

STUDIO LEGALE PADOVAN

Milano Roma New Delhi Istanbul Abu Dhabi Madrid Vigo Lisbona

INDIA:
IMPRENDITORI ALLA
SCOPERTA
DI UN NUOVO MERCATO



Vicenza, 21 ottobre 2010





Rapporti bilaterali

- BIPA, 26.03.1998
Accordo per la promozione e la protezione degli investimenti stranieri (Legge 19.01.1998 n. 12)
 - National Treatment Clause
 - Most Favoured Nation (MFN) Clause
 - Nationalization and espropriation:
 - i. General and non discriminatory measure
 - ii. Prompt, full and effective reparation
 - ICSID jurisdiction
- DTAA 1985



Background

- Struttura federale
 - Stato Centrale
 - Stati Federali
- Suddivisione dei poteri legislativi
 - Union List
 - State List
 - Concurrent List
- Indipendenza dell'ordinamento giudiziario
- Sistema legale – basato sul diritto Anglosassone
- Separati Codici per gli Indù, Musulmani e Cristiani



Modalità per fare Business in India

- *Direct Sourcing*
- Contratti di Agenzia
- Contratti di fabbricazione
- Collaborazione Tecnica
- Ufficio di rappresentanza
- Ramo d'azienda (Filiali)
- Joint Venture
- Costituzione di Società controllate



Direct Sourcing

- Contratto di sourcing
 - Esclusiva
 - Non-Esclusiva
- Disciplinato dal Contract Act, 1872
- Non c'è una legge specifica che regola il Direct Sourcing



Contratti di Agenzia

- Relazioni Contrattuali
- Servizi svolti dall'agente :
 - Selezione dei commercianti
 - Interazione con i Commercianti
 - Ispezione e Controllo
- Contratto Diretto con i Commercianti
- Disciplinato dal Contract Act 1872
- Non sussiste una legge particolare che disciplina il rapporto



Contratto di fabbricazione

- Rapporto Contrattuale
- Libertà di contrattare il contenuto
- Rapporto di Esclusiva/ Non-Esclusiva
- Qualità e standards – ispezione del cliente, agente etc...
- Investimento dell'Azienda produttrice – quantitativo commissionato
- Non sussiste una legge particolare che disciplina il contratto di fabbricazione



Collaborazione Tecnica

- Contratto di licenza della tecnologia – Esclusiva vs Non-Esclusiva
- Con o senza obbligo riacquisto
- Automatic Route (RBI) vs Special Approval Route (SIA)
- Parametri standard (Automatic Route)
- Uso della tecnologia dopo lo spirare del termine contrattuale



STUDIO LEGALE PADOVAN

Ufficio di rappresentanza

- Necessita del permesso della Reserve Bank of India (RBI)
- La RBI può imporre termini e condizioni
- L'ufficio di rappresentanza può depositare fondi c/o banche per un periodo non superiore a 6 mesi, assumendo l'obbligo di investirli entro 3 mesi dalla chiusura del deposito.
- Permesse attività limitate
 - Agisce come un ufficio di collegamento
 - Non svolge attività commerciale
- Aiuta a conoscere il mercato locale



Ramo d'azienda

- Richiede il permesso della Reserve Bank of India
- Può svolgere attività commerciale
- Ufficio commerciale – realizza profitti. Paga le tasse in India e può rimpatriare i ricavi
- Mantiene una personalità giuridica straniera → soggetta a più alta tassazione sul reddito (40% vs. 35%)
- La società controllante conserva la responsabilità illimitata per il ramo d'azienda



Joint Venture

- Piena libertà nel formare una Joint Venture
- Cooperazione economica: - intenzione di sfruttare le capacità e le risorse dei soci; obiettivo comune; ripartizione dei costi e dei profitti.
- Joint Venture Indiane: esenzione dalle restrizioni (Competition Act).
- Vendita e Distribuzione
- Transfer Pricing Norms



Società Controllate

- Possono essere costituite in tutti i settori in cui non sussistono limiti del FDI
- Fabbricazione diretta vs contratto di fabbricazione
- Vendita e distribuzione
- Restrizioni nel commercio al dettaglio
- Norme sul Transfer pricing
- Automatic route (Energia, Infrastrutture) vs. FIPB approval



Costituire una società

- “Automatic route”
- “Special approval route”
- Licenza Industriale (in settori strategici, come la difesa, energia atomica, ferroviario)



Automatic route

- Approvazione automatica accordata dalla Reserve Bank of India (RBI)
- Settori:
 - Consentito in quasi tutti i settori
 - Eliminazione delle restrizioni di approvazione e di partecipazione di capitale in alcuni settori (gas naturale, petrolio, chimica, esplosivi, energia elettrica etc...).
 - Esenzione da licenza industriale
 - 100% del capitale nei settori primari (Energia, Infrastrutture)
- 15-20 giorni lavorativi dopo aver trasmesso la documentazione



“Special Approval Route”

- Richiesta al “Foreign Investment Promotion Board (FIPB)” (Consiglio per la promozione dell’investimento straniero)
- Settori:
 - Bancario
 - Assicurativo
 - Telecomunicazioni
 - Aereo
 - Immobiliare
- 4-6 settimane dopo aver trasmesso la richiesta.



Garanzia di tutela dell'investimento

- Rimpatrio di profitti e capitale:
 - libertà di trasferimento di partecipazioni
 - redditi (dividendi, interessi, ricavi di vendite etc..) liberamente trasferibili fuori dal paese ma necessariamente attraverso le banche
 - vendita azioni fuori mercato borsistico richiede la regolarità fiscale
- Trasferimento pagamenti canoni o royalty è liberamente consentito
- Protezione da esproprio: convenzione bilaterale con l'Italia che garantisce da esproprio e nazionalizzazione i beni investiti da imprese italiane



Protezione della Proprietà Intellettuale in India

- India – membro del WTO
- India – firmataria degli accordi TRIPS
- Emanate le leggi per rinforzare la tutela dell' IP
- Ha una struttura legislativa, amministrativa e giudiziaria per la protezione dell' IP
- Principali leggi in materia di IP:
 - Legge sul Brevetto
 - Legge sul Design
 - Legge sul Marchio di fabbrica
 - Copyright Law
 - Legge sull'Origine Geografica
- Know how e segreto industriale: non sussiste una legge in particolare, ma si richiama l'art. 39.2 TRIPs



Protezione dell'IP: diritti e rimedi

- India – ha ratificato la convenzione Internazionale per la protezione dell'IP
- Diritti e Rimedi esperibili per la protezione dell'IP:
 - Rimedi Civili (inadempimento contrattuale, concorrenza sleale)
 - Injunction (azione per inibitoria, ingiunzione)
 - Rimedi penali



STUDIO LEGALE PADOVAN

Know How e Segreto industriale

- Non sussiste una specifica legge
- Art. 39.2 TRIPs (WTO):

L'India deve prevenire la divulgazioni, le acquisizioni e l'uso delle informazioni segrete senza il consenso dei legittimari, se effettuate in un “ modo contrario alle regole della correttezza delle pratiche commerciali”, come per esempio:

- Violazione delle informazioni confidenziali e induzione alla violazione
- Concorrenza sleale
- Grave negligenza



Commercio Internazionale

- Panoramica
- Importare in India
- Esportare dall'India
- Special Economic Zone (SEZs)
- Preferential Trade Agreements (PTA)
- Trasporti



STUDIO LEGALE PADOVAN

Panoramica

- Economia liberalizzata sin dal 1991, ampio consenso politico, supportato da diversi Governi
- Liberalizzazione del commercio sin dalla metà del 1990
- Membro del GATT, WTO
- Valuta convertibile su conto corrente, 'flottante' gestito, parzialmente convertibile in conto capitale
- Calibrata diminuzione nelle tariffe di importazione
- Rimpatrio del capitale in caso di investimenti stranieri, qualche settoriale limitazione FDI



Speciali Zone Economiche (SZE)

Create delle Zone a esenzione doganale che vengono trattate come se fossero territori stranieri sia per le operazioni, oneri e tariffe

- SEZ possono essere per la fabbricazione, commercio e attività di servizi
- 100% FDI nella fabbricazione
- Importazione/procacciamento beni senza Dogana/Dazio
- SEZ può vendere nella DTA in forza della politica di importazione
- Trattamento legislativo di favore sulle perdite
- 100% esenzione fiscale per un periodo di 5 anni
- Esenzione dalla Central Sales Tax dovuta negli acquisti domestici
- Riporto delle perdite



Preferential Trade Agreements (PTA)

India ha stipulato le seguenti convenzioni commerciali:

- Global System of Generalised Preferences (GSGP):
Preferenze tra i paesi in via di sviluppo
 - Bangkok Agreement
- SAARC, 1993
- India – Sri Lanka Free Trade Agreement, 1998
- India Afghanistan Preferential Trade Agreement, 2003
- Indo – Thailand Free Trade Area, 2004



Questioni contrattuali

- Panoramica
- Contract Act, 1872
- Rimedi per l' inadempimento del contratto
- Sale of Goods Act, 1930



STUDIO LEGALE PADOVAN

Panoramica

- Sistema legale generalmente basato sui principi del sistema Anglosassone di Common Law
- Contract Act, 1872
- Legislazione Speciale:
 - Sale of Goods Act (India), 1930



Contract Act, 1872

- The Contract Act, 1872 definisce "contratto" come un accordo avente forza di legge tra le parti.
- Elementi essenziali del contratto:
 - Intenzione delle parti;
 - Offerta e accettazione;
 - Causa;
 - Capacità;
 - Consenso delle parti;
 - Liceità dell'oggetto del contratto.
- Eventi successivi e annullabilità



Rimedi per l'inadempimento contrattuale

- I rimedi legali per inadempimento contrattuale sono:
 - risarcimento per i danni;
 - esecuzione specifica del contratto; e
 - ingiunzione.
- In pratica il risarcimento dei danni costituisce il principale rimedio.



STUDIO LEGALE PADOVAN

Sale of Goods Act, 1930

- Un Contratto di Vendita dei beni:
 - È un contratto con il quale un venditore trasferisce ovvero acconsente al trasferimento di beni ad un acquirente ad un certo prezzo
 - Può essere assoluto ovvero condizionato
 - Si conclude con l'offerta ad acquistare e la conseguente accettazione alla vendita dei beni a un determinato prezzo
 - Può essere concluso per iscritto o verbalmente, ovvero implicitamente attraverso la condotta delle parti
 - Riguarda beni già esistenti, di proprietà o posseduti dal venditore, o beni futuri
- Condizioni e Garanzie
- Trasferimento della proprietà tra il Venditore e l'Acquirente
- Doveri dell'acquirente
- Doveri del venditore
- Rimedi in caso di inadempimento del contratto



Convenzione di Vienna nella vendita internazionale, 1980

- L'India non è firmataria della convenzione
- Tale convenzione è applicabile quando ne fanno espresso richiamo le norme di diritto internazionale privato
- Se si applica la legge Italiana, implicitamente si richiama la convenzione (salvo che le parti non prevedano diversamente)



Contratti Internazionali

- Clausola sulla Giurisdizione
- Esecuzione della sentenza straniera
- Arbitrato

Codice di procedura civile (India), 1908 (“CPC”)



Clausola sulla Giurisdizione

- La corte Indiana rispetta la legge e la giurisdizione espressamente richiamata dalle parti...
- ... a meno che la scelta della giurisdizione è in contrasto con le norme di ordine pubblico
- Le parti non possono invocare la tutela giurisdizionale di una Corte incompetente a conoscere la disputa
- La competenza sussiste quando:
 - il convenuto risiede o svolge il business, o
 - Il fondamento dell'azione è sorto in tutto o in parte nell'ambito della sua competenza



Esecuzione delle sentenze straniere

Sezione 44A Codice di procedura Civile

- Ai fine della esecuzione in India, essa deve essere definitiva (res judicata).
- Presentazione di un apposita istanza qualora la sentenza è stata emessa da una Corte di un paese con cui non esiste un rapporto di reciprocità. Se l'istanza viene respinta non sarà più possibile dare esecuzione alla sentenza.
- L'italia non ha stabilito rapporti di reciprocità con l'India.



Arbitrato

Arbitrato e conciliazione Act, 1996

- Il processo ordinario si presenta come lungo e dispendioso
- L'arbitrato pertanto si presenta come uno strumento più celere per la risoluzione delle controversie
- L'India e l'Italia sono entrambe firmatarie della convenzione di Ginevra del 1927 e della Convenzione di New York del 1958
- Il lodo arbitrale può essere reso esecutivo in entrambi gli Stati
- In India le controversie “commerciali” possono essere oggetto di arbitrato (sono escluse: matrimonio, fisco etc...)



STUDIO LEGALE PADOVAN

STUDIO LEGALE PADOVAN

Via Leopardi, 9

20123 Milano

Tel.: +39 024814994

Fax: +39 0243981694

info@studiopadovan.com

www.studiopadovan.com