklasyfikowanego do rajów podatkowych przez hiszpańskie ustawy o d a w s t w o międzynarodowe. W przypadku, gdy spółka jest rezydentem rajy podatkowego, dywidendy (i zyski kapitałowe) pochodzące z udziału będą opodatkowane w Hiszpanii według standardowej stawki CIT, np. 35 procent.

g) Przynajmniej 85 procent dochodu zagranicznej spółki musi pochodzić z:

(1) aktywnej działalności gospodarczej (zdefiniowanej przez prawo hiszpańskie, włączając transakcje kredytowe i finansowe oraz wyłączając dochód przypisany hiszpańskim spółkom przez hiszpańskie regulacje o kontroli zagranicznych spółek) podjętej przez zagraniczną spółkę poza terytorium Hiszpanii i/lub

(2) udziału w zyskach kapitałowych zagranicznych spółek, wypłacających dywidendy ETVE zawsze w przypadku, gdy ETVE posiada 5 procent kapitału własnego tej spółki (lub kapitału filii), lub, gdy udział ma wartość 6 milionów Euro i filie kolejnych poziomów spełniają wymagania testu aktywnej działalności gospodarczej.

1. Zyski kapitałowe:

Zyski kapitałowe uzyskane ze zbycia przez ETVE udziału w zagranicznej spółce (włączając również te, które powstały w wyniku separacji udziałowców lub rozwiązania zagranicznej spółki) są zwolnione od CIT, zakładając, że powyższe warunki (odnoszące się do dywidend) zostały spełnione.

Jednakże w stosunku do zysków kapitałowych istnieją pewne ograniczenia:

- (1) Gdy wartość rynkowa udziałów filii, niebędącej rezydentem, w hiszpańskich spółkach bądź wartość aktywów ulokowanych w Hiszpanii jest wyższa niż 15% wartości jej wszystkich aktywów: zwolnienie owe dotyczy tylko tej części dochodu, który odpowiada wzrostowi wartości netto zysku zatrzymanego. Przy czym, zysk ten jest zyskiem kapitałowym filii z posiadania wspomnianych wyżej udziałów, w trakcie określonego periodu;
- (2) W przypadku odnotowania przez ETVE straty, zaistniałej po zbyciu udziału, możliwe jest dokonanie pomniejszenia podstawy opodatkowania o tę wartość;
- (3) Udział w zagranicznej filii został nabyty od hiszpańskiej spółki należącej do tej samej grupy firm co ETVE: strata kapitałowa uzyskana w drodze transmisji udziałów może być zrekompensowana przez wysokość zysków osiągniętych z transmisji tych samych udziałów, których dotyczy zwolnienie od podatku.
- (4) Gdy ETVE powstała na drodze fuzji, przejęcia, wymiany udziałów lub wniesienia kapitałów do spółki, czerpiących korzyści z Dyrektywy Fuzji (Merger Directive) i hiszpańskiego ustawodawstwa wprowadzającego tego rodzaju Dyrektywę, oraz transmisji

udziałów po dokonaniu jednej z wskazanych powyżej transakcji: zwolnienie podatkowe zysków kapitałowych ma miejsce tylko w przypadku pozytywnej różnicy pomiędzy wartością sprzedaży udziałów w spółce nie-rezydencie a wartością rynkową udziałów w momencie ich zakupu przez ETVE (późniejsze jest proponowaną modyfikacją jeszcze nieobowiązującą, która może być przedmiotem zmian przyszłego ustawodawstwa)

3. Powszechne regulacje mające zastosowanie do przychodów i zysków kapitałowych uzyskanych przez ETVE

Zwolnienie podatkowe, włączając dywidendy i zyski kapitałowe, nie będzie możliwe do osiągnięcia w następujących przypadkach:

- (1) Gdy dochód z zagranicznego źródła został osiągnięty poprzez tymczasową wspólnotę spółek (w Hiszpanii znanej jako "Unión Temporal de Empresas") i osiągnięty również poprzez hiszpańską lub europejską ekonomiczną wspólnotę interesów (w Hiszpanii znanej jako "Agrupaciones de Interés Económico").
- (2) Dywidendy i zyski kapitałowe, co do których ETVE zdecydowała się zastosować metodę kredytu podatkowego, w celu wyeliminowania podwójnego opodatkowania, rozpatrywanego w ustawodawstwie międzynarodowym.
- (3) W stosunku do filii, która zdecydowała się prowadzić działalność za granicą w celu uzyskania korzyści z reżimu ETVE, gdy jej wcześniejsza działalność była.

4. Inny dochód.

Dochód uzyskany przez ETVE, inny niż dywidendy i zyski kapitałowe osiągnięte ze zwolnienia podatkowego, będzie przedmiotem opodatkowania hiszpańskim podatkiem dochodowym od osób prawnych według stawki wynoszącej 35%. Zgodnie z poprzednimi

regulacjami ETVE była zobowiązana do obrania za główny przedmiot swej działalności zarządzanie zagranicznymi udziałami, jakkolwiek, obecnie obowiązujące regulacje prawne są dość elastyczne i pozostawiają szerokie pole manewru w tej kwestii.

Istotne jest odnotowanie w tym miejscu faktu, że Hiszpania dopuszcza możliwość odliczenia odsetek wypłacanych hiszpańskim lub zagranicznym rezydentom (jakkolwiek pewne ograniczenia mają zastosowanie w przypadku rajów podatkowych) i strat z lat ubiegłych. ETVE może czerpać korzyści z powyższych udogodnień, które dotyczą dochodów będących przedmiotem opodatkowania w Hiszpanii.

5. Niewystarczająca kapitalizacja.

Jeżeli ETVE pożycza fundusze od zagranicznej spółki zależnej (nienależącej do krajów U.E.) w celu finansowania zakupu akcji w zagranicznych filiach, wymagana wysokość wskaźnika zadłużenie-kapitał akcyjny wynosi 3:1. Jakkolwiek, w sytuacjach, w których zagraniczny udziałowiec może dochodzić zysków z reżimu podwójnego opodatkowania, hiszpańskie organy podatkowe mogą wydać zgodę na zwiększenie wysokości owego wskaźnika.

III. DYSTRYBUCJA ZYSKÓW PRZEZ ETVE

Zyski, włączając dywidendy, przesłane przez hiszpańską spółkę holdingową udziałowcowi, niebędącemu rezydentem i nieposiadającemu stałej rezydencji w Hiszpanii, nie są przedmiotem podatku u źródła w Hiszpanii (withholding tax), pod warunkiem, że są wypłacane z dywidend i zysków kapitałowych objętych zwolnieniem podatkowym.

W przypadku dystrybucji przez ETVE dywidend, wypłacanych z zysków zwyczajowo opodatkowanych w Hiszpanii, 15% hiszpański podatek u źródła (withholding tax) będzie nałożony, chyba że traktaty pomiędzy Hiszpanią a państwem, w którym są rezydencją ma udziałowiec lub nie-rezydent, przewidują 0% stawkę (Parent-Subsidiary Directive).

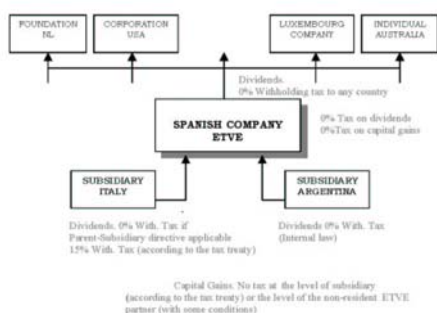
Transmisja udziałów na rzecz ETVE, dokonana przez udziałowca nie-rezydenta, nieposiadającego stałej siedziby w Hiszpanii, nie będzie przedmiotem opodatkowania podatkiem od zysków kapitałowych w Hiszpanii. Jednakże istnieje tu ograniczenie. Zwolnienie obejmuje część zysków odpowiadających rezerwom utworzonym przez ETVE z dochodów wyłączonych od opodatkowania lub wynikających z różnicy w wartości udziałów ETVE w zagranicznym podmiocie, który czerpie korzyści z owego reżimu podatkowego.

Jeżeli udziałowiec ETVE jest rezydentem kraju podatkowego, ujętego w ustawodawstwie hiszpańskim, 15% withholding tax będzie nałożony na zyski przesłane udziałowcowi, a więc nie jest możliwe uzyskanie korzyści z transmisji udziałów w ETVE

Następujący diagram obrazuje zalety ETVE:

4. PRZYZNANIE STATUSU ETVE

Według obecnego ustawodawstwa,



uzyskanie statusu ETVE będzie możliwe poprzez zakomunikowanie hiszpańskiej administracji podatkowej faktu, że podatnik chciałby czerpać korzyści z owego systemu podatkowego. Specjalny reżim ETVE

będzie miał zastosowanie do całego roku podatkowego, w którym nastąpiło zgłoszenie

V. KORZYŚCI PŁYNĄCE Z ZASTOSOWANIA NOWEGO REŻIMU HISZPAŃSKIEJ SPÓŁKI HOLDINGOWEJ (ETVE)

Reżim ETVE całkowicie współgra ze statutem spółki holdingowej, oferowanym przez ustawodawstwa innych krajów, co więcej może być bardziej atrakcyjny w niektórych przypadkach. Z tego powodu reżim ETVE powinien być brany pod uwagę szczególnie przez te podmioty, które przewidują międzynarodowe inwestycje w zagranicznych filiach. Jest to doskonale narzędzie planowania podatkowego. Kwestią wartą uwagi jest fakt, iż Hiszpania, oferująca przedsiębiorcom działalność w formie spółki holdingowej, nie została do tej pory wpisana, przez grupę odpowiedzialną za wdrożenie Europejskich Standardów Etyki Biznesu, na listę państw umożliwiających stosowanie groźnych praktyk podatkowych, jak to ma miejsce w przypadku Danii i Holandii. Traktaty Podatkowe podpisane przez Hiszpanię z innymi krajami w praktyce oznaczają przywileje i udogodnienia. Aczkolwiek trzeba mieć na uwadze, że umowy o unikaniu podwójnego opodatkowania mogą zawierać pewne ograniczenia, uniemożliwiające czerpanie korzyści z reżimu ETVE, jak to ma miejsce w przypadku: Portugalii, Irlandii, USA itd.

Hiszpania posiada stale rosnącą wagę liczbę umów o Unikaniu Podwójnego Opodatkowania, dostosowanych do 40 Konwencji o Podwójnym Opodatkowaniu, podpisanych z prawie wszystkimi krajami europejskimi, jak również krajami Ameryki Łacińskiej jak np.: Argentyna, Brazylia, Bolivia, Ekwador, lub krajami azjatyckimi takich jak: Chiny, Korea, Filipiny, Indie, Indonezja i Tajlandia. Hiszpańska sieć traktatów rozszerza się w bardzo szybkim tempie i w nadchodzących latach przewiduje się jej dalszy rozwój.

Dodatkowo, Hiszpańska ETVE może

czerpać korzyści z Parent-Subsidiary Directive: 0% podatek od źródła (withholding tax) od dywidend otrzymanych od filii, mających swą rezydencję w innych krajach Unii Europejskiej (pod warunkiem spełnienia niezbędnych warunków do aplikacji tej normy).

Ponadto, ETVE jest zwolniona od Opłaty Skarbowej 1% (Stamp Duty), płatnej od emisji udziałów, gdy np. udziałowcy ETVE dokonują wymiany aktywów, tzw. płatność "akcja za akcję", przy spełnieniu powyższych wymogów dotyczących dywidend i zysków kapitałowych.

VI. HISZPAŃSKIE SPÓŁKI

- Najbardziej polecanymi formami spółek prawa handlowego są: Spółka z Ograniczoną Odpowiedzialnością i Spółka Akcyjna.
- Sp. Z o.o. i S.A. są założone przez jedną lub większą liczbę podmiotów.
- Minimalny kapitał założycielski wynosi: 60,102.21 Euro dla S.A. i 3,005.06 Euro dla sp. Z o.o.
- Akcje na okaziciela są dozwolone (z wyłączeniem ETVE). W tym wypadku kapitał udziałowy S.A. musi być całkowicie wpłacony w gotówce lub w rodzaju przed zarejestrowaniem spółki.
- Nie istnieje wymóg audytu, przy założeniu, że aktywa S.A. i Sp. Z o. o. mają wartość mniejszą niż 2,373,997.81 i dochód brutto wynosi mniej niż 4,747,995.62, bądź liczba zatrudnionych pracowników nie przekracza 50 osób.
- Zagraniczne spółki mogą przenieść siedzibę „efektywnego zarządzania” do Hiszpanii, aczkolwiek muszą osiągnąć status hiszpańskiej spółki, podlegającej prawu i zarejestrowanej dla celów podatkowych w Hiszpanii.
- W hiszpańskim prawodawstwie występują również pewnego rodzaju klauzule, dopuszczające przeniesienie statutowej siedziby spółki, pod warunkiem występowania traktatów obustronności między tymi dwoma krajami.

VII. PROCEDURA ZAŁOŻENIA HISZPAŃSKIEJ SPÓŁKI

Potrzebujemy informacji od klienta, zawierającej szczegóły dotyczące założenia spółki takich jak: nazwa, wysokość kapitału udziałowego, dane o udziałowcach założycielach, rodzaj działalności spółki i propozycje dyrektorów. **David Mulchi & Asociados** może zapewnić usługi pełnienia funkcji dyrektorów zarządzających i administrujących spółką, jeżeli to będzie Państwa wymaganiem.

Gdy powyższa informacja jest nam dostarczona, procedura założenia spółki w Hiszpanii jest następująca:

Nazwa

Uzyskanie akceptacji nazwy w Registrze Handlowym. Pod rozpatrzenie poddaje się maksymalnie 3 proponowane nazwy spółki.

Rachunek Bankowy i NIP

Otwarcie rachunku bankowego spółki, złożenie wniosku o przyznanie Numeru Identyfikacji Podatkowej (NIP) i wpłata na konto spółki kapitału udziałowego. Po spełnieniu powyższych warunków bank wystawia certyfikat, potwierdzający wpłatę kapitału udziałowego ("share blocking certificate"), który będzie dołączony do Aktu Założycielskiego spółki.

Pełnomocnictwo

Od udziałowców hiszpańskiej spółki

wymaga się wydania specjalnego pełnomocnictwa, uprawnającego firmę **David Mulchi & Asociados** do zarejestrowania spółki.

Notariusz

W momencie, gdy wszystkie wymagane dokumenty są w posiadaniu, notariusz spisuje Akt Założycielski spółki, którego wzór otrzyma klient wcześniej, w celu jego akceptacji.

Rejestr Handlowy

Akt Założycielski będzie zarejestrowany w Registrze Handlowym. Zazwyczaj rejestracja zajmuje 3 tygodnie. Jakkolwiek, spółka może rozpocząć swą działalność od momentu spisania przez notariusza Aktu Założycielskiego.

USŁUGI DAVID MÜLCHI & ASOCIADOS

David Mulchi & Asociados oferuje usługi doradztwa spółkom, przedsiębiorcom oraz osobom fizycznym, prowadzącym działalność o międzynarodowym charakterze. Świadczymy kompleksowe usługi w zakresie międzynarodowego doradztwa podatkowego osobom fizycznym i prawnym, jak również w dziedzinie VAT, planowania podatkowego, z uwzględnieniem specyfiki środowiska międzynarodowego.

Dział Handlowy może podjąć wszelkie niezbędne kroki, wymagane przy założeniu hiszpańskiej spółki w Madrycie, Barcelonie lub innym mieście Hiszpanii, spełniając również wszelkie wymagania stawiane przy uzyskiwaniu statusu spółki holdingowej ETVE. Ponadto możemy udostępnić zaplecze biurowe, włączając usługi naliczania płac, numer telefonu, fax i adres mailowy spółki.

David Mulchi & Asociados może zaoferować usługi zarządzania, administrowania i doradztwa prawnego w Hiszpanii, korzystając w razie potrzeby z pomocy i doświadczenia współpracujących z firmą zewnętrznych ekspertów, firm prawniczych i banków.

David Mulchi & Asociados podejmuje się również rejestracji numeru VAT w imieniu nie-rezydentów, w ramach usługi przedstawicielstwa podatkowego.

Reżim hiszpańskiej spółki holdingowej ETVE jest szczególnie atrakcyjny i konkurencyjny, gdyż oferuje międzynarodowym inwestorom efektywne narzędzie podatkowe i kosztowe, wykorzystywane w zarządzaniu papierami wartościowymi, wyemitowanymi przez spółki rezydujące poza granicami Hiszpanii.

DAVID MÜLCHI & ASOCIADOS

ASESORES JURÍDICO-TRIBUTARIOS INTERNACIONALES

C/ VELÁZQUEZ 18, 1º DCHA.
28001 MADRID—ESPAÑA
TEL. +34 91 7810197—FAX +34 91 5778462
DMULCHI.ASOCIADOS@DMULCHI.COM
WWW.DMULCHI.COM

This leaflet has been edited in August 2004 and is for the use of the clients of David Mülchi & Asociados. No responsibility is assumed for errors or omissions. The information is brief and in outline only. Before you act on any of the information contained herein, you are advised to seek detailed advice and information from your professional advisers