



Sentencia del Tribunal de Justicia de la Unión Europea caso C-788/19 corrección radical de la Regulación en torno al Modelo 720 de Declaración de Bienes y Derechos en el Extranjero

Judgment of the Court of Justice of the European Union Case C-788/19 Implications for the holding of assets abroad and their regularisation



La sentencia del Tribunal de Justicia de la Unión Europea (“TJUE”) del pasado 27 de enero ha puesto punto final al desproporcionado régimen sancionador que introdujo España en relación con el incumplimiento o el cumplimiento imperfecto o extemporáneo de la obligación informativa relativa a los bienes y derechos situados en el extranjero mediante el Modelo 720 y a la consideración de ganancias patrimoniales no justificadas.

Los principales argumentos que el TJUE esgrime en su sentencia contra el marco regulatorio del Modelo 720 son:

- Gran parte de las disposiciones regulatorias introducidas con la aparición del Modelo 720 implican una restricción a la libertad de movimientos de capitales porque disuade a los inversores residentes en España la hora de realizar inversiones en el extranjero.
- La calificación de los activos poseídos en el extranjero que no fueron regularizados en su día mediante la Declaración Tributaria Especial, como “ganancia patrimonial no justificada” (lo que fiscalmente implica tributar en la base imponible general -y por tanto al marginal del IRPF que aplique al contribuyente- en lugar de en la más suave fiscalidad aplicable a la base imponible del ahorro) sin considerar una posible prescripción del derecho de la Administración para determinar la deuda proveniente de ese afloramiento de rentas, iría más allá de lo necesario para alcanzar el objetivo de la lucha contra el fraude y la evasión fiscal, lo que se opone de plano a un principio jurídico fundamental cual es la seguridad jurídica.
- La sanción del 150% del valor no declarado por el incumplimiento de una obligación meramente informativa es un menoscabo desproporcionado

The ruling of the Court of Justice of the European Union (“CJEU”) on 27th January has put an end to the disproportionate sanctioning regime introduced by Spain in relation to non-compliance or partial or extemporaneous compliance with the obligation to provide information on assets and rights located abroad by means of the 720 Form and the consideration of unjustified capital gains.

The main arguments that the CJEU makes in its ruling against the regulatory framework of the 720 Form:

- A large part of the regulatory provisions introduced with the appearance of Model 720 imply a restriction on the freedom of capital movements because they dissuade investors resident in Spain from making investments abroad.
- The classification of assets held abroad that were not regularised at the time by means of the Special Tax Return as “unjustified capital gains” (which fiscally implies taxation in the general tax base - and therefore at the marginal income tax rate applicable to the taxpayer - instead of in the more lenient taxation applicable to the savings tax base) without considering a possible prescription of the Administration’s right to determine the debt arising from this income exposure, would go beyond what is necessary to achieve the objective of combating tax fraud and tax evasion, which is in direct conflict with the fundamental legal principle of legal certainty.
- The penalty of 150% of the undeclared value for failure to comply with a merely informative obligation is a disproportionate impairment of the free movement of capital, to the extent that it may give rise



de la libre circulación de capitales, hasta el punto de que puede dar lugar a la incomprensible paradoja que supone el hecho que la multa pecuniaria supere el valor de los bienes y derechos en el extranjero no informados.

- Las sanciones de cuantía fija asociadas al incumplimiento o al cumplimiento imperfecto o extemporáneo del modelo 720 (multas que pueden implicar cuantías 15, 50 o 66 veces superiores a las aplicables en infracciones similares para operaciones interiores), establecen una restricción desproporcionada a la libre circulación de capitales.

Sentencia C-788/19

A la luz de la citada sentencia C-788/19 del Tribunal Superior de Justicia de la Unión Europea, se abren diferentes vías para solicitar el resarcimiento de aquellas sanciones impuestas por incumplir o por cumplir imperfecta o extemporáneamente, la obligación informativa que supone el modelo 720.

Por otra parte, respecto a las regularizaciones practicadas en el IRPF o en el IS por afloramiento de rentas en el extranjero sobre la base del régimen previo a la sentencia, consideramos que, tras un análisis riguroso del caso concreto, son varias las alternativas para solicitar una rectificación del tratamiento impuesto, en el caso que las rentas pudieran haber estado prescritas en el momento en que se regularizaron, o en aquellos casos en los que, tras regularizar voluntariamente el sujeto pasivo rentas no declaradas previamente a través de la Declaración Tributaria Especial, se incumplió posteriormente la obligación específica de reportar en el modelo 720 los activos en el extranjero vinculados a estas rentas regularizadas.

Por último, señalar que El Estado español está preparando reformas urgentes del régimen cuestionado y condenado por la Unión Europea en cuanto a los bienes y derechos ubicados en el extranjero, proponiendo nuevas, aunque más reducidas sanciones por el incumplimiento total o parcial de obligación de declarar sobre aquellos, por lo que se hará necesario estudiar cada caso concreto y analizar las soluciones óptimas que permitieran regularizar voluntariamente la situación de posibles bienes y derechos ubicados en el extranjero y que aún no han sido declarados.

Para más información puede contactar con:

Departamento Fiscal Andersen
fiscal@es.Andersen.com

to the incomprehensible paradox of the fact that the financial penalty exceeds the value of the undeclared assets and rights abroad.

- The fixed-rate penalties associated with non-compliance or partial or untimely compliance with the 720 Form (fines that can involve amounts 15, 50 or 66 times higher than those applicable to similar infringements in domestic operations), establish a disproportionate restriction on the free movement of capital.

Case C-788/19

Considering the aforementioned ruling C-788/19 of the High Court of Justice of the European Union, different ways are open for requesting compensation for penalties imposed for failing to comply or for complying imperfectly or untimely with the reporting obligation of the 720 Form to claim a refund of what has been paid.

Furthermore, with regard to adjustments made to personal income tax or corporate income tax due to the emergence of income abroad on the basis of the pre-judgment regime, we consider that, following a rigorous analysis of the specific case, there are several alternatives for requesting a rectification of the tax treatment, in the event that the income may have been time-barred at the time it was regularised, or in those cases in which, after the taxpayer voluntarily regularised income not previously declared through the Special Tax Return, the specific obligation to report the assets abroad linked to this regularised income in Form 720 was subsequently not complied with.

Finally, it should be noted that the Spanish State is preparing urgent reforms of the regime questioned and condemned by the European Union with regard to assets and rights located abroad, proposing new, albeit lower penalties for total or partial non-compliance with the obligation to declare them, which means that it will be necessary to study each specific case and analyse the optimal solutions that would allow the situation of possible assets and rights located abroad that have not yet been declared to be voluntarily regularised.

For more information you may contact with:

Andersen Tax Department
fiscal@es.Andersen.com