

# LA GACETA JURÍDICA

DE LA EMPRESA ANDALUZA

Revista de HispaColey Servicios Jurídicos

Entrevista a

Antonio Sánchez Iglesias

Presidente de la Escuela Internacional de Gerencia

Estar en la  
formación y  
disfrutar  
con ella

## LA CLAVE

El infraseguro,  
una errónea forma  
de reducir gastos

## DE ACTUALIDAD

La prestación de  
desempleo para los  
trabajadores autónomos

## INVERTIR EN EMPRESA

Eficacia del proceso  
monitorio para el recobro  
de deudas

## A TENER EN CUENTA

El spam telefónico y otras  
prácticas publicitarias  
prohibidas: reforma de la Ley  
de Competencia Desleal



**CAR  
REPAIR  
SYSTEM**



**[www.CARREPAIRSYSTEM.eu](http://www.CARREPAIRSYSTEM.eu)**

**CAR REPAIR SYSTEM ESPAÑA, S.A.**

Centro de Empresas Granada, Polígono Industrial La Ermita, Edificio B - 2ª planta, Oficinas 35-38,  
18230 ATARFE (Granada) SPAIN - Tel.: 902 180 470 / Fax: 902 180 471





Javier López y García de la Serrana  
Director de HispaColey

# La internacionalización de la empresa

## Sumario



### LA CLAVE

- 4** El infraseguro, una errónea forma de reducir gastos

### DE ACTUALIDAD

- 6** La prestación de desempleo para los trabajadores autónomos

### INVERTIR EN LA EMPRESA

- 8** Eficacia del proceso monitorio para el recobro de deudas

### ENTREVISTA

- 10** Antonio Sánchez Iglesias

### A TENER EN CUENTA

- 13** El spam telefónico y otras prácticas publicitarias prohibidas: reforma de la Ley de Competencia Desleal

### JURISPRUDENCIA

- 16** Sentencias

### NOTICIAS

- 18** HispaColey presenta su proyecto de asesoramiento en Ucrania y Rusia

Los fenómenos de la globalización y de la deslocalización han empujado al hombre de negocios emprendedor a la búsqueda de nuevos mercados en los que implantar o ampliar su campo de actividad empresarial. Pero si en los pasados años de bonanza económica la internacionalización empresarial era una conveniencia, en nuestra realidad española de hoy, sumergida en una crisis económica sin precedentes, se convierte en una imperiosa necesidad y en muchos casos, en una única posibilidad de supervivencia.

En esa búsqueda de nuevos mercados, no cabe la menor duda de que los llamados Países del Este ofrecen un interés excepcional por sus riquezas naturales, su cultura, sus dimensiones, su población y sus cuotas de mercado por conquistar.

Todo empresario que arriesga su inversión y sus conocimientos en un Proyecto, necesita tener la seguridad de que el mismo puede desarrollarse en la forma jurídicamente más adecuada. Necesidad más acuciante aún cuando se trata de una inversión en un país lejano, con una estructura jurídica, una mentalidad, y un idioma que le son absolutamente desconocidos.

Hoy en día, nadie cuestiona que todo Proyecto Empresarial riguroso necesita de un adecuado asesoramiento legal tanto para su implantación como para su desarrollo. La definición de la estructura jurídico-societaria más idónea para el mejor desarrollo del proyecto, su adecuación a la normativa vigente en cada caso, el conocimiento de sus costos fiscales y laborales y el estudio para su minimización, así como la mejor formulación de los negocios jurídicos y contratos inherentes a su política comercial, hacen imprescindible un asesoramiento de calidad que garantice la seguridad jurídica del Proyecto.



HispaColey



EDITA: HISPACOLEX Servicios Jurídicos S.L.P. CIF: B-18682419  
Trajano nº 8 - 1ª Planta • Oficinas B, C, D, E, H, I, J y K • 18002 Granada  
e-mail: [info@hispacoley.com](mailto:info@hispacoley.com) / [www.hispacoley.com](http://www.hispacoley.com)  
DIRECTOR: Javier López y García de la Serrana  
COORDINADORA: María Jesús Gilabert Romero  
CREATIVIDAD, DISEÑO E IMPRESIÓN: Aeroprint Producciones S.L.  
DEP. LEGAL: 1023/2006

# El infraseguro, una errónea forma de reducir gastos

Carmen Moreno Hita

Abogada. Directora Dpto. de Derecho de Seguros  
de HispaColex

Nos encontramos en un momento de incertidumbre, ante una crisis económica, cuyas dimensiones y posibles consecuencias aún no han sido desplegadas en su totalidad, y que a pesar de los buenos augurios económicos, la desconfianza sigue estando hoy día muy patente en todos los mercados. En un intento de sortear la crisis económica, las empresas han puesto en marcha planes de reducción de costes que se traducen en muchas ocasiones en un recorte de la protección contratada a través del seguro para cubrir su patrimonio y su actividad.

Este intento de disminuir costes lo más posible, puede dejar a las empresas en una situación de "infraseguro", momento en el que la suma asegurada es inferior al valor real de lo asegurado. Esta tendencia no es exclusiva de España, a lo largo de toda Europa las

empresas están centradas en mantener sus gastos de seguro.

El infraseguro puede ser definido como aquella situación que se da cuando el asegurado, al contratar la póliza, otorga al objeto garantizado en la póliza un valor inferior al que realmente tiene. En caso de producirse un siniestro, las compañías aseguradoras están amparadas por el art. 30 de la Ley de Contrato de Seguro, a tenor del cual *si en el momento de producción del siniestro la suma asegurada es inferior al valor del interés, el asegurador indemnizará el daño causado en la misma proporción en la que aquella cubre el interés asegurado. Las partes, de común acuerdo, podrán excluir en la póliza, o con posterioridad a la celebración del contrato, la aplicación de la regla proporcional prevista en el artículo anterior.* Es muy





HispaColex recomienda que, ante una mala o frágil situación económica de las empresas, no se opte por dejar sin cobertura su actividad o su patrimonio, y que se contrate una franquicia en sus pólizas a cambio de rebajar el dinero destinado a la suscripción de sus seguros

importante dejar señalada la relación existente entre el infraseguro y la regla proporcional, por la cual la aseguradora cubre el daño producido, pero proporcionalmente a la relación entre el capital asegurado y el valor real del objeto asegurado en el momento del siniestro.

Esta práctica ha sido muy habitual en los seguros de hogar, pero no se había extendido hasta hoy día a los seguros industriales ni empresariales. Si el capital asegurado es menor que el valor real de los bienes que han sido asegurados, en caso de siniestro, el asegurador indemnizará el daño, en idéntica proporción a la que exista entre la suma asegurada y el valor real (regla proporcional). De esta forma, y a título de ejemplo, si existe el infraseguro y tenemos asegurado el contenido por importe de 100.000 euros, cuando el valor real es de 200.000 euros, en caso de siniestro cuyo importe ascienda a 20.000 euros, la aseguradora no indemnizará dicho valor, sino que se calculará cual es el valor real del contenido asegurado, en este caso el 50 por ciento, y por tanto la aseguradora sólo indemnizará por importe de 10.000 euros.

La falta de cobertura por infraseguro puede darse también cuando la empresa no actualiza el valor de los activos que asegura en el momento de la contratación de la nueva póliza que se realiza con las cuantías de la póliza

anterior. Existen también empresas que han realizado grandes inversiones y que han optado por no incluirlas en la nueva póliza o en la ya existente, a la espera de hacerlo en un futuro, sin llegar a ser conscientes del riesgo que se asume con esta postura.

### Solución

Desde HispaColex se aconseja a las empresas que ante una mala o frágil situación económica, no opten por dejar sin cobertura su actividad o su patrimonio, o con una cobertura incompleta por tener un infraseguro, sino que contraten una franquicia en sus pólizas a cambio de rebajar el importe destinado a la suscripción de sus seguros. De esta forma, en caso de producirse un siniestro de grandes proporciones, el asegurado asume el tramo más bajo del coste del siniestro hasta completar la cantidad estipulada y a partir de ella entra en funcionamiento la cobertura, luego estamos totalmente cubiertos, siendo el importe de la franquicia muy inferior al porcentaje de indemnización que perderíamos en caso de infraseguro. De igual manera, el mercado no está homogeneizado ya que las peticiones de rebajas de precios realizados por los asegurados suelen encontrar una respuesta positiva en las aseguradoras, así que con un buen asesoramiento en esta materia se puede conseguir mantener el coste del seguro, sin tener que renunciar a una buena cobertura.



# La prestación de desempleo para los trabajadores autónomos

Nani García Fernández

Graduado Social. Dpto. Laboral de HispaColey



El Consejo de Ministros ha aprobado la remisión a las Cortes Generales del Proyecto de Ley que regula la protección por cese involuntario de actividad de los trabajadores autónomos.

Si se cumplen las previsiones de su entrada en vigor para los primeros meses del año 2010, los trabajadores autónomos que cumplan los requisitos, podrán empezar a cobrar el desempleo a partir del año 2011, siempre y cuando reúnan los requisitos que exponemos a continuación.

## ¿En qué consiste?

Se trata de un sistema específico de protección, para aquellos trabajadores autónomos que cesen en su actividad de manera involuntaria, basado en tres principios básicos:

- Contributivo
- Solidario
- Sostenible financieramente

Será un sistema mixto, entre voluntario y obligatorio.



## ¿Quiénes tendrán derecho?

Los trabajadores autónomos que estén en situación legal de cese de actividad y que tengan protegida la cobertura por accidentes de trabajo (AT) y enfermedades profesionales (EP), tanto los que obligatoriamente deben tenerla (autónomos dependientes y autónomos en actividades con un mayor riesgo de siniestralidad, que previsiblemente serán transporte, construcción y algunas actividades industriales), como los que hayan optado por ella voluntariamente.

## Situación legal de cese de actividad

Se acreditará que se está en situación legal de cese de actividad cuando:

- Hayan sufrido pérdidas en su negocio de más del 30 por ciento de sus ingresos durante dos años consecutivos o del 40 por ciento durante un año consecutivo (se excluye el primer año de actividad).
- Tengan en curso una reclamación judicial por impago que supere el 50 por ciento de sus ingresos.
- Trabajadores autónomos dependientes (TRADE) por extinción del contrato suscrito con el cliente del que dependan económicamente.
- Por fuerza mayor.
- Por pérdida de la licencia administrativa.
- Trabajadoras autónomas que hayan tenido que cesar la actividad por ser víctimas de la violencia de género.

## Requisitos

Adicionalmente al requisito principal de cotizar por AT y EP, el trabajador autónomo debe cumplir una serie de condiciones:

- Estar afiliado al RETA y en situación de alta.

- Tener cubiertos un mínimo de 12 meses de cotización continuados e inmediatamente anteriores al cese de actividad.
- Acreditar la legalidad del cese de actividad.
- Acreditar que se encuentra en "activa disponibilidad" de incorporarse al mercado de trabajo.
- No haber cumplido la edad ordinaria de jubilación, salvo que no tenga acreditado periodo de cotización suficiente.

## Cuantía

Será del 70 por ciento de la base por la que se venía cotizando durante los doce meses anteriores, por lo que tomando como referencia la nueva base mínima del régimen especial de empleados autónomos para el año 2010 de 841,80 euros, estaríamos hablando de una prestación de 589,26 euros de cuantía mínima, llegando aproximadamente a alcanzar un máximo de 1.389,90 euros según las circunstancias familiares.

## Duración de la prestación

Estará en función de los periodos de cotización efectuados, con un mínimo de dos meses de prestación para la cotización anterior de doce meses, aumentando hasta un máximo de seis meses de prestación para 36 meses de cotización.

La escala sería la siguiente:

Meses cotizados	Prestación
De 12 a 17 meses	2 meses
De 18 a 23 meses	3 meses
De 24 a 29 meses	4 meses
De 30 a 35 meses	5 meses
Desde 36 meses	6 meses

## Duración especial

En el caso de trabajadores autónomos de entre 60 a 64 años, se incrementa-

rá la duración de la prestación, con un mínimo de tres meses y un máximo de nueve meses.

La escala sería la siguiente:

Meses cotizados	Prestación
De 12 a 17 meses	3 meses
De 18 a 23 meses	4 meses
De 24 a 29 meses	6 meses
De 30 a 35 meses	8 meses
Desde 36 meses	9 meses

## Cotización durante la percepción de la prestación

Desde el inicio de la situación de cese de actividad hasta el fin de la percepción de la prestación, se cotizará a la Seguridad Social por el trabajador autónomo con el fin de que éste no pierda derechos para las prestaciones por contingencias comunes, en concreto para su pensión.

## Coste de la prestación

Considerando que en los primeros doce meses desde que entre en vigor este Proyecto no existe gasto en prestación, se ha establecido un tipo de cotización para los trabajadores autónomos del 1.5 por ciento de la base, con una reducción del 0.5 por ciento en la cotización por la cobertura de incapacidad temporal, por lo que el trabajador autónomo cotizará efectivamente para el primer año sobre un 1 por ciento, por lo que, sobre la base mínima de 841,80 euros la cotización sería de 12,63 euros mensuales sin aplicar la reducción y de 8,42 euros mensuales con la reducción.

Cada año en la Ley de Presupuestos Generales del Estado se establecerá el tipo de cotización que permita la financiación de este nuevo sistema de protección social a aquellos trabajadores que cesen involuntariamente en su actividad y no dispongan de otra fuente de ingresos.

# Eficacia del proceso monitorio para el recobro de deudas

Ana Nestares Suárez

Abogada. Dpto. de Derecho Civil-Mercantil de  
HispaColey

## Introducción

La crisis en la que se encuentra inmersa la economía global, y en especial la española, uno de cuyos efectos más importantes ha sido el espectacular repunte de la morosidad empresarial, ha puesto de manifiesto la necesidad de destinar más recursos a la prevención de la morosidad y a la lucha activa contra los supuestos en los que se produce. Por ello, uno de los mayores problemas que actualmente tienen las empresas son los cuantiosos gastos financieros provocados por la morosidad de sus deudores y las pérdidas causadas por los créditos fallidos.

El proceso monitorio es, sin duda, el proceso civil más frecuentemente utilizado en la práctica para el recobro, pues, a su extenso ámbito de aplicación se une, sobre todo, una estructura procedimental que sitúa al deudor en la postura de tener que pagar la deuda u oponerse formalmente a ella, ya que, de mantenerse inactivo frente al requerimiento judicial de pago subsiguiente a la admisión de la petición monitoria, se dictará en su contra un auto despachando la ejecución forzosa. Su objetivo radica en que el titular de





un derecho de crédito pecuniario y exigible, documentado, y de una cuantía económica no superior a 30.000 euros (250.000 euros tras la reforma procesal operada por la Ley 13/2009), pueda, con la mayor rapidez y economía posible, o bien ver directamente satisfecho su crédito, siempre que el deudor atienda el requerimiento que el Juez competente le realizará al efecto, o bien proveerse de un título de ejecución análogo al constituido por una sentencia firme de condena, si el deudor ni paga ni se opone al pago, o bien, en el peor de los casos, provocar la iniciación del juicio declarativo ordinario que proceda por razón de la cuantía, cuando el deudor se oponga en tiempo y forma al requerimiento judicial de pago.

Así, el acreedor que acude al monitorio logra, en primer término, promover una reclamación judicial que, si no es atendida, hace que un documento del que resulte la existencia de la deuda, incluido los unilateralmente elaborados por el acreedor, por ejemplo, una factura, pueda llegar a convertirse en el más expeditivo de los títulos de ejecución (la sentencia firme de condena). En el mejor de los casos, además, puede obtener el cobro de su crédito de una manera prácticamente inmediata, sin necesidad de tener que desarrollar un siempre demasiado largo proceso civil declarativo.

#### **Incidencia en los procedimientos monitorios de la ley de reforma procesal**

El pasado 4 de Noviembre de 2009 se publicaba en el BOE la Ley 13/2009 de Reforma de la Legislación Procesal para la implantación de la Nueva Oficina Judicial que modifica algunos aspectos relativos al procedimiento monitorio a partir de su entrada en vigor el próximo 4 de Mayo de 2.009, en concreto, además de atribuir mayor intervención a los Secretarios Judiciales, lo más significativo a efectos de la protección del crédito es que aumenta la cuantía de los créditos exigibles mediante el monitorio de 30.000 euros a 250.000 euros, dando una mayor cobertura a este proceso que se ha mostrado rápido y eficaz para

el cobro de deudas dinerarias vencidas, exigibles y documentadas.

#### **El proceso monitorio europeo**

El 28 de Diciembre de 2.008 entró en vigor el Reglamento Comunitario que aprueba el llamado juicio monitorio europeo. Conforme a esta normativa, el acreedor comunitario puede solicitar de la autoridad judicial competente que requiera de pago a su deudor "transfronterizo", es decir, al establecido en otro Estado de la Unión. Si el deudor no se opone en el plazo de 30 días desde el requerimiento, el proceso termina, sin más trámite, con una resolución de condena que es ejecutiva en prácticamente todo el territorio europeo. Entre el conjunto de particularidades que diferencia la regulación española y la comunitaria del juicio monitorio la más significativa es que en el monitorio europeo puede reclamarse una deuda de cualquier importe.

#### **Ventajas fiscales del proceso monitorio**

Una de las ventajas más de acudir al proceso monitorio radica en que el simple hecho de presentar esta reclamación judicial faculta al acreedor para solicitar la devolución del IVA, una vez transcurrido un año desde el devengo del impuesto repercutido sin haber obtenido el cobro de la totalidad o parte del crédito. Así el acreedor podrá recuperar el IVA incobrado haciendo una modificación de su base imponible siempre que el destinatario de las operaciones actúe en el ejercicio de su actividad empresarial o profesional, o en caso contrario, la base imponible sea superior a 300 euros, en los tres meses siguientes a la finalización del plazo del año señalado. Una vez efectuada la modificación de la base, no procede la rectificación al alza aunque se obtenga el cobro total o parcial de la deuda, salvo que el destinatario no tenga la condición o no actúe como empresario en cuyo caso la rectificación se hará teniendo en cuenta que el IVA está incluido en las cantidades percibidas y en la misma proporción que la parte del cobro obtenido.







eig Escuela Int

Antonio Sánchez Iglesias

Presidente de la Escuela Internacional de Gerencia

# Estar en la formación y disfrutar con ella

Antonio Sánchez Iglesias. Empresario y Presidente de Escuela Internacional de Gerencia, de la que es Socio fundador en 1992. Ha desarrollado su carrera profesional dirigiendo

empresas de distribución comercial en gran consumo y comparte varios Consejos de Administración en empresas de primer nivel nacional.



## ¿La formación puede ayudar a salir de la crisis?

Naturalmente que sí, entendiendo la formación como la adquisición de conocimientos y experiencias reales; pero vivimos las consecuencias de una crisis de valores, a los que hemos relegado como si fueran cosa del pasado; aunque los valores siempre estuvieron en la formación de las personas y deberían ponerse en primer lugar si queremos salir de esto y además evitar nuevas recaídas; primero ser persona y luego añadir todo lo que se necesite para ser profesional.

## ¿En cierto modo el empresario nace con esa condición o se hace con el estudio?

El empresario tiene en sus características algunas peculiaridades que parece llevar en sus genes. El entorno en el que vive ayuda a despertar al emprendedor que tiene dentro de sí: entorno social, económico, educativo, familiar, etc. pero nadie nace enseñado y así cualquiera que se dedique al apasionante mundo de la empresa tendrá que tomar su tiempo de formación para adquirir y actualizar conocimientos y aplicarlos en la práctica.

## ¿Hay edad límite para formarse?

Afortunadamente vivimos en un entorno siempre cambiante donde es necesario estar al día, por eso no hay edad para formarse, sino que con cualquier edad hay que estar en la formación y disfrutar con ella. A veces pensamos que por haber hecho una carrera ya hemos concluido nuestra formación y solo estamos al comienzo. La formación debe ser integral, tanto personal como para el profesionalmente y ahí vemos carencias no solo en conocimientos sino en actitudes y habilidades.

## ¿Cuál es la formación más demandada por el empresario en estos momentos?

En general al profesional de la empresa le preocupan temas como Ventas y Fi-

nanzas, tal vez porque son las dos áreas de actividad más importantes en la empresa, en general. Sin embargo, en la medida que avanza en conocimiento encuentra más carencias en Habilidades Directivas y Gestión de Personas.

## ¿Cómo cree usted que se encuentra el tejido empresarial en nuestra provincia y su entorno?

Sin duda mejorable desde dos perspectivas: la primera interna del empresario que conociendo sus fortalezas personales (capacidad de emprender, compromiso, tesón, etc.) debería prestar un poco de atención a su mejora profesional, en aspectos estratégicos (visión de futuro, saber a dónde quiere ir) y en aspectos operativos con orientación de su empresa al cliente y aplicación de técnicas de marketing para relacionarse con él; buscando o procurando tener a los mejores profesionales para garantizar el futuro de la empresa, formados y comprometidos.

Desde otra perspectiva, la externa, debería ser más reivindicativo en asuntos que le afectan directamente como son las infraestructuras y más cuidadoso y comprometido con el medioambiente, porque con sus actuaciones puede contribuir a mantener o deteriorar la riqueza heredada.

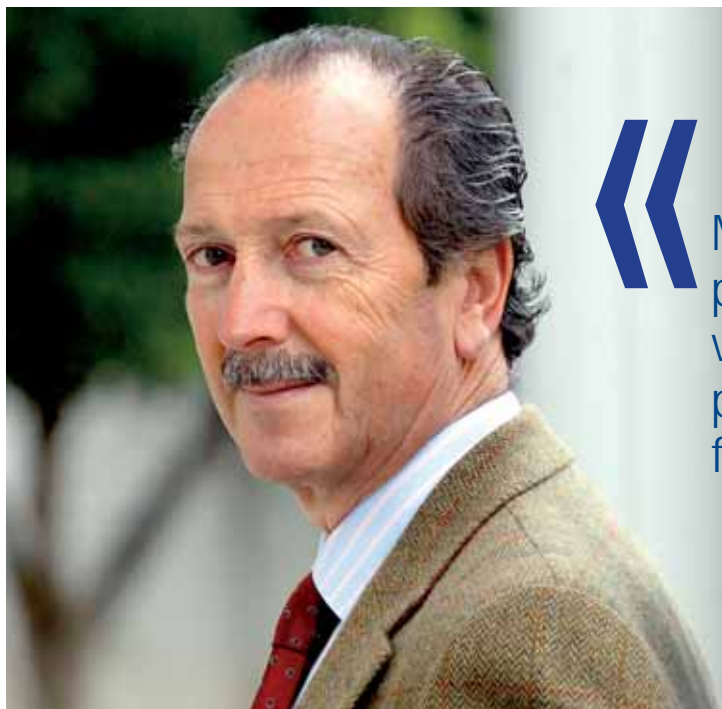
## ¿Qué es lo mejor y lo peor del empresario de esta ciudad?

Naturalmente lo mejor es que han decidido ser empresarios y eso supone asumir riesgos sin que nadie les asegure su puesto de trabajo, la continuidad de su negocio, o el reconocimiento del valor que aportan. Es algo que podemos hacer todos y sin embargo solo unos cuantos toman tal iniciativa.

Por indicar alguna oportunidad de mejora me atrevería a pedirles que no se aislen, que salgan de su zona cómoda, que compartan experiencias con colegas de distintos sectores, que piensen a lo grande, que vean más allá de los horizontes reconocidos y que se rodeen de buenos profesionales para desarrollar sus proyectos.







Más de cuatro millones de parados, primero debería darnos vergüenza y estar abochornados por no hacer cosas concretas que frenen y eliminen esta desgracia

**¿Piensa usted que a nuestros políticos tendrían que tener una mayor formación específica?**

Sin duda, en todo caso habría que pedirles que hicieran Política, como acto de servicio a la sociedad y además rindieran cuentas de sus actos, con todas las consecuencias.

**¿Considera necesario una reforma en el mercado laboral?**

Más de cuatro millones de parados, primero debería darnos vergüenza y estar abochornados por no hacer cosas concretas que frenen y eliminen esta desgracia. Después, si no sabemos qué hacer podemos mirar a nuestro entorno europeo, donde los países de primer nivel tienen tasas de desempleo sensiblemente más bajas y ver qué hacen. Tal vez, las reformas necesarias se estén aplicando con éxito en otros lugares sin demagogia ni traumas. Sí, hay que hacer algo y urgentemente. Este país tiene problemas de productividad y de dar valor añadido a lo que produce, en ese contexto no se puede hablar únicamente de incrementos salariales constantemente.

**¿Cuál es la aportación de la Escuela a la empresa?**

Creamos valor a través de las personas formadas, tanto por las empresas que éstas crean como por la continuidad que aportan a negocios familiares, o la mejora que suponen en cualquier empresa.

Desde un punto de vista social, contribuimos con los Foros y encuentros empresariales a generar inquietudes de mejora en los empresarios, tanto por la información que reciben como por los intercambios de experiencias entre los asistentes. La Escuela es un punto de encuentro del mundo empresarial al que acuden personalidades relevantes nacionales e internacionales que proyectan sus conocimientos y experiencias, siendo un referente para empresarios y profesionales de la empresa.

**¿Qué proyectos a corto plazo tiene en curso Escuela Internacional de Gerencia?**

La innovación es el único camino de preocupación por el que discurren nuestros proyectos. Vivimos formando a personas que estarán en la empresa cuando finalicen sus estudios (los alumnos de la carrera

GADE) o que ya lo están en muchos casos (alumnos del Programa Superior de Gestión de Empresas o alumnos de Máster), que tienen que gestionar mirando al futuro y no al pasado. Y el futuro es algo que nos queda por descubrir, por lo que toda formación debe responder a ese futuro que casi siempre será innovación para convivir con lo conocido y actual. Y para la Escuela Innovación no es sólo tecnología, sino metodología, aplicación práctica y sobre todo desarrollo de personas.

**¿Cómo ve a la Escuela en un futuro a largo plazo?**

La vemos como una respuesta a la necesidad social de desarrollar personas para la empresa, que puedan contribuir a generar riqueza en beneficio de su entorno. Y la vemos como una empresa capaz de establecer acuerdos para traer a Andalucía Oriental lo mejor de la formación nacional e internacional que solo puede encontrarse en dos grandes ciudades Españolas.

Y la vemos comprometida con la inquietud de la que nace la Escuela en 1992, con la Misión de "hacer gente de empresa para gestionar y dirigir en un ámbito internacional de los negocios".

# El spam telefónico y otras prácticas publicitarias prohibidas: reforma de la Ley de Competencia Desleal

---

Ignacio Valenzuela Cano

*Abogado. Director Dpto. de Derecho Civil-Mercantil  
de HispaColey*



## Introducción

Recientemente se han incorporado al Derecho español los contenidos de dos directivas de la Unión Europea que han dado lugar a la Ley 29/2009, de 30 de diciembre, por la que se modifica el régimen legal de la competencia desleal y de la publicidad para la mejora de la protección de los consumidores y usuarios. La Directiva 2005/29/CE del Parlamento Europeo y del Consejo, de 11 de mayo de 2005, relativa a las prácticas comerciales desleales de las empresas en sus relaciones con los consumidores en el mercado interior, así como la Directiva 2006/114/CE del Parlamento Europeo y del Consejo, de 12 de diciembre de 2006, sobre publicidad engañosa y publicidad comparativa, han recabado en esta Ley 29/2009 para modificar, entre otras, la Ley de Competencia Desleal, la Ley General para Defensa de los Consumidores y Usuarios, la Ley de Ordenación del Comercio Minorista o la Ley General de Publicidad, con el fin de introducir mecanismos de coordinación y un mismo cuerpo de acciones y remedios contra todas aquellas prácticas comerciales que perjudiquen los intereses económicos de los consumidores.

La relevancia de la publicidad en el proceso de toma de decisiones de los ciudadanos es cada vez mayor. No cabe duda que la publicidad es un medio útil y necesario para el conocimiento de productos y servicios, pero a veces produce efectos indeseables y distorsiona el comportamiento del consumidor. Por ello la Ley 29/2009

viene a establecer un régimen jurídico unitario sobre la deslealtad de los actos de engaño y agresivos; su exposición de motivos indica que *"en las relaciones de los empresarios o profesionales con los consumidores, la deslealtad de una conducta vendrá determinada por la concurrencia de dos elementos: que el comportamiento del empresario o profesional resulte contrario a la diligencia profesional que le es exigible en sus relaciones con los consumidores, y que éste sea susceptible de distorsionar de manera significativa el comportamiento económico del consumidor medio (entendiendo por tal el consumidor o usuario medio) o del miembro medio del grupo al que se dirige la práctica"*. Por todo ello, esta reforma legal ha repercutido en prácticas publicitarias habituales que afectan diariamente a los consumidores y que han sido tratadas de forma específica en la Ley para calificarlas como desleales y agresivas, quedando prohibidas y perseguidas con mecanismos de control y sanción.

#### Prácticas de competencia y publicidad desleales.

La Ley 29/09 ha introducido nuevos conceptos para considerar desleales las prácticas comerciales engañosas (información falsa o que, aun siendo veraz, inducen a error), la omisión u ocultación de información necesaria para el destinatario o las prácticas comerciales agresivas. A partir de aquí, la Ley 29/09 ha dado un enfoque específico a estas prácticas comerciales desleales cuando van dirigidas directamente a los consumidores, donde nos vamos a encontrar con comportamientos muy habituales que nos llegan día a día y que han sido tratados como desleales para facilitar su erradicación, debiendo destacar las siguientes:

- Las prácticas señuelo y prácticas promocionales engañosas.

Entre otros supuestos de prácticas comerciales desleales, se incluyen aquí el anuncio de ventas en liquidación cuando es incierto que el empresario o profesional está en ese supuesto regulado



por la Ley del Comercio Minorista; en estos casos el engaño consiste en atraer al consumidor anunciando venta en liquidación y, por tanto, supuestamente más económica, cuando no es cierto que el empresario tiene intención de cesar en su actividad o trasladarse a otro lugar.

También se hace referencia a las prácticas comerciales que ofrezcan un premio, de forma automática, o en un concurso o sorteo, sin conceder los premios descritos, o bien ofrecer un bien o servicio gratuito, un regalo u otra fórmula equivalente si a cambio el consumidor tiene que abonar dinero por cualquier concepto distinto. También es habitual encontrarnos con la publicidad consistente en crear la falsa impresión de que el consumidor ya ha ganado un premio, cuando en realidad no existe o su obtención está sujeta a otra obligación por parte del consumidor, normalmente efectuar un pago o incurrir en un gasto, como llamar por teléfono a un número de un coste elevado.

- Prácticas engañosas sobre la naturaleza y propiedades de los bienes y servicios, su disponibilidad y los servicios posventa.

La Ley también reputa desleal, por engaño, afirmar que un bien puede ser comercializado legalmente y no ser cierto, proclamar falsamente que el bien o servicio





puede curar enfermedades, afirmar falsamente que el bien o servicio sólo estará disponible o en determinadas condiciones durante un período de tiempo muy limitado de manera que se induce al consumidor a tomar una decisión inmediata, privándole así de la oportunidad de reflexionar sobre su elección con el debido conocimiento de causa.

- Prácticas comerciales encubiertas.

Se considera desleal por engaño incluir como información en los medios de comunicación la promoción de un bien o servicio, pagando el empresario por ello, sin que quede claramente especificado en el contenido o mediante imágenes y sonidos claramente identificables para el consumidor que se trata de un contenido publicitario. Se trata con ello de impedir la conocida como publicidad subliminal (aunque la regulación legal anterior a la reforma ya venía haciendo referencia a la misma) por la que se presenta al espectador el bien o servicio publicitado de tal manera que no se tiene verdadera conciencia de ello; y aunque este tipo de publicidad y manipulación puede entrar en el ámbito de la leyenda urbana, la nueva regulación legal puede incidir en otras prácticas mucho más sencillas como presentar en una serie de televisión a sus personajes utilizando productos con marcas claramente identificables, habiendo pagado el empresario por ello y

sin que se advierta del contenido publicitario de esa acción.

- Prácticas agresivas por acoso.

En este caso se considera desleal por agresivo las visitas en persona al domicilio del consumidor ignorando sus peticiones para que abandone la casa o no vuelva a personarse en ella.

También se hace expresa mención al conocido como spam telefónico: llamadas telefónicas al móvil o al domicilio no deseadas, en las horas más insospechadas, con números de teléfono ocultos y a veces con mensajes procedentes de máquinas automáticas que usan las listas telefónicas públicas para seleccionar al azar los posibles consumidores. También se hace extensible a esa misma práctica efectuada por correo electrónico, fax u otro medio a distancia. Esta práctica es desleal cuando resulta reiterada, debiendo conjugar otros requisitos y circunstancias que deben tenerse en cuenta para el futuro: el empresario o profesional está obligado en estas comunicaciones a utilizar sistemas que le permitan al consumidor dejar constancia de su oposición a seguir recibiendo propuestas comerciales del ese empresario; las llamadas de teléfono deben efectuarse desde un número identificable (ya no valen estas ofertas procedentes de teléfonos ocultos), y todo ello sin perjuicio de lo establecido en la normativa sobre protección de datos personales. Teniendo en cuenta que esta Ley entró en vigor el 1 de Enero de 2010, su Disposición Transitoria única concede a estos empresarios o profesionales un plazo de dos meses para poner en funcionamiento esos sistemas que permitan al consumidor dejar constancia de su oposición a seguir recibiendo propuestas comerciales de ese empresario.

Todas estas reformas se añaden a una nueva regulación de las acciones que se pueden emprender contra estas prácticas desleales, haciendo especial referencia a la legitimación del consumidor y de las Asociaciones de Consumidores o el Instituto Nacional del Consumo.

## Sentencias

**Sentencia del Tribunal Supremo, Sala de lo Civil, de 1 de Octubre de 2009.-** *No hay infracción alguna cuando en una dación en pago se entregan bienes para liquidar honorarios profesionales, pese a que ni los trabajos ni los honorarios estén perfectamente determinados y valorados.*

Se pone en duda la validez de un contrato, en cuya cláusula octava se hace constar: "Con carácter previo a la elevación a público del Proyecto de Reparcelación y a instancias del Sr. Agustín, la entidad Estudio Sur Europa, S.L. le transmitirá el dominio de la parcela descrita en la cláusula I, apartado 2, de este documento en concepto de pago de los honorarios profesionales devengados por el Sr. Agustín por su intermediación en la compra de parcelas". Tanto la Sentencia del Juzgado de Primera Instancia como la de la Audiencia Provincial de Madrid estiman la validez del mismo y condenan a la sociedad demandada a otorgar escritura pública de transmisión de la finca a que se refiere aquella cláusula, la cual presenta recurso de Casación alegando la nulidad del contrato por falta



de causa, o subsidiariamente, la resolución por incumplimiento de las obligaciones por parte del demandante.

El Tribunal Supremo desestima los motivos alegados por la parte recurrente, estableciendo que en la dación en pago, si bien se aplica la normativa de la compraventa como analogía iuris, no significa que todos los artículos deban aplicarse con exactitud, sino que son instituciones diferentes y permiten situaciones distintas. No hay infracción alguna cuando en una dación en pago se entregan unos bienes en pago de los honorarios que ha devengado el demandante, pese a que ni los trabajos ni los honorarios están perfectamente determinados y valorados, pero el acuerdo de las partes es válido, por el principio de la autonomía de la voluntad, por lo que las partes pueden configurar una dación en pago de servicios cuyo detalle y cuantía no están perfectamente determinados aunque las partes los conocen, aceptan y acuerdan extinguir la obligación de pago del precio, aun no bien determinado. Este es el caso presente en que las partes, con plena capacidad de obrar y conocimiento de su voluntad, hacen las declaraciones de voluntad conducentes a la dación en pago de todos los servicios profesionales del actor, negocio jurídico bilateral válido y eficaz.

**Sentencia del Tribunal Supremo, Sala de lo Social, de 14 de octubre de 2009.-** *Se establece la compatibilidad entre una pensión por gran invalidez y la percepción de ingresos como trabajador social.*

El Juzgado de lo Social nº 3 de Barcelona dictó Sentencia, estimando la demanda presentada por D.ª Elsa, contra el Instituto Nacional de la Seguridad Social, declarando compatible su actividad como trabajadora social en la Fundación Guttman con la percepción de la pensión íntegra por gran invalidez que ya tenía reconocida, y que fue suspendida por la resolución del INSS, acordándose en dicha Sentencia el derecho de la demandante a seguir cobrando la pensión, a razón del 150 por ciento de la base reguladora inicial.

La citada Sentencia del juzgado de lo Social fue recurrida por el Instituto Nacional de la

Seguridad Social ante la Sala de lo Social del Tribunal Superior de Justicia de Cataluña, la cual estimó el recurso de suplicación formulado, revocando dicha resolución y, en consecuencia, desestimando la demanda interpuesta por doña Elsa.

Por su parte, el Tribunal Supremo, en esta sentencia de la que ha sido ponente el Excmo. Sr. D. José Manuel López y García de la Serrana, estima el recurso de casación interpuesto por D.ª Elsa contra dicha Sentencia. La cuestión planteada consiste en determinar qué actividades son compatibles con el cobro de una pensión por incapacidad permanente absoluta o por gran invalidez. La decisión en favor de la compatibilidad se funda principalmente, en que el trabajador en situación de incapacidad permanente absoluta para todo trabajo, puede realizar todas las actividades laborales que

sean compatibles con su situación, sin limitación alguna, sin que en ningún extremo de la Ley se afirme que sólo puede desempeñar actividades superfluas, accidentales o esporádicas. La Ley apunta a la plena compatibilidad entre el trabajo y la pensión, pues una distinta interpretación llevaría a hacer de mejor condición al trabajador declarado en incapacidad permanente total, legalmente apto para cualquier actividad que no sea la profesión u oficio para la que haya sido declarado inválido, que al incapaz declarado en incapacidad permanente absoluta, al que se le negaría toda actividad –e ingresos– extramuros de la marginalidad. La suspensión de la pensión por la percepción de ingresos debidos al trabajo ordinario privaría prácticamente de estímulo económico a una actividad que con toda seguridad ha de realizarse con considerable esfuerzo –psicofísico– por parte del inválido.



**Sentencia del Tribunal Supremo, Sala de lo Contencioso-Administrativo, de 8 de Octubre de 2009.- Se deniega la inscripción de una marca a la comunidad de Franciscanos del Real Monasterio de Santa María de Guadalupe, debido a la gran similitud de los signos enfrentados desde la perspectiva fonética, de su identidad conceptual y de su afinidad aplicativa.**

La Comunidad de Franciscanos del Real Monasterio de Santa María de Guadalupe interpuso ante la Sala de lo Contencioso-Administrativo del Tribunal Superior de Justicia de Extremadura recurso contencioso-administrativo contra el acuerdo de la Oficina Española de Patentes y Marcas que denegó la inscripción de la marca, "Real Monasterio Santa María de Guadalupe", solicitando que, tras anular la resolución impugnada, declare la nulidad de la resolución recurrida, y se acuerde la inscripción de la marca mixta 2.575.523/4 Real Monasterio Santa María de Guadalupe para productos de las clases 32 y 33 del Nomenclátor, y subsidiariamente, para el caso de que la Sala estime que la inscripción registral de la marca mixta Real Monasterio Santa María de Guadalupe para la clase 33 pudiera causar confusión y entrar en conflicto con la marca 2.214.235/5 'Monasterio de Guadalupe', proceda ordenar la inscripción de la marca mixta 2.575.523/4 Real Monasterio Santa María de Guadalupe en la clase 32 del Nomenclátor.

La Sala de lo Contencioso-Administrativo del Tribunal Superior de Justicia de Extremadura estima la petición subsidiariamente formulada, anulando la resolución de la Oficina Española de Patentes y Marcas en cuanto a la inscripción de la marca "Real Monasterio Santa María de Guadalupe", para productos de la clase 32 ("cervezas; aguas minerales y gaseosas y otras bebidas no alcohólicas; bebidas y zumos de frutas; siropes y otras preparaciones para hacer bebidas"), procediéndose a declarar el derecho de inscripción de tal marca.

A la inscripción de la marca "Real Monasterio Santa María de Guadalupe", solicitada por la Comunidad de Franciscanos, se opone Viña Extremeña, S.A." en cuanto titular de la mar-



ca "Monasterio de Guadalupe" que ampara productos de la clase 33, en concreto "vinos, licores y otras bebidas alcohólicas (excepto la cerveza)", interponiendo el correspondiente recurso de casación, alegando indebida aplicación del artículo 6.1 de la Ley 17/2001.

Lo determinante es la denominación 'Monasterio de Guadalupe'. El hecho de añadir los términos 'Real' y 'Santa María', pueden incluso inducir a los consumidores a pensar que se trata del mismo producto de la empresa pero de un grado o categoría superior. Subraya el acierto de la sentencia en la parte que "recoge que los términos determinantes o dominantes entre las marcas enfrentadas son Monasterio de Guadalupe, que coinciden en ambas marcas" pues una y otra "presentan casi identidad fonética e identidad conceptual y se sostiene que existe similitud entre los productos incluidos en las clases 32 y 33.

El T.S. falla haber lugar al recurso de casación interpuesto por "Viña Extremeña, S.A." contra la sentencia dictada por la Sala de lo Contencioso-Administrativo del Tribunal Superior de Justicia de Extremadura, desestimando el recurso contencioso administrativo interpuesto por la Comunidad Franciscana del Real Monasterio de Santa María de Guadalupe contra las resoluciones de la Oficina Española de Patentes y Marcas que denegaron la inscripción de la marca "Real Monasterio Santa María de Guadalupe", al ser de aplicación en el presente caso la prohibición contenida en el art. 6.1.b) de la Ley 17/2001, de Marcas.



# HispaColex presenta su proyecto de asesoramiento en Ucrania y Rusia

HispaColex Servicios Jurídicos presentó el pasado 21 de enero en la Cámara de Comercio de Granada, a las empresas granadinas y andaluzas, un gran proyecto de asesoramiento jurídico en Ucrania y Rusia a través de sus oficinas en Kiev y Moscú, gracias al convenio HISPACOLEX-DEYCO, a fin de ofrecer todos los servicios necesarios al empresario que apueste por abrir nuevos mercados en estos países.



Javier López y García de la Serrana (izda.), junto a José Luis Alarcón Morente (centro) y Luis Miguel Romero Villafranca (dcha.), en la presentación del nuevo proyecto de la firma granadina HispaColex.

El Acto, al que asistió un numeroso grupo de empresarios granadinos, estuvo dirigido por José Luis Alarcón Morente, presidente de la comisión de Comercio Exterior de la Cámara de Comercio de Granada, y en el mismo participaron Javier López y García de la Serrana, director general de HISPACOLEX, así como Luis Miguel Romero Villafranca, director general de DEYCO, que ha sido presidente de la Federación de Colegios de Abogados de Europa y vicepresidente del Consejo General de la Abogacía Española.

Entre los objetivos de esta presentación estaban animar al empresariado andaluz a la aventura de la internacionalización, presentar a los Países del Este como área de especial interés para dicho cometido y exponer los sectores prioritarios de inversión en Ucrania y Rusia, así como ex-

poner las características generales de las inversiones en dichos Países y presentar los servicios que les ofrece el Acuerdo HISPACOLEX-DEYCO como apoyo a la internacionalización de la empresa, para darle seguridad y eliminar problemas.

Este convenio de colaboración nos permite poder prestar un servicio conjunto de asesoramiento en cualquier punto de la geografía ucraniana, rusa y española. Dicho asesoramiento incluye el asesoramiento jurídico integral, redacción de contratos, constitución de sociedades, asesoramiento fiscal, contable, laboral y administrativo. Asimismo, incluye la defensa ante los Tribunales, así como en los arbitrajes, figura ésta muy utilizada en dichos países.

Pero el asesoramiento que HISPACOLEX-DEYCO presta a sus clientes en dichos países va más allá del mero asesoramiento jurídico y empresarial, pues también pueden solicitarse servicios de Oficina Comercial (Ferias; Jornadas, Misiones Comerciales, etc), estudios de mercado, búsqueda de socios locales, compra de Empresas, posibilidad inicial de fijar en dichos despachos el domicilio social, facilitación inicial de Director nativo (obligado en estos países) y ayuda en las relaciones con la Administración del país, disponiendo de un equipo que cuenta con un número importante de personal en sus dos sedes de Kiev y Moscú, 22 profesionales del derecho y la economía de dichos países que hablan perfectamente el español todos ellos, además de otros idiomas y de sus respectivas lenguas rusa y ucraniana. Independientemente de este personal que hay en sus sedes de Ucrania y Rusia, HISPACOLEX-DEYCO cuenta con dos kievitas y un moscovita que prestan sus servicios en la sede de Granada y Valencia, y a los que se puede acudir para preparar cualquier tipo de actuación en dichos países, así como para obtener información sobre las posibilidades de negocio en los mismos.



Un momento del acto celebrado en la Cámara de Comercio.

# LEGAL PLAN

*la pieza que  
falta a su empresa*

No corra riesgos, contrate **LEGAL PLAN** por 100€\*  
y dispondrá de más de 40 profesionales del Derecho  
que le asesorarán todo el año y en cualquier situación

\* Para empresas con una facturación inferior a 3 millones de euros, para facturaciones superiores consultar precios



**HispaColex**  
Servicios Jurídicos S.L.P.

Bufete miembro de:

 **HISPAJURIS**



HispaColex es una firma de abogados con implantación en toda Andalucía,  
integrada por más de 40 profesionales del derecho y la economía.

**SEDE GRANADA:** c/ Trajano nº 8 - 1ª Planta - Oficinas B, C, D, E, H, I, J y K. 18002 Granada  
**DELEGACIÓN MÁLAGA:** c/ Fiscal Luis Portero nº 7 - 2ª Planta - Oficina 1-A. 29010 Málaga  
**DELEGACIÓN JAÉN:** c/ Extremadura nº 8 - 1ª Planta - Oficinas A y B. 23009 Jaén  
**DELEGACIÓN CÁDIZ:** c/ Glorieta Santa Elena nº 2 - 5ª Planta - Oficinas C y D. 11006 Cádiz  
**DELEGACIÓN HUELVA:** c/ Fernando El Católico nº 19 - 1ª Planta. 21001 Huelva  
**DELEGACIÓN MADRID:** c/ Orense nº 6 - 12ª Planta - Oficina 10. 28020 Madrid

CENTRALITA 902 361 350 (25 LÍNEAS) • MÓVIL DE GUARDIA (24h.) 620 857 535

**[www.hispacolex.com](http://www.hispacolex.com)**





## TU BIENESTAR ES EL NUESTRO

*"En PULEVA trabajamos por el bienestar de toda la familia. Comenzamos cada día con la ilusión de emplear nuestra experiencia y conocimiento en ofrecerte alimentos naturales más saludables y llenos de placer"*

Esta filosofía ha guiado a PULEVA desde su nacimiento en Granada, hace más de 50 años, hasta convertirla en pionera en el desarrollo de alimentos saludables.

Porque cuidando tu alimentación, te cuidamos a ti.

[www.puleva.es](http://www.puleva.es)  
[www.PULEVASalud.com](http://www.PULEVASalud.com)



*Te va*

