

India: stabile organizzazione anche se si tratta di controllata di una società estera



Come previsto dalla maggior parte degli accordi contro la doppia imposizione firmati dall'India, il concetto di "stabile organizzazione" è definito come un luogo fisso attraverso il quale l'attività viene portata avanti, interamente o parzialmente, dalla società. Inoltre, come previsto da tali accordi, il reddito di una società estera generato in India può essere tassato dal governo indiano se la suddetta

società estera ha una stabile organizzazione in India.

Cosa costituisce una stabile organizzazione?

L'articolo 5 della maggior parte degli accordi contro la doppia imposizione stipulati dall'India, fornisce una lista inclusiva ma non esaustiva di ciò che costituisce una stabile organizzazione. Tuttavia, tale concetto deve essere compreso nella sua sostanza. Una stabile organizzazione ipotizza l'esistenza di un elemento sostanziale di natura duratura o permanente di una società estera in un altro paese. Dovrebbe essere di una natura tale da costituire una proiezione virtuale della società straniera di un paese nel suolo di un altro paese.

Mera esistenza di una società controllata in India

Il semplice fatto che una società estera abbia una controllata in India, non è sufficiente per dare vita ad una stabile organizzazione della società estera in India. Le operazioni della società estera e della sua controllata dovrebbero essere analizzate per valutare se sussiste una stabile organizzazione in India. Deve inoltre essere verificato se la società controllata sta svolgendo in India l'attività della società madre estera.

Inoltre, la Suprema Corte dell'India ha recentemente stabilito che il semplice fatto che la controllata stia svolgendo attività di supporto per consentire alla società madre estera di fornire i servizi ai suoi clienti esteri, non costituisce prova sufficiente per stabilire che vi sia una stabile organizzazione della società estera in India.

In quei casi in cui una società estera ha una sua controllata in India ma non ha diritto di utilizzare i locali registrati a nome della controllata ed il reddito della controllata è calcolato sul suo reddito al prezzo di mercato, non si può configurare l'esistenza di una stabile organizzazione.

Residenza della società

La legge finanziaria del 2016 stabilisce i due criteri fondamentali per stabilire se una società è residente in India. Una società viene considerata residente in India per l'anno precedente se la società è indiana o se il luogo di direzione effettiva, in quell'anno, è stato in India. Per quanto riguarda la definizione del luogo di direzione effettiva, quest'ultimo viene considerato il luogo dove vengono prese le decisioni commerciali chiave per la conduzione del business della società nel suo complesso.

Pertanto, la costituzione di una stabile organizzazione di una società estera attraverso una sua controllata dipende non soltanto dalla sua esistenza o da un insieme definito di parametri, ma dall'accordo commerciale tra le due entità come complesso unico. Inoltre, va notato che le attività svolte dalla controllata sono di importanza vitale. Occorre valutare attentamente se la controllata sta portando avanti attività che costituiscono il *core business* della società madre estera o se invece sta svolgendo attività relative al

proprio business.