

## ÍNDICE GENERAL

	<u>Página</u>
<b>AGRADECIMIENTOS</b> .....	9
<b>PRÓLOGO</b> .....	11
<b>ABREVIATURAS</b> .....	15
<b>INTRODUCCIÓN</b> .....	23

### CAPÍTULO I

#### EL CONCEPTO DE CANON EN LOS CONVENIOS DE DOBLE IMPOSICIÓN

1. CARACTERÍSTICAS GENERALES Y PROBLEMAS DE CALIFICACIÓN .....	29
1.1. Formas de pago .....	31
1.2. Naturaleza jurídica de la transacción .....	33
1.2.1. Los cánones como rentas procedentes de una cesión de uso .....	33
1.2.2. Cánones procedentes de una transmisión de la propiedad .....	36
1.3. Bienes o derechos que dan lugar a cánones: propiedad intelectual e industrial .	39
1.4. Otros supuestos problemáticos de calificación .....	43
1.4.1. Artistas y deportistas .....	43
1.4.2. Aportaciones a gastos de I + D .....	50
1.4.3. Compensación por cánones retenidos .....	53
2. LA DIVERSIDAD DE DEFINICIONES DE CÁNONES EN LA FISCALIDAD INTERNA- CIONAL .....	55
2.1. Modelos de Convenio distintos de la Organización para la Cooperación y el Desa- rrollo Económicos .....	56
2.1.1. Modelos de Convenio de la Liga de las Naciones .....	56
2.1.2. Modelo de Convenio de los Estados Unidos (MC EE.UU.) .....	57
2.1.3. Modelo de Convenio de las Naciones Unidas (MC ONU) .....	58
2.1.4. Modelo de Convenio de la Comunidad Andina .....	59
2.1.5. Otros modelos de convenio sobre la renta y el patrimonio .....	61

	<u>Página</u>
2.2. Convenios multilaterales .....	62
2.2.1. Convenios americanos .....	64
2.2.2. Convenios africanos y de oriente próximo .....	65
2.2.3. Convenios europeos .....	67
2.3. Derecho comunitario .....	70
2.3.1. Consideraciones previas .....	70
2.3.2. Directiva y Propuesta .....	73
2.3.3. Directiva y Modelo de la Organización para la Cooperación y el Desarrollo Económicos .....	78
2.4. Ley interna .....	79
2.5. Hacia un significado internacional del concepto de canon .....	81
3. LA INTERPRETACIÓN DE LOS CÁNONES EN LOS CONVENIOS DE DOBLE IMPOSICIÓN .....	83
3.1. La calificación de las rentas .....	83
3.2. El contexto del convenio y los Comentarios al Modelo de Convenio de la Organización para la Cooperación y el Desarrollo Económicos .....	90
3.3. La cláusula de reenvío .....	95
3.4. El procedimiento amistoso .....	100
4. LOS PRINCIPIOS DE LA FUENTE Y DE LA RESIDENCIA .....	103
4.1. Normas de reparto del poder tributario .....	103
4.2. Sujeción exclusiva en el estado de la fuente .....	104
4.3. Sujeción compartida entre los estados de la fuente y de la residencia .....	104
4.4. Sujeción exclusiva en el estado de la residencia .....	107

## CAPÍTULO II

### PROPIEDAD INTELECTUAL. ESPECIAL REFERENCIA A LOS PROGRAMAS DE ORDENADOR

1. INTRODUCCIÓN .....	109
2. TRATAMIENTO FISCAL INTERNACIONAL DE LOS PROGRAMAS DE ORDENADOR .....	111
3. LOS PROGRAMAS DE ORDENADOR EN ESTADOS UNIDOS .....	114
3.1. Ámbito de aplicación .....	115
3.1.1. Concepto de programa de ordenador .....	116
3.1.2. Clase de transacciones de <i>software</i> .....	117
3.2. Tratamiento fiscal de los derechos de autor .....	118
3.2.1. Explotación comercial de los derechos de autor .....	119
3.2.2. La regla <i>de minimis</i> .....	120
3.2.3. Contenido fiscal de los derechos de autor .....	121
3.2.4. Conclusión .....	123

	<u>Página</u>
3.3. Venta vs. cesión de uso de los derechos de autor .....	124
3.3.1. Planteamiento del problema .....	124
3.3.2. La prueba de todos los derechos sustanciales ( <i>all substantial rights test</i> ) .	125
3.3.3. Aplicación de la regla <i>all substantial rights</i> al campo de los derechos de autor sobre programas de ordenador .....	131
3.4. El Modelo de Convenio de Estados Unidos .....	133
4. LOS PROGRAMAS DE ORDENADOR EN EL COMENTARIO AL ARTÍCULO 12 DEL MODELO DE CONVENIO DE LA ORGANIZACIÓN PARA LA COOPERACIÓN Y EL DESARROLLO ECONÓMICOS .....	134
4.1. Consideraciones generales .....	134
4.1.1. Concepto de programa de ordenador .....	134
4.1.2. Clases de programas de ordenador .....	136
4.1.3. Medios de transmisión y formas de pago .....	138
4.1.4. La protección de los programas de ordenador por los derechos de autor .....	139
4.1.5. Conclusión .....	144
4.2. Clasificación de las transacciones que implican programas de ordenador .....	145
4.2.1. Naturaleza jurídica de las transacciones .....	146
4.2.2. Clasificación contractual del Modelo de Convenio de la Organización para la Cooperación y el Desarrollo Económicos .....	152
4.2.3. Conclusión .....	162
5. LA POSICIÓN ESPAÑOLA ANTE LAS RENTAS DE PROGRAMAS DE ORDENADOR .	164
5.1. La observación española al Comentario de la Organización para la Cooperación y el Desarrollo Económicos .....	164
5.2. Decisiones administrativas y judiciales .....	166
5.3. Los convenios de doble imposición internacional sobre la renta y el patrimonio firmados por España y el Derecho interno español .....	172
5.4. Conclusión .....	174
6. LOS PROGRAMAS DE ORDENADOR COMO OBRAS CIENTÍFICAS O LITERARIAS .	175
6.1. Los programas de ordenador en el Convenio entre España y EE.UU .....	175
6.1.1. Planteamiento .....	175
6.1.2. Ámbito de aplicación del problema .....	179
6.1.3. La interpretación de los convenios y su aplicación a la problemática del <i>software</i> en el Convenio España-EE.UU .....	181
6.2. Los programas de ordenador en el ámbito de la propiedad intelectual y sus implicaciones fiscales .....	187
6.2.1. La tríada de los derechos de autor: obras literarias, artísticas y científicas .....	187
6.2.2. El principio de protección de la forma y la desprotección de la idea ..	190
6.2.3. Un nueva categoría: la obra tecnológica .....	191
6.2.4. El Derecho de la propiedad intelectual y el Derecho de los convenios de doble imposición .....	194

	<u>Página</u>
6.3. Variedad de posiciones ante la caracterización de los programas de ordenador .	194
6.3.1. Posición de la Dirección General de Tributos .....	195
6.3.2. Posición del Tribunal Económico-Administrativo Central .....	199
6.3.3. Posición de la Audiencia Nacional y del Tribunal Supremo .....	200
6.4. Otras posturas .....	203
6.4.1. Los programas de ordenador como obras literarias .....	204
6.4.2. Los programas de ordenador como obras científico-tecnológicas .....	204
6.4.3. Los programas de ordenador como obras culturales .....	206
6.4.4. Los programas de ordenador y su contenido .....	207
6.5. Hacia una interpretación finalista .....	209
6.5.1. El concepto de canon de la Ley española del Impuesto sobre la Renta de no Residentes .....	209
6.5.2. El contexto del convenio .....	212
7. OTROS CÁNONES DE LA PROPIEDAD INTELECTUAL .....	217
7.1. La industria audiovisual .....	218
7.1.1. Delimitación de las categorías .....	218
7.1.2. Calificación fiscal de los pagos .....	224
7.1.3. El gravamen en la fuente .....	231
7.2. Análisis de dos problemas concretos .....	237
7.2.1. El término «causahabiente» .....	237
7.2.2. Los servicios de traducción .....	239
8. EL CONVENIO UNESCO-WIPO SOBRE CÁNONES POR DERECHOS DE AUTOR .	240
8.1. Antecedentes y naturaleza .....	240
8.2. Sistema de fuentes en materia de cánones culturales .....	245
8.3. Contenido del convenio multilateral .....	246
8.3.1. Concepto de cánones por derechos de autor .....	246
8.3.2. Otras disposiciones .....	251
8.4. Contenido del modelo de convenio bilateral .....	252
8.5. Valoración crítica .....	253

### CAPÍTULO III

#### PROPIEDAD INDUSTRIAL. ESPECIAL REFERENCIA AL *KNOW-HOW*

1. INTRODUCCIÓN .....	255
2. LAS MODALIDADES DE PROPIEDAD INDUSTRIAL .....	256

	<u>Página</u>
3. <i>KNOW-HOW</i> Y PRESTACIONES DE SERVICIOS EN EL COMENTARIO DE LA ORGANIZACIÓN PARA LA COOPERACIÓN Y EL DESARROLLO ECONÓMICOS .....	260
3.1. Concepto de <i>know-how</i> y prestaciones de servicios .....	261
3.1.1. <i>Know-how</i> .....	261
3.1.2. Prestaciones de servicios .....	266
3.2. Diferencias entre <i>know-how</i> y prestaciones de servicios .....	267
3.2.1. Perspectiva teórica .....	267
3.2.2. Perspectiva práctica .....	270
3.3. El <i>know-how</i> en un contrato mixto. El contrato de franquicia .....	274
4. <i>KNOW-HOW</i> Y PRESTACIONES DE SERVICIOS EN LOS PRONUNCIAMIENTOS ESPAÑOLES. EL CASO «OPEL CORSA» .....	278
4.1. <i>Know-how</i> y prestaciones de servicios en el Derecho interno español .....	280
4.2. Planteamiento del caso «Opel Corsa» .....	284
4.2.1. Las partes y contratos objeto de la controversia .....	284
4.2.2. El sistema de fuentes utilizado en los pronunciamientos .....	286
4.2.3. Los temas discutidos: <i>know-how</i> , asistencia técnica y propiedad industrial .....	288
4.3. Decisiones judiciales y administrativas .....	289
4.3.1. Tribunal Supremo .....	289
4.3.2. Audiencia Nacional .....	298
4.3.3. Tribunal Económico-Administrativo Central .....	299
4.3.4. Otros pronunciamientos .....	302
4.4. Valoración crítica .....	303
4.4.1. La compraventa de <i>know-how</i> .....	303
4.4.2. Calificación de las rentas en el marco de la aportación social <i>in natura</i> .....	306
4.4.3. El resto de los objetos del contrato: la asistencia técnica y la propiedad industrial .....	309
4.4.4. ¿Cómo debe ser calificada la transacción? Cesión de uso o transmisión de la propiedad .....	310
5. LOS CÁNONES POR ASISTENCIA TÉCNICA .....	312

## CAPÍTULO IV

### LOS BIENES TANGIBLES EN EL CONCEPTO DE CANON

1. INTRODUCCIÓN .....	323
2. EQUIPOS INDUSTRIALES, COMERCIALES O CIENTÍFICOS .....	324
2.1. Evolución histórica y situación actual .....	324
2.2. Sobre el concepto de bienes de equipo en los convenios de doble imposición .....	326
2.3. Bienes de equipo y comercio electrónico .....	330

	<u>Página</u>
2.4. Las figuras del <i>leasing</i> y del <i>renting</i> .....	332
2.4.1. Contrato de <i>leasing</i> o arrendamiento financiero .....	332
2.4.2. Calificación fiscal internacional de las rentas del <i>leasing</i> .....	334
2.4.3. Calificación fiscal internacional de las rentas del <i>renting</i> .....	336
3. CÁNONES Y RENTAS DE LAS EMPRESAS DE NAVEGACIÓN .....	339
3.1. Arrendamiento de buques y aeronaves a casco desnudo .....	339
3.2. Arrendamiento de contenedores .....	343
3.3. La posición española .....	344
3.4. A modo de resumen .....	345
<b>CONCLUSIONES</b> .....	<b>347</b>
<b>JURISPRUDENCIA Y RESOLUCIONES ADMINISTRATIVAS ESPAÑOLAS CITADAS</b> ..	<b>353</b>
<b>BIBLIOGRAFÍA</b> .....	<b>359</b>