

# Rödl & Partner

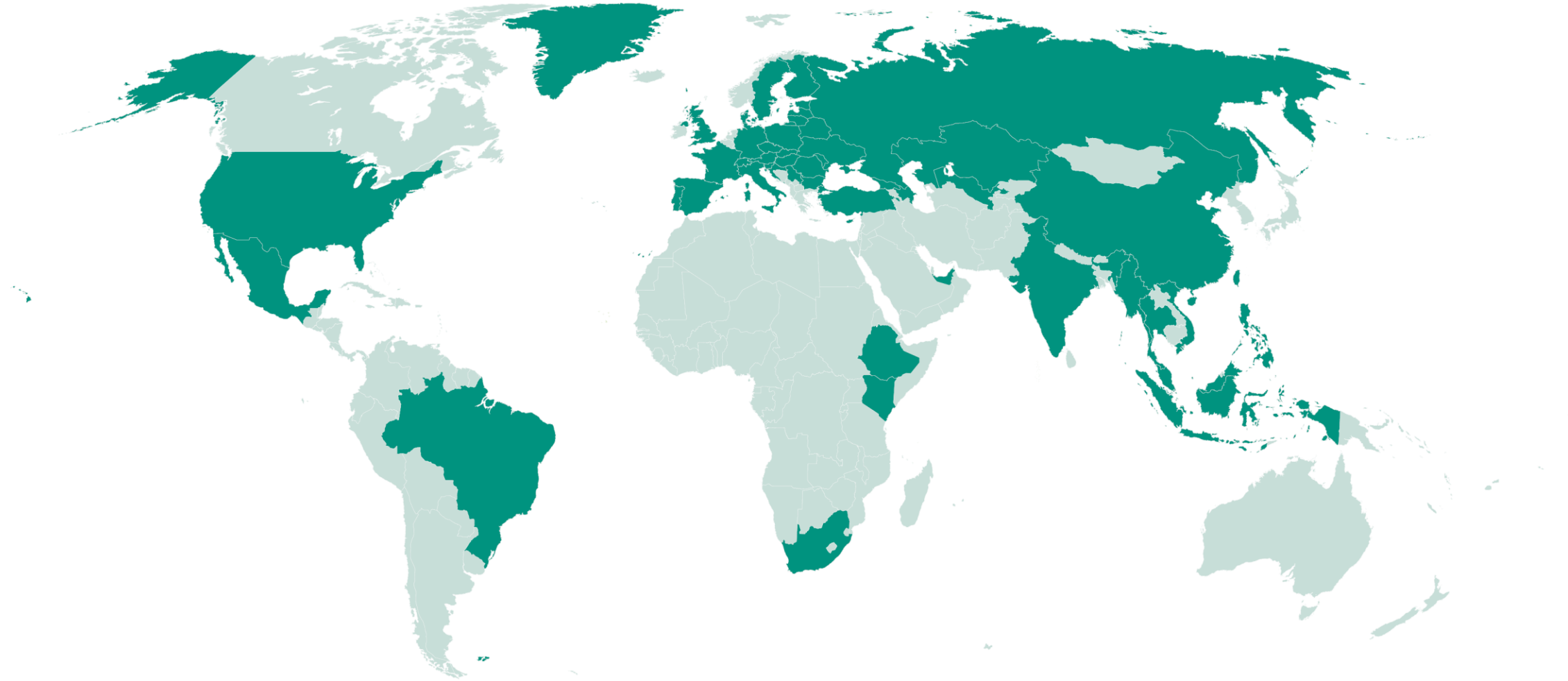
## GEMEINSAM ERFOLGREICH



HANDEL MIT DIENSTLEISTUNGEN IN MALAYSIA UND ASEAN -  
AKTUELLE ENTWICKLUNGEN BEI  
AEC UND EU-FREIHANDELSABKOMMEN

Markus Schlueter  
Frankfurt, 31. Oktober 2019

# RÖDL & PARTNER WELTWEIT



**4.700 Kollegen – 111 Standorte – 51 Länder**

Alle Standorte inklusive Kooperationspartnern finden Sie auf [www.roedl.com/standorte.html](http://www.roedl.com/standorte.html)

# AGENDA

- 1 Auslandsinvestitionen zu Vertrieb in Malaysia / ASEAN
- 2 Investitionsbeschränkungen in anderen ASEAN Ländern
- 3 Freihandelsabkommen – Aktueller Status
- 4 Streitbeilegung
- 5 Regulatorische Aspekte beim Markteintritt

# 1 AUSLANDSINVESTITIONEN ZU VERTRIEB IN MALAYSIA / ASEAN

- Common Law
- Nur wenige Vorgaben zu **Beteiligungsgrenzen**
- „**Bumiputera**“-Auflagen weitgehend abgeschafft, im Vertrieb jedoch zT noch vorhanden (zB GF-Besetzung)
- Malaysische Richtlinie über ausländische Beteiligung bei Vertriebsdienstleistungen verpflichtet ausländische Unternehmer, die in Malaysia Handelsdienstleistungen erbringen, die Genehmigung des *Ministry of Domestic Trade, Cooperatives and Consumerism* einzuholen. Nicht erfasst sind Produktions- und geförderte Unternehmen.
- Umfasst Vertrieb von Waren und Dienstleistungen (i) an Zwischenhändler zum Weiterverkauf oder (ii) an Endabnehmer
- Hypermarkets (= eigenständiges Selbstbedienungsgeschäft außerhalb von Städten mit Verkaufsfläche über 5.000 qm und großer Auswahl an Konsumgütern/Lebensmitteln)
  - mind. 30 % Bumiputera-Beteiligung
  - Mindestkapital 50 Mio RM
- Fachgeschäfte mit 100 % FDI grds in vielen Bereichen möglich, aber
  - Mindestkapital 1 Mio RM,
  - Beitrag zur sozioökonomischen Entwicklung Malaysias und keine lokalen Akteure in entsprechendem Sektor,
  - Technologietransfer
  - Geschlossene Bereiche u.a. Supermarkt / Mini- oder Convenience-Markt (weniger als 3000 Quadratmeter Verkaufsfläche), Kommissionsgeschäft

# 3 INVESTITIONSBESCHRÄNKUNGEN VERTRIEB

## INDONESIEN

- Rechtlicher Rahmen: Law No. 25 of 2007 on Capital Investment, Negative List unter Präsidialdekret No. 44 of 2016 (in Kraft seit 18 Mai 2016)
- **Retail** – Grds. 100% **lokales Kapital**; Freistellung für ausländische Investitionen in Kaufhäusern/Malls mit einer Einzelhandelsfläche von 400 - 2.000 qm - ausländische Beteiligung max. 67%
- Commission agent – 100 % **domestic capital**
- **Wholesale** - Auslandsbeteiligung **max 67 %**; Zwischenhändler = Produzenten?
- PT PMA vs. TRO

## THAILAND

- Rechtlicher Rahmen: **Foreign Business Act** und Durchführungsvorschriften
- Erlaubt sind **Retail / Wholesale / Agency** mit weniger als 50 % Auslandsbeteiligung
- Ausnahme bei 100 Mio THB eingezahltem **Mindestkapital** oder **Foreign Business License**
- Vorzugsbeteiligung
- Repräsentanzbüro / Vertriebspartner
- Wholesale nach BOI Förderung **IBC / TISO**

# 4 AEC – AKTUELLER STATUS

- AEC “Blueprint Vision” eines Binnenmarktes - Integrationsniveau variiert nach Sektoren noch immer stark
- ASEAN Trade in Goods Agreement (**ATIGA**), ersetzt “Common Effective Preferential Tariff” (CEPT) Regelungen
  - Freier Warenverkehr - Zölle auf mehr als 99,5 Prozent der Tarifpositionen abgeschafft
  - Lokaler Wertschöpfungsanteil 40 %
  - NTM – Nur freiwilliger Abbau, kein Kontrollmechanismus
- ASEAN Comprehensive Investment Agreement (**ACIA**)
  - Weiterhin protektionistische Tendenzen erkennbar
  - NT/MFN für in ASEAN ansässige Investoren („substantielle Geschäftstätigkeiten“ erforderlich, Holding nicht ausreichend); nationale/sicherheitspolitische Vorbehalte
  - Investitionsschutz
- Ausländische Direktinvestitionen unterliegen grundsätzlich weiterhin nationalen Regelungen (zB Thailand Foreign Business Act, Indonesien Investitionsgesetz/Negativliste, Philippinen Foreign Investment Act/Negativliste)
- ASEAN TRADE IN SERVICES AGREEMENT (**ATISA**, 33rd ASEAN Summit in Singapore, 2018)

# 4 DL-NIEDERLASSUNG NACH EU FTA

- Kapitel 8 EU-SGP FTA: Vertragsparteien schaffen erforderliche Grundlagen für schrittweise gegenseitige Liberalisierung des Dienstleistungshandels, der Niederlassung und des elektronischen Geschäftsverkehrs, dabei nur wenige Ausnahmen, zB Verarbeitung und Aufbereitung von Kernmaterial, Waffenhandel, audiovisuelle Dienstleistungen, bestimmte inländische und internationale See- und Luftverkehrsdienstleistungen
- Niederlassung = (i) Gründung, Erwerb oder Fortführung einer juristischen Person oder (ii) Einrichtung oder Fortführung einer Zweigniederlassung oder Repräsentanz zur Schaffung oder Aufrechterhaltung dauerhafter Wirtschaftsbeziehungen im Gebiet einer Vertragspartei.
- Marktzugang durch Niederlassung nach in Liste der spezifischen Verpflichtungen vereinbarten Bestimmungen, Beschränkungen und Bedingungen.
- Grds Verbot von Beschränkungen (i) der Anzahl der Niederlassungen / Vorschriften für Niederlassungen wie wirtschaftlichen Bedürfnisprüfungen, (ii) des Gesamtwerts der Geschäfte, (iii) der Gesamtzahl der Geschäftsvorgänge, (iv) der Beteiligung ausländischen Kapitals durch Festsetzung einer prozentualen Höchstgrenze für ausländische Beteiligungen oder für den Gesamtwert einzelner oder zusammengefasster ausländischer Investitionen, (v) Maßnahmen, die die Ausübung einer Wirtschaftstätigkeit durch einen Unternehmer der anderen Vertragspartei auf bestimmte Formen rechtlicher Einheiten oder von Joint Ventures beschränken

# 4 ASEAN – FREIHANDELSABKOMMEN

- EU-ASEAN FTA Verhandlungen 2007 aufgenommen und 2009 unterbrochen
- Derzeit Bestandsaufnahme durch Europäische Kommission und ASEAN-Mitgliedstaaten, um Aussichten für Wiederaufnahme der Verhandlungen auszuloten
- BILATERALE ABKOMMEN / VERHANDLUNGEN MIT EU

Land	Verhandlungsbeginn	Status
Singapur	2010	Erstfassung paraphiert Oktober 2014, getrennte Zweitfassung paraphiert November 2018, Ratifizierung 2019?
Malaysia	2010	Verhandlungen ruhen
Vietnam	2012	Paraphiert Dezember 2015, Ratifizierung 2019?
Thailand	2013	Ausgesetzt seit 2014
Philippinen	2015	In Verhandlung
Indonesien	2016	In Verhandlung

- Ratifizierung durch Länderparlamente; EuGH Gutachten 2/15 vom 16 Mai 2017
- Abkommen u.a. mit China und Indien 2010 – 2015 phasenweise in Kraft getreten
- CPTPP in Kraft seit 30. Dezember 2018



## ANERKENNUNG UND VOLLSTRECKUNG AUSLÄNDISCHER SCHIEDSSPRÜCHE

### Theorie

Malaysia ist Mitglied des New Yorker Übereinkommens 1958 über Anerkennung und Vollstreckung ausländischer Schiedssprüche: Gewährleistung der Vollstreckung von Schiedssprüchen aus anderen Vertragsstaaten

### Anerkennungs- verfahren

- Exequaturverfahren
- Einreichung von Schiedsspruch, zugrundeliegender Schiedsvereinbarung und beglaubigten Übersetzungen innerhalb von 3 Jahren
- Wenn Vollstreckung verweigert, Revision möglich

### Praktische Umsetzung

- Ablehnung der Vollstreckung grundsätzlich nach Art. 5 New York Convention, insbesondere:
  - Keine ordnungsgemäße Benachrichtigung über Schiedsverfahren / keine Gleichbehandlung der Parteien;
  - Award nicht innerhalb des Rahmens der Schiedsklausel;
  - Streitigkeit nicht von der Reichweite der Schiedsklausel erfasst;
  - Verstoß gegen den malaysischen Ordre Public.
- In der Praxis zum Teil weite Auslegung durch die Gerichte

# 6 REGULATORY ASPECTS FOR MARKET ENTRY IN SELECTED ASEAN JURISDICTIONS

	INDONESIA	SINGAPORE	MALAYSIA	MYANMAR	PHILIPPINES	THAILAND	VIETNAM
LEGAL FORM (LIMITED LIABILITY)	<b>PT PMA</b> Foreign Investment Ltd. Company	<b>Pte Ltd</b> Private Limited	<b>Sdn. Bhd.</b> Sendirian Berhad	<b>Pte Ltd</b> Private Limited	<b>Corp. / Inc.</b> Corporation	<b>Co. Ltd.</b> Company Limited	<b>LLC</b> Limited Liability Company  <b>JSC</b> Joint Stock Company
ADDITIONAL BUSINESS LICENSES (OPERATIONAL)	<ul style="list-style-type: none"> <li>- OSS/ Business</li> <li>- Tax</li> <li>- Import</li> <li>- Customs</li> <li>- Special (e.g. Media, Insurance)</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- GST reg. (if applicable)</li> <li>- Customs (if applicable)</li> <li>- Special (e.g. F&amp;B, Construction Empl.Agency)</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- Business &amp; Signage</li> <li>- Tax</li> <li>- Customs (if applicable)</li> <li>- Special (e.g. Edu, Media, Construction, Insurance)</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- Tax</li> <li>- Special (e.g. Tourism, F&amp;B, Microfinancing)</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- Baragay Clearance</li> <li>- Mayor's Permit</li> <li>- Tax</li> <li>- Customs (if applicable)</li> <li>- Special (eg. RE; Media; Construction)</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- Foreign Business License and/or Board of Investment (BOI) Promotion</li> <li>- VAT reg. (if applicable)</li> <li>- Special (e.g. Insurance)</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- Investm. Reg.</li> <li>- Enterp. Reg.</li> <li>- Special (e.g. eCommerce, Distribution, Retail, Wholesale)</li> </ul>
	6-8 months	1-4 weeks	1-3 months	2-6 months	1-3 months	6-12 months	1-12 months

# 6 REGULATORY ASPECTS FOR MARKET ENTRY IN SELECTED ASEAN JURISDICTIONS

	INDONESIA	SINGAPORE	MALAYSIA	MYANMAR	PHILIPPINES	THAILAND	VIETNAM
<b>FOREIGN OWNERSHIP (FO) RESTRICTIONS</b>  » GENERAL a) RETAIL b) WHOLESALE	– 100 % ownership subj to shareholding restrictions in Negative List (e.g. Distribution, Manufacturing, Logistics)  (a) Fully restricted (few exemptions for large sales spaces)  (b) 67 % FO	N/A	– 100 % ownership subj. to Negative List (eg. Gov. Projects)  (a)+(b) FO > 50 % = Wholesale, Retail & Trade Approval (WRT)	– 100 % ownership subj. to Negative List (eg. Exploration and production of gem stones)  (a) 100 - 80,1 % FO; min. capital 3 mio; 80 - 0,1 % FO; min. capital 0,7 mio  (b) 100 - 80,1 % FO; min. capital 5 mio; 80 - 0,1 % FO; min. capital 2 mio	– 100 % ownership subj. to Negative List (eg. Infra & Dev., nat Resources, Public Utility)  (a) 0 % FO or min. capital 2.5 Mio. USD  (b) 100 % FO	– Foreign Business Act (FBA) restrictions: FO > 50 % except production and export, for other FDI majority Foreign Business Licence (FBL)  (a)+(b) FBL (b) BOI TISO or ITC promotion possible	– 100 % in most relevant sectors possible; some special cases (Negative List), e.g. Oil and Gas, Pharma  (a) + (b) 100 % FO
<b>RISK MITIGATION (IF LOCAL OWNERSHIP REQUIRED)</b>	„Partner“ search; JV/Shareholder; Agreement; Statutes/By-Laws; Share Option Agreement; Loan Secured by Shares (1);				No nominees*	„ <i>Preferential Share Structure</i> “: Co. Ltd. may be structured that foreigner holds majority voting rights and economic interest.  No nominees allowed.	*

# 6 REGULATORY ASPECTS FOR MARKET ENTRY IN SELECTED ASEAN JURISDICTIONS

	INDONESIA	SINGAPORE	MALAYSIA	MYANMAR	PHILIPPINES	THAILAND	VIETNAM
<b>MINIMUM CAPITAL (PAID-UP)</b>	- 10 Billion Rupiah (624 T€)	- 1 SGD (0.62 €)	- 1 RM (0.21 €)	- 1 USD (1 €)	- 5'000 PHP (80 €)	- „Reasonable“	- Depends on business activity, no fixed capital requirements
<b>» GENERAL</b>							
<b>a) RETAIL</b>	(a) 10 Billion Rupiah (624 T€)	(a)+(b) 1 SGD (0.62 €)	(a)+(b) 1 Million RM (210 T€)	(a) + (b) see above	(a) 2.5 Million USD for foreign Stockholder (2 Mio €)	FBA exemption for retail/wholesale: 100 Mio THB (2,5 Mio €)	(a) + (b) Depends inter alia on Business Plan + HS Codes
<b>b) WHOLESALE</b>							
<b>c) SPECIFIC INDUSTRIES</b>							
	(b) 10 Billion Rupiah (620 T€)		-JV = 350 T RM -100 % FO applying for workpermit 1 Mio RM (Industry/Sect)		(b) 200'000 USD (170 T€) if more than 40 % FO & domestic market activity	FBL: 3 Mio THB per applied business sector (75 T €)	
	Paid-up: min: 25 % = 150'000 EUR (remaining by loan)						
	(c) Yes (e.g. eCommerce)	(c) Yes (Insurance / Construction)	(c) Yes (eg. Construction)	(c) No	(c) Yes (eg. Insurance, Financing, Mining, Recruitment)	(c) Yes (e.g. retail/wholesale)	
<b>CAPITAL RETENTION REQUIREMENT</b>	100 % Working capital	100 % Working capital	100 % Working Capital	100 % Working Capital	100 % Working capital	100 % Working capital	100 % Working capital; except real estate business

# 6 REGULATORY ASPECTS FOR MARKET ENTRY IN SELECTED ASEAN JURISDICTIONS

	INDONESIA	SINGAPORE	MALAYSIA	MYANMAR	PHILIPPINES	THAILAND	VIETNAM
TAXES	25 % CIT 10 % VAT	17 % CIT 7 % GST	24 % CIT 0 % GST, SST planned	25 % CIT 5 % GST	30 % CIT 12 % VAT	20 % CIT 7 % CT	20 % CIT 10 % VAT
REPATRIATION OF PROFITS TO NON-RESIDENT	No restr.  20 % WHT on dividends	No restr.  0 % WHT on dividends	No restr.  0 % WHT on dividends	No restr.  0 % WHT on dividends	No restr.  Specific requirements for foreign currency transactions may apply  5 - 30 % WHT on dividends	No restr.  5 % Profit Reserve (up to 10% capital)  10 % WHT on dividends	No restr.  0 % WHT on dividends
CORP. OFFICERS	Shareholder(2) Board of Comissioner(1) BoD(1)  **“no“ restrictions for foreigners, except for equity ratios under Negative List.	Shareholder(1) Director(1) CompSec.(1)  *1 resident director required	Shareholder(1) BoD(1) Comp.Sec.(1)  *1 resident director required	Shareholder(1) BoD(1)  *1 resident director required	Shareholder(5) BoD (5) (incl. Präs, Treas & CorpSec)  – Generally majority of BoD, + Treasurer/ CorpSec must be resident	Shareholder(3) BoD(1)  **“no“ restrictions for foreigners, except for equity ratios under FBA.	Shareholder(1) BoD (3) Legal Rep. (1) General Dir. (1)  *LR has to be 30 consecutive days in VN but PoA possible if this requirement is not fulfilled

	INDONESIA	SINGAPORE	MALAYSIA	MYANMAR	PHILIPPINES	THAILAND	VIETNAM
AUDIT REQUIREMENT	Yes	„No“	Yes	Yes	Yes (generally if Paid-Up Capital > 50.000 PHP)	Yes	Yes
FOREIGN LAND OWNERSHIP (COMMERCIAL)	Restricted (Lease Hold)	Restricted (Lease Hold)	Yes (conditions)*	Restricted 1 year lease or special approval	Restricted (Lease Hold)	Possible, if BOI promoted	Restricted (Lease Hold)
LABOUR LAW (E.G. TERMINATION WITHOUT CAUSE)	Employee friendly	Employer friendly	Employee friendly	Employee friendly	Employee friendly	Employer friendly	Employee friendly
INVESTMENT INCENTIVES	<ul style="list-style-type: none"> <li>– Eco Zones &amp; promoted Industries (e.g. tax holidays / lower tax rate)</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>– Start-Up Tax Exemption Scheme</li> <li>– Partial Tax Exemption Scheme</li> <li>– International / Regional Headquarter Award</li> <li>– Productivity and Innovation Credit Scheme</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>– <i>Pioneer Status (PS)</i>: partial income tax exemption up to 70 % for 5 years.</li> <li>– <i>Investment tax allowance</i>: alternative to PS for promoted activities. Qual. capital exp. may be offset against up to 70 % of statutory income</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>– Tax reliefs depending on location and for desired industries.</li> </ul>	379 PEZA-Zones or BOI <ul style="list-style-type: none"> <li>– 7 years Tax Holiday</li> <li>– reduced Tax Rate (5 %)</li> <li>– Imp./Customs exemptions</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>– Board of Investment (BOI), tax and non-fiscal incentives, such as 100 % FDI permission for wholesale</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>– 4 year tax holiday + 9 years 50 % of common CIT rate for e.g. IT Development, Production Business in special designated locations, etc.</li> <li>– Location related tax incentives apply, as above plus PTI exemption</li> </ul>

## 7 IHR ANSPRECHPARTNER



### MARKUS SCHLUETER

Rechtsanwalt

Rödl & Partner  
Kranhaus 1, Im Zollhafen 18  
D-50678 Köln

T +49 221 949 909 342  
[markus.schlueter@roedl.com](mailto:markus.schlueter@roedl.com)