

FORRETNINGSVISA TIL USA

Indledning:

De fleste udenlandske virksomheder, som planlægger at etablere sig i USA, får brug for at udstationere en eller flere medarbejdere. Det forholder sig ofte således, at virksomhedens succes i USA direkte afhænger af, at centralt placerede medarbejdere får mulighed for at udføre arbejde for virksomheden i USA. Et væsentligt element i planlægningen af opstart i USA er derfor i mange tilfælde at sikre sig, at den eller de personer, som forventes udstationeret til USA, kan opnå et arbejdsvisum.

Som følge af de amerikanske visumreglers kompleksitet, er det ofte nødvendigt at planlægge visumsituationen mange måneder før udstationeringen skal påbegyndes. Det forholder sig tillige således, at muligheden for at opnå visum ofte afhænger af, hvorledes virksomhedens struktur og drift tilrettelægges i USA.

I de efterfølgende afsnit gennemgås i kortfattet form de krav, der stilles til de mest relevante visumtyper. Beskrivelsen er tænkt som et redskab for danske virksomheder til at opnå en oversigt over visumreglerne. Beskrivelsen er – som følge af artiklens omfang – ikke udtømmende. Hver enkelt sag bør derfor afgøres individuelt under hensyntagen til samtlige konkrete forhold. Visumsager kan indsendes enten af den virksomhed, hvori ansættelse skal ske, eller af en advokat, der har opnået beskikkelse til at praktisere amerikansk føderal ret. Der er således intet til hinder for, at virksomheden selv udarbejder og indsender visumansøgningen. De fleste virksomheder vælger dog at lade sig bistå af en advokat med erfaring indenfor visum-området.

Grundlæggende regler indenfor visum-området

Arbejdsvisum til USA kan kun opnås, hvis der sker ansættelse hos en amerikansk arbejdsgiver. Dette medfører, at den danske virksomhed, som skal udstationere medarbejdere til USA, skal etablere en amerikansk arbejdsgiver. Dette sker enten via etablering af et amerikansk datterselskab eller derved, at den danske virksomhed lader sig registrere som filial i USA. Etablering af datterselskab har en mængde fordele fremfor etablering via filial. Om dette væsentlige forhold henvises til Finn Martensens artikel om Etablering af Erhvervsvirksomhed i USA.

Det er den amerikanske arbejdsgiver, der står som ansøger overfor visummyndighederne. Dette har som konsekvens, at den ansatte ikke selv kan ansøge om arbejdsvisum.

De fleste visumtyper behandles hos de amerikanske visummyndigheder. Efter at sagen er godkendt hos disse myndigheder, sker den afsluttende sagsbehandling hos den amerikanske ambassade i København. Hvad angår det såkaldte Treaty Trader visum sker hele sagsbehandlingen dog hos den amerikanske ambassade i København.

Kortvarige ophold i USA – Visa waiver programmet samt B-1 visum

Danske virksomheder, som har behov for at udsende medarbejdere til USA under ganske kortvarige ophold, behøver ikke nødvendigvis at opnå et arbejdsvisum til medarbejderen.

Danmark har indgået en aftale med USA om, at danske statsborger kan opholde sig i USA i op til 90 dage uden på forhånd at have ansøgt om visum. Aftalen, der benævnes ”The Visa Waiver Pilot Program” indebærer, at en dansk statsborger kan indrejse til USA, efter at vedkommende har udfyldt en simpel formular i flyet på vej til USA. Ophold under visa waiver programmet berettiger den pågældende til at udføre forretningsaktiviteter i USA. Det er dog en udtrykkelig forudsætning,

at sådanne opgaver ikke udføres for en amerikansk virksomhed. Det er hermed en specifik betingelse, at der ikke sker aflønning fra en amerikansk virksomhed.

Hyppige indrejser under visa waiver programmet giver ofte anledning til indgående spørgsmål ved indrejsen og medfører i yderste konsekvens risiko for, at indrejse nægtes. Personer med behov for hyppige besøg i USA bør derfor søge et visum, som svarer til personens behov.

Kortvarige ophold i USA kan alternativt ske ved indrejse under et såkaldt B-1 visum. Sådant visum udstedes hos den amerikanske ambassade i København. Den pågældende medarbejder kan selv forestå ansøgningen.

Et B-1 visum udstedes som regel med 5 års gyldighed. Ved indrejsen til USA tillades som regel 6 måneders ophold, men med mulighed for forlængelse. Dette er en fordel i forhold til indrejse under Visa waiver programmet, hvor der ikke er nogen mulighed for forlængelse af opholdet til ud over 90 dage.

Det er en betingelse for ophold i USA under et B-1 visum, at der ikke sker aflønning fra en amerikansk virksomhed. Det er desuden en betingelse, at fast bopæl uden for USA bibeholdes.

L-1 Visum – ”Intra company transfer visum”

L-1 visum anvendes i situationer, hvor der sker udstationering af medarbejdere indenfor en virksomhedsgruppe (koncern), der har etableret virksomhed såvel i USA som udenfor USA.

Et gængs eksempel herpå er, at en medarbejder, som har været ansat i et dansk moderselskab, udstationeres til ansættelse i den danske virksomheds amerikanske datterselskab.

Følgende grundbetingelser skal være opnået for at opnå et L-visum:

- Medarbejderen skal have været ansat uden for USA i koncernen i mindst 1 år inden for de seneste 3 år.
- Medarbejderen skal ansættes enten i en management stilling eller i en stilling, som kræver specialist viden.

I førstnævnte tilfælde udstedes visum som et L1-A visum. I sidstnævnte tilfælde udstedes et L1-B visum.

Hvor forholdene muliggør det, anbefales det at søge om et L1-A visum. Dette skyldes, at et sådan visum giver særlig nem adgang for medarbejderen til at opnå permanent opholdstilladelse i USA.

Ægtefæller til personer, som har opnået et L visum, kan opnå arbejdstilladelse i USA efter 90 dages ophold.

L1-A visum kan opretholdes i højst 7 år og L1-B visum kan opretholdes i højst 5 år.

E-1 visum – ”Treaty trader visum”

E-1 visum kan opnås til personer, som ansættes i USA i en virksomhed, der udveksler tjenesteydelser eller varer med Danmark. De grundlæggende betingelser for at opnå et E-1 visum er følgende:

- Den ansatte skal være dansk statsborger.
- Virksomheden skal være minimum 50% dansk ejet.
- Der skal demonstreres en væsentlig handelsaktivitet mellem Danmark og USA.
- Mindst 50% af den internationale handelsaktivitet skal vedrøre udveksling af serviceydelser eller varer mellem Danmark og USA.

- Medarbejderen skal enten ansættes i en lederstilling, eller i en stilling som kræver specialviden, der er essentiel i forbindelse med den dansk/amerikanske samhandel.

Ansættelse under et E-1 visum sker som regel i et amerikansk datterselskab af den danske virksomhed. Dette skyldes, at kravet om væsentlig og overvejende handelsaktivitet mellem Danmark og USA nemmest etableres via datterselskabet, der ofte ikke har anden international handelsaktivitet end aktivitet med Danmark.

E-1 visum udstedes sædvanligvis for en indledende periode på 5 år. Der er mulighed for at opnå forlængelse af visummet, så længe de foran refererede betingelser er opfyldt.

Ægtefæller til personer, som har opnået et L visum, kan opnå arbejdstilladelse i USA efter 90 dages ophold.

H1-B visum – ”Specialized knowledge visum”

H1-B visum kan opnås udstedt til medarbejdere, som har gennemgået en højere uddannelse, og som i USA vil blive aflønnet på et niveau, der mindst svarer til de mindstelønninger som er fastsat af det amerikanske arbejdsministerium.

Betingelserne for at opnå et H1-B visum er følgende

- Medarbejderen skal have en uddannelse, der mindst svarer til en amerikansk bachelor grad. En del af uddannelseskravet kan eventuelt opfyldes via relevant arbejdserfaring.
- Medarbejderen skal ansættes i en stilling, der sædvanligvis besættes af personer, som har en bachelor grad.
- Medarbejderen skal under sin ansættelse udføre opgaver, hvorved den ansatte udnytter sin uddannelse.

- Der skal gives en løn, som mindst svarer til de mindstelønninger som fastsættes af det amerikanske arbejdsministerium.

Der er fastsat en kvote på 65.000 H1-B visa pr. år (visum-året løber fra 1. oktober til 30. september). Ansøgninger for et specifikt visum kan tidligst indsendes 6 måneder før årets påbegyndelse, altså 1. april. Kvoten på 65.000 visa om året har vist sig helt utilstrækkelig, idet kvoten inden for de seneste år er blevet opbrugt på ganske få uger.

H1-B visum kan opretholdes i op til i alt 6 år.

O Visum – "Extraordinary ability visum"

O visum kan opnås til medarbejdere, som har en helt ekstraordinær baggrund inden for sit felt. Blandt andre forhold skal det bevises, at den pågældende har været omtalt i offentlige medier, at vedkommende har undervist inden for sit felt, har opnået priser og har opnået en høj løn. Kravene, der er nøje specificeret i lovgivningen, er opbygget således, at der skal føres bevis for, at mindst 3 ud af 10 kravene er opfyldt.

O visum kan således udnyttes i forbindelse med medarbejdere, der har en baggrund, der uddannelsesmæssigt og erfaringsmæssigt er væsentligt stærkere, end hvad der fordres for at opnå et H1-B visum

Ægtefæller til personer, som har opnået et O visum, kan opnå arbejdstilladelse i USA efter 90 dages ophold.

O visum udstedes sædvanligvis for 3 år og kan herefter forlænges, så længe betingelserne for at opnå sådant visum er til stede.

J-1 visum – ”Exchange visitor visum”

Denne visumkategori er etableret med henblik på udvikling og fremme af international og kulturel forståelse. Ansøgninger om J visum behandles i USA af organisationer, der er godkendt hertil af de amerikanske visum myndigheder. Formålet med ophold under et J visum skal være at fremme uddannelsesmæssig og kulturel udveksling.

J visum anvendes ofte til midlertidig ansættelse af yngre medarbejdere med det formål at give medarbejderen en erfaring, der supplerer uddannelse og/eller arbejds erfaring i Danmark.

En grundlæggende betingelse for at opnå et J visum er, at der udarbejdes et detaljeret træningsprogram for den ansatte.

Medarbejdere af mange nationaliteter hindres i at opholde sig i USA i en 2-års periode efter, at opholdet på J-1 visum er ophørt. Denne 2-års regel gælder ikke danske statsborgere. Der er hermed mulighed for, at ophold i USA på et J-1 visum umiddelbart kan erstattes af et efterfølgende ophold under en anden visumtype – typisk et H1-B visum.

J-1 visum kan opnås for en periode på højst 18 måneder. Et særkende ved ophold under J-1 visum er, at medarbejderen og arbejdsgiveren ikke skal betale de såkaldte socialskatter til USA. Denne skat udgør ellers ca. 15% af lønnen, hvoraf halvdelen skal betales af medarbejderen og den anden halvdel af arbejdsgiveren.

Øvrige midlertidige visumformer

Udover de visa, der kort er beskrevet foran, er der oprettet visumkategorier for en række helt specifikke situationer. Disse særlige visumtyper udgøres af blandt af de følgende:

- A visum for ansatte ved udenlandske repræsentationer.

- G visum for ansatte ved internationale organisationer.
- H-1A visum til sygeplejersker.
- H-2A visum til landbrugsmedarbejdere.
- H-3 visum til trainees. (svarer i mange henseender til J-1 visum)
- I visum til medieansatte.
- R visum til præster og andre, som er involveret i religiøst arbejde.

Sacramento, Californien i november 2006

Finn Martensen

Advokat(H), Attorney at Law