

Chile

Rechtlicher Rahmen und aktuelle Rechtsentwicklung

Dr. Till Alexander Backsmann

Hannover, 24. Juni 2008



Inhalt

- **Einführung**
- **Investitionsschutz**
- **Vertriebsmodelle**
 - Handelsvertreter
 - Joint Venture
 - Niederlassung
- **Vertriebsvertrag**
- **Vertragsphasen**
- **Anspruchsdurchsetzung**

Chilie

Einführung (1)

- **Wirtschaftswachstum (BIP) 2007: 5,1 Prozent**
- **Inflation 2007: 7,8 Prozent**
- **Assoziierungsabkommen Chile – EU vom 18.11.2002**
(EU-AbI. L 352/3, 2002)
 - Zollfreiheit schrittweise bis 2010
 - Ursprungszeugnisse und andere Importdokumente
 - Produktspezifische Regeln
- **Zunehmende Direktinvestitionen in Chile**
 - U.S.-\$ 15,4 Mio. in 2007
 - Chile in Lateinamerika an dritter Stelle hinter Brasilien und Mexiko
(Quelle: El Pais, 30.03.2008)

Einführung (2)

- **Deutschland wichtigster europäischer Handelspartner**
 - vor Spanien und Frankreich
 - Zuwachs Handelsvolumen 2007: 75 Prozent
 - Exporte Chiles: EUR 2,6 Mrd.
 - Importe Chiles: EUR 1,7 Mrd.

- **Liberales Wirtschaftssystem**
 - Rang 8 des „Economic Freedom Ratings“
 - Vergleich: Deutschland - Rang 23, U.S.A. – Rang 5
(Quelle: 2008 Index der Heritage Foundation)

Investitionsschutz – Überblick

- **Decreto Ley 600 (D.L. 600)**
- **Kapitel XIV des „Ley de Cambios Internacionales“ der Chil. Banco Central**
- **Bilaterales Investitionsschutzabkommen (Chile-Deutschland) vom 21.10.1991**
- **Vertragliche Absicherung**

Investitionsschutz – Decreto Ley 600

- **Decreto Ley 600 (D.L. 600)**
 - Anwendungsbereich: Investition von ausländischem Kapital in Chile, durch aus- und ggf. inländische natürliche und juristische Personen (Art. 1)
 - Garantiert freien Kapital(ab)fluss (Art. 4)
 - Fordert notariellen Vertrag (Art. 3 – Parteien: Chilenischer Staat und Investor)
 - Gleichbehandlung ausländischer und inländischer Investoren (Art. 9)
 - Möglichkeit der pauschalen Einkommensbesteuerung mit 42% (Art. 7) – einmalig Abwahl möglich – dann Besteuerung nach allgemeinen Grundsätzen (Anwendung allgemeinen Steuerrechts oft günstiger)
 - Privilegien bei bestimmten Investitionen ab US-\$ 50.000,00 (Art. 11 bis - ter)
 - Verfahren des „Komitees für ausländische Investitionen“ im Detail reguliert (Art. 12 – 17)

Investitionsschutz (1)

- **Kapitel XIV des „Ley de Cambios Internacionales“ – Chil. Banco Central**
 - Zahlungszuflüsse nach Chile aus dem Ausland (Nr. 1)
 - (Darlehen, Sparguthaben,) Investitionen und Einlagen auf Geschäftsanteile (Nr. 1)
 - > U.S.\$ 10.000,00 (Nr. 1)
 - Registrierung der Zahlung / Banco Central
 - Schutz über BIT

Investitionsschutz (2)

- **Bilaterales Investitionsschutzabkommen (Chile-Deutschland) vom 21.10.1991**
 - Rückwirkung (Art. 8)
 - Pflicht zu Empfang und Förderung von Investitionen aus dem jeweils anderen Staat (Art. 2 I)
 - Gleichbehandlung mit Personen des Empfängerstaats (Art. 2 III)
 - Meistbegünstigungsprinzip (Art. 3)
 - Enteignungsverbot (Art. 4 III)
 - Schiedsgerichtsbarkeit für zwischenstaatlichen Streit - und Mechanismus (Art. 9)
 - Wahlmöglichkeit - ordentliche Gerichtsbarkeit / Schiedsgerichtsbarkeit - bei Streit zwischen Unternehmen und Empfängerstaat (Art. 10)

Vorüberlegungen zum Vertrieb (1)

- **Erfolgskriterien bei Vertrieb mit Chilenischen Partnern**
 - Marktstudie
 - Ggf. Analyse der Zielgesellschaft
 - DICOM-Auskünfte
 - Partner ist Chilene und dort verwurzelt
 - Gutes produktrelevantes persönliches Netzwerk
 - Erfahrung am Markt für das Produkt
 - Möglichkeit zur Kundenbetreuung (z.B. Wartung im Maschinenbau)
 - Einhalten etwaiger Außenhandelsbeschränkungen

Vorüberlegungen zum Vertrieb (2)

- **Chilenisches Verbraucherschutzgesetz (No. 19.496 von 2004)**
 - **Anwendungsbereich**
 - Unternehmer – Verbraucher [Art. 2 a)]
 - Waren und Dienstleistungen
 - **Pflichten des Unternehmers**
 - Keine irreführende Werbung
 - Schriftliche Bestätigung des Vertragsschlusses
 - Aufklärungspflichten (Mängel / gebrauchte Sachen)

Vorüberlegungen zum Vertrieb (3)

- **Chilenisches Verbraucherschutzgesetz (No. 19.496 von 2004)**
 - **Klauseln unwirksam** (Art. 16; vgl. § 309 BGB), soweit
 - Beweislastumkehr zu Lasten des Verbrauchers
 - Absolute Haftungsausschlüsse
 - Schriftgröße kleiner 2,5 Millimeter
 - **Gewährleistungsfrist:** 3 Monate ab Lieferung (dispositiv zum Vorteil des Verbrauchers)
 - **Bußgelder bis rd. EUR 2.500** (Art. 24 - bei groben Pflichtverstößen)

Vertriebsmodelle – Überblick

- Direkter Vertrieb
- Handelsvertreter / Konzessionär / Franchisor
- Joint Venture mit örtlichem Partner
- Niederlassung in Chile

Handelsvertreter (1)

- **Arten (Art. 234 Código de Comercio)**
 - **Selbständiger** („factor de comercio“)
 - Unselbständiger („dependiente de comercio“)

- **Definition (Art. 325 Código de Comercio)**
 - Abschluss von Geschäften
 - Im Namen des Unternehmers
 - Auf Rechnung des Unternehmers

- **Typische Charakteristika**
 - Exklusivität
 - Provision (jedenfalls Aufwendungsersatz nach Art. 336 Nr. 2 Código de Comercio)

Handelsvertreter (2)

- **Wettbewerbsverbot (Art. 331 Código de Comercio)**

- **Beendigungsmöglichkeiten**
 - Ordentliche Kündigung – Frist: 1 Monat, Freistellungsmöglichkeit (Art. 335 Código de Comercio)
 - Außerordentliche Kündigung durch Unternehmer – aus wichtigem Grund (Art. 333 Código de Comercio)
 - Außerordentliche Kündigung durch Handelsvertreter – aus wichtigem Grund (Art. 333 Código de Comercio)

Joint Venture

- **Projektgesellschaft für örtlichen Vertrieb**
 - Auswahl lokalen Partners
 - Rechtsform wählen, wenn Gesellschaft noch nicht besteht
 - Kontrolle über (ggf. qualifizierte) Mehrheit, jedenfalls Call-Option
 - **Besetzen der Schlüsselpositionen**
 - in beiderseitigem Vertrauen
 - mit Möglichkeit der Kontrolle

- **Joint Venture Vertrag**
 - Klare Zuweisung der Vertragspflichten
 - Umgang mit Know How und gewerblichen Schutzrechten / Lizenzvertrag
 - Wettbewerbsverbot
 - Achtung: Häufig feingliedrige Konzernstruktur auf vielen Ebenen

- **„Exit“-Möglichkeiten**

Niederlassung – Grundlegendes (1)

- **Standortfrage**
 - „Ley Plataforma de Inversiones“: Chile
 - „Ley Navarino“: Extremer Norden oder Süden
 - Steuern / Geschäftszweig

- **Erwerb oder Neugründung chilenischer Gesellschaft**
 - Bei Erwerb: Financial, Tax und Legal Due Diligence
 - Bei Neugründung: Wahl einer (Haftung beschränkenden) Rechtsform
 - Limitada
 - Sociedad Anónima
 - Sociedad por Acciones

Niederlassung – Grundlegendes (2)

- **Rechtliche / Steuerliche Optimierung**
- **Kontrollmöglichkeiten aus Distanz**
 - Entsendung deutscher Führungskraft
 - Bestellung lokalen Anwalts oder Vollmacht
 - Aufnahme von Chilenen in Exekutivorgan
 - Nicht gesetzlich vorgeschrieben
 - Für Geschäftserfolg oft empfehlenswert

Niederlassung – Ltda.

- **Besonderheiten der Sociedad de Responsabilidad Limitada (Ltda.)**
- Ley sobre Ltda., No. 3.918 (Ley Ltda.)
 - Zweck der Ltda.
 - Beliebig (gewerblich, legal)
 - Konkret in Gesellschaftsvertrag benannt (Art. 2 Ley Ltda., Art. 352 IV Código de Comercio)
 - Einpersonengesellschaft (EIRL, Ley 19.857) / maximal 50 Gesellschafter
 - Kein Mindeststammkapital
 - Befugnisse der Geschäftsführer („gerentes generales“) auch im Außenverhältnis beschränkbar
 - Höchstes Organ
 - Gesellschafter („socios“)
 - Funktion delegierbar auf „socio administrador“ oder Dritten

Niederlassung – S.A. (1)

- **Eigenarten der Sociedad Anónima (S.A.)**
- Ley sobre S.A., No. 18.046 (Ley S.A.)
- **Formen**
 - **Offen (Art. 2 I Ley S.A.)**
 - mehr als 500 Aktionäre (Art. 2 I Nr. 1 Ley S.A.)
 - 10% der Aktien bei mind. 100 Aktionären (Art. 2 I Nr. 2 Ley S.A.)
 - Freiwillige Eintragung in Wertpapierregister der Finanzmarktaufsicht SVS (Art. 2 I Nr. 3 Ley S.A.)
 - Rechtsfolgen: Kontrolle durch SVS / Anlegerschutz und keine Beschränkbarkeit der Übertragung von Aktien
 - **Geschlossen – alle übrigen S.A. (Art. 2 II Ley S.A.)**
- **Zweck**
 - Beliebig (gewerblich, legal)
 - konkret in Satzung benannt (Art. 4 III Ley S.A.)

Niederlassung – S.A. (2)

- Grundsätzlich Monistische Struktur /
Ausnahme bei Börsenwert über rd. EUR 400 Mio.
-> Aufsichtsrat („comité de directores“)
- Vorstand („directorio“)
 - Offene S.A.: mindestens 5 Mitglieder
 - Geschlossene S.A.: mindestens 3 Mitglieder
 - von Hauptversammlung („junta de accionistas“) kontrolliert
- Keine Einpersonengesellschaft, Kein Mindestgrundkapital
- Kapitalmarktorientierung der offenen S.A. möglich – örtliche Finanzierung der Aktivitäten

Niederlassung – Sociedad por Acciones (1)

- **Eigenarten der (geschlossenen) Sociedad por Acciones (SpA)**
- Ley Mercado de Capitales II, No. 20.190 von 2007 (Art. 424 -446 Código de Comercio)
- Einpersonen - SpA möglich (Art. 424 Código de Comercio)
- Zweck beliebig – gilt stets als gewerblich (Art. 425 II Nr. 2 Código de Comercio)
- Kein Mindestgrundkapital
- Satzungsfreiheit (Art. 424 II Código de Comercio)
 - nur Mindestinhalt (Art. 425, 433, 434 Código de Comercio)
 - „Checkliste“ (Art. 435 – 439 Código de Comercio)

Niederlassung – Sociedad por Acciones (2)

- Regeln zu Satzungsänderung (Art. 427) und Kapitalerhöhung (Art. 433 II)
- Gesetzliche Umwandlung -> offene S.A. (Art. 430 Código de Comercio)
 - Art. 2 I Nr. 1 und 2 Ley S.A. kumulativ
 - Länger als 90 Tage
 - Folgen: Anwendbarkeit des Ley S.A., Anlegerschutz, Satzungsanpassung
- Aktionärsregister (Art. 431 Código de Comercio)
- Schiedsgerichtliches Verfahren und Schiedsklausel (Art. 441 Código de Comercio)
- Gewinnverwendung (Art. 442, 443 Código de Comercio)

Vertriebsvertrag

- Exklusivität / Gebietsschutz
- Selbständiger / angestellter Vertriebspartner (Steuern und Sozialversicherungen)
- Klar formulierte Pflichten des Vertriebspartners
- Zeitvorgaben zur Abwicklung
- Ggf. eindeutige Provisionsregelung
- Karenzenschädigung
- Laufzeit / Beendigungsmöglichkeiten

Achtung: Ständiger abhängiger Abschlussbevollmächtigter gilt steuerrechtlich als Betriebsstätte

Vertragsphasen (1)

- **Anpassung der Unternehmens- und Produktdarstellung**
- **Operative Leistungsfähigkeit inkl. Logistik sichern**
- **Bei individuellen Vertragsverhandlungen: „cultural codes“ beachten**
- **Vertragschluss**
 - Massenverträge, z.B. via Telefon, Fax oder Internet
 - AGB auf Eignung für Chile prüfen
 - Schiedsvereinbarung
 - Konsequente Dokumentation des Vertragsverhältnisses

Vertragsphasen (2)

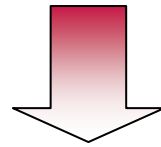
- **Vertragschluss**
 - Einzelverträge
 - notarielle Form
 - klare Struktur
 - eindeutiger Inhalt
 - örtliche Formalitäten, Steuern und Zölle bei dortigem Vertragspartner ansiedeln
 - Sicherheiten / Zahlung vor Lieferung
 - Ggf. flankierend Export-Versicherung abschließen

Vertragsphasen (3)

- **Exportfinanzierung**
- **Abwicklung**
 - Einfuhrformalitäten, Zölle, Steuern – Nachweise, wenn selbst Schuldner
 - Zahlung - nicht hinhalten lassen und ggf. Sicherheiten verwerten
- **Anspruchsdurchsetzung**
 - Ordentliche Gerichte <-> Schiedsgerichtliches Verfahren
 - Vollstreckung

Anspruchsdurchsetzung

- Keine Ausfuhrkreditversicherung
- Keine (ausreichenden) Sicherheiten verwertbar
- Keine anwaltliche Lösungsmöglichkeit vor Ort



- Ordentliche Gerichtsbarkeit vs. Schiedsgerichtsbarkeit
- Schiedsklausel, z.B. ICC, LCIA
- Schiedsverfahren und Spruch
- Vollstreckung vor Ort - New Yorker Übereinkommen



„Setzen Sie zum Landen an!“

Dr. Till Alexander Backsmann

Luther Rechtsanwaltsgesellschaft mbH
Sophienstraße 5, 30159 Hannover
Tel. +49 511 / 5458 – 24739
E-Mail: till.backsmann@luther-lawfirm.com

