

## Commercial

**Insurance: legislative modifications.**

**Telecommunications: Urgent measures.**

## Labour

**Some unemployed workers may redeem pension funds in advance.**

**New doctrine to annul the dismissal of pregnant employees.**

## Tax

**New legislation.**

**Jurisprudence.**

## Contact

**. John R. Gustafson**  
Litigation Department  
jgustafson@riverogustafson.com

**. Sebastián Rivero**  
Litigation Department  
srg@riverogustafson.com

**. Eliécer Pérez Simón**  
Commercial Law Department  
eps@riverogustafson.com

**. Ángela Toro**  
Labor Law Department  
at@riverogustafson.com

**. Javier Zapata**  
Tax Law Department  
jzapata@riverogustafson.com

## Rivero & Gustafson Abogados

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

## Commercial

**Law 5/2009, of 29 June, which amends Law 24/1988, of 28 July, on the securities market, Law 26/1988, of 29 July, on discipline and intervention of credit institutions and the consolidated text of the Law on regulation and supervision of private insurance, approved by Royal Legislative Decree 6/2004, of 29 October, for the reform of the regime of qualifying holdings in investment firms, credit institutions and insurance undertakings.**

Law 5/2009 came into force on 1 July 2009, and intends to provide greater clarity and efficiency to the regime of qualifying holdings, improving the legal certainty and predictability of the whole evaluation process, transposing Directive 2007/44/EC of the European Parliament and Council, of 5 December 2007, which amends Directive 92/49/EEC and Directives 2002/83/EC, 2004/39/EC, 2005/68/EC and 2006/48/EC (regulating, respectively, life insurance and non-life insurance, financial instrument markets, reinsurance and access to the activity of credit institutions) as regards procedural rules and evaluation criteria for the prudential assessment of acquisitions and increase of holdings in the three financial sectors involved:

- credit institutions
- investment firms
- insurance and reinsurance undertakings.

However, it is only a partial transposition, to the extent that it is subject to the subsequent regulatory development of its more technical aspects.

Apart from the transposition to national law of the community legislation, the Law, in its last part, also deals with the amendment of Law 26/2006, of 17 July, on mediation in private insurance and reinsurance, to replace the current system of prior authorization for closely related companies and qualifying holding regime for a system of non-opposition, so that if the General Directorate of Insurance and Pension Funds does not oppose to the proposed transaction, it will be possible to carry it out.

The three articles of the Law refer, respectively, to the modifications required to incorporate the provisions of Directive 2007/44/CE to the regime of qualifying holdings foreseen in Law 24/1988, of 28 July, on the Securities Market, in Law 26/1988, of 29 July, on discipline and intervention of credit institutions and in the Consolidated Text of the Law on regulation and supervision of private insurance. This Law introduces into the three mentioned rules, with the adjustments necessary for each article, the same reformed regime for qualifying holdings, with the following new features:

a) Articles 69.1 of Law 24/1988, 56.1 of Law 26/1988 and 22 of the Consolidated Text of the Law on regulation and supervision of private insurance are amended by giving them a new wording, so that a qualifying holding will arise when reaching at least 10 per cent of the capital or voting rights in the undertaking, thereby eliminating, as required by community law, the previous percentage of 5 per cent.

b) A new duty is introduced, to communicate to the supervisor any non-qualifying holdings that entail reaching or exceeding the 5 per cent capital or voting rights threshold. This new duty does not activate the evaluation procedure, but allows the supervisors to access the information about the existence of such holdings.

c) The different thresholds that determine the undertaking's duty to notify increases or reductions of qualifying holdings are simplified: 20, 30 or 50 per cent, compared to the previous 10, 15, 20, 25, 33, 40, 50, 66 and 75 per cent.

d) It incorporates the list of strictly prudential criteria that must be taken into account both by the Bank of Spain and by the Spanish Securities Market Commission and the General Directorate of Insurance and Pension Funds when evaluating the suitability of the potential acquirer who has decided either to acquire a qualifying holding or to exceed the mentioned thresholds with its new holding.

Based on these criteria, or in the cases where the information sent by the acquirer is incomplete, the supervisors may oppose to an acquisition or increase of qualifying holdings.

The new criteria refer to the honourableness and solvency of the acquirer, the honourableness of the undertaking's future directors, the entity's ability to comply with the regulatory obligations imposed on the same, and the non-existence of reasonable grounds to believe that money laundering transactions or terrorist financing is being committed. In order to obtain an adequate evaluation of this last criterion, the duty to request a report from the Executive Service of the Commission for the Prevention of Money Laundering and Monetary Infringements is introduced.

e) Regarding the design of the evaluation procedure, the deadlines for each of the phases are clearer and more transparent.

f) Cooperation between the supervisor of the acquirer and target undertaking is reinforced, both within Spain, through the cooperation among the Bank of Spain, the Spanish Securities Market Commission and the General Directorate of Insurance and Pension Funds, as well as among the supervisors of the different Member States of the European Union. It is intended, mainly, that the competent authorities shall work in close cooperation when verifying the suitability of a potential acquirer who is an undertaking authorized in another Member State or, within Spain, regulated in another activity sector.

The last part of the Law includes two additional provisions regarding measures in the airport scope and regarding the review of the community emission allowances commerce system, a general derogatory provision and nine final provisions regarding the amendment of the Law on mediation in private insurance and reinsurance, the amendment of the Law on Collective Investment Undertakings, the amendment of the Law on Public Limited Companies, the amendment of the Law on the regime of real estate investment funds and companies and mortgage securitization funds, the amendment of Royal Decree-Law 18/1982 on Deposit Guaranty Funds in Savings and Credit Banks, the attribution of powers, the authorization for the Government to issue the implementing regulations, the incorporation to the Community Law and its entry into force.

**Law 6/2009, of 3 July, amending the Legal Statute of the Insurance Compensation Consortium, approved by Royal Legislative Decree 7/2004, of 29 October, to eliminate the functions of the Insurance Compensation Consortium as regards travel and hunting insurance and reduce the surcharge used to finance the liquidation functions of insurance companies, and the consolidated text of the Law on regulation and supervision of private insurance, approved by Royal Legislative Decree 6/2004, of 29 October.**

Law 6/2009, of 3 July, came into force last 4 August 2009, and amends the Legal Statute of the Insurance Compensation Consortium, whose article 14 entrusts to such public institution, among other functions, the one of assuming the condition of liquidating entity with regard to insurance companies subject to the execution power of the State or the autonomous communities, when the Ministry of Economy and Treasury or the competent body of the respective autonomous community orders the liquidation thereof.

According to the Stated Purpose of the Law, the favourable development of the Consortium's liquidation activity as a consequence of the foreseen synergies has enabled a satisfactory performance of the liquidation procedures and, thanks to an efficient financial management of the resources, it has also recorded a positive evolution of the funds available in such entity for the performance of this activity and, in view of this, it is possible to guarantee the future satisfactory development of the Consortium's liquidation activities with a lower income from surcharges than the current one; for this reason, the surcharge is reduced in fifty per cent, and becomes 1.5 per thousand.

Additionally, the exclusion that operated for credit enhancement when applied to the own insurance companies, whenever they concurred in the liquidation of another insurance company with regard to which they were a creditor because of an insurance contract is suppressed, and this is because there seem to be no reasons at present that justify such discrimination.

Lastly, the Law eliminates the Consortium's functions as regards compulsory travel insurance and compulsory hunting insurance consisting in, on the one hand, taking out the coverage of the risks related to such insurance not accepted by the insurance companies, and on the other hand, taking charge of the compensation in certain cases, such as breach of the obligation to insure or the liquidation of the insurance company. Finally, a procedural amendment is introduced, consisting in the possibility of certification of the amounts paid by the Consortium, where a right to restitution exists, by the competent services of the company, in order to make the handling of the mentioned action for restitution speedier.

**Resolution of 12 March 2009, of the Spanish Congress, ordering the publication of the Agreement to validate Royal Decree-law 1/2009, of 23 February, on urgent measures in telecommunication matters.**

In accordance with the provisions of article 86.2 of the Constitution, the Spanish Congress agrees to validate Royal Decree-law 1/2009, of 23 February, on urgent measures in telecommunication matters, published in the Official State Gazette number 47, of 24 February 2009.

**Law 7/2009, of 3 July, on urgent measures in telecommunications matters (deriving from Royal Decree-law 1/2009, of 23 February).**

Law 7/2009, on urgent measures in telecommunications matters, was published in the Official State Gazette and came into force on 4 July 2009, which regulates the following aspects:

a) Law 10/2005, dated 14 June, on Urgent Measures for Promoting Terrestrial Digital Television, Liberalizing Cable Television and Promoting Pluralism was amended, by adding a new seventh additional provision with regard to the supplementary coverage of the terrestrial digital television service at state level.

b) Article 19 of Law 10/1988, of 3 May, on Private Television, is amended to the following effect:

i) a new second paragraph is added to the effect that individuals or legal entities may simultaneously have holdings or voting rights in different concessionaires of the state scope public television service. For public television service concessions within this scope, no individual or legal entity may acquire a qualifying holding in more than one concession when the average audience rating for all

state concession channels considered has exceeded 27% of the total audience for the twelve consecutive months preceding the acquisition. Exceeding such percentage after the acquisition of a new qualifying holding will not be considered for the purposes of the application of the provisions of articles 17.2 and 21 bis of Law 10/1988.

ii) adding three new sections 9, 10 and 11.

c) Within the scope of state coverage, the State is prohibited from reserving or awarding to the state owned service providers more than 25% of the radioelectric spectrum available for the television service within the state scope, in accordance with the relevant National Technical Plan.

The Autonomous Communities are competent for the regulatory implementation of the Law, in accordance with their respective Statutes of Autonomy.

\*\*\*\*\*

#### Labour

#### **Unemployed workers who exhaust the unemployment benefit or do not collect the same, may redeem pension funds in advance**

The Council of Ministers approved amendments to the pension scheme and fund regulation, so that unemployed workers who are not collecting a benefit, either upon exhaustion thereof or because they are not entitled to the same, may redeem such schemes and funds and withdraw the same without delay.

What the Government has eliminated is the requirement of continued unemployment for a period of 12 months, so that unemployed pension fund holders may dispose earlier of their pension scheme, once the unemployment benefit has been exhausted, or if they are not entitled to the same. At the same time, the self-employed worker who discontinues activity and registers as unemployed may also redeem the plan without waiting for such period.

#### **The Supreme Court applies the new Constitutional Court doctrine to annul the dismissal of a pregnant employee who did not communicate her condition to the company**

The Supreme Court has applied for a second time the new doctrine established by the Constitutional Court in July 2008, to declare void the dismissal of a pregnant employee who did not communicate her condition to the company where she worked.

Until the decision issued by the Constitutional Court, the doctrine considered that it was necessary for the company to know the pregnancy of the employee to conclude that a fundamental right had been infringed, as the company alleged in its appeal in cassation.

In the case now analyzed by the Supreme Court, the employee, two days after her dismissal, took a pregnancy test which was positive, although she never communicated this fact to her company. According to the judgment of the Supreme Court, her case is "substantially identical" to the one analyzed last July by the Constitutional Court and to the one already applied by the Labour Division in a judgment rendered on 17 October 2008.

The judgment of the Supreme Court contains the dissenting vote of the judge Antonio Martín Valverde, who defends the doctrine previously applied by the Supreme Court, prior to the judgment of the Constitutional Court, since he considers that "the specific issue debated concerns ordinary legislation and does not refer to the constitutional guarantees concerned in the legal regulation of fundamental rights".

\*\*\*\*\*

Tax

.....  
**Legislation**

#### **Value added tax**

***Value added tax and special taxes. Order EHA/1729/2009, of 25 June***, which approves the form of Certificate for the exemption from the Value Added Tax and Special Taxes in deliveries of goods and services performed within the framework of diplomatic and consular relations and in the ones made to international organizations or armed forces of Member States who belong to the North Atlantic Treaty, other than Spain, and which approves the sending of VAT self-assessments. (Official State Gazette 2009-06-30)

#### **Collection procedure**

***Order EHA/1030/2009, of 23 April***, whereby the limit exempted from the obligation to provide security in requests to defer or fraction the payment is raised to Euro 18,000. (Official State Gazette 2009-04-30)

***Order EHA/1621/2009, of 17 June***, which raises to Euro 18,000 the limit for the exemption from the obligation to provide security in the requests to defer or fraction the debts derived from taxes assigned and collected by the Autonomous Communities. (Official State Gazette 2009-06-18)

***Resolution of 10 July 2009, by the General Directorate of the State Tax Administration Agency***, whereby a procedure is established to effect by telematic means the attachment of money in accounts open in credit institutions for procedures of an amount equal or less than Euro 20,000. (Official State Gazette 2009-07-22)

#### **International taxation**

***Mutual Agreement between Spain-United States, of 30 January and 15 February 2006*** (application of the Convention for the avoidance of double taxation entered into in Madrid, on 22 February 1990). (Official State Gazette 2009-08-13)

#### **European Union**

***Directive 2009/49/EC of the European Parliament and Council, of 18 June 2009***, amending Council Directives 78/660/EEC and 83/349/EEC as regards certain disclosure requirements for medium-sized companies and the obligation to draw up consolidated accounts. (OJ L, no. 164 of 26 June 2009).

***Directive 2009/55/EC of the Council, of 25 May 2009***, on tax exemptions applicable to the permanent introduction from a Member State of the personal property of individuals (OJ, L, No. 145, of 10 June 2009).

***Decision 2009/602/EC, of 10 March*** on the signature and conclusion of an Agreement in the form of an Exchange of Letters between the European Community and the Swiss Confederation on certain technical amendments to the Agreement providing for measures equivalent to those laid down in Council Directive 2003/48/EC. (OJ, L, 07/08/2009).

## Jurisprudence

### Personal Income Tax

#### ***Judgment of the Higher Court of Justice of Cataluña, of 4 October 2007. Deductibility, for Personal Income Tax purposes, of expenses regarding the leasing or renting of a private car by an architect.***

In this case, 3 matters are raised in the appeal: a) The absence of a valid notice for the year settled; b) The failure to provide a reasoning for rejecting the expenses, which refer to two types of expenses, the first ones, regarding the leasing or renting of a private vehicle, and the others, regarding sundry expenses related or not to the professional activity carried out by the appellant (Architect), who has to get to the works, and therefore needs a vehicle, which must be considered as assigned to the activity and therefore, both the leasing payments and other expenses of the vehicle are deductible, given that he already had another vehicle for his private use; and c) Absence of a punishable infringement

With regard to point b) of the appeal, the Higher Court of Justice of Cataluña explains that the taxpayer is not obliged to prove the correlation between expenses and income of the activity beyond that resulting from his tax return-assessment and accounting, and therefore, the Inspection Authorities are the ones that must prove that, contrary to that stated in the accounting records, the expenses are not related to the activity.

#### ***Taxation of gifts made by Banks to their clients***

A judgment of the Spanish High Court of Appeals has established a judicial precedent in connection with the gifts that credit institutions occasionally offer to their clients for domiciling their payrolls, etc.

This judgment affirms in the relevant case, that the insurance offered by a financial institution is not related to the assignment of the institution's resources, but rather is a stimulus to promote the engagement of new clients or the permanence of existing ones, and is not to be considered to amount to a consideration for the product or service subscribed. Therefore, they are not capital income in kind, but rather capital gains not subject to withholding, which will be taxed according to the new personal income tax at the marginal rate, since they do not derive from a transfer.

#### ***Land owners' Consortium. Development of land***

Adherence to a Land owners' consortium for the development of land which already has some buildings which are planned to be demolished. Tax effect of the compensation that the taxpayer is going to collect for such demolition. Tax treatment of the compensation: under the assumption that the development of land is not an economic activity, the collection of compensation for demolition will entail the existence of a capital gain or loss, since it will cause a variation in the value of the taxpayer's assets, which shall be taxed as general tax base, and will be calculated as the difference between the value of the buildings and the compensation received.

#### ***Judgement of the Spanish Higher Court of Appeals of 13 April 2009***

The Spanish Higher Court of Appeals has invalidated the availability criterion that the Inspection had used until now, and which has been confirmed by the Central Economic-Administrative Court (TEAC), to determine the existence of **income in kind**, in the events where the companies make **vehicles available to the employees** both for work and private use. The calculation of the remuneration in kind cannot be made based on the employee's entitlement to use the same, without considering the characteristics of the work post, and therefore evaluating the actual use of the vehicle.

### Inheritance and Gift Tax

#### ***Donation of marital property***

The judgment of the Supreme Court, of 18 February 2009, upholds the

question regarding the unlawfulness of article 38 of the Inheritance and Gift Tax Regulation, a rule that affects the donation of marital property, because it considers that it infringes, among others, the constitutional principles of matters reserved to law, equality and progressivity. The effects of annulling this article are relevant because the settlement of two donations instead of one will allow in most cases to cut the progressiveness of the Tax.

#### ***Judgment of the Supreme Court of 18 March 2009***

The Supreme Court has determined that for the purposes of calculating the Inheritance and Gift Tax in the event of the decease of a relative, a reduction of 95% must be effected for the acquisition of the family business with regard to the value of the same, understanding as such the assets that such value adds or contributes to the taxable base, and the liabilities exclusively linked to the same. The reduction must be made on the amount of such asset for tax purposes, without deducting other items, such as charges or debts unrelated to the same, as it was affirmed in Resolution 2/1999 of the General Tax Directorate.

#### **Value Added Tax**

##### ***Earnest money agreement: Administration's change of criterion***

In the event of an acquisition of homes from the builder, which at the time of executing the sale and purchase agreement foresees a deposit of earnest money, while the homes are still being developed, the early accrual of the Tax occurs, and the purchaser is charged VAT at a 7% rate (art. 91. section One. number 7 Law on VAT), since it is the first transfer of an already finished home, even if it is still under construction at the time the agreement is signed. If the purchaser withdraws from the purchase, it will lose the amount deposited with the builder as a lump sum indemnity, but the latter will be obliged to issue a rectification invoice, given that indemnities are not taxed under this tax (art. 78.3.1º Law on VAT), recovering this way the VAT charged at the time of the payment of the earnest money deposit.

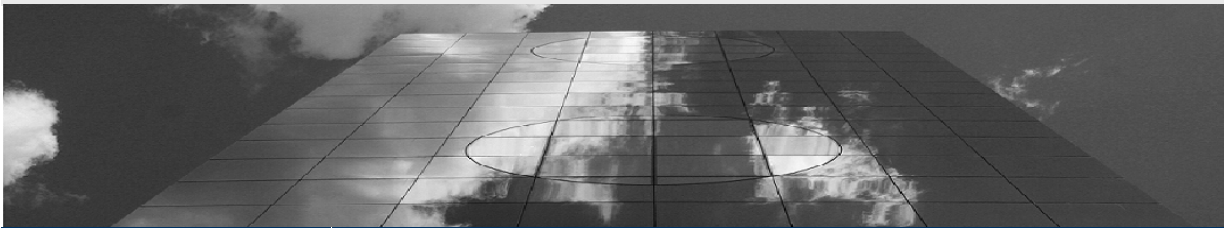
According to the previous criterion of the Tax Authorities, in this same case, the amounts paid in advance to the developer as indemnity, as well as the VAT paid when the first invoice was issued, would be lost, since they would have been considered to be subject to the tax and could not be recovered in any way.

##### ***Transfer of ownership from one spouse to the other***

Transfer of ownership of a business from one spouse to the other, as a result of the dissolution of the marital property regime. With regard to the Value Added Tax, the transfer would be a transaction not subject to VAT, provided that the acquirer intends to continue with the economic exploitation of the properties and rights acquired. With regard to its treatment under the Personal Income Tax, the law provides that there is no alteration in the composition of the assets in the event of dissolution of the marital property regime.

This newsletter is designed to provide a summary of the matters dealt with in the same. This document is not intended to be an exhaustive analysis of such matters nor does it replace specialized legal advice.

For more information, please contact our firm.



## Mercantil

**Seguros: modificaciones legislativas.**

**Telecomunicaciones: medidas urgentes.**

## Laboral

**Algunos desempleados podrán rescatar antes los fondos de pensiones.**

**Nueva doctrina para anular el despido de una embarazada.**

## Fiscal

**Novedades legislativas.**

**Jurisprudencia.**

## Contacto

**. John R. Gustafson**  
Departamento Procesal  
jgustafson@riverogustafson.com

**. Sebastián Rivero**  
Departamento Procesal  
srg@riverogustafson.com

**. Eliécer Pérez Simón**  
Departamento Mercantil  
eps@riverogustafson.com

**. Ángela Toro**  
Departamento Laboral  
at@riverogustafson.com

**. Javier Zapata**  
Departamento Fiscal  
jzapata@riverogustafson.com

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

## Mercantil

**Ley 5/2009, de 29 de junio, por la que se modifican la Ley 24/1988, de 28 de julio, del mercado de valores, la Ley 26/1988, de 29 de julio, sobre disciplina e intervención de las entidades de crédito y el texto refundido de la Ley de ordenación y supervisión de los seguros privados, aprobado por Real Decreto Legislativo 6/2004, de 29 de octubre, para la reforma del régimen de participaciones significativas en empresas de servicios de inversión, en entidades de crédito y en entidades aseguradoras.**

Con fecha 1 de julio de 2009 entró en vigor la Ley 5/2009 que aspira a incrementar la claridad y eficacia del régimen de participaciones significativas, mejorando la seguridad jurídica y previsibilidad de todo el proceso de evaluación, abordando la transposición de la Directiva 2007/44/CE del Parlamento Europeo y del Consejo de 5 de diciembre de 2007, por la que se modifica la Directiva 92/49/CEE y las Directivas 2002/83/CE, 2004/39/CE, 2005/68/CE y 2006/48/CE (reguladoras, respectivamente del seguro de vida y el seguro distinto del de vida, los mercados de instrumentos financieros, el reaseguro y el acceso a la actividad de las entidades de crédito) en lo que atañe a las normas procedimentales y los criterios de evaluación aplicables en relación con la evaluación cautelar de las adquisiciones y de los incrementos de participaciones en los tres sectores financieros implicados:

- entidades de crédito
- empresas de servicios de inversión
- entidades aseguradoras y reaseguradoras.

Se trata, no obstante, de una transposición parcial en cuanto que queda sujeta al desarrollo reglamentario posterior de sus extremos más técnicos.

Al margen de la incorporación al derecho interno de la normativa comunitaria, la Ley también aborda, en su parte final, la modificación puntual de la Ley 26/2006, de 17 de julio, de mediación de seguros y reaseguros privados, para sustituir el actual sistema de autorización previa para vínculos estrechos y régimen de participaciones significativas por un sistema de no oposición, de manera que si la Dirección General de Seguros y Fondos de Pensiones no se opone a la operación planteada ésta podrá llevarse a cabo.

Los tres artículos de la Ley se refieren, respectivamente, a las modificaciones necesarias para incorporar las previsiones de la Directiva 2007/44/CE al régimen de participaciones significativas previsto en la Ley 24/1988, de 28 de julio, del Mercado de Valores, en la Ley 26/1988, de 29 de julio, sobre disciplina e intervención de las entidades de crédito y en el Texto Refundido de la Ley de ordenación y supervisión de los seguros privados. La presente Ley introduce en las tres normas mencionadas, con los ajustes propios necesarios para cada articulado, el mismo régimen de participaciones significativas reformado, cuyas principales novedades son las siguientes:

a) Se modifican, mediante nueva redacción, los artículos 69.1 de la Ley 24/1988, 56.1 de la Ley 26/1988 y 22 del Texto Refundido de la Ley de ordenación y supervisión de los seguros privados, de manera que la participación significativa surgirá al alcanzar al menos un 10 por ciento del capital o de los derechos de voto de la entidad, eliminando de este modo, por mandato comunitario, el anterior porcentaje del 5 por ciento.

b) Se introduce un nuevo deber de comunicación al supervisor de las participaciones que, no siendo significativas, supongan alcanzar o superar el umbral del 5 por ciento del capital o de los derechos de voto. Este nuevo deber no activa el procedimiento de evaluación pero permite a los supervisores acceder a la información de la presencia de este tipo de participaciones.

c) Se simplifican los diferentes umbrales que determinan el deber de notificación de las entidades, ante incrementos o reducciones de las participaciones significativas: 20, 30 ó 50 por ciento, frente al 10, 15, 20, 25, 33, 40, 50, 66 y 75 por ciento anteriores.

d) Se incorpora la relación de los criterios estrictamente prudenciales que tanto el Banco de España, como la Comisión Nacional del Mercado de Valores y la Dirección General de Seguros y Fondos de Pensiones deben tener en cuenta a la hora de evaluar la idoneidad del potencial adquirente que haya decidido o bien adquirir una participación significativa, o bien superar con su nueva participación los umbrales antes mencionados.

Sólo sobre la base de estos criterios, o en los casos en que la información remitida por el adquirente resulte incompleta, podrán los supervisores oponerse a una adquisición o incremento de participaciones significativas.

Los criterios introducidos, se refieren a la honorabilidad y solvencia del adquirente, la honorabilidad de los futuros administradores de la entidad, la capacidad de la entidad para cumplir con las obligaciones normativas que les resulten exigibles y la inexistencia de indicios racionales de la realización de operaciones de blanqueo o financiación del terrorismo. Para obtener una valoración adecuada de este último criterio, se introduce la solicitud preceptiva de un informe del Servicio Ejecutivo de la Comisión para la Prevención del Blanqueo de Capitales e Infracciones Monetarias.

e) En cuanto al diseño del procedimiento de evaluación, se definen plazos más claros y transparentes para cada una de las fases.

f) Se refuerza la cooperación entre el supervisor de la entidad adquirente y el de la adquirida, tanto dentro de España, mediante la cooperación entre el Banco de España, la Comisión Nacional del Mercado de Valores y la Dirección General de Seguros y Fondos de Pensiones, como entre supervisores de los diferentes Estados miembros de la Unión Europea. Se pretende, principalmente, que las autoridades competentes trabajen en estrecha cooperación cuando se trate de verificar la idoneidad de un adquirente potencial que sea una entidad autorizada en otro Estado miembro o, dentro de España, regulada en otro sector de actividad.

La parte final de la Ley incluye dos disposiciones adicionales sobre medidas en el ámbito aeroportuario y sobre revisión del sistema comunitario de comercio de derechos de emisión, una disposición derogatoria de carácter general y nueve disposiciones finales relativas a la modificación de la Ley de mediación de seguros y reaseguros privados, a la modificación de la Ley de Instituciones de Inversión Colectiva, a la modificación de la Ley de Sociedades Anónimas, a la modificación de la Ley sobre régimen de sociedades y fondos de inversión inmobiliaria y sobre fondos de titulización hipotecaria, a la modificación del Real Decreto-Ley 18/1982 sobre Fondos de Garantía de Depósitos en Cajas de Ahorro y Cooperativas de Crédito, al título competencial, a la habilitación al Gobierno para el desarrollo reglamentario, a la incorporación del Derecho Comunitario y a su entrada en vigor.

**Ley 6/2009, de 3 de julio, por la que se modifica el Estatuto Legal del Consorcio de Compensación de Seguros, aprobado por Real Decreto Legislativo 7/2004, de 29 de octubre, para suprimir las funciones del Consorcio de Compensación de Seguros en relación con los seguros obligatorios de viajeros y del cazador y reducir el recargo destinado a financiar las funciones de liquidación de entidades aseguradoras, y el texto refundido de la Ley de ordenación y supervisión de los seguros privados, aprobado por Real Decreto Legislativo 6/2004, de 29 de octubre.**

El pasado 4 de agosto de 2009 entró en vigor la Ley 6/2009, de 3 de julio que modifica el Estatuto Legal del Consorcio de Compensación de Seguros, cuyo artículo 14 encomienda a esa entidad pública empresarial, entre otras funciones, la de asumir la condición de liquidador de las entidades aseguradoras sujetas a la competencia de ejecución del Estado o de las comunidades autónomas, cuando le encomiende su liquidación el Ministro de Economía y Hacienda o el órgano competente de la respectiva comunidad autónoma.

Según la propia Exposición de Motivos de la Ley, la favorable evolución de la actividad liquidadora del Consorcio como consecuencia de las previstas sinergias ha permitido atender satisfactoriamente los procesos de liquidación y, gracias a una eficaz gestión financiera de los recursos, ha registrado, además, una evolución también positiva de los fondos disponibles en dicha entidad para la realización de esta actividad y, a la vista de ello, resulta posible garantizar el buen desenvolvimiento futuro de la actividad liquidadora del Consorcio con un volumen de ingresos en concepto de recargos inferior al actual; razón por la cual se reduce en un cincuenta por ciento el recargo, que pasa a ser del 1,5 por mil.

Adicionalmente, se suprime la exclusión que operaba para las medidas de mejora de los créditos en su aplicación a las propias entidades aseguradoras, cuando concurrían, a su vez, en la liquidación de una aseguradora respecto de la cual eran acreedoras por razón de contrato de seguro, y ello por no apreciarse, en la actualidad, razones que justifiquen esta discriminación.

Por último, la Ley suprime las funciones del Consorcio en materia de seguro obligatorio de viajeros y de seguro obligatorio del cazador, consistentes, de un lado, en contratar la cobertura de los riesgos relativos a estos seguros no aceptados por las entidades aseguradoras, y de otro, en hacerse cargo de las indemnizaciones en determinados casos, como el incumplimiento de la obligación de aseguramiento o la liquidación de la entidad aseguradora. Finalmente, se introduce una modificación procedimental consistente en que la certificación de las cantidades satisfechas por el Consorcio en los casos en que le corresponde la facultad de repetición pueda ser emitida por los servicios competentes de la entidad, en aras de la agilización de la tramitación de la citada acción de repetición.

**Resolución de 12 de marzo de 2009, del Congreso de los Diputados, por la que se ordena la publicación del Acuerdo de convalidación del Real Decreto-ley 1/2009, de 23 de febrero, de medidas urgentes en materia de telecomunicaciones.**

De conformidad con lo dispuesto en el artículo 86.2 de la Constitución, el Congreso de los Diputados, acuerda convalidar el Real Decreto-ley 1/2009, de 23 de febrero, de medidas urgentes en materia de telecomunicaciones, publicado en el Boletín Oficial del Estado número 47, de 24 de febrero de 2009.

**Ley 7/2009, de 3 de julio, de medidas urgentes en materia de telecomunicaciones (procedente del Real Decreto-ley 1/2009, de 23 de febrero).**

Con fecha 4 de julio de 2009 se publicó en el BOE y entró en vigor la Ley 7/2009, de medidas urgentes en materia de telecomunicaciones que regula los siguientes aspectos:

a) Se modifica la Ley 10/2005, de 14 de junio, de Medidas Urgentes para el Impulso de la Televisión Digital Terrestre, de Liberalización de la Televisión por Cable y de Fomento del Pluralismo, añadiendo una nueva disposición adicional séptima en relación con la cobertura complementaria del servicio de televisión digital terrestre de ámbito estatal.

b) Se modifica el artículo 19 de la Ley 10/1988, de 3 de mayo, de Televisión Privada en los siguientes sentidos:

i) añadiendo un nuevo párrafo segundo en el sentido de que las personas físicas o jurídicas pueden ser titulares simultáneamente de participaciones sociales o derechos de voto en diferentes concesionarios del servicio público de televisión en el ámbito estatal. Para las concesiones del servicio público de televisión en ese ámbito, ninguna persona física o jurídica podrá adquirir una participación significativa en más de una concesión cuando la audiencia media del conjunto de los canales de las concesiones de ámbito estatal consideradas supere el 27% de la audiencia total durante los doce meses consecutivos anteriores a la adquisición. La superación de este porcentaje con posterioridad a la adquisición de una nueva participación significativa no será considerada a los efectos de la aplicación de lo previsto en los artículos 17.2 y 21 bis de la Ley 10/1988.

ii) añadiendo tres nuevos apartados 9, 10 y 11.

c) En el ámbito de cobertura estatal se prohíbe que el Estado pueda reservar o adjudicar a los prestadores de titularidad pública más del 25% del espacio radioeléctrico disponible para el servicio de televisión en el ámbito estatal, de acuerdo con el Plan Técnico Nacional correspondiente.

Corresponde a las Comunidades Autónomas el desarrollo normativo de la Ley de conformidad con sus respectivos Estatutos de Autonomía.

\*\*\*\*\*

## Laboral

### **Los desempleados que agoten el paro o no lo cobren podrán rescatar antes los fondos de pensiones**

El Consejo de Ministros aprobó modificaciones en el reglamento de planes y fondos de pensiones para que las personas en paro que no cuenten con ninguna prestación, bien por haberla agotado o por no tener derecho a ella, puedan rescatar dichos planes y fondos y disponer de los mismos sin demora.

Lo que ha acordado el Gobierno es suprimir el requisito de hallarse en situación legal de desempleo durante un período mínimo continuado de 12 meses, de modo que el partícipe desempleado podrá disponer antes de su plan de pensiones una vez agotada la prestación contributiva por desempleo o en caso de no tener derecho a la misma. Al mismo tiempo, el autónomo que cese en su actividad y se inscriba como demandante de empleo también podrá rescatar el plan sin esperar dicho período.

### **El TS aplica la nueva doctrina del TC para anular el despido de una embarazada que no comunicó su situación a la empresa**

El Tribunal Supremo ha aplicado por segunda vez la nueva doctrina establecida por el Constitucional en julio de 2008 para declarar nulo el despido de una trabajadora embarazada que no comunicó la situación en que se encontraba a la empresa a la que pertenecía. Hasta la resolución del Constitucional, la doctrina consideraba necesario el conocimiento por parte de la empresa del estado de embarazo de la trabajadora para apreciar la existencia de lesión de un derecho fundamental, tal y como alegó la empresa en su recurso de casación. En el caso analizado ahora por el Supremo la trabajadora verificó dos días

después de su despido un test de embarazo cuyo resultado fue positivo, aunque en ningún momento llegó a comunicárselo a su empresa. Según la sentencia del Supremo, su caso es "sustancialmente idéntico" al analizado por el TC en julio pasado y al que ya aplicó la Sala de lo Social en una sentencia dictada el 17 de octubre de 2008.

La sentencia del Supremo cuenta con el voto particular discrepante del juez Antonio Martín Valverde, quien defiende la doctrina aplicada anteriormente por el Supremo antes de la sentencia del Constitucional, al considerar que "la concreta cuestión debatida es de legalidad ordinaria y no se refiere a las garantías constitucionales concernidas en la regulación legal de los derechos fundamentales".

\*\*\*\*\*

Fiscal

#### Legislación

#### **Impuesto sobre el valor añadido**

***Impuesto sobre el Valor Añadido e Impuestos especiales. Orden EHA/1729/2009, de 25 de junio***, por la que se aprueba el modelo de Certificado de exención del Impuesto sobre el Valor Añadido y de los Impuestos Especiales en las entregas de bienes y prestaciones de servicios realizadas en el marco de las relaciones diplomáticas y consulares y en las destinadas a organizaciones internacionales o a las fuerzas armadas de Estados miembros que formen parte del Tratado del Atlántico Norte, distintos de España, y se aprueba el sobre de envío de autoliquidaciones del IVA. (BOE 2009-06-30)

#### **Procedimiento de recaudación**

***Orden EHA/1030/2009, de 23 de abril***, por la que se eleva el límite exento de la obligación de aportar garantía en las solicitudes de aplazamiento o fraccionamiento a 18.000 euros. (BOE 2009-04-30)

***Orden EHA/1621/2009, de 17 de junio***, por la que se eleva a 18.000 euros el límite exento de la obligación de aportar garantía en las solicitudes de aplazamiento o fraccionamiento de deudas derivadas de tributos cedidos cuya gestión recaudatoria corresponda a las Comunidades Autónomas. (BOE 2009-06-18)

***Resolución de 10 de julio de 2009, de la Dirección General de la Agencia Estatal de Administración Tributaria***, por la que se establece el procedimiento para efectuar por medios telemáticos el embargo de dinero en cuentas abiertas en entidades de crédito para diligencias de cuantía igual o inferior a 20.000 euros. (BOE 2009-07-22)

#### **Fiscalidad internacional**

***Acuerdo Amistoso entre España-Estados Unidos, de 30 de enero y 15 de febrero de 2006*** (aplicación del Convenio para evitar la doble imposición, hecho en Madrid el 22 de febrero de 1990). (BOE 2009-08-13)

#### **Unión Europea**

***Directiva 2009/49/CE del Parlamento Europeo y del Consejo, de 18 de junio de 2009***, por la que se modifican las Directivas 78/660/CEE y 83/349/CEE del Consejo en lo que respecta a determinados requisitos de información de las medianas sociedades y a la obligación de confeccionar cuentas consolidadas. (DOCE, SERIE L, nº 164 de 26 de junio de 2009).

***Directiva 2009/55/CE del Consejo, de 25 de mayo de 2009***, relativa a las exenciones fiscales aplicables a las introducciones definitivas de bienes personales de los particulares procedentes de un Estado miembro (DOCE, SERIE L, Nº 145 de 10 de junio de 2009).

**Decisión 2009/602/CE, de 10 Marzo** Firma y celebración de un Acuerdo en forma de Canje de Notas entre la CE y Suiza, modificaciones técnicas en el Acuerdo relativo al establecimiento de medidas equivalentes a las previstas en la Directiva 2003/48/CE. (DOCE, SERIE L, 07/08/2009).

### Jurisprudencia

#### **Impuesto sobre la Renta de las Personas Físicas**

**Sentencia del Tribunal Superior de Justicia de Cataluña de 4 octubre de 2007. Deducibilidad, a efectos del IRPF, de gastos relativos al arrendamiento o "renting" de un vehículo turismo por un arquitecto.**

En el presente caso, el recurso plantea 3 cuestiones: a) La ausencia de citación válida para el ejercicio liquidado; b) La falta de motivación del rechazo de los gastos, que se refieren a su vez a dos clases de gastos, los primeros relativos al arrendamiento o "renting" de un vehículo turismo, y los demás, relativos a gastos varios que correspondían o no al ejercicio profesional desarrollado por el recurrente (Arquitecto), que tiene que desplazarse hasta las obras por lo que necesita el vehículo, el cual debe de considerarse afecto a la actividad y en consecuencia deducible tanto las cuotas de leasing como los demás gastos del vehículo, ya que para su uso particular, disponía de otro vehículo.; y c) Ausencia de infracción punible. Respecto al punto b) del recurso, el TSJ de Cataluña explica que ha de partirse del principio de que no corresponde al sujeto pasivo probar la correlación de los gastos con los ingresos de la actividad más allá de lo que resulta de su declaración- liquidación y contabilización, por lo que habrá de ser la Inspección la que pruebe que, en contradicción con tal contabilidad, los gastos son ajenos a la actividad.

#### **Tributación de los regalos realizados por los bancos a sus clientes**

Una sentencia de la Audiencia Nacional ha asentado un precedente en relación a los regalos que las entidades de crédito, en ocasiones, ofrecen a sus clientes por domiciliar nóminas, etc.

Esta sentencia afirma en el caso enjuiciado, que el seguro ofrecido por una entidad financiera no se encuentra relacionado con la cesión de capitales propios, sino que constituye un estímulo para fomentar la captación de clientes o la permanencia de los mismos, no considerándose como una contraprestación al producto o servicio contratado. No son, por tanto, rendimientos de capital mobiliario en especie, sino ganancias de capital no sujetas a retención y que serán gravadas por la nueva ley de renta al marginal, pues no derivan de una transmisión.

#### **Junta de Compensación. Urbanización de terrenos**

Adhesión a una Junta de Compensación para la urbanización de unos terrenos, que cuentan con unas edificaciones, y de las que se proyecta su derribo. Efecto fiscal de la indemnización que va a percibir el contribuyente en compensación por dicha demolición. El tratamiento fiscal de la indemnización: bajo la premisa de que la urbanización de los terrenos no constituye una actividad económica, la percepción de la indemnización por demolición supondrá la existencia de una ganancia o pérdida patrimonial, al producir una variación en el valor del patrimonio del contribuyente que tributará en la base imponible general, y que se calculará como la diferencia entre el valor de las edificaciones y la compensación recibida.

#### **Sentencia de la Audiencia Nacional de 13 de abril de 2009**

La Audiencia Nacional ha invalidado el criterio de disponibilidad que venía utilizando la Inspección, y que ha sido confirmado por el TEAC, para determinar la existencia de **renta en especie**, en los supuestos en las que las empresas ponen **vehículos a disposición de los empleados** para destinarlos tanto a un uso laboral como particular. No puede realizarse el cálculo de la retribución en especie en base a la facultad de disposición del empleado, sin haber modulado las características del puesto de trabajo, debiendo valorarse, por tanto, en relación a la efectiva utilización del bien.

## **Impuesto sobre Sucesiones y Donaciones**

### ***Donación de bienes comunes de la sociedad conyugal***

La sentencia del Tribunal Supremo de 18 de febrero de 2009, estima la cuestión de ilegalidad suscitada en relación al artículo 38 del Reglamento del Impuesto sobre Sucesiones y Donaciones, norma que afecta a la donación de bienes comunes de la sociedad conyugal, por considerar que vulneraba, entre otros, los principios constitucionales de reserva de ley, igualdad y progresividad. Los efectos de la anulación de este artículo, son relevantes pues la liquidación de dos donaciones en lugar de una sola permitirá en la mayoría de los casos romper la progresividad del Impuesto.

### ***Sentencia del Tribunal Supremo de 18 de marzo de 2009***

El Tribunal Supremo ha determinado que para el cálculo del Impuesto de Sucesiones en el supuesto del fallecimiento de un familiar, debe practicarse la reducción del 95% por la adquisición de la empresa familiar sobre el valor de la misma, entendiéndose por tal el activo que dicho valor suma o aporta a la base imponible, y el pasivo exclusivamente ligado a ella. La reducción ha de practicarse sobre el importe que dicho activo fiscalmente supone, sin la minoración de conceptos, como cargas o deudas extraños a él, tal y como afirmaba la Resolución 2/1999 de la DGT.

## **Impuesto sobre el Valor Añadido**

### ***Contrato de arras: cambio de criterio de la Administración***

En los casos de adquisición de viviendas a una constructora, que en el momento de la formalización del contrato de compraventa en el que se prevé la entrega de unas arras penitenciales, se encuentra en fase de construcción, se produce el devengo anticipado del Impuesto, repercutiéndose al comprador el IVA al tipo impositivo del 7% (art. 91.ap. Uno. número 7 LIVA), por cuanto se trata de la primera transmisión de una vivienda ya terminada, aunque el momento de la firma del contrato se encontrase en fase de construcción. Cuando el comprador desiste de la compra, éste perdería la cantidad entregada a cuenta a la constructora en concepto de indemnización a tanto alzado, pero ésta se vería obligada a emitir factura rectificativa, ya que las indemnizaciones no son hecho imponible de este impuesto (art. 78.3.1º LIVA), recuperándose de esta forma el IVA repercutido en el momento del pago de las arras.

Según el criterio anterior de Tributos, dado este mismo caso se perderían las cantidades entregadas a cuenta a la promotora en concepto de indemnización, así como el IVA pagado en la emisión de la primera factura, al entenderse sujeto al impuesto y no pudiéndose recuperar de ninguna manera.

### ***Transmisión de la titularidad del negocio de un cónyuge a otro***

Transmisión de la titularidad del negocio de un cónyuge a otro, derivada de la disolución del régimen de gananciales. En relación al Impuesto sobre el Valor Añadido, la transmisión constituirá una operación no sujeta al IVA siempre que el adquirente tenga la intención de continuar con la explotación económica de los bienes y derechos adquiridos. Respecto de su tratamiento en el IRPF, la ley establece que no hay alteración de la composición del patrimonio en el supuesto de disolución del régimen de gananciales.

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.