



Cómo constituir **una sociedad en China**

La **WFOE**

En la última década se aprecia un aumento sustancial de las empresas que eligen esta fórmula societaria para invertir en el país asiático. Conocer los procedimientos para su constitución, así como las ventajas que reporta, nos puede ayudar frente a esta decisión

En agosto de 2008, millones de ojos de todo el mundo se posaron en China. Hoy, aunque hace meses que los Juegos Olímpicos han terminado, muchos empresarios siguen mirando hacia el país asiático. En estos tiempos de crisis financiera y económica pudiera haber quien perciba a China y su mano de obra barata como una amenaza. Sin embargo, un número creciente de empresas españolas ven a este país también como una oportunidad para *salir* de la crisis –por medio de la venta de sus productos a los millones de consumidores en un mercado que sigue en expansión–.

Cuando las empresas hacen negocios con China no tardan en darse cuenta de la importancia de tener algún tipo de presencia en el país. A menudo resulta demasiado complicado manejar importaciones de gran envergadura por medio de agentes. Por eso, en este artículo nos centraremos en una forma particular de presencia en China que goza de una creciente popularidad: la sociedad de propiedad enteramente extranjera también llamada WFOE (por su siglas en inglés, *wholly foreign-owned enterprise*).

Una WFOE puede tener significativas ventajas sobre otras formas de presencia. Por ejemplo, contrariamente a las Oficinas Representativas, la WFOE es una persona jurídica cuya responsabilidad está limitada a su capital social. Al ser por definición una empresa participada enteramente por capital extranjero, esta fórmula permite a las empresas españolas tomar el control pleno de la misma sin tener que depender de la voluntad de un socio chino, como ocurriría en el caso de una empresa en participación conjunta (*joint venture*).

A continuación, haremos una descripción general de los numerosos procedimientos que los inversores extranjeros han de realizar para poder constituir una WFOE en China, así

como de los aspectos que requieren su mayor atención. Si bien el complejo régimen regulatorio de las inversiones en este país puede sorprender a primera vista, debe tenerse presente una premisa esencial: en la economía china el Estado aún juega un papel muy importante a través de las numerosas empresas estatales y como regulador y supervisor exigente que está omnipresente en la vida cotidiana de las compañías. Además, hay que tener en cuenta que los procedimientos administrativos y requisitos legales pueden variar sustancialmente según los sectores y regiones de que se trate.

PROCEDIMIENTOS DE AUTORIZACIÓN

Para constituir una WFOE el inversor extranjero necesita obtener **varios tipos de autorizaciones y permisos gubernamentales**, que incluyen una carta de autorización y un certificado de autorización emitido por la agencia local del Ministerio de Comercio (MOFCOM) de la provincia.

Pese a haber obtenido la autorización de MOFCOM, aún no podrá empezar sus actividades el inversor, pues dicha autorización sólo sirve para aprobar la inversión extranjera como tal,

FICHA RESUMEN

Autor: Adrian Emch

Título: Cómo constituir una sociedad en China. La WFOE

Fuente: Partida Doble, núm. 208, páginas 84 a 87, marzo 2009

Localización: PD 09.03.07

Resumen:

Este artículo contiene una descripción general de los numerosos procedimientos que los inversores extranjeros han de pasar para poder constituir una WFOE en China, así como de los aspectos que requieren su mayor atención.

Si bien el complejo régimen regulatorio de las inversiones en el país asiático puede sorprender a primera vista, debe tenerse presente una premisa esencial: en la economía china el Estado aún juega un papel muy importante a través de las numerosas empresas estatales y como regulador y supervisor exigente que está omnipresente en la vida cotidiana de las compañías. Además, hay que tener en cuenta que en China los procedimientos administrativos y requisitos legales pueden variar sustancialmente según los sectores y regiones de que se trate.

Descriptor ICALI: China. Gestión empresarial.

* Los puntos de vista expresados en este artículo son personales y no necesariamente reflejan los de Sidley Austin LLP o sus socios.

pero no confiere el derecho a llevar a cabo una actividad comercial específica. Para esto último, el inversor habrá de solicitar previamente una licencia comercial ante la oficina local de la Administración de Industria y Comercio (AIC) del lugar de registro de la sociedad. La fecha de concesión de la licencia comercial se considerará también la fecha de constitución de la WFOE.

Además de este proceso general de autorización y registro, podrán ser necesarios permisos específicos de los órganos reguladores sectoriales a nivel local o central, dependiendo de la actividad que la WFOE pretenda desarrollar.

Después de su constitución, es necesario que la WFOE se registre y lleve a cabo **diversas notificaciones** ante varias autoridades. Por ejemplo, ante las oficinas locales de la Administración Estatal de Intercambio Extranjero (SAFE, en su siglas en inglés), las oficinas de hacienda y tributos, la oficina de tecnología y supervisión de calidad, o la administración de seguridad pública y aduanas.

¿CÓMO Y CUÁNTO SE DEBERÍA INVERTIR EN LA WFOE?

Un aspecto fundamental es el concepto del “**capital social**” de la empresa. La ley china exige que la WFOE tenga un capital social registrado determinado, y el inversor (o inversores) puede(n) realizar su aportación al capital no sólo de forma dineraria, sino también por medio de aportaciones no dinerarias, tanto de activos ma-

teriales (tales como maquinaria o equipamiento físico) como inmateriales (por ejemplo, derechos de propiedad intelectual). Las aportaciones al capital social se pueden hacer mediante un pago único o mediante pagos fraccionados. Si el inversor elige desembolsar la aportación al capital social en un **único pago**, tendrá para hacerlo dentro de los seis meses siguientes a la emisión de la licencia comercial. Si por el contrario decide efectuar desembolsos fraccionados, entonces el primer desembolso tendrá que alcanzar por lo menos el 15% del importe total del capital social y deberá ser abonado dentro de los primeros tres meses siguientes a la fecha de la licencia comercial. El resto del capital social se podrá desembolsar en el período de los dos años siguientes a la obtención de la licencia comercial.

Si el inversor extranjero decide efectuar **desembolsos fraccionados**, tendrá que asegurarse de que el primer desembolso del capital social sea suficiente para cubrir los gastos del capital circulante inicial y, cuando sea necesaria alguna edificación, el precio del terreno y el coste de edificación de las fábricas y/o almacenes.

Se denomina “**importe total de la inversión**” al montante de la inversión necesaria para la constitución de la WFOE y de sus operaciones. Según la ley china, la inversión total consiste en el capital social y los préstamos de la WFOE. Como otras entidades con participación extranjera, la WFOE tiene que cumplir con los porcentajes predeterminados que fijan la relación entre el capital social y el importe total de la inversión (véase el cuadro 1).

La WFOE puede obtener el dinero correspondiente a la diferencia entre el importe total de la inversión y el capital social por medio de **financiación externa** o mediante préstamos de sus accionistas. Cuando se abona la diferencia por medio de un **préstamo de accionistas extranjeros**, los accionistas y la WFOE deben firmar un contrato de préstamo por escrito, el cual habrá de registrarse ante la SAFE como deuda extranjera. La WFOE puede rembolsar la deuda extranjera debidamente registrada, con intereses incluidos. En general, el prestamista tendrá que abonar una retención fiscal del 20% sobre los intereses que reciba. Sin embargo, al existir un tratado internacional entre España y China para evitar la doble imposición, para las empresas españolas el tipo de retención aplicable se rebaja al 10%.

La **inversión total efectiva** (es decir, el importe del capital social desembolsado en la

CUADRO 1

| Importe total de la inversión (en euros) | Porcentaje de capital social relativo al importe total de la inversión | Requisitos adicionales (importes en euros) |
|--|--|---|
| ≤ 2,2 millones | ≥ 70% | Ninguno. |
| > 2,2 millones, pero ≤ 7,7 millones | ≥ 50% | Cuando la inversión total es inferior a 3,1 millones, el capital social debe alcanzar al menos 1,6 millones. |
| > 7,4 millones, pero ≤ 22,2 millones | ≥ 40% | Cuando la inversión total es inferior a 9,3 millones, el capital social debe alcanzar al menos 3,7 millones. |
| > 22,2 millones | ≥ 33% | Cuando la inversión total es inferior a 26,7 millones, el capital social debe alcanzar al menos 8,9 millones. |

Fuente: Ley china; tipo de cambio en euros de noviembre de 2008.

WFOE más el de los préstamos pendientes recibidos) no debe rebasar el importe total de la inversión en ningún momento de la existencia de la sociedad. Por consiguiente, desde el principio, ya en el mismo momento de fijarse la cifra del capital social, el inversor extranjero debe tener en cuenta no sólo el capital circulante inicial requerido, sino también los flujos de caja previstos de las actividades a desarrollar.

¿QUÉ TIPO DE ACTIVIDADES PUEDE EMPRENDER?

Como a todas las entidades con participación extranjera, sólo se permite a la WFOE llevar a cabo las actividades que las autoridades le hayan **autorizado explícitamente**. El objeto de las actividades permitidas se incorpora por escrito como “objeto social” en el certificado de autorización de la WFOE y en su licencia comercial. Por ello, los inversores extranjeros tendrán que reflexionar de antemano y describir las actividades proyectadas en los documentos de constitución de manera amplia, para asegurar cierta flexibilidad que permita futuros desarrollos del negocio. De lo contrario, cuando la WFOE quisiera expandir sus actividades tendría que someterse de nuevo al proceso de autorización para poder extender el objeto social. Sin embargo, el objeto social propuesto debe ser lo suficientemente concreto para evitar que las autoridades rechacen la propuesta. Según nuestra experiencia, las autoridades muy probablemente no acepten fórmulas abiertas tales como “todas las actividades permitidas por la ley.”

También en otros aspectos las autoridades chinas siguen prácticas que son poco usuales a nuestros ojos. Por ejemplo, tienen la costumbre de imponer un **término fijo para la existencia** de la WFOE. Si bien no es un requisito expresamente previsto en la ley, los funcionarios suelen rechazar que las empresas se constituyan por una duración indefinida. La práctica común es que la duración de la WFOE no debe exceder los 30 años, aunque su prórroga es posible.

SU ORGANIZACIÓN

Si bien en teoría es posible que se constituya como una sociedad cotizada de responsabilidad limitada (por medio de emisión u oferta pública de acciones), la WFOE existe prácticamente sólo en forma de sociedad de **responsabilidad limitada**. Probablemente

los inversores extranjeros prefieran esta opción porque los requisitos de capitalización son menores.

Según la ley china, una sociedad de responsabilidad limitada suele tener los **órganos** siguientes: (1) una junta general de accionistas, como el órgano con más autoridad en la sociedad, (2) un consejo de administración, compuesto al menos por tres consejeros, que actúa como órgano ejecutivo de la sociedad, (3) unos gestores nombrados por el consejo de administración para llevar a cabo la gestión diaria de la sociedad, y (4) un consejo de supervisión, compuesto al menos por tres supervisores, con la función de controlar las actividades de los consejeros y gestores.

Sin embargo, para una sociedad de responsabilidad limitada con un único accionista no es necesario tener una junta de accionistas. En su lugar, el accionista puede nombrar a un administrador único ejecutivo para ejercitar las facultades del consejo de administración, y el consejo de supervisión puede ser sustituido por un único supervisor. En este sentido, la WFOE puede tener una organización más compacta, compuesta por un accionista, un administrador único ejecutivo, un supervisor y un equipo de gestores nombrados por el administrador único ejecutivo.

CONCLUSIONES

Al principio de la radical reforma económica iniciada por Deng Xiaoping a finales de los años 70 del siglo pasado, la gran parte de las inversiones extranjeras se hicieron por medio de empresas en participación conjunta (*joint ventures*) con socios chinos. Sin embargo, en la última década –sobre todo después de la entrada de China en la Organización Mundial del Comercio en 2001– se aprecia un aumento sustancial en el número de WFOEs en China.

Esto se debe a varias razones. Por ejemplo, la constitución de una WFOE permite a los inversores evitar largas negociaciones con socios chinos y reduce el potencial de conflictos con ellos en un momento posterior. Además, disminuye el riesgo de que los socios de la *joint venture* utilicen o divulguen indebidamente información sobre la tecnología aportada por el inversor extranjero. Finalmente, y no por ello menos importante, si los negocios de la sociedad tienen éxito, la WFOE permite al inversor extranjero hacerse con todos los beneficios de la sociedad. *