

# XXV Jornadas Latinoamericanas de Derecho Tributario

---

Cartagena de Indias | Colombia

---

2010

Tomo I

Fusiones y Adquisiciones.  
Aspectos Internacionales

## Memorias

**ICDT** INSTITUTO COLOMBIANO  
DE DERECHO TRIBUTARIO

**ILADT** Instituto Latinoamericano  
de Derecho Tributario

 **AbeledoPerrot®**

Buenos Aires / Bogotá / México / Santiago

# ÍNDICE GENERAL

Presentación.....	XXXVII
-------------------	--------

## RELATORÍA GENERAL

### FUSIONES Y ADQUISICIONES. ASPECTOS INTERNACIONALES

por PAUL CAHN-SPEYER WELLS (Colombia)

I. Introducción .....	3
II. Planteamiento del tema y concreción del concepto .....	3
III. Análisis desde la perspectiva de los principios que inspiran los regímenes de reestructuración empresarial.....	7
1. Planteamiento preliminar en el marco de la Unión Europea .....	8
2. El principio de neutralidad fiscal .....	11
IV. Las medidas antiabuso en las operaciones de reestructuración .....	16
1. Concepto .....	16
2. Presunción de inexistencia de “motivo económico válido” .....	17
3. Recepción en España de la exigencia comunitaria de un “motivo económico válido” .....	18
4. Aplicación en España y en Italia del concepto “motivo económico válido” ....	20
5. El motivo económico válido en la jurisprudencia comunitaria.....	24
6. Las medidas antiabuso en las reestructuraciones en América latina. Patrones .....	27
V. Realización del hecho imponible en las operaciones de reorganización y reestructuración. Impuesto de renta. Visión general.....	32
1. El régimen de diferimiento impositivo frente al principio económico y contable de realización .....	32
1.1. En la órbita de las operaciones transfronterizas .....	34
2. Efectos generales de las valorizaciones, plusvalías tácitas o ganancias de capital no realizadas .....	34
3. Efectos en las entidades intervinientes.....	36
3.1. En los regímenes internos de las naciones de la Comunidad Europea ....	36
3.2. En las operaciones transfronterizas y en los traslados de domicilio en la Comunidad Europea .....	38
3.3. Visión general para América latina. Descripción de diferentes regímenes .....	39
4. Realización del hecho imponible en cabeza de los socios. Compensaciones complementarias en dinero y en bienes .....	44

4.1. En el derecho comunitario europeo y en la ley interna de los países miembros .....	44
4.2. Visión general para América latina .....	47
VI. Patrones de la experiencia latinoamericana.....	49
1. Breve referencia previa al régimen de la Unión Europea .....	49
2. Ámbito objetivo.....	52
2.1. Efectos a nivel de los socios. Relación de canje no proporcionada. Compensaciones en efectivo y en bienes.....	63
3. Ámbito espacial .....	67
4. Traslado de atributos fiscales. Pérdidas .....	69
5. Ámbito objetivo en el IVA y en otros impuestos.....	73
VII. El fondo de comercio. Goodwill. Crédito mercantil. Llave de negocio .....	75
1. Concepto general .....	75
1.1. Tratamiento contable. Generalidades.....	77
1.2. Amortización fiscal en compra de establecimiento de comercio, inversión financiera y fondo de comercio financiero de fusión .....	78
2. Experiencia latinoamericana. Patrones .....	84
VIII. Conclusiones y recomendaciones .....	90
Primera .....	90
Segunda .....	91
Tercera.....	91
Cuarta.....	91
Quinta .....	91
Sexta .....	92
Séptima .....	92
Octava .....	92
Novena .....	92
Décima.....	93
Undécima.....	93
Duodécima.....	93
Decimotercera.....	94
Decimocuarta.....	94
Decimoquinta .....	94
Decimosexta .....	95
Decimoséptima .....	95
Decimoctava .....	95
Decimonovena .....	95
Vigésima .....	96
Vigésima primera .....	96
Vigésima segunda .....	96
Vigésima tercera.....	96
IX. Bibliografía .....	97

**RELATORÍAS NACIONALES**

**ARGENTINA**

**FUSIONES Y ADQUISICIONES**

por ROBERTO OSCAR FREYTES

I. Introducción .....	103
II. Adquisiciones de empresas.....	103
1. Breve resumen sobre el tratamiento fiscal del resultado de la venta de acciones y otras participaciones societarias .....	103
2. Concepto de enajenación .....	105
3. Compra de fondos de comercio .....	106
4. Primas de emisión .....	107
5. Deducción de intereses de préstamos contraídos para la adquisición de acciones .....	108
6. Dividendo de igualación o equiparación .....	110
III. Reorganización de empresas .....	111
1. La neutralidad tributaria en los procesos de reorganización .....	111
2. El propósito de la reorganización .....	113
3. Las normas argentinas .....	114
3.1. Desarrollo previo y continuación de actividades .....	117
3.1.1. Continuación de la actividad.....	117
3.1.2. Desarrollo de actividades iguales o vinculadas previas.....	119
3.1.3. Aplicación simultánea de ambos requisitos .....	120
3.1.4. Conclusiones .....	121
3.2. Mantenimiento del capital .....	121
3.3. Traslado de atributos fiscales .....	123
3.3.1. Los quebrantos acumulados.....	124
3.4. Alcance de la reorganización .....	125
3.4.1. La sucursal argentina de empresa extranjera .....	125
3.5. Comunicación de la reorganización .....	127
IV. Conclusiones y recomendaciones .....	127

**CHILE**

**NOTAS SOBRE LAS FUSIONES Y ADQUISICIONES EN EL DERECHO CHILENO**

por SERGIO ENDRESS G.

I. Introducción .....	129
II. Efectos tributarios de las FA: aspectos generales.....	130

III. Atributos fiscales.....	131
IV. Potestad de tasación.....	132
V. Fusión.....	132
VI. Tratamiento tributario del crédito mercantil en la fusión.....	133
VII. División.....	134
VIII. Ámbito internacional.....	135
IX. Enajenación en el exterior de empresas chilenas.....	135
X. Reconocimiento de ingresos y aprovechamiento de pérdidas tributarias o bases imponibles negativas realizadas en el exterior.....	135
XI. Utilización de paraísos fiscales o de baja tributación.....	136
XII. Financiamiento / créditos.....	136

## COLOMBIA

### FUSIONES Y ADQUISICIONES. ASPECTOS INTERNACIONALES

por MAURICIO PIÑEROS PERDOMO

I. Sección primera. Concepto general de fusiones y adquisiciones.....	137
1. En el marco del derecho comercial.....	137
2. En el marco del derecho tributario.....	138
3. Distinciones específicas entre los conceptos de fusión y adquisición, si existieren.....	138
4. En caso de que la legislación de cada país lo contemple, delimitación general del régimen tributario especial de fusiones o adquisiciones o de reorganizaciones empresariales.....	139
II. Sección segunda. Tipos de adquisición.....	139
1. Adquisición de acciones, cuotas o partes de interés.....	139
1.1. Compraventa.....	139
1.2. Suscripción de capital.....	140
1.2.1. Con prima de colocación.....	140
1.2.2. Con efectos de dilución.....	142
1.3. Aportes (o aportaciones) en especie (no dinerarias o en activos).....	142
1.3.1. Exigencia de que el aporte constituya una actividad económica organizada autónoma (“empresa” - “rama de actividad”) para obtener un tratamiento tributario preferencial, si fuere aplicable.....	144
1.3.2. Definición de “empresa” o “rama de actividad” en cuanto fuere aplicable.....	144
1.3.3. Incidencia fiscal de los motivos para efectuar los aportes; aplicación de normas y jurisprudencia sobre abuso de las formas jurídicas....	144
1.3.4. Necesidad y efectos de la valorización de los activos aportados frente al valor comercial del patrimonio de la sociedad objetivo. Procedimiento.....	145
1.3.5. Requisitos de fondo para obtener tratamiento tributario preferencial si fuere aplicable y naturaleza del tratamiento tributario preferencial (diferimiento o exención).....	145

1.3.6. Libertad, prohibición o limitaciones para pactar retribuciones en dinero o en especie cuando los valores de intercambio de bienes por acciones o cuotas de interés social no resulten equivalentes. Efectos en la valoración y tributarios en general. Posibilidad de que en el intercambio sean asignadas acciones de cualquier tipo (con o sin derecho a voto, comunes o preferenciales, acciones en tesorería) y descripción de los efectos en valoración. Otros efectos de la asunción de pasivos en la fórmula de cuantificación del intercambio si este mecanismo fuere procedente.....	145
1.3.7. Diferencias entre el aporte en especie (aportación no dineraria) y la escisión parcial.....	146
1.3.8. Aportes realizados por personas físicas o naturales.....	146
1.4. Canje de valores o de acciones como una forma especial de aporte (o aportación) en especie (o no dinerario).....	146
1.5. Escisiones.....	147
1.5.1. Definiciones conceptuales de los tipos, clases o modalidades de escisión (total, parcial, múltiple, escisión - absorción, financiera, subjetiva y otros esquemas) en la medida en que de éstas se deriven consecuencias o efectos fiscales específicos, diferentes o particulares.....	147
1.5.2. Descripción del tratamiento tributario preferencial según los diferentes tipos o modalidades de escisión, si éste existiere. Justificación.....	148
1.5.3. Naturaleza de la renta (ordinaria o de capital), dividendo de los socios o accionistas que pudiere originarse en las operaciones de escisión. Tratamiento fiscal.....	153
1.5.4. En la escisión parcial, regulación y efectos de la reducción del capital social y de las reservas de la sociedad escidente.....	153
1.5.5. Regulación y efectos de la asignación en las sociedades beneficiarias del capital, reservas y demás cuentas del patrimonio de la sociedad escidente.....	153
1.5.6. Tratamiento de las pérdidas fiscales de la sociedad escidente en cabeza de la sociedad o sociedades beneficiarias. Reglas de asignación entre estas últimas. Reglas de asignación cuando se trate de escisión parcial.....	154
1.6. Tratamiento fiscal a la permuta de bienes.....	155
1.7. Adquisiciones que impliquen el control de la compañía, aspectos específicos relacionados con la valoración.....	155
1.8. Tratamiento tributario del crédito mercantil adquirido.....	156
1.9. Adquisiciones y escisiones de compañías inscritas en Bolsa de Valores (OPAS, etc.).....	157
1.10. Exigencias de valoración previa o posterior en los diferentes tipos de adquisición. Procedimientos. Facultades del fisco. Métodos de valoración frente al concepto de valor de mercado. Aplicación de precios de transferencia.....	158
1.11. En caso de adquisiciones con tratamiento tributario preferencial, posibilidad de que los contribuyentes opten por acogerse a éste o tratar la operación como si fuera una enajenación.....	159

1.12. Aspectos relacionados con la estructura de financiación de las adquisiciones de acciones o cuotas de interés social .....	159
1.13. Tratamiento fiscal del IVA e impuestos indirectos y otros directos en los diferentes tipos de adquisiciones .....	160
2. Adquisición de activos y pasivos de la compañía objetivo .....	161
2.1. Compra del establecimiento de comercio, sucursal o rama de actividad .	161
2.2. Compra total o parcial de activos y compra total o parcial de activos y pasivos .....	163
2.3. Diferencias tributarias entre la compraventa de activos y la compraventa de acciones o aportes.....	163
2.4. Venta y adquisición de intangibles no registrados. Exoneraciones y efectos	163
2.5. Aspectos relevantes derivados de las estructuras de financiación y efectos tributarios .....	164
2.6. Otros aspectos.....	164
III. Sección tercera. Fusiones.....	164
1. Definiciones de los tipos, clases o modalidades de fusión (por absorción o integración, por creación o incorporación, fusión impropia y reconstitución, fusión por la matriz, triangulares y otras semejantes, de empresas unipersonales, en concordato, en quiebra o en reestructuración, con sociedades con participación estatal, fusiones hostiles y amistosas, etc.) en la medida en que de éstas se derivan consecuencias o efectos fiscales específicos, diferentes o particulares .....	164
2. Descripción del tratamiento fiscal preferencial acorde con los diferentes tipos o modalidades de fusión si éste existiere. Justificación .....	165
2.1. Naturaleza jurídica, mercantil y tributaria de la operación de conjunción, integración o unión de patrimonios en cabeza de la sociedad absorbente o fusionante. Calificación legal y/o jurisprudencial como operación fiscalmente neutra para el efecto del impuesto de renta y del IVA. Aplicación de los principios de estirpe norteamericana denominados “Permanencia del interés accionario” ( <i>Continuity of interest</i> ) y “Permanencia del negocio” ( <i>Continuity of business enterprise</i> ). Tratamiento tributario .....	166
2.2. Exigibilidad de que los socios o accionistas de la sociedad absorbida participen en el capital de la sociedad absorbente en proporción equivalente a la que tenían en aquélla. Calificación legal y/o jurisprudencial de la asignación de las acciones o cuotas de interés social como fiscalmente neutra, por considerarse que no es susceptible de incrementar el patrimonio neto de los socios o accionistas, producir enriquecimiento o por otra razón. En caso de generarse renta, aspectos relacionados con los costos y los beneficios fiscales.....	167
2.3. Libertad, prohibición o limitaciones para pactar en dinero o en bienes parte de la contraprestación con motivo de la fusión. Efectos en la valoración y tributarios en general. Posibilidad de que la contraprestación consista total o parcialmente en acciones de cualquier tipo (con o sin derecho a voto, comunes o preferenciales, acciones en tesorería) y descripción de los efectos en la valoración. Otros efectos tributarios. Repercusiones fiscales derivadas de la asunción de pasivos en la fórmula de intercambio si este mecanismo fuere procedente .....	167
2.4. Naturaleza del tratamiento tributario preferencial (diferimiento o exención)	168

2.5. Naturaleza de la renta ordinaria o de capital; dividendo de los socios o accionistas que pudiere originarse en las operaciones de fusión. Tratamiento fiscal .....	169
2.6. Regulación y efectos de la asignación en las sociedades absorbentes del capital, reservas y demás cuentas del patrimonio de la sociedad absorbida .....	169
2.7. Tratamiento de las pérdidas fiscales de la sociedad absorbida en cabeza de la sociedad o sociedades absorbentes.....	169

## COSTA RICA

### FUSIONES Y ADQUISICIONES. ASPECTOS INTERNACIONALES

por ADRIÁN TORREALBA NAVAS y JOSÉ MARÍA OREAMUNO LINARES

I. Concepto general de fusiones y adquisiciones .....	171
1. En el marco del derecho comercial.....	171
2. En el marco del derecho tributario.....	172
3. Distinciones específicas entre los conceptos de fusión y adquisición, si existieren .....	172
4. En caso de que la legislación de cada país lo contemple, delimitación general del régimen tributario especial de fusiones o adquisiciones o de reorganizaciones empresariales .....	172
II. Tipos de adquisición .....	173
1. Adquisición de acciones, cuotas o partes de interés .....	173
1.1. Compraventa .....	173
1.2. Suscripción de capital.....	173
1.2.1. Compra de acciones con prima de colocación de acciones .....	173
1.3. Con efectos de dilución .....	174
1.4. Aportes (o aportaciones) en especie (no dinerarias o en activos).....	174
1.4.1. Exigencia de que el aporte constituya una actividad económica organizada autónoma (“empresa”-”rama de actividad”) para obtener un tratamiento tributario preferencial, si fuere aplicable.....	175
1.4.2. Libertad, prohibición o limitaciones para pactar retribuciones en dinero o en especie cuando los valores de intercambio de bienes por acciones o cuotas de interés social no resulten equivalentes. Efectos en la valoración y tributarios en general. Posibilidad de que en el intercambio sean asignadas acciones de cualquier tipo (con o sin derecho a voto, comunes o preferenciales, acciones en tesorería) y descripción de los efectos en la valoración. Otros efectos tributarios. Repercusiones tributarias derivadas de la asunción de pasivos en la fórmula de cuantificación del intercambio, si este mecanismo fuere procedente.....	175
1.4.3. Diferencias entre el aporte en especie (aportación no dineraria) y la escisión parcial .....	176
1.4.4. Aportes realizados por personas físicas o naturales.....	176
1.5. Canje de valores o de acciones como una forma especial de aporte en especie .....	176

1.6. Escisiones .....	177
1.6.1. Tipos, clases o modalidades de escisión.....	177
1.6.2. Descripción del tratamiento tributario .....	178
1.6.3. Naturaleza de la renta (ordinaria o de capital; dividendo) de los socios o accionistas que pudiera originarse en las operaciones de escisión. Tratamiento fiscal.....	181
1.6.4. En la escisión parcial, regulación y efectos de la reducción del capital social y de las reservas de la sociedad escidente.....	181
1.6.5. Regulación y efectos de la asignación en las sociedades beneficiarias del capital, reservas y demás cuentas del patrimonio de la sociedad escidente.....	182
1.6.6. Tratamiento de las pérdidas fiscales de la sociedad escidente en cabeza de la sociedad o sociedades beneficiarias. Reglas de asignación entre estas últimas. Reglas de asignación cuando se trate de escisión parcial .....	182
1.7. Tratamiento fiscal a la permuta de bienes .....	182
1.8. Aspectos relevantes del tratamiento fiscal en la liquidación de sociedades .....	183
1.9. Adquisiciones que impliquen el control de la compañía; aspectos específicos relacionados con la valoración .....	183
1.10. Tratamiento tributario del crédito mercantil adquirido .....	183
1.11. Adquisiciones y escisiones de compañías inscriptas en Bolsa de Valores (OPAS, etc.).....	184
1.11.1. Exigencia de valoración previa o posterior en los diferentes tipos de adquisición. Procedimientos. Facultades del Fisco. Métodos de valoración frente al concepto de valor de mercado. Problemas de valoración en épocas de recesión económica. Aplicación de precios de transferencia. Otros aspectos tributarios.....	184
1.11.2. Aspectos relacionados con la determinación de los costos y de los beneficios fiscales.....	185
1.11.3. En caso de adquisiciones con tratamiento tributario preferencial, posibilidad de que los contribuyentes puedan optar por acogerse a éste o tratar la operación como si fuera una enajenación.....	185
1.11.4. Aspectos relacionados con la estructura de financiación de las adquisiciones de acciones o cuotas de interés social.....	185
1.11.5. Tratamiento fiscal del IVA e impuestos indirectos y otros directos en los diferentes tipos de adquisiciones .....	185
2. Adquisición de activos y pasivos de la compañía objetivo .....	186
2.1. Compra del establecimiento de comercio, sucursal o rama de actividad .....	186
2.2. Compra total o parcial de activos .....	187
2.3. Compra total o parcial de activos y pasivos .....	187
2.4. Diferencias tributarias entre la compraventa de activos y la compraventa de acciones y aportes .....	187
2.5. Venta y adquisición de intangibles no registrados. Exoneraciones y efectos .....	187
2.6. Aspectos derivados de las estructuras de financiación y efectos tributarios .....	188
2.7. Aspectos relacionados con la valoración .....	189
2.8. Determinación de los costos y de los beneficios fiscales .....	189

2.9. Identificación y justificación de tratamientos fiscales preferenciales (creación de valor como objetivo empresarial).....	189
2.10. Tratamiento fiscal del IVA e impuestos indirectos y otros directos en las diferentes formas de adquisición de activos y pasivos .....	189
III. Fusiones .....	190
1. Definiciones conceptuales de los tipos, clases o modalidades de fusión (por absorción o integración, por creación o incorporación, fusión impropia y reconstitución, fusión por la matriz, triangulares y otras semejantes, de empresas unipersonales, en concordato, en quiebra o en reestructuración, con sociedades con participación estatal, fusiones hostiles y amistosas, etc.), en la medida en que de éstas se deriven consecuencias o efectos fiscales específicos, diferentes o particulares.....	190
2. Descripción del tratamiento fiscal preferencial acorde con los diferentes tipos o modalidades de fusión, si éste existiere. Justificación .....	190
2.1. Naturaleza jurídica, mercantil y tributaria, de la operación de conjunción, integración o unión de patrimonios en cabeza de la sociedad absorbente o fusionante. Calificación legal y/o jurisprudencial como operación fiscalmente neutra para efectos del impuesto de renta y del IVA. Aplicación de los principios de estirpe norteamericana denominados “permanencia del interés accionario” (continuity of interest) y “permanencia del negocio” (continuity of business enterprise). Tratamiento tributario .....	191
2.2. Exigibilidad de que los socios o accionistas de la sociedad absorbida participen en el capital de la sociedad absorbente en proporción equivalente a la que tenían en aquélla. Calificación legal y/o jurisprudencial de la asignación de las acciones o cuotas de interés social como fiscalmente neutra, por considerarse que no es susceptible de incrementar el patrimonio neto de los socios o accionistas, producir enriquecimiento o por otra razón. En caso de generarse renta, aspectos relacionados con los costos y los beneficios fiscales.....	191
2.3. Libertad, prohibición o limitaciones para pactar en dinero o en bienes parte de la contraprestación con motivo de la fusión. Efectos en la valoración y tributarios en general. Posibilidad de que la contraprestación consista total o parcialmente en acciones de cualquier tipo (con o sin derecho a voto, comunes o preferenciales, acciones en tesorería) y descripción de los efectos en la valoración. Otros efectos tributarios. Repercusiones fiscales derivadas de la asunción de pasivos en la fórmula de intercambio, si este mecanismo fuera procedente .....	192
2.4. Incidencia fiscal de los motivos para realizar la fusión. Aplicación de normas y jurisprudencias sobre abuso de las formas jurídicas .....	192
2.5. Aspectos relacionados con la valoración, en los mismos términos de 1.11.1.	192
2.6. Naturaleza del tratamiento tributario preferencial (diferimiento o exención)	192
2.7. Naturaleza de la renta (ordinaria o de capital; dividendo) de los socios o accionistas que pudiere originarse en las operaciones de fusión. Tratamiento fiscal .....	193
2.8. Regulación y efectos de la asignación en las sociedades absorbentes del capital, reservas y demás cuentas del patrimonio de la sociedad absorbida	193

2.9. Tratamiento de las pérdidas fiscales de la sociedad absorbida en cabeza de la sociedad o sociedades absorbentes.....	193
2.10. Mismas formulaciones planteadas en 1.11., 1.11.1., 1.11.2., 1.11.3., 1.11.4. y 1.11.5. (fusión de compañías en Bolsa de Valores, OPAS, etc.; determinación de los costos y de los beneficios fiscales; fusiones con tratamiento fiscal preferencial optativo; estructuras de financiación; IVA e impuestos indirectos y otros directos) .....	194
IV. Régimen tributario especial de fusiones y adquisiciones o de reorganizaciones empresariales en naciones no pertenecientes a la Unión Europea .....	194
V. Ámbito internacional .....	194
1. Régimen tributario especial de reorganizaciones empresariales para operaciones realizadas entre dos o más Estados de la Unión Europea .....	194
2. Ámbito territorial o espacial de las fusiones y adquisiciones internacionales ..	195
2.1. Ley aplicable: estatuto personal; Convención de Montevideo y otros aspectos relacionados .....	195
2.2. Aplicación del régimen jurídico interno de cada país cuando las diferentes operaciones de adquisición y fusión se realizan o formalizan al interior de su territorio y fuera de él. Aspectos fiscales .....	195
2.3. Necesidad de constituir una sucursal o fijar un establecimiento permanente en caso de que una sociedad extranjera absorba a una nacional que realiza actividades industriales, comerciales o de servicios. Efectos fiscales..	195
2.4. Aportes en especie (no dinerarios) transfronterizos de sucursales, establecimientos de comercio o establecimientos permanentes (sin personería jurídica), canjes de valores transfronterizos, fusiones y escisiones transfronterizas. Inclusiones y exclusiones parciales de la base imponible ante la existencia de un tratamiento tributario preferencial: limitaciones y excepciones; efectos de la pérdida posterior de la calidad de residentes de los socios o accionistas personas naturales (o físicas) .....	196
— Trato de los accionistas vendedores residentes.....	197
2.5. Aspectos tributarios concernientes a la valoración en fusiones y adquisiciones fronterizas. Normas para evitar la doble imposición internacional que pudiera producirse de la aplicación de las reglas de valoración .....	198
2.6. Deducción o compensación transfronteriza de pérdidas fiscales o de bases imponibles negativas .....	198
2.7. Reformas de cambio de domicilio fiscal, como medio facilitador de operaciones de reorganización empresarial o de fusiones o adquisiciones en general. Efectos tributarios.....	198
2.8. La elusión y la evasión fiscales en fusiones y adquisiciones internacionales. Competencias. Conflicto en la aplicación de normas. Aplicación de convenios o tratados internacionales. Tratamiento tributario a la utilización de jurisdicciones de nula o baja imposición .....	199
2.9. Utilización de jurisdicciones con tratamientos fiscales preferenciales para reorganizaciones empresariales.....	199

2.10. Medidas para evitar la doble imposición cuando las reorganizaciones internacionales se efectúen entre países con competencias tributarias diferentes (estatuto personal-establecimiento permanente; estatuto real-principio de la fuente; diferentes alcances de la ampliación del método de renta mundial, existencia de CFC) .....	199
2.11. Aspectos tributarios relacionados con la financiación o apalancamiento en las adquisiciones y fusiones internacionales.....	199
VI. Propuestas para América latina .....	201

## ECUADOR

### FUSIONES Y ADQUISICIONES. ASPECTOS INTERNACIONALES

por ROMEO CARPIO RIVERA

I. Consideraciones previas.....	203
II. Concepto general de fusiones y adquisiciones .....	204
1. En el marco del derecho comercial.....	204
2. En el marco del derecho tributario.....	204
3. Delimitación general del régimen tributario.....	205
III. Tipos de adquisición .....	206
1. Adquisición de acciones, cuotas o partes de interés .....	206
1.1. Adquisición de acciones .....	206
1.2. Escisiones .....	206
2. Adquisición de activos y pasivos de la compañía objeto .....	208
IV. Fusiones .....	209
V. Régimen tributario.....	210
VI. Ámbito internacional.....	210
VII. Conclusiones y propuesta para el Ecuador .....	211
VIII. Bibliografía .....	211

## ESPAÑA

### FUSIONES Y ADQUISICIONES

por CARMEN BOTELLA GARCÍA-LASTRA

I. Concepto general de fusiones y adquisiciones.....	213
1. Planteamiento. Principios inspiradores .....	213
2. Delimitación general del régimen tributario especial de reorganizaciones empresariales .....	214
2.1. Ámbito objetivo. Operaciones incluidas en el régimen especial.....	214
2.1.1. Fusiones .....	215
2.1.2. Escisiones .....	216
2.1.3. Aportación no dineraria de rama de actividad .....	216

2.1.4. Canje de valores .....	217
2.1.5. Aportaciones no dinerarias.....	217
2.1.6. Traslado de la sede social de la SE o de la SCE de un Estado miembro a otro.....	218
2.2. Ámbito subjetivo. Personas y entidades a las que se aplica el régimen especial .....	219
2.3. Ámbito espacial.....	219
3. Aplicación del régimen especial.....	219
4. Régimen general .....	220
II. Contenido del régimen tributario especial.....	221
1. Descripción general.....	221
2. Régimen de las rentas derivadas de la transmisión.....	221
3. Valoración fiscal de los bienes recibidos por las entidades adquirentes.....	222
4. Participaciones en el capital de la entidad transmitente y de la entidad adquirente .....	222
4.1. Participaciones en el capital de la transmitente .....	222
5. Tributación de los socios en las operaciones de fusión, escisión y canje.....	223
6. Subrogación en los derechos y obligaciones tributarias.....	224
7. Obligaciones contables .....	225
III. Disposiciones aplicables en otros tributos.....	225
1. Impuesto sobre el Valor Añadido (IVA) .....	225
2. Impuesto sobre Transmisiones Patrimoniales y Actos Jurídicos Documentados .....	226
3. Impuesto Municipal sobre el Incremento del Valor de los Terrenos de Naturaleza Urbana .....	226
IV. Ámbito internacional .....	226
1. Régimen de la directiva 90/434/CEE. Evaluación crítica .....	226
2. Jurisprudencia del Tribunal de Justicia de la Unión Europea .....	228
2.1. En el marco de la directiva 90/434 .....	228
2.2. En el marco de la imposición indirecta.....	228
V. Recomendaciones y propuestas.....	228

## ITALIA

### ASPETTI TRIBUTARI DEI CONFERIMENTI IN SOCIETÀ

por GIUSEPPE CORASANITI

Premessa .....	231
I. Cenni sulle novità introdotte dalla riforma del diritto delle società di capitali....	231
II. Premessa sistematica: gli apporti in società quali “forme di impiego di capitale” e conseguente inquadramento tra le “cessioni a titolo oneroso” .....	234
III. La riforma istitutiva dell’imposta sul reddito delle società del 2003: la “nuova” disciplina degli atti di conferimento in società .....	240
1. Il regime di neutralità “legale” dei conferimenti: le novità rispetto al d.lgs. 358 del 1997 .....	243

2. Il regime di realizzo “controllato” dei conferimenti di azienda e di partecipazio- ni di controllo e collegamento: le novità rispetto al d.lgs. 358 del 1997.....	248
IV. Le novità introdotte nella disciplina fiscale dei conferimenti di azienda dalla legge finanziaria per il 2008.....	252
V. Ambito oggettivo di applicazione del regime di imposizione sostitutiva di cui al comma 2-ter dell’art. 176 tuir.....	254
VI. Considerazioni sulla possibilità di applicare l’art. 37-bis del d.p.r. n. 600 del 1973	257
VII. I “nuovi” regimi di imposizione sostitutiva introdotti con il cd. “decreto anticrisi”	258
VIII. La reintroduzione del “bonus aggregazioni” .....	260
IX. Conclusioni.....	262

## MÉXICO

### FUSIONES, ADQUISICIONES Y REORGANIZACIONES DE EMPRESAS

por JOSÉ MIGUEL ERREGUERENA ALBAITERO

I. Adquisición vía movimientos de capital o el sube y baja.....	263
II. Fusión de sociedades.....	264
1. Aspectos mercantiles.....	264
2. Aspectos fiscales.....	265
2.1. Efectos para la fusionada .....	266
2.2. Efectos para la fusionante .....	266
2.3. Efectos para los accionistas .....	267
2.4. Transmisión de costos .....	267
2.5. Pérdidas fiscales .....	267
III. Escisión de sociedades.....	269
1. Aspectos mercantiles.....	269
2. Aspectos fiscales.....	270
2.1. Efectos para la escidente.....	271
2.2. Efectos para la escindida .....	271
2.3. Efectos para los accionistas .....	271
2.4. Transmisión de costos .....	271
2.5. Pérdidas fiscales .....	271
IV. Efectos impositivos de las reorganizaciones corporativas en México.....	272
1. La concentración de empresas en México.....	272
2. Aspectos relevantes de la regulación de las reorganizaciones corporativas en la Ley del Impuesto sobre la Renta (LISR) .....	274
2.1. Efectos fiscales en la reestructuración de sociedades constituidas en Méxi- co. Legislación vigente.....	274
2.2. Efectos fiscales de la reestructuración a nivel internacional. Legislación vi- gente.....	275
2.3. Consideraciones en relación con el marco legal aplicable a las reestructu- ras de sociedades constituidas en México.....	276
V. Conclusiones.....	279

## PERÚ

## EL RÉGIMEN FISCAL DE LAS FUSIONES Y ADQUISICIONES DE EMPRESAS

por ALEX CÓRDOVA ARCE

I. Introducción .....	281
II. Sección primera. Fusiones .....	282
1. Conceptos preliminares.....	282
1.1. Fusiones .....	283
1.2. Escisiones .....	284
1.3. Reorganización simple .....	286
2. Fiscalidad de las fusiones .....	286
2.1. Consideraciones generales.....	286
2.2. La problemática específica en materia del impuesto a la renta .....	288
2.3. Efectos para las sociedades transferentes en materia del impuesto a la renta.....	289
2.4. El impuesto a la renta y la relación de canje.....	294
2.5. La transmisión de atributos fiscales.....	297
2.6. Necesidad de existencia de un fondo de comercio.....	298
2.7. Requisitos antielusivos: cláusulas generales y cláusulas especiales.....	300
3. Características del régimen del impuesto a la renta vigente en el Perú .....	301
3.1. Antecedentes .....	301
3.2. Forma en la que la LIR trata las diversas consecuencias fiscales derivadas de las reorganizaciones societarias.....	303
3.3. Análisis de ciertas consecuencias específicas que pueden derivarse de los procesos de reorganización societaria.....	306
a) Tratamiento de la plusvalía mercantil positiva o negativa reconocida contablemente con motivo de la fusión de sociedades .....	306
b) Modificación de la participación porcentual de los accionistas como consecuencia de la escisión de sociedades .....	307
4. El tratamiento en el impuesto general a las rentas (IGV) .....	308
5. Implicancias en otros tributos .....	310
6. Responsabilidad solidaria de los adquirentes.....	310
III. Sección segunda. Adquisición de sociedades y empresas .....	311
1. La fiscalidad de las adquisiciones de empresas entendidas como una forma de reorganización empresarial al interior de un grupo económico .....	311
IV. Sección tercera. Aspectos internacionales de las fusiones y adquisiciones de empresas.....	313
1. El problema de las fusiones y las adquisiciones en el plano internacional.....	313
2. Traslado de sociedades .....	315
3. Fusiones y escisiones internacionales .....	317
V. Conclusiones y recomendaciones .....	319

URUGUAY

ADQUISICIONES, FUSIONES Y REORGANIZACIONES EMPRESARIALES

por JAVIER METRE

I. Concepto general de fusiones y adquisiciones.....	321
1. En el marco del derecho comercial.....	321
1.1. El establecimiento comercial y su transferencia.....	322
1.2. Operaciones de fusión y escisión.....	323
2. Concepto de fusiones y adquisiciones en el marco del derecho tributario.....	324
2.1. Aspectos generales.....	324
2.2. Descripción del sistema tributario uruguayo.....	325
2.2.1. Imposición a la renta.....	326
2.2.2. Impuesto al Valor Agregado (IVA).....	327
3. Distinciones entre las operaciones de fusión y adquisición.....	327
4. Delimitación de regímenes tributarios especiales.....	328
II. Tipos de adquisición.....	328
1. Adquisición de acciones, cuotas o partes de interés.....	328
1.1. Compra de acciones, cuotas o partes de interés.....	328
1.1.1. Si quien vende es una empresa uruguaya.....	328
1.1.2. Si quien vende es una persona física residente.....	329
1.1.3. Si el vendedor es una persona física no residente o una empresa no residente sin establecimiento permanente en el país.....	330
1.1.4. Tratamiento para el adquirente.....	330
1.2. Suscripción y aportes de capital.....	330
1.3. Aportes en especie.....	330
1.3.1. Aporte de bienes.....	331
1.3.2. Aportes de acciones.....	331
1.3.3. Aporte de un establecimiento comercial.....	332
1.3.4. Posibilidad de pactar retribuciones compensatorias.....	332
1.4. Diferencias entre el aporte en especie y la escisión parcial.....	333
1.5. Escisiones.....	334
1.5.1. Aspectos generales.....	334
1.5.2. Posibilidad de pactar retribuciones compensatorias.....	334
1.5.3. Tratamiento fiscal.....	334
1.5.4. Tratamiento de las pérdidas fiscales de la sociedad que se escinde	335
1.6. Permuta de bienes.....	335
1.7. Aspectos relevantes del tratamiento fiscal en la liquidación de sociedades	336
1.8. Adquisiciones que impliquen el control de la compañía.....	336
2. Adquisición de activos y pasivos de la compañía objetivo.....	336
2.1. Compra del establecimiento de comercio.....	336
2.1.1. IRAE.....	336
2.1.2. Impuesto al Valor Agregado.....	338
2.1.3. Impuesto al Patrimonio.....	340
2.2. Compras parciales.....	340
2.2.1. Venta parcial del establecimiento comercial.....	340

2.3. Compra total o parcial de activos y pasivos .....	341
2.4. Diferencias tributarias entre la compraventa de activos y la compraventa de acciones o aportes .....	341
2.5. Venta y adquisición de intangibles no registrados .....	341
2.6. Aspectos relevantes derivados de las estructuras de financiamiento .....	342
2.7. Otras consideraciones .....	342
2.7.1. Aplicación de la regla de la sustancia sobre la forma .....	342
2.7.2. Necesidad de contar con un análisis de precios de transferencia para operaciones locales .....	343
2.7.3. Necesidad de contar con una valuación .....	343
III. Fusiones .....	344
1. Aspectos generales y tratamiento tributario .....	344
2. Tratamiento de las pérdidas fiscales .....	345
3. Diferencias en la responsabilidad fiscal entre los distintos tipos de reorganizaciones empresariales .....	345
3.1. Operaciones de compraventa del establecimiento comercial .....	345
3.2. Fusiones y escisiones .....	346
3.3. Venta de acciones .....	346
IV. Régimen tributario especial de fusiones y adquisiciones o de reorganizaciones empresariales .....	346
V. Ámbito internacional .....	346
1. Regímenes especiales .....	346
2. Ámbito territorial de las operaciones de adquisiciones internacionales .....	346
2.1. Marco legal .....	346
2.2. Aspectos fiscales .....	347
2.2.1. Operaciones que tienen por objetivo adquirir o absorber un negocio en Uruguay .....	347
2.2.2. Operaciones que tienen por objeto adquirir un negocio en el exterior .....	347
2.3. Necesidad de constituir una sucursal o fijar un establecimiento permanente en caso de que una sociedad extranjera absorba a una nacional .....	348
2.4. Aportes en especie transfronterizos .....	348
2.5. Aspectos tributarios concernientes a la valoración en fusiones transfronterizas .....	349
2.6. Dedución o compensación de pérdidas fiscales transfronterizas .....	349
2.7. Aplicación de tratados internacionales .....	349

## VENEZUELA

### PRINCIPIOS QUE INFORMAN LA INTERPRETACIÓN DE LAS NORMAS TRIBUTARIAS SOBRE REORGANIZACIONES EMPRESARIALES

por BETTY ANDRADE RODRÍGUEZ

I. Introducción .....	351
II. Interpretación teleológica de las normas tributarias en atención a su contenido económico .....	355

III. Principio de neutralidad.....	357
IV. Principio de continuación del interés y continuación del negocio .....	359
V. Impacto de los principios señalados en las reorganizaciones empresariales .....	360
VI. Algunas operaciones de reorganización empresarial de calificación ambigua en la legislación tributaria venezolana.....	362
1. Los aportes de capital pagaderos en especie.....	362
1.1. Tratamiento con el impuesto sobre la renta .....	363
1.1.1. Los aportes de capital pagado en especie no son gravables con el impuesto sobre la renta .....	363
1.1.2. Los aportes de capital pagados en especie sí son susceptibles de ser gravados con el impuesto sobre la renta.....	364
1.2. Impuesto al valor agregado .....	366
2. Operaciones de fusión.....	369
2.1. Impuesto sobre la renta .....	369
2.2. Impuesto al valor agregado .....	370
VII. Conclusiones.....	371
VIII. Recomendaciones .....	371
IX. Bibliografía .....	371

## COMUNICACIONES TÉCNICAS

### ARGENTINA

#### TEMA I. FUSIONES Y ADQUISICIONES. ASPECTOS INTERNACIONALES

por ALEJANDRO C. ALTAMIRANO

I. Exigencias del desarrollo de las empresas y las respuestas del derecho tributario .....	375
II. Tratamiento tributario usual. Referencia particular al caso argentino.....	377
III. Aspectos internacionales de la reorganización societaria .....	379
IV. Conclusión.....	380

### BRASIL

#### REORGANIZAÇÃO SOCIETÁRIA INTERNACIONAL À LUZ DOS NOVOS MODELOS DE *BUSINESS COMBINATION* E SUAS REPERCUSSÕES TRIBUTÁRIAS

por HELENO TAVEIRA TORRES

I. Aquisição de sociedade e reorganizações societárias em <i>business combination</i> : a subsidiária integral entre direito e economia. O princípio de não-discriminação em matéria de sujeição passiva .....	381
----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

II. Aquisição de empresa e a noção de patrimnio. Os princípios contábeis de entidade e continuidade.....	389
III. O ágio fundamentado por rentabilidade futura .....	395
1. Contabilização do ágio na legislação societária e nas regras contábeis - Alterações previstas na Lei nº 11.941/2009 .....	399
2. A antiga amortização contábil do ágio baseado na expectativa de rentabilidade futura .....	404
3. Conceito Constitucional de Renda E o Regime Jurídico das Despesas Dedutíveis .....	408
IV. Tratamento do imposto sobre a renda do ágio amortizado e nos casos de fusão e incorporação e sua dedutibilidade para fins fiscais .....	412
V. O ágio apurado em sociedade adquirida no exterior em face do princípio da renda mundial e a territorialidade para perdas e prejuízos: algumas distinções necessárias	416
VI. Reorganizações societárias e aquisição de empresas .....	420
1. Formas de reorganização societária internacional -operações de concentração transnacional? .....	422
2. Reorganização societária internacional - atos típicos de compra e venda de ativos.....	423
3. O efeito de neutralidade tributária na reorganização.....	426
4. Aspectos comuns das operações de concentração e desconcentração empresarial	429
VII. Conclusões.....	432

## FUSÕES, AQUISIÇÕES E O PLANEJAMENTO TRIBUTÁRIO

por PAULO AYRES BARRETO

I. Fusões, aquisições, planejamento tributário e o Direito Comparado .....	436
II. Capacidade contributiva: sua observância é garantia do contribuinte .....	438
III. Desnecessidade de um propósito negocial.....	440
IV. Fusões, aquisições e limites normativos ao planejamento tributário .....	442
V. Simulação, dissimulação e teoria das provas.....	443
VI. Fusões e aquisições nos tribunais .....	445

## CHILE

### LAS FUSIONES COMO REORGANIZACIÓN EN CHILE, ASPECTOS CORPORATIVOS Y TRIBUTARIOS

por CRISTIÁN MENESES V.

I. Introducción .....	449
II. Consideraciones corporativas generales .....	450
III. Aspectos tributarios de la fusión en Chile .....	451
1. Efectos relativos al IVA.....	451
2. Efectos relativos a la renta .....	452
3. Efectos relativos al cumplimiento tributario .....	455

## COLOMBIA

### LOS NUEVOS ELEMENTOS INTRODUCIDOS A LAS FUSIONES EN COLOMBIA MEDIANTE LA LEY 1258 DE 2008 Y SU TRATAMIENTO TRIBUTARIO

por MARTÍN ACERO SALAZAR

I. Fundamentos del régimen tributario de los procesos de reorganización empresarial: el principio de neutralidad y la teoría de los motivos económicos válidos en el ámbito de las reorganizaciones empresariales .....	458
II. Análisis de la norma consagrada en el párrafo del art. 3° de la ley 1258, de 2008, a la luz de las demás disposiciones contenidas en la legislación mercantil relativas a la fusión y escisión de sociedades, a sus antecedentes en el ordenamiento colombiano y a los pronunciamientos de la doctrina oficial y especializada sobre la materia .....	462
III. Análisis del párrafo del art. 30 de la ley 1258, de 2008, frente a las disposiciones consagradas en el estatuto tributario en materia de reorganización empresarial.	467

### COLOMBIA Y SU ESCASA REGULACIÓN NORMATIVA PARA ADMITIR FUSIONES Y ADQUISICIONES EN EL PLANO NACIONAL E INTERNACIONAL

por FABIO LONDOÑO GUTIÉRREZ y ALEJANDRO ORTIZ IBARRA

I. Comentarios previos .....	471
II. Deficiencia normativa en derecho comercial .....	471
1. La valoración comercial .....	472
2. Efectos de los traslados patrimoniales en bloque .....	472
3. Escisión de utilidades del período .....	473
4. Efectos en contratos en curso .....	473
III. Deficiencia normativa contable .....	474
IV. Deficiencia normativa tributaria .....	475
1. La valoración tributaria .....	475
2. Escisión de utilidades del período .....	477
3. Traslado de costos fiscales .....	477
4. Aplicación de la presunción de derecho denominada renta presuntiva .....	477
5. Efectos de algunas operaciones .....	478
6. Efectos sobre impuestos diferentes al de renta .....	480
V. Las obligaciones tributarias en los procesos de liquidación, concursales y de régimen de insolvencia. Prelación de créditos .....	480
VI. Conclusiones .....	483
VII. Bibliografía .....	484

## FUSIONES Y ESCISIONES. EFECTOS TRIBUTARIOS DEL INTERCAMBIO DE ACCIONES EN LA FUSIÓN POR ABSORCIÓN Y EN LA ESCISIÓN POR ABSORCIÓN

por HUMBERTO LONGAS LONDOÑO

I.	Introducción .....	485
II.	Fusión por absorción y escisión por absorción .....	486
	1. Intercambio de acciones o partes .....	486
	1.1. Cálculo del intercambio de acciones al valor en libros .....	486
	1.2. Cálculo del intercambio de acciones al valor de la empresa por flujo de efectivo descontado u otro método diferente al valor en libros .....	492
	1.3. Aumento del aporte en el socio por el intercambio .....	499
	1.4. Disminución del aporte en el socio por intercambio.....	500
III.	Conclusiones.....	501

## ESPAÑA

### EL TRASLADO TRANSFRONTERIZO DEL DOMICILIO SOCIAL EN EL DERECHO TRIBUTARIO ESPAÑOL

por FRANCISCO J. MAGRANER MORENO

I.	Introducción: acerca del fundamento y función de la sociedad anónima europea	503
II.	Delimitación de los conceptos de domicilio social, residencia fiscal y domicilio fiscal en el derecho español.....	504
III.	Aspectos tributarios relativos al cambio de domicilio de una sociedad (con anterioridad al establecimiento de la SE) en el derecho tributario español .....	507
	1. El tratamiento del traslado de sociedades en el impuesto sobre sociedades español.....	507
	2. El traslado del domicilio de una sociedad en la imposición indirecta española: el gravamen de “operaciones societarias” .....	510
	3. El tratamiento fiscal del traslado de domicilio de la SE.....	513
	4. La cláusula antiabuso en el supuesto de cambio de domicilio de la SE .....	516

### EL FONDO DE COMERCIO EN LOS PROCESOS DE REESTRUCTURACIÓN EMPRESARIAL. ESPECIAL REFERENCIA AL FONDO DE COMERCIO FINANCIERO

por CÉSAR GARCÍA NOVOA

I.	Adquisición de empresas y régimen de reestructuración. Especial referencia a las fusiones.....	519
II.	El régimen de las fusiones en España y la Unión Europea. El denominado régimen de diferimiento.....	523
III.	Concepto mercantil del fondo de comercio financiero .....	524
IV.	Aproximación del régimen fiscal del fondo de comercio. Especial referencia a su amortización fiscal.....	526

V. El denominado fondo de comercio financiero. Condiciones para que surja en la adquisición de acciones y participaciones y en las operaciones de reestructuración (especial referencia a las fusiones).....	532
VI. Tratamiento fiscal del Fondo de Comercio Financiero de Fusión. Fiscalidad en el régimen especial de reestructuración prevista en la Unión Europea .....	535
1. Requisitos para la deducibilidad del fondo de comercio adquirido en operaciones de fusión.....	538
VII. El fondo de comercio en los supuestos de fusión impropia .....	541
VIII. El caso especial de la denominada fusión inversa.....	543
IX. La problemática de la amortización del fondo de comercio financiero en la adquisición de empresas no residentes. Problemas en la Unión Europea. Su posible consideración como ayuda de estado.....	544
1. Cuestiones de derecho interno de la norma española que permite la amortización del fondo de comercio de entidades no residentes.....	546
2. Cuestiones de derecho comunitario europeo de la norma española que permite la amortización del fondo de comercio de entidades no residentes.....	549
X. Bibliografía .....	552

## LA DOCTRINA SOBRE EL MOTIVO ECONÓMICO VÁLIDO EN LAS REESTRUCTURACIONES SOCIETARIAS

por SORAYA RODRÍGUEZ LOSADA

I. Introducción .....	555
II. El origen del concepto: la doctrina del <i>business purpose</i> .....	556
1. Planteamiento previo: la causa como instrumento antielusivo .....	556
2. La doctrina del <i>business purpose test</i> : el caso “Holvering v. Gregory” .....	557
III. La recepción en Europa: el concepto de “motivo económico válido” .....	559
1. El concepto de “motivo económico válido”. La cláusula antiabuso de la directiva 90/434/CEE.....	559
2. Ámbito objetivo de la Directiva de Fusiones: las operaciones cubiertas por la norma.....	562
Operaciones de fusión ( <i>legal merger</i> ) .....	563
Operaciones de escisión ( <i>legal division</i> ).....	564
Operaciones de aportaciones de activos ( <i>transfer of assets</i> ).....	565
Operaciones de canje de acciones ( <i>exchange of shares</i> ) .....	567
Operaciones de traslado de domicilio social.....	568
IV. El “motivo económico válido” en la jurisprudencia del tribunal de justicia de las comunidades europeas .....	569
1. Aproximación al caso objeto de estudio .....	569
2. La decisión del TJCE .....	570
V. El concepto de “motivo económico válido en España”.....	572
1. La transposición en España de la cláusula recogida en el art. 11.1.a) de la directiva 90/434/CEE: el art. 96.2 del Texto Refundido de la Ley del Impuesto sobre Sociedades.....	572

2. Los “motivos económicos válidos” que permiten la aplicación del régimen fiscal especial de las fusiones, escisiones, aportaciones de activos, canje de valores y cambio de domicilio social de una sociedad europea o una sociedad cooperativa europea de un Estado miembro a otro de la Unión Europea. Referencia a la sentencia de la Audiencia nacional, del 5 de marzo de 2008 .....	576
VI. Conclusiones .....	579
VII. Bibliografía .....	580

## LA CLÁUSULA ANTIABUSO EN LAS FUSIONES DESDE LA PERSPECTIVA COMUNITARIA Y ESPAÑOLA

por ANA MARÍA PITA GRANDAL y JAIME ANEIROS PEREIRA

I. Introducción al estudio de las cláusulas antiabuso .....	583
1. Presentación .....	583
II. La libertad negocial y sus límites .....	586
1. El principio general de autonomía de la voluntad. La opción fiscal .....	586
2. La artificiosidad de las operaciones y el abuso de derecho como límite a la libertad de configuración de los negocios .....	587
3. El establecimiento de mecanismos de reacción frente al abuso de derecho .....	590
III. La cláusula antielusiva en las fusiones .....	593
1. El marco jurídico de las operaciones de reestructuración empresarial .....	593
1.1. Las fusiones en el derecho comunitario y la transposición al ordenamiento español .....	593
1.2. La fusión en el derecho tributario y en el derecho mercantil español .....	595
1.3. Las fusiones internacionales. La peculiaridad de las transfronterizas comunitarias .....	597
1.4. La finalidad del régimen especial y su utilización como criterio interpretativo .....	598
2. La cláusula antielusiva en la directiva .....	599
2.1. El principio general antiabuso de la directiva y la necesidad de regulación por los Estados miembros .....	599
2.2. Límites derivados del derecho comunitario a la aplicación de una cláusula antielusiva: el principio de proporcionalidad .....	600
2.3. La norma antielusiva española del art. 96.2, TRLIS, y su necesaria interpretación de acuerdo con la jurisprudencia comunitaria .....	601
3. La aplicación de la cláusula española .....	602
3.1. Las exigencias para aplicar el régimen fiscal especial .....	602
3.2. La carga de la prueba de los motivos económicos válidos .....	606
3.3. La necesidad de aplicar el presupuesto de hecho de la directiva: el fraude o la evasión fiscal. Su coordinación con el conflicto en la aplicación de la norma .....	609
4. La fusión internacional: aplicación de normas internacionales para obtener información .....	613
IV. Conclusiones .....	615

**ITALIA**

**PROFILI ELUSIVI DELLA SCISSIONE NON PROPORZIONALE**

por FILIPPO ALESSANDRO CIMINO

I. Premessa .....	619
II. La neutralità fiscale delle operazioni di scissione .....	620
III. La scissione non proporzionale al vaglio dell'art. 37-bis del D.P.R. n. 600/1973 .....	621
IV. Considerazioni conclusive .....	625

**PORTUGAL**

**CONTRIBUCIONES PARA EL ESTUDIO DE LA ESTRATEGIA Y DEL RÉGIMEN DE LAS FUSIONES Y ADQUISICIONES EN LA UNIÓN EUROPEA**

por RUI SAMPAIO

I. Introdução .....	627
II. La estrategia de las fusiones y adquisiciones .....	628
1. Motivos empresariales para la fusión y adquisición internacional .....	628
2. La perspectiva en el derecho de las sociedades .....	632
III. Motivos tributarios .....	633
IV. El régimen de las fusiones transfronterizas en la Unión Europea .....	637
1. La Directiva del Parlamento Europeo y del Consejo 2005/56/CE, del 26/10/2005 .....	637
2. La lógica tributaria de la Directiva del Parlamento Europeo y del Consejo 2005/56/CE, del 26/10/2005 .....	638
V. Conclusiones .....	639
VI. Bibliografía .....	640

**VENEZUELA**

**EL IMPACTO TRIBUTARIO EN LAS FUSIONES DE SOCIEDADES MERCANTILES EN VENEZUELA**

por ÁLVARO GARCÍA CASAFRANCA y JORGE JRAIGE ROA

I. Aproximación a la noción de fusión desde el punto de vista mercantil .....	641
1. Definición y naturaleza jurídica .....	641
2. Clases de fusiones .....	641
3. Caracteres esenciales de la fusión .....	643
3.1. Disolución de una o más sociedades .....	643
3.2. Sucesión a título universal .....	644
3.3. Incorporación de socios .....	644
4. El proceso de fusión .....	646

II. Consecuencias fiscales de la fusión de sociedades mercantiles.....	647
1. Consecuencias fiscales generales derivadas del proceso de fusión .....	649
1.1. Asunción de derechos y obligaciones de la sociedad fusionada .....	649
1.2. Deber de notificación de la fusión .....	649
1.3. Consultas tributarias.....	650
1.4. Contratos de estabilidad tributaria.....	651
1.5. Otros derechos transferidos a consecuencia de la fusión .....	651
2. Consecuencias fiscales derivadas de los procesos de fusión en materia de impuesto sobre la renta .....	651
2.1. Consecuencias para la sociedad fusionante .....	651
2.1.1. Valoración de los activos adquiridos.....	651
2.1.2. Aprovechamiento de las pérdidas fiscales pertenecientes a la sociedad fusionada.....	652
2.2. Consecuencias para la sociedad fusionada .....	654
2.2.1. Existencia de enriquecimiento gravable o pérdida .....	654
2.2.2. Ejercicio fiscal corto .....	655
2.3. Consecuencias para accionistas de la sociedad fusionada.....	656
2.3.1. Existencia de enriquecimiento gravable o pérdida .....	656
3. Consecuencias fiscales derivadas de los procesos de fusión en materia de impuesto al valor agregado .....	658
3.1. Fusión como hecho imponible del impuesto al valor agregado .....	658
3.2. Aprovechamiento de créditos fiscales pertenecientes a la sociedad fusionada por parte de la sociedad fusionante .....	661
III. Recomendaciones .....	662
IV. Bibliografía .....	662