

ASSOGGETTAMENTO ALLA LRD PER ORGANI/MANDATI NEL CDA DI SOCIETÀ DI SEDE

Valido dal 01.1.2016

Basi legali

| | | | |
|--------------------|-----------|---|------------|
| LRD | 955.00 | Legge sul riciclaggio di denaro | Art. 4 |
| ORD | 955.01 | Ordinanza sul riciclaggio di denaro | Art. 6 |
| ORD-FINMA | 955.033.0 | Ordinanza FINMA sul riciclaggio di denaro | Art. 2, 63 |
| Circ.-FINMA 2011/1 | | Circolare FINMA (precisazioni relative all'Ordinanza sul riciclaggio di denaro) | Art. 6 |

Attività di organo in seno a società di sede

Circolare FINMA 2011/1 - Attività di organo in seno a società di sede (art. 6)

In linea di principio, l'attività di organo in società con attività operative non è considerata un'attività di intermediario finanziario. I membri degli organi gestiscono e dispongono del patrimonio della società: essendo essi organi della società, non gestiscono patrimoni di terzi. Nelle società di sede la situazione è differente: l'attività di organo è classificata come attività di intermediario finanziario se è svolta per via fiduciaria, vale a dire su istruzioni dell'avente economicamente diritto. In questo caso, i membri degli organi gestiscono il patrimonio di terzi, ovvero quello dell'avente economicamente diritto. Se quest'ultimo è membro di un organo, per l'avente economicamente diritto non sussiste alcun obbligo di assoggettamento.

a) Nozione di organo

La nozione di organo è qui intesa in senso largo. Sono considerate organi tutte le persone che espletano realmente funzioni di organo, vale a dire persone che prendono decisioni riservate agli organi o assicurano la gestione vera e propria dell'impresa, influenzandone l'orientamento in maniera determinante. Sono dunque contemplati non solo gli organi formali (membri del consiglio di amministrazione) e materiali (direttori, gerenti, ecc.), ma anche gli organi di fatto (DTF 114 V 213).

b) Nozione di società di sede

Sono considerate società di sede le persone giuridiche, le società, gli istituti, le fondazioni, i trust, le società fiduciarie e le formazioni analoghe che non esercitano attività commerciali o di fabbricazione o altre attività gestite secondo criteri commerciali (art. 6 cpv. 2 ORD, OPPURE art. 934 cpv. 1). Si tratta generalmente di veicoli finanziari che servono a gestire il patrimonio dell'avente economicamente diritto nella società o nell'entità patrimoniale.

Ulteriore caratteristica di una società di sede è l'assenza di locali aziendali propri, come accade quando si indica un indirizzo c/o presso terzi, la sede presso un avvocato, presso una società fiduciaria o una banca; o in assenza di personale proprio.

Precisazione 1: Distinzione tra società di sede e società con attività operative

Secondo la Circolare FINMA 2011/1 (art. 6 cpv. 1 lett. d ORD), è possibile accertare se si tratta di una società di sede o di una società con attività operative in base allo scopo principale della società. Lo stato patrimoniale e il conto economico forniscono degli indizi per stabilire se si tratta di un'attività imprenditoriale vera e propria (società con attività operative) oppure di una gestione patrimoniale dell'avente economicamente diritto con redditi conseguiti o utili di capitale (società di sede, il relativo indice sono le voci di bilancio preponderanti, portafogli di titoli o altri valori patrimoniali).

Precisazione 2: Non sono di regola considerate società di sede

- Le persone giuridiche e le società il cui scopo è tutelare, mediante un'azione comune, gli interessi dei loro soci o beneficiari o che perseguono obiettivi politici, religiosi, scientifici, artistici, di utilità pubblica, sociali o simili, a condizione che si attengano rigorosamente agli scopi definiti nei loro statuti. Ciò vale anche per le fondazioni di famiglia ai sensi del diritto svizzero, entro i limiti fissati dalla legge (art. 335 del Codice civile svizzero [CC; RS 210]) e dal Tribunale federale (DTF 108 II 393).
- Le società, gli istituti, le fondazioni, i trust e le società fiduciarie che detengono partecipazioni maggioritarie in una o più società per accorparle sotto un'unica direzione mediante maggioranza di voti o in altra maniera (società holding). La holding deve però esercitare effettivamente i suoi poteri di direzione e di controllo. Per contro, se le filiali della holding sono qualificabili come società di sede, i loro organi sono considerati intermediari finanziari e quindi assoggettati alla LRD.
- Le società operative in fase di liquidazione.

Precisazione 3: Attività di organo per società di sede in caso di assunzione in un ufficio fiduciario aderente all'OAD in qualità di intermediario finanziario

Se i mandati nel CdA/attività di organo presso società di sede sono esercitati da persone fisiche che operano in un ufficio fiduciario (persona giuridica, intermediario finanziario aderente all'OAD), non sussiste di regola alcun ulteriore obbligo di assoggettamento alla LRD come persona fisica.

Precisazione 4: Le basi legali sono consultabili ai seguenti indirizzi

LRD art. 4 – Avente economicamente diritto / Società di sede

<http://www.sro-treuhandsuisse.ch/documents/8747/16755/955.0-2+LRD+1.1.2016.pdf/430f3a59-2a4b-4a94-81db-47ea690bfa62>

ORD art. 6 – Definizione di società di sede

<http://www.sro-treuhandsuisse.ch/documents/8747/16755/955.01-2+-+ORD+1.1.2016.pdf/1a58170b-1a4c-4f18-884f-07541b805631>

ORD-FINMA art. 2 Definizione di società di sede e art. 63 Regolamento per società di sede IFDS

<http://www.sro-treuhandsuisse.ch/documents/8747/16755/955.033.0-ORD-FINMA+1.1.2016.pdf/8ac09b79-65ce-4711-8771-167bcc98ebcd>

Circolare FINMA 2011/1 (art. 6 cpv. 1 lett. d ORD) – Attività di organo per società di sede

<http://www.sro-treuhandsuisse.ch/documents/8747/16755/Circolare+2011+1+1.1.2017/c4fe4ebe-c2f5-4315-aba2-934cfa60bae1>