

ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ УЧРЕЖДЕНИЯ КОМПАНИЙ В АВСТРИИ

Введение в австрийское акционерное право

Ряд аспектов, которые делают Австрию одной из наиболее привлекательных стран для иностранных корпораций, стремящихся расширить зону влияния в ЕС, включает политическую стабильность, высокий уровень правовой защищенности и расположение Австрии на стыке Западной и Восточной Европы. Акционерные общества, учрежденные согласно австрийскому законодательству, могут пользоваться четырьмя европейскими свободами, т.е. свободой перемещения товаров, капитала, услуг и людей. Это позволяет компаниям, расположенным в Австрии, вести коммерческую деятельность без бюрократической волокиты на всей территории ЕС.

Зарубежные инвесторы вправе на легальных основаниях открывать свое дело в Австрии в форме как несамостоятельного представительства иностранной компании, так и независимого юридического лица.

Зарубежный инвестор, желающий основать юридически независимую дочернюю компанию, волен выбирать из широкого перечня организационно-правовых форм юридического лица. Выбор обусловлен приоритетными направлениями деятельности инвестора.

Коммерческую деятельность в соответствии с австрийским законодательством можно вести в форме либо хозяйственного объединения, оформленного юридическим лицом, не зависящим от его директоров и акционеров, либо товарищества с неограниченной личной имущественной ответственностью по всем деловым обязательствам со стороны фактически управляющих делами партнеров.

Типы коммерческих организаций

К наиболее распространенным типам обществ в Австрии относятся:

Общество с ограниченной ответственностью (*Gesellschaft mit beschränkter Haftung - GmbH*)

Общество с ограниченной ответственностью (далее именуемое «GmbH») представляет собой наиболее популярную организационно-правовую форму в

Австрии. Общество с ограниченной ответственностью вправе осуществлять любую легальную деятельность за исключением страховой и политической активности. Большинство иностранных компаний представлены в Австрии в виде GmbH ввиду простоты оформления и управления.

Юридическое лицо, в первую очередь, создают предприятия малого и среднего бизнеса. Зарубежные клиенты, как правило, предпочитают учреждать GmbH для проектов с высоким уровнем риска и малым количеством участников.

GmbH лучше всего подходит для инвесторов, заинтересованных в формировании группы надежных и управляемых акционеров, а также в возможности прямого влияния на управляющих директоров компании. Это достигается за счет особых процедурных требований к определенным видам деловых операций, а также за счет того, что имена акционеров опубликованы в торговом реестре и передача акций ограничена формой нотариального свидетельства.

GmbH учреждается при условии наличия одного или более учредителей-акционеров путем внесения регистрационной записи в торговый реестр. Физические лица, корпорации и товарищества, лица с правом на жительство и без такового, австрийские и иностранные граждане, а также зарубежные корпорации могут являться учредителями и акционерами. По сути, ответственность акционеров GmbH ограничена долевым капиталом. Однако это не означает, что вклад необходимо «заморозить». Как раз наоборот, управляющим директорам разрешается использовать свою долю в капитале на благо деловой активности компании. Тем не менее, в некоторых случаях, например, если компания используется для прикрытия мошеннических действий, суд может аннулировать положение о корпоративном иммунитете и ввести личную ответственность для акционеров.

Минимальный уставный капитал GmbH составляет 35 000 евро, причем при учреждении надлежит выплатить наличными сумму не менее 17 500 евро или 25% от бóльшей суммы уставного капитала.

Название компании, учреждаемой на территории Австрии, должно быть написано латинскими буквами и содержать слово «GmbH» для указания на ограниченную ответственность. GmbH должно управляться, как минимум, одним директором, который необязательно должен являться австрийским гражданином или резидентом, но полномочия которого должны быть четко прописаны в Уставе (AoA).

Общество с ограниченной ответственностью должно иметь в своем составе два обязательных органа: Управляющий директор или директора и Общее собрание.

Для регистрации компании в регистрационный суд необходимо подать следующие документы:

- Устав;
- Доказательство назначения директора(-ов);
- Нотариально заверенные образцы подписи все управляющих директоров;
- Подтверждение оплаты минимального уставного капитала;
- Квитанция об оплате налога с корпораций.

Средняя продолжительность учреждения компании занимает от 3-х до 4-х недель.

Акционерное общество (Aktiengesellschaft -AG)

Важнейшее преимущество акционерного общества (далее именуемого «AG») заключается в гибкости передачи акцией (Aktien), создавая тем самым возможность привлечения средств на рынках капитала. Несмотря на то, что порядок учреждения акционерного общества идентичен порядку учреждения ООО, данная процедура гораздо более трудоемка и длительна. AG подходит для управления крупными предприятиями.

В качестве акционера(-ов) может выступать одно или более физическое или юридическое лицо с австрийским гражданством или без. Акционеры характеризуются высоким уровнем анонимности, т.к. их имена не опубликованы в перечне юридических лиц (исключение: корпорация из одного человека).

Для создания AG учредители должны согласовать Устав. Обязательные пункты Устава предписаны законом и включают, среди прочего, наименование фирмы, юридический адрес, цель создания, уставный капитал, а также виды и стоимость акций, выпускаемых акционерами (акции на предъявителя или именные акции).

В целях защиты кредиторов, процедура учреждения акционерного общества подлежит контролю со стороны учредителей, правления и наблюдательного совета . Учредительский отчет (Gründungsbericht) направляется в регистрационный суд.

Уставный капитал поделен на акции, которые должны иметь номинальную стоимость в 1 евро или кратную сумму. Минимальный долевой капитал акционерного общества составляет 70 000 евро. Передача акций не составляет сложностей ввиду отсутствия необходимости оформления нотариального свидетельства. 25% от капиталовложения подлежат уплате при учреждении компании.

AG рекомендуется тем, кто высоко ценит возможность легкой и быстрой смены акционеров и их анонимность для посторонних. В случае AG – за исключением AG из одного человека – списки акционеров не публикуются в торговом реестре. Как правило, AG отличается от GmbH тем, что AG предлагает более развитую форму акционерного права и более высокую степень уставного контроля.

Немаловажным практическим преимуществом AG перед GmbH служит метод передачи акций. Акции AG можно передавать без нотариальной записи, в то время как передача акций в GmbH требует оформления нотариального свидетельства. Главные практические отличия GmbH от AG, который зачастую заставляют предпринимателей отдать предпочтение GmbH, заключаются в том, что AG обязан иметь в составе наблюдательный совет и аудитора, в то время как управляющие директора GmbH могут быть назначены или отозваны в любое время. Управляющих директоров AG допускается отзывать только в случае наличия веских оснований, акционеры GmbH праве давать управляющим директорам обязательные к исполнению инструкции по любым вопросам ведения хозяйственной деятельности, в то время как в AG подобные действия запрещены.

Собрание акционеров AG может принимать решения по управленческим вопросам только после вынесения вопроса на обсуждение правлением или наблюдательным советом (в зависимости от повестки, с согласия наблюдательного совета); каждое собрание акционеров AG должно удостоверяться лично государственным нотариусом, что ведет к дополнительным расходам.

В GmbH присутствие нотариуса требуется только в определенных случаях. Решения акционеров GmbH могут приниматься в письменной форме, позволяя отказаться от формальных собраний акционеров.

Налог с дохода компании

Австрийские компании, в частности, корпорации (GmbH, AG) обязаны платить налог на совокупный доход. Прибыли облагаются налогом по стандартной ставке в размере 25%. Для корпораций, терпящих убытки, предусмотрено обязательство по уплате минимального налога с дохода компании. В настоящее время минимальный налог с дохода компании для GmbH составляет 1 750 евро и для AG – 3 500 евро.

Две или более компании вправе воспользоваться опцией объединения в налоговую группу («налогообложение группы компаний»). Группа состоит из компании первого уровня (так называемый «родитель группы») и, по меньшей мере, одной финансово аффилированной дочерней местной или зарубежной компании (так называемый «член группы»). Наряду с корпорациями и кооперативами, являющимися налоговыми резидентами, «сопоставимые» иностранные корпорации также могут выступать членами группы. Взимаемые налоги местных «членов группы» переходят к соответствующей родительской компании, и итоговый расчет происходит на уровне «родителя группы». Потери компаний в составе группы могут быть консолидированы с налогооблагаемыми прибылями других компаний-членов группы.

Товарищества

В отличие от юридического лица, товарищество представляет собой коммерческое объединение, которое, в частности, с точки зрения налогового права, считается не юридическим лицом, а, скорее, простым объединением собственников. Тем не менее, во избежание дилетантизма, согласно австрийскому законодательству, товарищество признается юридическим лицом по акционерному и гражданскому праву.

Полное товарищество (*Offene Gesellschaft – OG*)

Одной из форм товарищества выступает полное товарищество (далее именуемое «OG») – юридическое лицо, акционеры (партнеры) которого несут совместную и индивидуальную имущественную ответственность. OG должно иметь в составе не менее двух партнеров, которые – в отличие от корпораций – несут личную

ответственность за долги товарищества. Для индивидуальных партнеров не предусмотрены акционерные сертификаты. Как правило, партнеры заключают письменное соглашение, регламентирующее права и обязанности партнеров по отношению друг к другу и третьим лицам. Несмотря на то, что полное товарищество не является отделенным от его владельцев юридическим лицом, оно может приобретать права, в том числе, права собственности на недвижимость, влечь за собой ответственность, а также подавать в суд или выступать ответчиком от имени фирмы. Все участники несут личную и неограниченную ответственность за долги фирмы. OG подходит для профессиональной реализации участников.

Коммандитное товарищество (*Kommanditgesellschaft – KG*)

Структура коммандитного товарищества (далее именуемого «KG») аналогична структуре полного товарищества. Важное отличие состоит в том, что, наряду с, как минимум, одним полным партнером, несущим полную личную ответственность, также должен быть, по меньшей мере, еще один партнер, ответственность которого в отношении кредиторов товарищества ограничена объемом, гарантированным данным партнером. Эта обеспеченная сумма публикуется в торговом реестре. Акционерных сертификатов для партнеров не предусмотрено.

OG и KG не нуждаются в фиксированной форме устава и могут быть учреждены довольно быстро. С другой стороны, передача акций в таких юридических лицах требует согласия всех партнеров, причем изменения в составе партнеров зачастую ограничены уставными положениями. Компании используют прозрачность товариществ в своей структуре, не в последнюю очередь, из соображений выгодного налогообложения. Тем не менее, главным недостатком OG или KG является неограниченная личная ответственность акционеров OG и полных партнеров KG. Во избежание неудобств, свойственных GmbH как обществу с ограниченной ответственностью, ООО можно учредить как полного партнера в товариществе (GmbH & Co KG).

Простое товарищество (*Gesellschaft bürgerlichen Rechts - GesBR*)

Простое товарищество (далее именуемое «GesBR») – это обязательная организационно-правовая форма для ряда профессионально-общественных отраслей,

которые не вправе учреждать или организовывать коммандитные или коммерческие товарищества. GesBR основывается путем простого соглашения между сторонами. Регистрации в торговом реестре не требуется, и весь регламент работы устанавливается по усмотрению задействованных сторон.

Негласное товарищество (*Stille Gesellschaft*)

Не так давно негласные товарищества (далее именуемые «*Stille Gesellschaft*») приобрели большое значение. Данный вид товарищества традиционно используется для вложения частного венчурного капитала в крупные или средние компании. *Stille Gesellschaft* не регистрируется в торговом реестре и не доступно широкой общественности. Негласный партнер вправе получать свою долю прибыли и требовать копию финансовых отчетов. Партнер без права голоса не выполняет ни управленческих, ни репрезентативных функций в негласном товариществе.

Коммандитное товарищество с корпорацией в качестве полного партнера (*GmbH & Co KG*)

Коммандитное товарищество с корпорацией в качестве полного партнера (далее именуемое «*GmbH & Co KG*») изначально было разработано из соображений упрощения налогообложения, т.е. во избежание двойного налогообложения. *GmbH & Co KG* является прозрачной с точки зрения налоговой политики организацией, в которой прибыль облагается налогом только на уровне партнеров. Таким образом, эта форма позволяет объединить преимущества ограниченной ответственности и облегченной схемы уплаты налогов, свойственной товариществам.

Холдинги и фонды

Холдинг

Холдинговая компания не требует особого статуса. Любая австрийская корпорация, вне зависимости от деловой активности, может функционировать как холдинг. Холдинг можно учредить как общество с ограниченной ответственностью (GmbH) или акционерное общество (AG). Учредив холдинг в Австрии, зарубежные инвесторы получают многочисленные налоговые льготы:

- Дивиденды, получаемые с другой австрийской компании, не облагаются налогом на прибыль компаний по привилегированному праву домашнего участия. Данная привилегия не требует владения минимальным пакетом акций или минимального периода владения акциями.
- Дивиденды, получаемые с зарубежной компании, не облагаются налогом на прибыль компаний по привилегированному праву международной аффилиации. Привилегия по международной аффилиации предоставляется в том случае, если австрийская компания баз перерыва владела не менее 10% акций зарубежной компании на протяжении, как минимум, 12 месяцев. Аналогичным образом, прирост капитала за счет ликвидации зарубежной «дочки» также не облагается налогом.
- Метод исключения дивидендов и прироста капитала из налогооблагаемых статей можно заменить методом кредитования (зарубежные налоги на корпорации погашаются в счет австрийского налога на корпорации), если:
 - Зарубежная дочерняя компания получает, главным образом, пассивный доход (выплаты по процентам, отчисления, доход от аренды и лизинга, доходы от продажи пакетов акций);
 - Взымаемый зарубежный налог не сопоставим с австрийским налогом с корпораций, или действующая налоговая ставка зарубежной «дочки» не превышает 15 %.

- Дивиденды, получаемые с зарубежной компании (резидента ЕС или ЕЭЗ) не облагаются налогом на корпорации, если доля участия составляет менее 10% или принадлежит лицу на протяжении менее 12 месяцев.
 - Если зарубежная дочерняя компания уплачивает налоги по ставке не выше 15%, перейдите на метод кредитования.
 - Для исключения из налогообложения дивидендов со стран ЕЭЗ требуется надлежащее административное соглашение с соответствующей страной.
- Дивиденды, получаемые с зарубежной компании (нерезидента ЕС или ЕЭЗ) не облагаются налогом на корпорации, даже если доля участия составляет менее 10% или принадлежит лицу на протяжении менее 12 месяцев.
 - Если зарубежная дочерняя компания уплачивает налоги по ставке не выше 15%, перейдите на метод кредитования.
 - Для исключения из налогообложения дивидендов требуется надлежащее административное соглашение с соответствующей страной.

Более того:

- Австрия заключила договор об избежании двойного налогообложения с целым рядом стран. Эти соглашения либо ликвидируют удержание налогов, либо снижают налоговую ставку для инвестиций в другие страны или из таковых.
- Строгое соотношение заемного и собственного капитала не предусмотрено австрийским налоговым правом, хотя налоговые ведомства могут переqualифицировать акционерные займы в скрытую паевую долю по принципу преобладания формы над содержанием.

Частный фонд (*Privatstiftung*)

Австрийский частный фонд (далее именуемый «Privatstiftung») представляет собой юридическое лицо, организация и цель которого во многом определяется праводателем, предоставляющим активы, необходимые для достижения этой цели.

Структура австрийского Privatstiftung характеризуется отсутствием акционера или собственника и наличием выгодоприобретателя. Privatstiftung должен быть домицилирован в Австрии и внесен в торговый реестр. Любое лицо (включая юридические лица) вправе образовать Privatstiftung с одним или несколькими праводателями. Щедрые налоговые льготы в отношении к доходу как с отечественного, так и иностранного капитала и к прямым инвестициям, а также умеренные учредительные расходы делают австрийский Privatstiftung весьма привлекательным.

Privatstiftung может быть создан с любой целью, например, обеспечения частной семьи («семейный фонд»), поддержки одного или более предприятий или содействие развитию искусств. Минимальный размер обязательных активов составляет 70 000 евро наличными или вкладом любого вида.

Privatstiftung может быть учрежден путем заявления об учреждении (*inter vivos / прижизненно*) или объявления завещания (*mortis causa / посмертно*). Эта декларация должна содержать данные о цели Privatstiftung, вложенных активах, названии, юридическом адресе и сроке действия. Выгодоприобретатели могут быть перечислены в приложении к договору (*Stiftungszusatzurkunde*). В этом случае, они не будут известны суду. В ходе изучения торгового реестра третья сторона обычно может узнать только то, что одно или ряд конкретных лиц образовали Privatstiftung и внесли минимальную требуемую сумму.

Privatstiftung должен иметь в своем составе правление фонда (*Stiftungsvorstand*), состоящее, по меньшей мере, из трех членов, два из которых должны постоянно проживать на территории ЕС. Выгодоприобретатель, а также члены семьи выгодоприобретателя фонда Privatstiftung не состоять в правлении, даже если они являются праводателями. Консультативный совет опционален. Privatstiftung по закону должен иметь в штате дипломированного бухгалтера (*Stiftungsprüfer*) в дополнение к управляющим директорам. Однако праводатель может определять порядок назначения членов правления, аудитора, наблюдательных органов, внесения поправок в декларацию, а также роспуска Privatstiftung и т.д. Таким образом, праводатель Privatstiftung, который может быть физическим или юридическим лицом, может выбирать структуру Privatstiftung в соответствии с собственными требованиями.

Учредительная декларация может оговаривать срок действия, по истечении которого Privatstiftung должен быть распущен. Он не обязательно должен быть привязан к

календарному сроку, но может быть обусловлен выполнением определенных требований. Privatstiftung также может учреждаться на неопределенный срок. Privatstiftung обслуживающего типа, который не служит общественным интересам, автоматически ликвидируется спустя 100 лет, если праводатели не примут решения о его продлении еще на, максимум, 100 лет.

К числу основных преимуществ Privatstiftung относятся

- Налоговые послабления;
- Высокая степень учета индивидуальных требований и нужд;
- Сохранение активов для будущих поколений.

Кроме этого, Privatstiftung является прекрасным инструментом

- четкого структурирования крупных семейных владений,
- избежания конфликтов в связи с наследством,
- обеспечения целостности и непрерывности компании в соответствии с желанием праводателя без ограничений в отношении назначения требуемых управляющих и
- гибкого последующего управления компанией от имени несовершеннолетних наследников.

Однако, согласно австрийскому акту о частных фондах, Privatstiftung запрещено

- целенаправленно осуществлять коммерческие операции,
- выступать несущим личную ответственность членом полного или коммандитного товарищества и
- выполнять управленческие функции коммерческой компании.

С другой стороны, австрийский Privatstiftung может действовать как холдинг и, следовательно, иметь долевое участие в компаниях. Большинство фондов используются как средство сохранения целостности пакетов акций в семейном бизнесе. Ежегодно каждый Privatstiftung должен проходить обязательную аудиторскую проверку и подготавливать финансовые отчеты.

Правовая оговорка

Содержание настоящей брошюры ссылается на состояние дел в законодательстве на 18 октября 2011 г. и не направлено на и никаким образом и ни в каком случае не предлагает правовые рекомендации ли иные профессиональные советы. Для решения конкретных правовых вопросов и/или дел надлежит обратиться за консультацией к квалифицированному и надлежащим образом зарегистрированному юристу.

Компания LGP не несет ответственности или обязательств по убыткам или ущербу, которые могут возникнуть, напрямую или косвенно, в связи с использованием информации, содержащейся в настоящей брошюре.

Любое и каждое использование настоящей брошюры подчинено австрийскому законодательству с правом разрешения споров в компетентных судах в Вене, Австрия.

Для дополнительной информации, просим с нами связаться:

Дипл. юр. Анна Цайтлингер

Анна Цайтлингер - партнёр в венском адвокатском бюро Lansky, Ganzger + partner, руководитель отдела по РФ и другим странам СНГ. Специализируется на учреждении и внедрении международных корпоративных структур, праве РФ и других государств-членов СНГ, на международном ведении судебных дел и международном арбитраже. Окончила МГЮА, получила степень LL. M по европейскому налоговому праву, адвокат (адвокатская палата МО). Работает в Вене с 2004 г.

Lansky, Ganzger & Partner Rechtsanwälte GmbH, 1010 Wien
Rotenturmstraße 29, Österreich

T: +43 1 533 33 30-0, F: +43 1 532 84 83, E: zeitlinger@lansky.at, W: www.lgp-lawyers.ru