

www.larg-abogados.com

November 2008
Newsletter

In this issue:

Mercantile

.....
New secured amounts in the Deposit Guarantee Fund for Credit Institutions

Tax

.....
Analysis of the draft law to abolish wealth tax, generalise the system of monthly VAT reimbursement and introduce other modifications to tax legislation

Employment

.....
Decisions of the Supreme Court relating to dismissals on economic grounds

Contact

John R. Gustafson

Mercantile department
jgustafson@larg-abogados.com

Javier Zapata

Tax department
jzf@larg-abogados.com

Angela Toro

Employment department
at@larg-abogados.com

Lopez Acosta, Rivero & Gustafson

Avda. de Burgos, 17 – 3rd
floor - 28036 Madrid
Tel.: (34) 91 561 51 01
Fax: (34) 91 561 50 66

Mercantile

NEW SECURED AMOUNTS IN THE DEPOSIT GUARANTEE FUND FOR CREDIT INSTITUTIONS

On 11th October 2008, Royal Decree no. 1642/2008 came into force. This order sets the secured amounts referred to in Royal Decree no. 2606/1996, dated 20th December, relating to the Deposit Guarantee Fund for Credit Institutions and Royal Decree no. 948/2001, dated 3rd August, concerning investor compensation systems.

This piece of legislation consists of a single Article, which expressly provides that the secured amounts referred to in Article 7.1 of Royal Decree no. 2606/1996, dated 20th December, relating to the Deposit Guarantee Fund for Credit Institutions and Article 6.1 of Royal Decree no. 948/2001, dated 3rd August, concerning Investor Compensation Systems are set at the amount of 100,000 euros.

The promulgation of Royal Decree no. 1642/2008 has its origins in the events that are affecting the international financial system. With a view to achieving coordinated action on the part of Member States of the European Union and assuring the stability of its financial system, the European Union's Economic and Financial Affairs Council took on board the proposal put forward by the European Commission and on 7th October 2008 decided to raise the lower threshold of cover for deposit guarantee systems, which in the case of Spain was previously set at 20,000 euros, to 50,000 euros.

As a result, the Spanish government has resolved to reinforce the deposit and investment guarantee system in Spain by increasing the protection conferred by the Deposit Guarantee Fund for Credit Institutions to 100,000 euros per fund holder and entity with respect to situations that might occur in the future. The aim of this measure is to reinforce and boost the confidence of investors and depositors in Spanish credit institutions.

In terms of Articles 4.1 and 4.2 of Royal Decree no. 2606/1996, dated 20th December, relating to the Deposit Guarantee Fund for Credit Institutions, with reference also to Article 5 thereof (which regulates institutions that are members of the Fund), Guarantee Funds are deemed to be those contained in the following:

a) Credit balances held on accounts, including funds originating in transitory situations arising from transactions, and nominative deposit certificates that the entity concerned is under the obligation to return in accordance with applicable legal and contractual terms and conditions, that are constituted in Spain or in another Member State of the European Union, whatever the currency in which they are denominated.

b) Those negotiable securities and financial instruments referred to in

Article 2 of the Stock Exchange Act that have been entrusted to the credit entity concerned in Spain or in any other country for deposit or registration or with a view to performing any investment service. Guaranteed stocks shall at all events include those that have been subject to temporary assignment and continue to be noted or registered at the assigning institution.

These two classes of funds are independent and, accordingly, each of them will be guaranteed up to the aforementioned limit of 100,000 euros, without affecting the other.

Tax

.....

ANALYSIS OF THE DRAFT LAW TO ABOLISH WEALTH TAX, GENERALISE THE SYSTEM OF MONTHLY VAT REIMBURSEMENT AND INTRODUCE OTHER MODIFICATIONS TO TAX LEGISLATION

On 5th September 2008 the draft Law referred to above was published in the Official Gazette. This proposed law introduces the following amendments:

• **Corporation tax:**

It completes the necessary adaptation of the Corporation Tax Law (LIS in Spanish) to the accounting reforms introduced by Law no. 16/2007, of 4th July, on the reform and adaptation of mercantile law in accounting affairs, so as to harmonise it with international legislation based on European Union rules (LRC), and Royal Decree no. 1514/2007, dated 16th November, which promulgated the General Accounting Plan. The most significant changes, which conclude the amendments carried out by Law no. 16/2007 and seek to render the fiscal effects of these accounting reforms as neutral as possible, are as follows:

- (i) Modifications involving simple adaptation to the new expressions employed in the accounting legislation. One of these is particularly interesting in that it removes a doubt raised when the LRC was promulgated, namely whether or not the monetary updating coefficients (Article 15.9 of the LIS) were applicable to real estate investments. The answer is yes.
- (ii) It provides for allowances allocated during the financial year to reserve funds for stabilising insurance companies to be tax-deductible, even when they have not been incorporated into Profits and Losses. They must later be included in the Corporation Tax base. In this regard, reference should be made to how this technical provision is dealt with in the Accounting Plan for insurance companies promulgated by Royal Decree no. 1317/2008, dated 24th July.
- (iii) Deduction for double taxation of dividends. If a dividend is not included as income for accounting purposes but instead is dealt with as a reduction in the accounting value of an investment (rule 9, paragraph 2.8 of the New General Accounting Plan (NPGC in Spanish)), it will only be deductible if the tax payer can show that an equivalent amount has been incorporated into the balance sheet of the transferors (i.e. the original holders) of the stock.
- (iv) Deductions for research, development and innovation are adapted to fit with the requirements introduced by the judgement of the European Court of Justice dated 13th March 2008, which generally held Spanish rules to be in breach of Community Law as they tended to discriminate between the deduction of expenses carried out abroad and those deducted in Spain. The treatment of expenses is made equal throughout the European Community.
- (v) The concept of expenses in technological innovation covered by Article

35.2.1 of the Corporation Tax Law is slightly modified (this provision deals with projects entrusted to universities, public research bodies or centres of innovation and technology, etc.). The current provision refers to "technological diagnosis activities with a view to identifying, defining and guiding advanced technological solutions irrespective of the results thereof".

- (vi) Technical alteration of the terms of Article 89.3 of the LIS (mergers involving stock by the dominant corporation of more than 5% in the target company). The term "net wealth" is replaced by the more correct expression "equity" for the purposes of calculating the merger goodwill value, thus avoiding the possibility of excessive tax liability in the case of assets with a reasonable value.
- (vii) A new transitory provision number 26 of the Corporation Tax Law, which regulates the tax regime of accounting adjustments for the initial application of the NPGC. According to the Preamble of the Law, the general rule is that charges and payments to reserve accounts generated as a result of adjustments due to the initial application of the NPGC are fully tax efficient. Transitory provision number 27 provides in identical terms for the case of insurance companies.

Despite the neutrality attempted in these accounting reforms, there are several areas in which they may produce significant effects in companies' tax liabilities, particularly in corporation tax - for example, losses due to decreases in the value of shareholdings and differences in exchange rates.

- **Wealth tax:**

The Economic Incentive Plan approved by the Government on 18-4-2008 included among its proposals the abolition of this tax, which is finally due to be carried out in terms of the draft Law we are considering, both in respect of personal and real tax-paying obligations.

- (i) The "abolition" of Wealth Tax is brought about by way of introducing an allowance of 100% of the whole assessment. At the same time, the provisions concerning representatives of tax-payers who are not resident in Spain, voluntary tax payment, tax-payers who are bound to submit returns and the submission of returns are likewise repealed.

- **Value Added Tax:**

- (i) An important amendment is introduced relating to when a mercantile company's activities may be deemed to constitute business activities. Rather than applying such classification "in any case", the draft Law restricts it to those occasions when the delivery of goods or services is carried out by "mercantile companies of a business or professional nature". For such purposes a mercantile company is to be deemed to be of a business or professional nature "unless shown otherwise". This provision particularly affects holding companies, and it may also affect companies owning real estate that remain inactive. The change has come about as a result of case law emanating from the European Court of Justice in relation to holding companies, which has laid down the following principles: i) the mere acquisition, holding and sale of company shares cannot be considered an economic activity, even though it is performed by a mercantile company; and ii) the condition of being a tax-payer may be lost when objective evidence exists indicating that the business activity in question is not going to be carried out.
- (ii) With respect to operations that are not subject to tax, the case of non-liability applying to the transmission of business assets is adapted to European case law. It will be sufficient in terms of the new Law that a group of tangible or intangible assets, forming part of a business or professional estate and constituting an autonomous economic unit that is capable of carrying out an economic activity using its own resources, is transferred, irrespective of whether the same activity as that undertaken by the transferor is maintained. The draft Law sets out the following cases as exceptions to such non-liable status, namely: (i)

acquisitions whose foreseeable object is not likely to attribute to the purchaser the right of full deduction of the tax due on the acquisition; (ii) those that merely involve the transfer of real estate property for leasing purposes, unless at the same time an organisational structure of production elements involving material and human resources and constituting an autonomous economic unit is also transferred; and (iii) those carried out by "occasional" business entities, as defined by the regulation (Art. 5.1.d) of the VAT Law).

- (iii) The regulations governing private social entities are also revised. These bodies are defined in accordance with European case law (Article 20.3 of the VAT Law), with appropriate amendment of paragraphs 1.6 and 1.12 of Article 20 of that Law. The system of exemptions provided for in the said Article for the direct provision of services to their members by unions, associations or entities do not require that the right of such tax-payers to such exemption has been previously recognised.
- (iv) The lower limits of value, below which low value imports are exempt, are raised (up from 22 to 150 euros). Travellers' import limits are also raised (from 90 and 175 – minors or aged 15 years or older – to 150 and 300 euros).
- (v) On a technical note, there is an improvement backed by a Resolution of the General Directorate for Traffic in relation to a binding enquiry dated 13-3-2008. Articles 97.1.3 and 99.4 of the VAT Law are modified to adapt them to the amendment already introduced in the national Budget Law for 2008 (Law no. 51/ 2007 on the General State Budget), in terms of which in the case of imports the right to deduct also arises at the time when the tax falls due and not when payment of the tax is vouched, as occurred until 31-12-07. The Unified Administrative Document (DUA in Spanish) admitted by the Customs authorities is the document that substantiates the right to deduct the tax due on imports.
- (vi) As an exception to the system of yearly tax refunds, a new system is introduced involving applications for the tax-payer's credit balance at the close of each accounting period, which in such cases will inevitably be on a monthly basis.
- (vii) The system of guarantees required in cases of tax refunds is developed to a greater extent, such that, whenever the administrative authorities demand a guarantee (on an optional basis) but without specifying the period of time the guarantee should refer to, they shall be bound to initiate a process of data verification, restricted checking or inspection within six months of its being submitted.
- (viii) The possibility is extended of monthly refunding of credit balances in favour of tax-payers under the special group of entities regime.

- **Capital Transfer Tax and Stamp Duty**

The amended version of this tax law, promulgated by Royal Decree no. 1/ 1993, dated 24th September, is modified to adapt it to changes introduced by European Council Directive 2008/7/EC, dated December 2008, relating to direct taxation of concentrations of capital, which came into force on 12th March last and repealed Directive 69/335/EEC, as well as to various other technical improvements.

- (i) Capital Transfer Tax base in cases of assignment of rights over immoveable property under construction: With the minimum value of the consideration paid for the assignment, the tax base is set as the real value of the property at the time when the credit or right is transferred.
- (ii) All cases of exemption in respect of publicly subsidised housing are grouped together in a new version of Article 45.I.B).12 of the Law as amended, thus adapting the present regulations to the current

situation and closing off certain opportunities for fraud.

- (iii) A minimum limit is set for the tax base resulting from applying the value verification procedure, namely whichever is greater of the verified value, the declared value or the agreed consideration (Article 46.3 of the Capital Transfer Tax Law, as amended).
- (iv) With a view to resolving a problem arising in the courts, the Law lays down that the date of a private document that is to prevail for the purposes of prescription shall determine the juridical system applicable to the corresponding settlement in its entirety.
- (v) The requirement for recording documents subject to Capital Transfer Tax and Stamp Duty is modified such that, in order for inscription to take place, the corresponding certificate of presentation to the competent tax office must be produced.
- (vi) The provisions defining taxable events in corporate operations are amended so as to adapt them to European Council Directive 2008/7/EC. The following are declared not to be subject to tax: restructuring operations, transfer of the headquarters of effective management or the registered office of a company from one Member State of the EU to another, amendment of a company's deed of incorporation or Articles of Association (change of corporate objects, transformation or extension of the life of the company).
- (vii) Specifically, special reference should be made to the substitution of the taxable event of a "contribution to offset losses", a concept that comes under the heading of "contributions by shareholders that do not involve an increase in capital", as referred to in account no. 118 of the new General Accounting Plan.
- (viii) For technical reasons, the provisions defining "restructuring operations" (a term coined as a new juridical concept in the Capital Transfer Tax and Stamp Duty Law, with reference to Articles 83 and 94 of the Corporation Tax Law) are also modified, as are the provisions relating to the person bound to pay the tax and those who are liable on a subsidiary basis.

- **Special taxes**

- (i) Furthermore, with a view to adapting Law no. 38/1992, dated 28th December, on Special Taxes to conform with the line of decisions handed down by the European Court of Justice, this Law is amended in respect of the basis for assessment of the Special Tax on Certain Means of Transport when it is due on second-hand vehicles that are subject to definitive registration for the first time in Spain. It lowers the tax base for the residual amount of indirect taxes that would have been due, without being deductible, in respect of first definitive registrations of new vehicles in Spain. In this regard it establishes a system for determining such residual value and a guarantee to the effect that, if the set procedure is complied with, the declared value cannot be verified by the administrative authorities.
- (ii) It sets levels of CO₂ emissions to delimit the tax brackets specifically applicable to motorcycles, and moreover establishes that those with a capacity of over 100 BHP will be subject to the highest level of tax.

- **General Tax Law**

- (i) It excludes customs debt from the subsidiary liability of customs agents when they are acting on behalf of their principals, thus amending Article 43 of the General Tax Law in this respect.

- **Income Tax for Non-residents**

- (i) With a view to aiding tax-payers who may find themselves involved in an amicable conflict resolution process in respect of the application of an Agreement between two countries to avoid double taxation, the

First Additional Provision of this Tax Law as amended, promulgated by Royal Legislative Decree no. 5/2004, dated 5th March, provides that no delay interest shall accrue during the course of such proceedings.

- **Tax on Economic Activities**

- (i) An allowance of 50% of tax assessments in relation to this tax for the year 2008 is established with respect to activities related to road transport for groups 721 and 722 under section One of the Tariffs.

- **Tax on Insurance Premiums**

- (i) During 2008 and 2009, an allowance of 75% of assessments is established in relation to the tax on insurance operations for public and urban transport by road, provided certain requisites are complied with.

Employment

.....

DISMISSALS ON ECONOMIC GROUNDS: THE SUPREME COURT REITERATES THAT THERE IS NO REQUIREMENT TO SUBSTANTIATE A VIABILITY PLAN IN THE CASE OF OBJECTIVE DISMISSALS INVOLVING ECONOMIC GROUNDS

The current situation has given rise to an increase in dismissals on objective grounds, i.e. those involving economic, technical, organisational or production grounds, among others. The ground that is most generally used is the first one.

In a recent judgement (dated 11th June 2008), the Supreme Court has confirmed the previous line of jurisprudence it has laid down concerning the justification that is required to be able to adopt this kind of measure fairly.

The question raised in this case was whether, when a termination is based on economic grounds, the employer has to show not only the existence of financial losses but also that the amortization of the employment post constitutes a sufficient and appropriate measure so as to overcome the crisis, or if, on the contrary, it is enough for him just to prove that there have been financial losses.

Once again this judgement has confirmed the doctrine upheld on previous occasions, namely that, except in special cases, it will be sufficient to show the existence of continued and elevated losses in order to hold that the amortization of employment posts contributes to overcome the situation of economic crisis, and that it is not up to the employer to prove either that the measure adopted is enough to overcome the crisis or that the dismissal forms part of a plan to improve the company's situation.

The dismissal of a pregnant employee is held to be null, despite the employer being unaware of this situation

In terms of the new wording of Article 55.5 b) of the Workers' Statute, any dismissal of a pregnant employee, as from the date when her pregnancy begins up to the commencement of the suspension period, will be null and void, unless the dismissal is held to be fair on grounds that have no relation

with the pregnancy. The new wording does not provide for any specific requirement or that the employer should either receive prior notice of the pregnancy or be otherwise aware of it beforehand. In a recent decision dated 21st July 2008 the Constitutional Court has confirmed this position.

The Supreme Court rejects different salary scales unless there are grounds to justify them

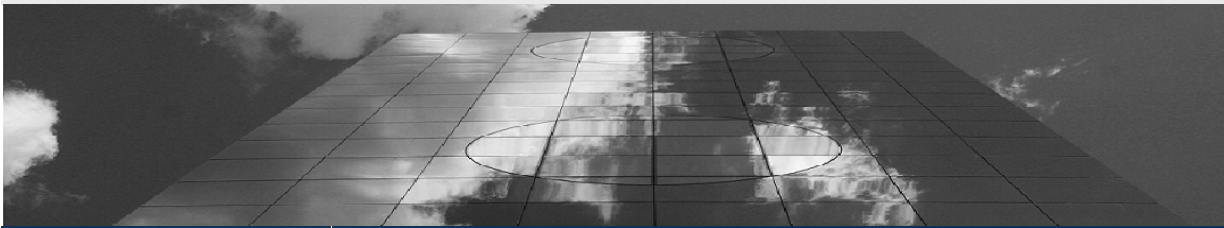
In this case, certain provisions of a collective agreement that established different levels of remuneration for length of service were held to be null and void.

The Supreme Court held that it had already been decided by the Constitutional Court that legitimate circumstances of inequality may exist but that they must be justified on objective, reasonable and proportional grounds from a juridical / constitutional standpoint.

In this case, the Supreme Court held in its judgement of 22nd July 2008 that the only purpose of the terms of the collective agreement that was subject to challenge was to maintain indefinitely an inequality in remuneration that was not justified and that, accordingly, they could not be admitted in law.

This bulletin is designed to provide a summary of the matters referred to herein. It is not intended to represent an exhaustive analysis of such matters or to take the place of specialised legal advice.

If you should wish more information, please contact our offices.



En este número:

Mercantil

.....
Nuevos importes garantizados en el Fondo de Garantía de Depósitos de Entidades de Crédito.

Fiscal

.....
Análisis del Proyecto de Ley por el que se suprime el Impuesto sobre el Patrimonio, se generaliza el sistema de devolución mensual en el IVA, y se introducen otras modificaciones en la normativa tributaria.

Laboral

.....
Sentencias del Supremo sobre despidos económicos.

Contacto

.....
John R. Gustafson
Departamento mercantil
jgustafson@larg-abogados.com

Javier Zapata
Departamento fiscal
jzf@larg-abogados.com

Angela Toro
Departamento laboral
at@larg-abogados.com

Lopez Acosta, Rivero & Gustafson
Avda. de Burgos, 17 -3º -
28036 (Madrid)
Tel.: (34) 91 561 51 01
Fax: (34) 91 561 50 66

Mercantil

NUEVOS IMPORTES GARANTIZADOS EN EL FONDO DE GARANTÍA DE DEPÓSITOS DE ENTIDADES DE CRÉDITO.

El pasado día 11 de octubre de 2008 entró en vigor el Real Decreto 1642/2008, del mismo día, por el que se fijan los importes garantizados a que se refiere el Real Decreto 2606/1996, de 20 de diciembre, del Fondo de Garantía de Depósitos de Entidades de Crédito y el Real Decreto 948/2001, de 3 de agosto, sobre sistemas de indemnización de los inversores.

Esta norma cuenta con un único artículo que dispone expresamente cómo los importes garantizados a que se refiere el artículo 7.1 del Real Decreto 2606/1996, de 20 de diciembre, del Fondo de Garantía de Depósitos de Entidades de Crédito y el artículo 6.1 del Real Decreto 948/2001, de 3 de agosto, sobre Sistemas de Indemnización de los Inversores, quedan fijados en la cantidad de 100.000 euros.

El nacimiento del Real Decreto 1642/2008 trae causa en los acontecimientos que están afectando a la economía financiera internacional. Con el objetivo de actuar de manera coordinada entre los diferentes Estados Miembros de la Unión Europea y con el propósito de asegurar la estabilidad del sistema financiero, el Consejo Económico y Financiero de la Unión Europea, asumió la propuesta elaborada por la Comisión Europea aprobando el 7 de octubre de 2008 la elevación del umbral mínimo de cobertura de los sistemas de garantía de depósitos, que en el caso español venía establecido en la cantidad de 20.000 euros, hasta los 50.000 euros.

Consecuentemente, el Gobierno español ha acordado fortalecer el sistema español de garantía de depósitos y de inversiones elevando la protección otorgada por el Fondo de Garantía de Depósitos de Entidades de Crédito hasta los 100.000 euros por titular y entidad para situaciones que pudiesen producirse en el futuro, con la intención de mantener e incrementar la confianza de los depositantes e inversores en las Entidades de Crédito españolas.

Según el artículo 4.1 y 4.2 del Real Decreto 2606/1996, de 20 de diciembre, del Fondo de Garantía de Depósitos de Entidades de Crédito, en relación con el artículo 5 del mismo texto legal –precepto regulador de las entidades adscritas al referido fondo- tienen la consideración de Fondos Garantizados los contenidos en :

a) Los saldos acreedores mantenidos en cuenta, incluidos los fondos procedentes de situaciones transitorias por operaciones de tráfico y los certificados de depósito nominativos que la entidad tenga obligación de restituir en las condiciones legales y contractuales aplicables, cualquiera que sea la moneda en que estén nominados y siempre que estén constituidos en España o en otro Estado miembro de la Unión Europea.

b) Los valores negociables e instrumentos financieros previstos en el artículo 2 de la Ley del Mercado de Valores, que hayan sido confiados a la entidad de crédito en España o en cualquier otro país, para su depósito o registro o para la realización de algún servicio de inversión. Dentro de los valores garantizados se incluirán, en todo caso, los que hayan sido objeto de cesión temporal y sigan anotados o registrados en la entidad cedente.

Estas dos categorías de fondos son independientes, por lo que cada una de ellas se encuentra garantizada hasta el referido límite de 100.000 euros, sin perjuicio de la otra.

Fiscal

ANÁLISIS DEL PROYECTO DE LEY POR EL QUE SE SUPRIME EL IMPUESTO SOBRE EL PATRIMONIO, SE GENERALIZA EL SISTEMA DE DEVOLUCIÓN MENSUAL EN EL IVA, Y SE INTRODUCEN OTRAS MODIFICACIONES EN LA NORMATIVA TRIBUTARIA.

El 5 de septiembre de 2008 se ha publicado en el BOCG el Proyecto de Ley citado en el epígrafe con el que se introducen las modificaciones siguientes:

• **Impuesto sobre Sociedades:**

Completa la necesaria adaptación de la LIS a la reforma contable que introdujo la Ley 16/2007, de 4 de julio, de reforma y adaptación de la legislación mercantil en materia contable, para su armonización internacional con base en la normativa de la Unión Europea (LRC), y el Real Decreto 1514/2007, de 16 de noviembre, por el que se aprobó el Plan General de Contabilidad. Las novedades más destacables, que completan las modificaciones operadas por la propia Ley 16/2007, y persiguen la máxima neutralidad en los efectos fiscales de la reforma contable, son las relacionadas a continuación.

- (i) Modificaciones de mera adaptación a los nuevos términos utilizados en la normativa contable. Uno de ellos resulta especialmente interesante, al despejar la duda que se planteó con la publicación de la LRC, en sentido afirmativo, de si los coeficientes de actualización monetaria (art. 15.9 LIS) eran o no aplicables a las inversiones inmobiliarias.
- (ii) Se dispone la deducibilidad de la dotación en el ejercicio a la reserva de estabilización de las aseguradoras, aun cuando no se haya integrado en PyG, debiendo su aplicación posterior integrarse en la base imponible del IS. A este respecto, hay que remitirse a la contabilización de dicha provisión técnica en el Plan de contabilidad de las entidades aseguradoras, aprobado por el Real Decreto 1317/2008, de 24 de julio.
- (iii) Deducción por doble imposición de dividendos. Si por razones contables el dividendo no se contabiliza como ingreso sino como minoración del valor contable de la inversión (norma 9, apdo. 2.8 del NPGC), procederá la deducción sólo cuando el sujeto pasivo pruebe que los un importe equivalente se ha integrado en la BI de los transmitentes –anteriores propietarios- de la participación.
- (iv) Se adapta la deducción por I+D+i a los requerimientos introducidos por la Sentencia del Tribunal de Justicia de la UE de 13 de marzo de 2008, y que en general consideraba la norma española contraria al derecho comunitario al discriminar en la deducción a los gastos realizados en el extranjero frente a los realizados en España. Se iguala el tratamiento del gasto en todo el ámbito comunitario.
- (v) Se modifica ligeramente el concepto del gasto en actividades de innovación tecnológica del art. 35.2.1º LIS (proyectos cuya realización

se encargue a universidades, organismos públicos de investigación o centros de innovación y tecnología...), definiéndose el supuesto actual como "las actividades de diagnóstico tecnológico tendentes a la identificación, la definición y la orientación de soluciones tecnológicas avanzadas, son independencia de los resultados en que culminen".

- (vi) Ajuste técnico del artículo 89.3 LIS –fusión con participación de la absorbente en la absorbida superior al 5% de ésta- que evita, sustituyendo la expresión "patrimonio neto" por la más correcta de "fondos propios" para el cálculo del fondo de comercio de fusión, un posible exceso de imposición en caso de que existiesen bienes a valor razonable.
- (vii) Nueva disposición transitoria vigésimo sexta de la LIS, que regula el régimen fiscal de los ajustes contables por la primera aplicación del NPGC. La regla general, según la Exposición de Motivos de la Ley, es la de la plena eficacia fiscal de los cargos y abonos a cuentas de reservas generados con ocasión de los ajustes por primera aplicación del NPGC. En la transitoria vigésimo séptima se hacen idénticas consideraciones acerca de las entidades aseguradoras.

No obstante la búsqueda de neutralidad pretendida por la reforma existe distintas áreas donde la reforma contable puede producir importantes efectos en la fiscalidad de la empresa, concretamente en el seno del IS. Así, por ejemplo, las pérdidas por deterioro de valor de participaciones en el capital y las diferencias de cambio.

- **Impuesto sobre el Patrimonio:**

El Plan de Estímulo Económico aprobado por el Consejo de Ministros de 18-4-2008 incluía entre sus propuestas la supresión del Impuesto, lo que finalmente está previsto arbitrar mediante este Proyecto de Ley, tanto para la obligación personal como real de contribuir.

- (i) La "supresión" del IP se instrumenta mediante la introducción de una bonificación del 100% de la cuota íntegra. Asimismo se derogan los preceptos referentes a los representantes de los sujetos pasivos no residentes en España, la autoliquidación, los obligados a presentar declaración, y a la presentación de la declaración.

- **Impuesto sobre el Valor Añadido:**

- (i) Se introduce una modificación importante referente a la consideración de cuándo las actividades de una sociedad mercantil pueden calificarse como empresariales. Dicha consideración no se les atribuye ya "en todo caso", sino que el proyecto lo limita a las ocasiones en que las entregas de bienes y prestaciones de servicios se realicen "cuando – dichas mercantiles- tengan la condición de empresario o profesional". Por ello, las sociedades mercantiles pasan a reputarse empresarios o profesionales "salvo prueba en contrario". Y esto afecta especialmente a las sociedades *holding*, y puede afectar también a las *sociedades titulares de inmuebles que permanezcan inactivas*. La modificación ha venido propiciada por la jurisprudencia del Tribunal de Justicia de la UE. en relación con las citadas holdings. A juicio de su doctrina, (i) la mera adquisición, tenencia y venta de participaciones sociales no puede considerarse como una actividad económica, por mucho que la realice una mercantil, y (ii) la condición de sujeto pasivo puede perderse cuando existen elementos objetivos que indican que la actividad empresarial no va a desarrollarse.

- (ii) En relación con las operaciones no sujetas al impuesto, se adapta a la jurisprudencia comunitaria el supuesto de no sujeción concerniente a la transmisión de un patrimonio empresarial: Basta en la nueva redacción que se transmita un conjunto de elementos corporales o incorporarles que formen parte del patrimonio empresarial o profesional y formen una unidad económica autónoma capaz de desarrollar una actividad económica por sus propios medios, con independencia de que se mantenga idéntica actividad que la desarrollada por el transmitente. Como excepciones a la no sujeción

señala el Proyecto (i) las adquisiciones cuyo destino previsible no vayan a atribuir al adquirente el derecho a la deducción total del impuesto soportado en la adquisición, (ii) las que supongan la mera transmisión de inmuebles destinados al arrendamiento si no se transmita al tiempo una estructura organizativa de factores de producción materiales y humanos que la caractericen como unidad económica autónoma, (iii) las realizadas por los definidos como empresarios "ocasionales" por la norma (art. 5.1.d) LIVA).

- (iii) Se revisa la normativa legal reguladora del concepto de entidad privada de carácter social, que se definen en consonancia con la jurisprudencia comunitaria (art. 20. Tres LIVA) adecuando el artículo 20.Uno.6º y 20.Uno.12º de la LIVA, en el sentido de que el régimen de exenciones previsto en dicho artículo para la prestación de servicios directos a sus miembros por uniones, agrupaciones o entidades no requieren el previo reconocimiento del derecho de los sujetos pasivos a la exención.
- (iv) Se incrementan los límites del valor bajo los cuales están exentas las importaciones de escaso valor (alza de los 22 vigentes a 150 euros) y a las importaciones en régimen de viajeros (de 90 y 175 –menores o de 15 o más años de edad- a 150 y 300 euros).
- (v) Como mejora de carácter técnico, ya avalada por la Resolución de la DGT a consulta vinculante de 13-3-2008, se adecúa el artículo 97.Uno.3º y 99.Cuatro LIVA a la modificación ya operada en la Ley 51/2007 de Presupuestos Generales del Estado para 2008, conforme a la cual también en el caso de las importaciones el derecho a deducir nace en el momento en que se devengan las cuotas soportadas, y no cuando se acredite el pago de las cuotas soportadas como ocurría hasta 31-12-07. Es el DUA admitido a despacho por la Administración aduanera el documento justificativo del derecho a la deducción de las cuotas soportadas en las importaciones.
- (vi) Como excepción al sistema de devolución anual del impuesto se introduce un sistema de solicitud del saldo favorable al contribuyente al final de cada período de liquidación, que en tales casos pasa a ser obligatoriamente mensual.
- (vii) Se profundiza en el régimen de garantías exigibles en los supuestos de devoluciones, de manera que, en los casos en que la Administración exija garantías –potestativo- sin señalar el plazo al que la garantía debe hacer referencia, está obligada a iniciar un procedimiento de verificación de datos, comprobación limitada o de inspección dentro de los seis meses siguientes a su presentación.
- (viii) Se hace extensiva la posible devolución mensual de los saldos favorables al sujeto pasivo en el régimen especial del grupo de entidades.

- **Impuesto sobre Transmisiones Patrimoniales y Actos Jurídicos Documentados.**

Se adecúa el texto refundido del Impuesto, aprobado por Real Decreto Legislativo 1/1993, de 24 de septiembre, a modificaciones introducidas por a la Directiva 2008/7/CE del Consejo, de 12—2008, relativa a los impuestos directos que gravan la concentración de capitales, vigente desde el 12 de marzo pasado y que deroga la Directiva 69/335/CEE, así como a otras mejoras técnicas de diversa índole.

- (i) Base imponible del ITP en los supuestos de cesión de derechos sobre inmuebles en construcción: Con el valor mínimo de la contraprestación satisfecha por la cesión, la base imponible se fija en el valor real del inmueble en el momento de la transmisión del crédito o derecho.
- (ii) Se agrupan en una nueva redacción del artículo 45.I.B).12 del texto refundido de la Ley todos los supuestos de exención relativos a viviendas de protección oficial, adecuando la vigente regulación a la

actual situación, y se cierran algunas posibilidades de fraude.

- (iii) Se fija un límite mínimo para la base imponible resultante de aplicar el procedimiento de comprobación de valores: El mayor del valor comprobado, del declarado o el de la contraprestación pactada (artículo 46.3 TRITP).
- (iv) Solucionando un problema que se había presentado en los tribunales de justicia, se establece que la fecha del documento privado que prevalezca a efectos de prescripción determinará el régimen jurídico aplicable a la liquidación que proceda, en toda su extensión.
- (v) Se modifica el requisito para inscribir los documentos que sean objeto del ITP y AJD, en el sentido de exigirse para que la inscripción tenga lugar que se acredite la presentación ante la Administración tributaria competente.
- (vi) Se modifican los preceptos que definen el hecho imponible de la modalidad de operaciones societarias, adecuándolos a los de la Directiva 2008/7/CE. Se declaran no sujetas las operaciones de reestructuración, los traslados de sede de dirección efectiva o el domicilio social de sociedades de un Estado miembro de la UE a otro, la modificación de la escritura de constitución o estatutos sociales (cambio de objeto social, transformación o prórroga del plazo de duración de la misma).
- (vii) En concreto, merece por su interés destacarse la sustitución del hecho imponible de "aportación para compensar pérdidas", especie dentro del género de "aportaciones de los socios que no supongan un aumento del capital social", a que se hace referencia en la cuenta 118 del nuevo PGC.
- (viii) Se modifican asimismo, por necesidad de ajustes técnicos, los preceptos que definen las operaciones de reestructuración (expresión que se acuña como nuevo concepto legal en ITP y AJD, por remisión al artículo 83 y 94 de la LIS), y los relativos al obligado al pago del impuesto y a los responsables subsidiarios.

- **Impuestos Especiales.**

- (i) Nuevamente con objeto de adecuar la Ley 38/1992, de 28-12, de Impuestos Especiales, a la jurisprudencia del Tribunal de Justicia de las Comunidades Europeas, se modifica la Ley para la determinación de la base imponible del Impuesto Especial sobre Determinados Medios de Transporte cuando resulte exigible sobre los ya usados y sean objeto de primera matriculación definitiva en España, minorando aquélla en el importe residual de los impuestos indirectos que habrían sido exigibles, sin ser deducibles, en el caso de primeras matriculaciones definitivas en España de vehículos nuevos. Se fija para ello el sistema de determinación de dicho valor residual y la garantía de que en caso de ajustarse al procedimiento establecido el valor declarado no podrá ser comprobado administrativamente.
- (ii) Se establecen niveles de emisiones de CO₂ delimitadores de las categorías de tributación específicamente aplicables en relación con las motocicletas, sometiendo además a las de potencia superior a 100 cv al tipo impositivo más elevado.

- **Ley General Tributaria.**

- (i) Excluye la deuda aduanera de la responsabilidad subsidiaria de los agentes y comisionistas aduaneros cuando actúen en nombre y por cuenta de sus comitentes, modificando en tal sentido el artículo 43 de la LGT.

- **Impuesto sobre la Renta de No Residentes.**

- (i) En beneficio del contribuyente que pudiera verse inmerso en un procedimiento amistoso de solución de un conflicto en la aplicación de

un Convenio para evitar la doble imposición suscrito entre dos Estados, se establece en la Disposición Adicional Primera del Texto Refundido de la Ley del Impuesto, aprobado por Real Decreto Legislativo 5/2004, de 5 de marzo, que durante su tramitación no se devengarán intereses de demora.

- **Impuesto sobre Actividades Económicas.**

- (i) Se bonifica con un 50% las cuotas del IAE de 2008 correspondientes a las actividades relacionadas con el transporte de carretera de los grupos 721 y 722 de la sección primera de las Tarifas.

- **Impuesto sobre Primas de Seguro.**

- (i) Se bonifica durante los años 2008 y 2009 en un 75% el impuesto de las operaciones de seguro de transporte público y urbano por carretera siempre que cumplan determinados requisitos.

Laboral

.....

DESPIDOS POR CAUSAS ECONÓMICAS: EL TRIBUNAL SUPREMO REITERA QUE NO ES PRECISO ACREDITAR UN PLAN DE VIABILIDAD EN LOS DESPIDOS OBJETIVOS EN LOS QUE CONCURRAN CAUSAS ECONÓMICAS.

La coyuntura actual ha incrementado los despidos por causas objetivas, es decir, aquéllos en los que concurren causas económicas, técnicas, organizativas o de producción-entre otros- siendo la causa más utilizada la primera.

La reciente Sentencia del Tribunal supremo, de fecha 11 de junio de 2008, ha confirmado la doctrina sentada por este mismo Tribunal, en relación con la justificación necesaria para adoptar este tipo de medidas de forma procedente.

La cuestión que analiza esta Sentencia es si el empresario, cuando se trata de una extinción fundada en causas económicas, para justificar la misma, debe probar no solo la existencia de pérdidas económicas, sino que la amortización del puesto de trabajo constituye una medida suficiente y adecuada para superar la crisis o si por el contrario, es suficiente con que pruebe la existencia de pérdidas económicas.

Pues bien, esta Sentencia, una vez más, confirma lo ya expuesto en otras ocasiones, es decir que, salvo supuestos especiales, será suficiente con acreditar la existencia de pérdidas continuadas y cuantiosas para estimar que la amortización de puestos de trabajo contribuye a superar la situación de crisis económica, no correspondiéndole a la empresa la carga de probar que la medida adoptada es suficiente para superar la crisis, ni que el despido forma parte de un plan para mejorar la situación de la empresa.

El despido de una trabajadora embarazada se considera nulo, pese a que el empresario no tuviese conocimiento de dicha circunstancia.

Según la nueva redacción del artículo 55.5 b) del Estatuto de los Trabajadores, es nulo el despido de las trabajadoras embarazadas, desde la fecha de inicio del embarazo hasta la del comienzo del periodo de suspensión, salvo que se declare la procedencia del despido por motivos no relacionados con el embarazo. La nueva redacción no contempla requisito específico alguno ni de comunicación previa del embarazo al empresario ni de

conocimiento previo por parte de éste, por cualquier otra vía, del hecho del embarazo, y así lo ha confirmado la reciente sentencia de 21 de Julio de 2008 del Tribunal Constitucional.

El Tribunal Supremo rechaza las dobles escalas salariales sin causas que las legitimen.

En el presente supuesto se pretende la nulidad de unos preceptos convencionales, que establecen diferencias en el percibo del complemento de antigüedad basadas en los años de servicio.

Declara el Tribunal Supremo que ya el Tribunal Constitucional había establecido que no se descarta la existencia de situaciones lícitas de desigualdad, pero exige para ello que, las misma, tengan una justificación objetiva, razonable y proporcionada desde una perspectiva jurídico-constitucional.

En este supuesto, la Sala en sentencia de 22 de Julio de 2008 advierte, que los preceptos del Convenio Colectivo impugnado, lo único que pretenden es el mantenimiento indefinido de una desigualdad retributiva sin la concurrencia de una causa justificativa y por tanto no puede admitirse la legitimidad de tales normas convencionales.

Este boletín está diseñado para proporcionar un resumen de las materias que en el mismo se tratan. El presente documento no pretende ser un análisis exhaustivo de dichas materias ni sustituye el asesoramiento legal especializado.

Si desea más información, por favor contacte con nuestro despacho.