

Ratios de sous capitalisation

Une circulaire publiée le 19 septembre 2008 commente les conditions de déductibilité fiscale des intérêts versés à des parties liées. Les principaux apports de cette circulaire sont :

- La fixation des ratios d'endettement par rapport au capital : 5 pour 1 pour les institutions financières et 2 pour 1 dans les autres cas ;
- La déduction des intérêts est permise si l'entreprise débitrice peut produire une documentation démontrant que le prêt répond aux conditions de marché ou que le taux effectif d'imposition supporté par l'entité chinoise débitrice n'est pas supérieur à celui de l'entité prêteuse.

Les dispositions de cette circulaire semblent être applicables rétroactivement à partir du 1^{er} janvier 2008 malgré l'absence d'indication en ce sens.

Précisions sur les services rendus par une société mère à ses filiales

En l'absence de règles en matière de prix de transfert, la pratique en Chine considérait qu'une marge de 5% sur les services facturés par une société mère à ses filiales correspondait à une rémunération appropriée. Suite à la loi réformant l'imposition des entreprises et une circulaire publiée ultérieurement, il est désormais fait référence à une rémunération de pleine concurrence. La société mère et la filiale doivent conclure un contrat de services définissant la nature des prestations, la base des coûts et le montant de la rémunération. En cas de pluralité de filiales, la société mère peut conclure un accord de répartition des coûts. L'accord ou le contrat ainsi que toute documentation y relative seront nécessaires pour obtenir la déduction fiscale des montants payés. Les sociétés doivent, le cas échéant, envisager la mise en place d'une documentation appropriée et une analyse de comparables dans la mesure où elles se seraient reposées sur la pratique antérieure.

Gestion du capital en devises étrangères des entreprises à capitaux étrangers

L'administration du contrôle des changes a publié une note posant les règles à suivre par les sociétés de capitaux étrangers en cas de conversion de leur capital de devise étrangère en renminbi (RMB) à compter du 29 août 2008. La principale précision concerne les usages possibles du RMB suite à la conversion. Ainsi, en l'absence de dispositions contraires, le RMB ne peut être utilisé pour des investissements dans des entreprises chinoises. A l'exception des sociétés étrangères en investissement immobilier, les sociétés de capitaux étrangers ne peuvent utiliser le RMB converti pour acquérir des immeubles non destinés à l'exploitation de leur activité. Pour les besoins de la conversion, les sociétés doivent produire certaines informations à la banque, notamment sur l'utilisation des RMB. En cas d'informations contradictoires, la banque devra refuser la conversion.

TVA et impôts indirects : publication d'une nouvelle réglementation provisoire

Le 14 novembre 2008, une réglementation provisoire sur les impôts indirects (TVA, taxe sur la consommation et taxe professionnelle) a été publiée et prendra effet le 1^{er} janvier 2009. Des précisions ultérieures sont attendues. S'agissant de la TVA, le principal changement concerne la récupération de la TVA sur les immobilisations. Ce changement reflète la transition d'un système basé sur la production vers celui fondé sur la consommation. Les autres modifications sont la réduction du taux de TVA à 3% pour les petits contribuables et l'extension du délai de dépôt de la déclaration. En outre, il est prévu que certaines exonérations existantes soient supprimées dans le cadre de la nouvelle réglementation. Le point à noter pour la taxe professionnelle est le changement du lieu de dépôt de la déclaration et de paiement de la taxe. Il correspond maintenant au lieu d'établissement ou domiciliation du prestataire et non plus le lieu où la prestation est rendue.

Accord de libre échange entre la Chine et Singapour

Le 23 octobre 2008, la Chine et Singapour ont signé un accord de libre échange entrant en vigueur le 1^{er} janvier 2009. Sur la base de cet accord, presque tous les biens d'origine singapourienne seront exempts de droits en Chine au plus tard en 2010. Toutefois, dès le 1^{er} janvier 2009, les biens exportés de l'un des deux pays vers l'autre seront exempts de droits de douane. Certains droits d'accises pourront néanmoins être maintenus. L'éligibilité au régime tarifaire préférentiel est soumise à diverses conditions parmi lesquelles la consignation directe des biens entre la Chine et Singapour.

Taj

Société d'avocats

181, avenue Charles-de-Gaulle
92524 Neuilly-sur-Seine Cedex
Tel : 01 40 88 20 50
Fax : 01 40 88 22 17

Wai Lin Ng

wng@taj.fr

Tel.: 01 55 61 61 77

Jordi Bonabosch

French Desk à Shanghai

jbbonabosch@deloitte.com.cn

Tel.: + 86 (21) 6141 1455

Debt-to-equity ratios prescribed for Thin Capitalization Rules

On 19 September 2008, the Ministry of Finance and the State Administration of Taxation (SAT) published Circular n°121 commenting on the tax deductibility of interest paid to related parties. The main contributions of the circular are:

- The fixing of the debt-to-equity ratio: 5:1 for financial institutions and 2:1 in all other cases;
- Interest expense may be deducted if the enterprise can produce supporting documentation demonstrating that the financing was at arm's length or that the effective tax rate borne by the borrowing entity is not higher than the one borne by the domestic lender.

It is assumed that the provisions of the circular would apply as from 1st January 2008 (i.e. retroactively), although this has not been specifically mentioned.

Clarification on services provided by parent company to subsidiaries

The practice in China as regard services rendered by a parent company to its subsidiaries used to consider that a 5% mark up was a safe harbor rate, in the lack of detailed transfer pricing rules. As a result of the Enterprise Income Tax Law (EIT Law) and a circular issued subsequently, reference is made to an arm's length remuneration. Also, the parent and the subsidiary must enter into a service agreement that clearly defines the scope of the services, the basis for the charges and amount of the service fees.

If various subsidiaries are involved, the parent company may use a sharing arrangement (cost sharing agreement). Such arrangement/agreement and other relevant documentation would be required in order to benefit from the deduction of the service fee paid.

The companies should, if not already done, consider putting in place appropriate documentation and perform a transfer pricing benchmarking analysis should they have relied on the safe harbor 5% profit margin.

SAFE issues notice on administration of foreign currency capital of FIEs

The State Administration of Foreign Exchange (SAFE) issued a notice setting out the rules a foreign-invested enterprise (FIE) should follow when converting foreign currency capital into RMB, starting from 29 August 2008. The main clarification relates to the possible use of the currency converted. Hence, unless otherwise stipulated, it should not be used for onshore equity investment. FIEs that have been approved by the Ministry of Commerce to engage in onshore equity investment should obtain approval from the SAFE before the transfer within the PRC. Except for foreign investment real estate enterprises, FIEs may not use the currency converted to acquire real estate property which is not for self-use.

Furthermore, for the conversion, the FIE must provide the bank with information, in particular the use of the RMB. In the case of any conflict in the documents provided, the bank should not proceed with the conversion.

VAT and indirect taxes: publication of new provisional regulations

On 14th November 2008, provisional rules were published and will take effect from 1st January 2009. These rules provide for general guidance for the administration of the indirect taxes. Hence, more detailed regulations are expected. The rules cover three taxes, namely VAT, consumption tax and business tax.

For VAT, the main change relates to the recovery of VAT incurred on fixed assets. This change reflects the transition from a production to consumption based VAT. The other changes relate to the reduction of VAT rate to 3% for small scale taxpayers, extension of the delay for filing the return. Also, it is expected that some exemptions are cancelled under the rules. With respect to business tax, the main to notice is the change of the place of filing the return and paying the tax from the place the service is rendered to the one the supplier is domiciled or established.

Free trade arrangement between China and Singapore

On 23 October 2008, China and Singapore signed a free trade arrangement with effect as from 1st January 2009. Under this agreement, almost all goods of Singaporean origin should enjoy tariff-free access to China by 2010. However, as from 1st January 2009, goods from Singapore or China exported to the other country will be exempt from customs duties although some local excise duties may still apply. The eligibility to the preferential tariff is subject to various conditions among which the direct consignment of the goods between Singapore and China.

Taj
Société d'avocats
181, avenue Charles-de-Gaulle
92524 Neuilly-sur-Seine Cedex
France
Tel : +33 1 40 88 20 50
Fax : +33 1 40 88 22 17

Wai Lin Ng
wng@taj.fr
Tel.: +33 1 55 61 61 77

Jordi Bonabosch
French Desk in Shanghai
jbonabosch@deloitte.com.cn
Tel: + 86 (21) 6141 1455