

## 課題 2 境外利潤的豁免 Offshore Profits Exemption

\*S14: 利得稅課稅的兩項基本條件: 在香港經營業務 carrying on a business in HK 及在香港賺取利潤 profits arising in or derived from HK。一般來說, 如果沒有在港經營業務, 又或者在港經營業務而沒有在香港賺取利潤, 就不須繳付利得稅。簡而言之, 只有一項基本條件不成立, 利得稅便不須繳付, 除非稅例另有規定 (見課題 6 及課題 7)。

個案分析: U 是一間在美國營運的公司, 它派職員到香港採購貨物, 由於它沒在香港經營業務, 所以它不須繳付利得稅。這種情況, 在稅務上稱作與香港進行貿易 trading with Hong Kong。

\*S2(1): 應評稅利潤包括透過代理人賺取的利潤 Assessable profits include profits from business transacted by an agent.

個案分析: K 是一間英國公司, 它沒有派職員到香港進行商業活動, 但卻委任一間香港公司替它銷售貨物。基於 S2(1)的規定, K 須繳付利得稅。這種情況, 在稅務上稱作在香港境內進行貿易 trading in Hong Kong。

在港經營業務 carrying a business in Hong Kong

\*案例原則 (見 Egyptian Hotels Ltd case): 「在當地經營業務」主要是一個衡量整體事實的問題, 包括考慮提供資金、聘任職員、商業活動 The question is largely a totality of facts, taking into account such factors as location of capital, employment of staff, location of activities... etc.

個案分析: H 是一間在香港註冊成立的有限公司, 它的董事 director 是內地居民 mainland resident, 一年中到港只有數天, 公司在香港的銀行設有戶口, 並以此進行貨款交收。實務上, 稅局會假設所有在港註冊成立的公司都是為了進行商業活動 The IRD generally presumes that a company incorporated in Hong Kong is to do business in Hong Kong, 而用香港銀行戶口進行貨款交收可以構成在港經營業務 carrying on a business in Hong Kong, 至於 H 是否須付利得稅, 還須看它是否在香港賺取利潤 whether its profits arising in or derived from HK, 為了考慮 H

的海外豁免申請 offshore claim，稅局會要求 H 提供大量資料，包括公司架構 organisation chart、有否境外關連公司 overseas associated companies、業務情況 details of operations 及文件證明 documentary proof。

個案分析：B 是一間香港公司，它在香港的銀行有一筆定期存款 time deposit，收取利息，除此之外，別無收入。根據 DIPN 13，單單存款於銀行不會構成經營業務，另外，根據 S87 的利息豁免徵稅令 interest exemption order，除非存款是作為借款的抵押 a security for loan（見課題 8），銀行利息是豁免收入，所以，B 不須課稅。

\*IRR 5：如果外國公司在港設有營運基地 permanent establishment，該公司會視為在港經營業務。營運基地包括分店 branch、管理中心 management、及其他營商地點 other place of business。

個案分析：M 是一間在澳門註冊的有限公司，它在港設有分店，出售餅食。M 須為香港分店的利潤課稅。

\*案例原則（見 Lam Soon Trademark case）：「在當地經營業務」須考慮公司的管理及控制的所在地 location of management and control，見 San Paulo Brazilian Railway case。此外，所有在香港管理的海外註冊公司會視為在港經營業務 All overseas companies managed in Hong Kong are regarded as carrying business in Hong Kong。

個案分析：T 是一間在 BVI 註冊成立的公司，它擁有一個在港註冊的商標，並透過授權其他公司使用其商標，因而獲利，除了授權使用商標收入之外，別無其他收入。T 有兩個董事，都是香港居民，長期在港居住。基於 T 的管理及控制中心俱在香港，故此法庭判 T 是在港經營業務，另外，商標使用的授權是 T 在港作出，因此 T 的利潤根據 S14 須全部課稅。由於 S14 的課稅條件成立，稅局無須考慮 S15 下的特別徵稅條款。

在香港賺取利潤 profits arising in or derived from HK

上文說過，根據 S14，繳付利得稅的第二項基本條件是：在香港賺取利潤。關於這項條件的案例原則如下：

\*找出事實原則（見 Whampoa Dock case 與 International Wood Products case）：釐定利潤來源是一個在實務上相當困難的事實問題 The source of income is a practical, hard matter of fact.

個案分析：R Co.在報稅表內申請海外利潤豁免。在釐定利潤的來源時，稅局會發信要求 R Co.提供大量資料，以找出一切有關事實。若果 R Co.提供的資料不能按稅局要求全部提供，或不回應要求，稅局不會批准申請。如果 R Co.對稅局的評稅不滿，須根據稅務條例第 64(1)條提出反對，若然，根據第 64(8)條，R Co.有舉證責任，證明它的反對成立。

\*廣泛通用的指導性原則 broad guiding principle（見 Hang Seng Bank case 與 TVBI case）：釐定利潤來源地是一個釐清事實的問題，在於找出有關交易的實質 The question is a question of facts depending on the nature of the transactions，一般廣泛通用的原則是查明納稅人做了些什麼工作以賺取利潤 The broad guiding principle is that one looks to what the taxpayer has done to earn the profit and where he has done it.

個案分析：H Co.從事建築工程，它在泰國承建造了一項工程，因而獲利一千萬。這利潤不用課稅，因為有關工程是在香港境外進行。

\*以工作地點作決定的原則 “operation test” principle（見 Whampoa Dock case）：找出賺錢的工作地點，如果地點不在香港，有關利潤就不用交稅 Look at the location of operation that generated the profit. If the operation generating profit is done outside HK, the related profit is not taxable.

個案分析：W Co.從事維修船隻維修工程，它在國際水域做了一項船隻拯救行動，因而獲利二百萬。這利潤不用課稅，因為有關行動是在香港境外進行。

\*以衡量整體事實作決定的原則 “totality of facts” principle（見 Magna Industrial case）：找出一切有關事實，然後用整體事實 totality of facts 作推論，有關的事實包括：買賣合約在何地成立 where the contracts for purchase and sale are effected? 貨物在何地購入及倉存 where the goods are procured and stored? 如何取得客戶 how were the sales solicited?