



LA FORCE DES CIRCULAIRES DE L'ADMINISTRATION FÉDÉRALE DES CONTRIBUTIONS

Parmi les dispositions fiscales du droit suisse privilégiant la prévoyance, on trouve l'art. 17 al. 2 LIFD qui prévoit que les versements de capitaux provenant d'institutions de prévoyance en relation avec une activité dépendante et les versements de capitaux analogues versés par l'employeur doivent faire l'objet d'une imposition distincte des autres revenus et à un taux réduit.

La loi ne définit pas précisément ce que recouvre l'analogie avec les versements de capitaux provenant d'une institution de prévoyance. C'est la Circulaire n° 1 du 3 octobre 2002, de l'Administration fédérale des contributions (AFC) qui délimite les cas de versements en capital de l'employeur auxquels l'imposition séparée à un taux réduit s'applique.

Dans un arrêt du Tribunal fédéral récent (1^{er} octobre 2019), il est question d'une contribuable ayant fait une note dans sa déclaration d'impôt, demandant à l'autorité de taxation que l'indemnité de départ reçue dans le cadre de son licenciement en 2004, soit

SWITZERLAND: END OF BEARER SHARES?

The Federal Act on the Implementation of Recommendations of the Global Forum on Transparency and Exchange of Information for Tax Purposes ("The Act") entered into force on 1 November 2019.

Accordingly, the Federal Council, has released guidance on the implementation of the Act, the main provisions of which are summarized as follows:

Effective from 1 November 2019, bearer shares will be permitted only if:

- A. the company has issued equity securities listed on a stock exchange; or
- B. the bearer shares are structured as intermediated securities (i.e. held with a custodian in Switzerland or registered with the central securities depository)

Upon issuance of new authorized bearer shares, the Board of Directors of the company, shall file an application with the Commercial Register to enter one of the "A" or "B"

imposée spécifiquement en tant que versement en capital analogue à celui provenant d'une institution de prévoyance, donc imposée séparément et à un taux réduit.

L'autorité de taxation n'a pas tenu compte de l'observation de la contribuable. Il faut dire que le versement de l'indemnité de départ n'était pas vraiment en ligne avec les conditions prévues par la circulaire qui précise les cas où l'imposition privilégiée s'applique. L'indemnité de départ a donc été imposée avec l'ensemble des autres revenus, au taux plein. Ce contre quoi la contribuable a formé réclamation.

Dans sa décision sur réclamation, l'autorité de taxation a maintenu sa position quant à la totalité du revenu imposable. Toutefois, elle a reconsidéré le cas d'espèce et diminué de moitié l'indemnité de départ mais seulement pour la détermination du taux d'imposition.

Insatisfaite de cette demi-mesure, la contribuable a encore recouru. Et cette fois, le Tribunal cantonal lui a donné raison. La décision sur réclamation a été annulée et le dossier renvoyé à l'autorité fiscale pour que l'indemnité soit imposée séparément au taux réduit qui s'applique à un versement en capital d'une institution de prévoyance.

C'était presque gagné, car contre cette décision c'est ensuite l'AFC qui a recouru au Tribunal Fédéral. Selon l'AFC, l'indemnité de départ devait être ajoutée aux autres revenus et imposée au taux plein, conformément à la première décision de taxation et non conformément à la décision de taxation sur

exemption criteria and shall provide related supporting documentation, as applicable.

Bearer shares issued before the 1 November 2019

The Board of Directors of a company willing to maintain bearer shares, shall file an application with the Commercial Register to enter one of the "A" or "B" exemption criteria mentioned above, and shall provide related supporting documentation, on or before 30 April 2021.

Unauthorized bearer shares will have to be converted into registered shares on or before 30 April 2021. On 1 May 2021, the Commercial Register will proceed to the automatic conversion of the deemed unauthorized bearer shares (in this case the company's public records will bear the label of the enforced conversion).

Amendment of the statutes

There is no absolute deadline for the amendment of the provisions of the company's statutes, relating to the share capital, to reflect the conversion of the bearer shares into registered. However, the Commercial Register will reject the registration of subsequent amendments of the statutes, where the share capital clause is not updated accordingly.

Shares held by non-registered shareholders

Shareholders who have not complied with their reporting duty and whose shares have been converted automatically, may apply to the

réclamation, plus favorable au contribuable. Bref, en fin de compte c'est à l'AFC que le Tribunal fédéral a donné raison. Le contribuable a perdu.

Dans son arrêt le Tribunal fédéral mentionne, une fois de plus, qu'une circulaire est une directive administrative qui n'a pas force de loi, qui ne lie ni les administrés, ni les tribunaux ni même l'administration. Elle ne saurait donc pas être appliquée à la lettre et ne dispense pas les autorités de tenir compte des circonstances du cas d'espèce.

Croyant son cas unique, la contribuable a fait fi des dispositions de la circulaire. C'est légitime. Mais au final, comme dans la plupart des cas, c'est bien la circulaire qui s'applique. Alors, il aurait peut-être mieux valu s'en tenir à la demi-mesure obtenue au stade de la décision sur réclamation.

Rafael Devecchi - *Expert fiscal diplômé*

rafael.devecchi@fige.ch

court, for their names to be entered in the company's share register within five years of the act coming into force. Shares held by non-registered shareholders will become void on 1 November 2024.

Non-compliance

Fines up to CHF 10,000.00 will be imposed on shareholders and partners who do not report the beneficial owners, and also on the board of directors that do not maintain the share register, the register of capital contributions or the list of beneficial owners of shares.

Foreign entities administered in Switzerland

Legal entities headquartered abroad with effective place of management in Switzerland, are obliged to keep a register of their *legal owners* (not *beneficial owners*) in Switzerland, at the effective place of administration.

Final check-list

- Share Register and List of Beneficial Owners on file ?
- Bearer or Registered Shares already issued ?
- Bearer shares: exemption applicable ? (shares listed on stock exchange / structured as intermediated securities)
- Authorized bearer shares: file the relevant application with the Commercial Register and provide supporting documentation (deadline: 30 April 2021)
- Unauthorized bearer shares: file the relevant application with the

Commercial Register to convert the shares into registered (deadline: 30 April 2021) and update the company's statutes (deadline: whenever the company intends to update its statutes for any other reason, no absolute deadline)

If you require further information on these topics, or assistance in reviewing the corporate documentation and undertaking the requisite amendments and filings, please contact our team:

caroline.raphoz@fige.ch

simon.chappatte@fige.ch

tatiana.gaivas@fige.ch

FIDINAM (GENEVE) SA

Avenue Blanc 53, CP 1475, CH-1211 Genève 1

+41 22 705 11 30 - fidinam@fige.ch
