

## I. DISPOSICIÓN XERAIS

### MINISTERIO DE ECONOMÍA E FACENDA

**9101** *Real decreto 749/2010, do 7 de xuño, polo que se modifica o Regulamento da Lei 35/2003, do 4 de novembro, de institucións de investimento colectivo, aprobado polo Real decreto 1309/2005, do 4 de novembro, e outros regulamentos no ámbito tributario.*

Este real decreto introduce unha serie de modificacións ao Regulamento da Lei 35/2003, do 4 de novembro, de institucións de investimento colectivo, aprobado polo Real decreto 1309/2005, do 4 de novembro, así como a tres regulamentos do ámbito impositivo: o Regulamento do imposto sobre a renda de non-residentes, aprobado polo Real decreto 1776/2004, do 30 de xullo; o Regulamento do imposto sobre sociedades, aprobado polo Real decreto 1777/2004, do 30 de xullo, e o Regulamento do imposto sobre a renda das persoas físicas, aprobado polo Real decreto 439/2007, do 30 de marzo.

O obxectivo fundamental deste real decreto é dobre. Por unha parte, perséguese solucionar algúns problemas formulados polo impacto da crise financeira sobre o activo das institucións de investimento colectivo. Por outra parte, considérase necesario introducir melloras que permitan maior flexibilidade na actuación destas figuras de investimento, sen menoscabar a protección do investidor.

A crise financeira actual incidiu de forma negativa nos activos que forman parte do patrimonio dun gran número de institucións de investimento colectivo, ben porque estes activos pasaron a ser non líquidos, ben porque nas condicións actuais dos mercados son difíciles de valorar. Por estes motivos e dada a complexa situación actual, cómpre introducir unha alternativa á liquidación definitiva dunha institución de investimento colectivo e ao feito de que a situación excepcional en que se encontre parte dos seus activos, en combinación coas obrigas que lles impón a normativa en canto a subscricións e reembolsos, dean como resultado o peche de tal institución de investimento colectivo.

Esta alternativa consiste na creación de institucións de investimento colectivo ou compartimentos de propósito especial, coñecidos a nivel internacional como «side pockets», nos cales se aloxarán os activos afectados pola situación excepcional que dificulta a súa valoración e fai diminuír a súa liquidez. Desta forma, a institución de investimento colectivo ou compartimento orixinal pódese seguir xestionando con normalidade, mentres que a institución de investimento colectivo ou compartimento de propósito especial queda sometido a un réxime especial de valoración, liquidez, subscricións e reembolsos, entre outras cuestións, que permiten unha liquidación ordenada dos seus activos.

Por outra parte, como mencionamos, introdúcese unha serie de modificacións no Regulamento da Lei 35/2003, do 4 de novembro, de institucións de investimento colectivo, dirixidas a flexibilizar a operativa das institucións de investimento colectivo, alcanzando así maior eficiencia nos mercados financeiros, sen que isto supoña unha redución do nivel de protección ao investidor. Algunhas destas medidas son, principalmente, as seguintes: permítese operar con «Exchange-traded funds», máis coñecidos como ETF, en forma de sociedades de investimento de capital variable; flexibilízase o réxime de investimento das institucións de investimento colectivo de carácter inmobiliario, incluíndo as sociedades cotizadas de investimento no mercado inmobiliario entre os activos en que poden materializar os seus investimentos; flexibilízanse determinados límites aos investimentos que teñen que cumprir os fondos de investimento con obxectivos de rendibilidade garantidos e mellórase o réxime de transparencia das comisións.

Adicionalmente hai que destacar que, con algunhas das modificacións establecidas neste real decreto, se achega o réxime de delegación das sociedades xestoras de institucións de investimento colectivo ao das empresas de servizos de investimento,

recollido no Real decreto 217/2008, do 15 de febreiro, sobre o réxime xurídico das empresas de servizos de investimento e das demais entidades que prestan servizos de investimento e polo que se modifica parcialmente o Regulamento da Lei 35/2003, do 4 de novembro, de institucións de investimento colectivo, aprobado polo Real decreto 1309/2005, do 4 de novembro. Desta maneira evítase que as sociedades xestoras de institucións de investimento colectivo que están autorizadas para a prestación de determinados servizos de investimento teñan que atender a regras diferentes á hora de delegar funcións noutra entidade.

Finalmente, as modificacións introducidas nos regulamentos de natureza fiscal consisten en eximir da obriga de practicar retención ou ingreso á conta das rendas derivadas de transmisións ou reembolsos de accións ou participacións representativas do capital ou patrimonio dos fondos de investimento cotizados ou sociedades de investimento de capital variable índice cotizadas.

Na súa virtude, por proposta da ministra de Economía e Facenda, de acordo co Consello de Estado e logo de deliberación do Consello de Ministros do día 4 de xuño de 2010,

#### DISPOÑO:

**Artigo primeiro.** *Modificación do Regulamento da Lei 35/2003, do 4 de novembro, de institucións de investimento colectivo, aprobado polo Real decreto 1309/2005, do 4 de novembro, polo que se aproba o Regulamento da Lei 35/2003, do 4 de novembro, de institucións de investimento colectivo, e se adapta o réxime tributario das institucións de investimento colectivo.*

O Regulamento da Lei 35/2005, do 4 de novembro, de institucións de investimento colectivo, aprobado polo Real decreto 1309/2005, do 4 de novembro, polo que se aproba o Regulamento da Lei 35/2003, do 4 de novembro, de institucións de investimento colectivo, e se adapta o réxime tributario das institucións de investimento colectivo, queda modificado como segue:

Un. O artigo 5.1 queda redactado do seguinte modo:

«1. As sociedades xestoras de IIC e os depositarios poderán recibir dos fondos comisións de xestión e de depósito, respectivamente, e as sociedades xestoras de IIC poderán recibir dos partícipes comisións por subscripción e reembolso. No folleto deberase recoller a forma de cálculo, o límite máximo das comisións referidas tanto ao compartimento como a cada unha das clases, as comisións que efectivamente se vaian aplicar e a entidade beneficiaria do seu cobramento. Así mesmo, en caso de que a sociedade xestora de IIC (en diante, SXIIC) reserve para si a posibilidade de establecer acordos de devolución a partícipes de comisións cobradas, tal circunstancia deberase incluír no folleto informativo dos fondos, xunto cos criterios que se deben seguir para a práctica de tales devolucións.»

Dous. Dáselle nova redacción ao punto 1.<sup>a</sup> do parágrafo terceiro do artigo 5.3:

«1.<sup>a</sup> Imputar ao fondo a comisión de xestión sobre resultados só naqueles exercicios en que o valor liquidativo sexa superior a calquera outro previamente alcanzado en exercicios en que existise unha comisión sobre resultados. O valor liquidativo máximo alcanzado polo fondo vinculará a SXIIC durante períodos de polo menos tres anos.»

Tres. Dáselle unha nova redacción ao artigo 5.10 e engádense dous números 12 e 13 ao artigo 5:

«10. Cando un fondo de investimento invista noutra institución de investimento colectivo (en diante, IIC) que estea xestionada pola mesma SXIIC ou por unha sociedade pertencente ao seu mesmo grupo, as comisións de xestión acumuladas e

soportadas directa ou indirectamente polos seus partícipes non poderán superar a porcentaxe que para tal efecto fixe o folleto do fondo dentro dos límites deste artigo. A porcentaxe de comisións de xestión acumuladas e soportadas indirectamente polo investimento noutras IIC, conforme os puntos anteriores, calcularase en función do importe efectivamente soportado en relación co patrimonio investido nestas IIC.

Así mesmo, este fondo de investimento non poderá soportar comisións de subscripción e reembolso das IIC nas cales invista cando estean xestionadas pola súa mesma SXIIC ou por unha sociedade pertencente ao seu mesmo grupo. Aqueles fondos que invistan unha proporción substancial do seu activo noutras IIC deberán incluír no folleto informativo o nivel máximo das comisións de xestión e depositario que poderán soportar de forma directa ou indirecta, expresados en porcentaxe sobre o patrimonio da IIC e sobre o patrimonio investido nestes activos.»

«12. Os fondos de investimento poderán soportar comisións de intermediación que incorporen a prestación do servizo de análise financeira sobre investimentos, a que se refire o artigo 63.2.e) da Lei 24/1988, do 28 de xullo, do mercado de valores, sempre que así figure no folleto informativo do fondo e se cumpran os seguintes requisitos:

a) O servizo de análise deberá constituír pensamento orixinal e propor conclusións significativas, que non sexan evidentes ou de dominio público, derivadas da análise ou do tratamento de datos.

b) Este servizo deberá estar relacionado coa vocación investidora do fondo de investimento e contribuir a mellorar a toma de decisións sobre investimento.

c) O informe anual da institución a que se refire o artigo 17 da Lei 35/2003, do 4 de novembro, de institucións de investimento colectivo, deberá recoller información cualitativa detallada para que os investidores teñan coñecemento da existencia de custos derivados do servizo de análise.

d) As xestoras deberanse dotar de procedementos de selección de intermediarios co obxecto de garantir o seu deber de actuar en beneficio dos partícipes, xestionar adecuadamente os conflitos de interese que poidan xurdir en relación cos citados custos, así como garantir o mellor resultado posible na execución das operacións. Así mesmo, os procedementos deberán prever unha revisión polo menos anual das comisións aboadas aos intermediarios.

13. O ministro de Economía e Facenda e, coa súa habilitación expresa, a Comisión Nacional do Mercado de Valores, ditarán as demais disposicións necesarias para o desenvolvemento deste artigo.»

Catro. Engádesse un novo número 4 ao artigo 7:

«4. Será aplicable o réxime de delegación de funcións establecido no artigo 68 ás sociedades de investimento cuxa xestión, administración e representación non estea encomendada a unha SXIIC.»

Cinco. Dáselles nova redacción ás alíneas segunda e terceira do artigo 14.2:

«Cando a modificación do regulamento de xestión ou, de ser o caso, do folleto supoña un cambio substancial da política de investimento ou da política de distribución de resultados, a substitución da sociedade xestora ou do depositario, a delegación da xestión da carteira da institución noutra entidade, a transformación, fusión ou escisión do fondo ou do compartimento; ou o establecemento ou elevación das comisións, deberá ser comunicada aos partícipes con carácter previo á súa entrada en vigor, cunha antelación mínima dun mes. A entrada en vigor destas modificacións producirase no momento da inscrición da modificación do regulamento de xestión ou, de ser o caso, da actualización do folleto explicativo. O cambio de control da SXIIC, unha vez efectuado e comunicado á CNMV, deberá ser comunicado aos partícipes no prazo de dez días.

Sempre que exista comisión de reembolso ou gastos ou descontos asociados a el, os partícipes poderán optar durante o prazo dun mes contado a partir da data de publicación, ou da remisión das comunicacións aos partícipes se esta for posterior, polo reembolso ou traspaso das súas participacións, total ou parcial, sen dedución de comisión de reembolso nin ningún gasto, polo valor liquidativo que corresponda á data do último día do mes de información.»

Seis. Engádense dúas novas letras j) e k) ao artigo 18.1, coa seguinte redacción:

«j) “Fondo de investimento cotizado” e a súa sigla “FI cotizado”.

k) “Sociedade de investimento de capital variable índice cotizada” e a súa sigla “SICAV índice cotizada”.»

Sete. Dáselle nova redacción ao artigo 33.3:

«3. Unha vez disolto o fondo, abrírase o período de liquidación e quedará suspendido o dereito de reembolso e de subscripción de participacións. A SXIIC, co concurso do depositario, actuará de liquidador e procederá coa maior dilixencia e no máis breve prazo posible a allear os valores e activos do fondo e a satisfacer e percibir os créditos. Unha vez realizadas estas operacións, elaborarán os correspondentes estados financeiros e determinarán a cota que corresponda a cada partícipe.

En relación cos créditos que se vaian satisfacer, consideraranse como saldos acredores do fondo os reembolsos pendentes de pagamento solicitados polos partícipes, cuxo valor liquidativo aplicable se refira a unha data anterior á publicación do acordo de disolución.

Antes da elaboración dos estados financeiros, o liquidador poderá repartir o efectivo obtido no alleamento dos valores e activos do fondo, en concepto de liquidacións á conta, de forma proporcional entre todos os partícipes do fondo, sempre que se satisfíxese a todos os acredores ou se consignase o importe dos seus créditos vencidos. Cando existan créditos non vencidos, asegurárase previamente o pagamento.

Os estados financeiros deberán ser verificados na forma prevista na lei e neste regulamento. O balance e a conta de perdas e ganancias deberán ser publicados no «Boletín Oficial del Estado» e nun dos xornais de maior circulación do lugar do domicilio da SXIIC.

Transcorrido o prazo dun mes a partir da data da súa publicación sen que se formularan reclamacións, procederase á repartición do patrimonio entre os partícipes. As cotas non reclamadas no prazo de tres meses consignaranse en depósito na Caixa Xeral de Depósitos e quedarán á disposición dos seus lexítimos donos.

No caso de que houberse reclamacións, observarase o que dispoña o xuíz ou o tribunal competente e poderán realizar entregas aos partícipes en concepto de liquidación provisional.

Unha vez efectuada a repartición total do patrimonio, a SXIIC e o depositario solicitarán a cancelación dos asentos referentes ao fondo no rexistro da CNMV que corresponda e, de ser o caso, no Rexistro Mercantil.»

Oito. Dáselle nova redacción á letra e) do artigo 36.1:

«e) os depósitos en entidades de crédito que sexan á vista ou poidan facerse líquidos, cun vencemento non superior a doce meses, sempre que a entidade de crédito teña a súa sede nun Estado membro da Unión Europea ou en calquera Estado membro da OCDE suxeito a supervisión prudencial.»

Nove. Dáselle nova redacción ao parágrafo 5.º do artigo 36.1.j):

«5.º As accións e participacións das entidades de capital-risco reguladas na Lei 25/2005, do 24 de novembro, reguladora das entidades de capital-risco e das súas sociedades xestoras, así como as entidades estranxeiras similares.»

Dez. Dáselle unha nova redacción ao penúltimo parágrafo da letra d) do artigo 38.2:

«Nestes casos, o investimento en accións ou obrigacións do mesmo emisor poderá alcanzar o 20 por cento do patrimonio da IIC. Este límite poderase ampliar ao 35 por cento, cando concorran causas excepcionais no mercado e sempre que se faga constar no folleto e en toda publicidade de promoción da IIC.»

Once. Engádese un parágrafo ao artigo 38.4:

«Ademais, non poderán investir en accións ou participacións dunha mesma IIC por encima do 25% do volume en circulación de accións ou participacións desta. Non estarán suxeitas a este límite aquelas IIC reguladas no artigo 45 cuxa política de investimento se basee no investimento nun único fondo.»

Doce. Dáselle unha nova redacción ao artigo 38.6:

«6. Sen prexuízo da excepción prevista no primeiro parágrafo do punto 2.b), a suma dos investimentos nos activos e instrumentos financeiros sinalados na letra c) do número 2 emitidos por un emisor, as posicións fronte a el en produtos derivados e os depósitos que a IIC teña nesa entidade non poderá superar o 35% do patrimonio da IIC.»

Trece. Engádeselle un cuarto parágrafo ao artigo 39.3 e modifícase o artigo 39.4:

«3. A exposición total ao risco de mercado asociada a instrumentos financeiros derivados non poderá superar o patrimonio neto da IIC. Por exposición total ao risco entenderase calquera obriga actual ou potencial que sexa consecuencia da utilización de instrumentos financeiros derivados, entre os que se incluírán as vendas ao descuberto.

As primas pagadas pola compra de opcións, ben sexan contratadas illadamente, ben incorporadas en operacións estruturadas, en ningún caso poderán superar o 10 por cento do patrimonio da IIC.

Non estarán suxeitas aos límites previstos neste punto as IIC que leven a cabo unha xestión encamiñada á consecución dun obxectivo concreto de rendibilidade que lle fose garantido á propia institución por un terceiro.

Adicionalmente non resultará de aplicación o límite de 10 por cento sinalado anteriormente ás IIC que leven a cabo unha xestión encamiñada á consecución dun obxectivo concreto de rendibilidade.

4. A exposición ao risco de mercado do activo subxacente asociada á utilización de instrumentos financeiros derivados deberase tomar en conta para o cumprimento dos límites de diversificación sinalados nos números 2, 3, 6, 7 e 8 do artigo 38. Para tales efectos, excluíranse os instrumentos derivados cuxo subxacente sexa un índice bolsista ou de renda fixa que cumpra cos requisitos establecidos no artigo 38.2.d), tipos de xuro, tipos de cambio, divisas, índices financeiros, volatilidade, así como calquera outro subxacente que a CNMV determine por presentar unhas características similares aos anteriores.

Non estarán suxeitas aos límites previstos neste punto as IIC que leven a cabo unha xestión encamiñada á consecución de obxectivo concreto de rendibilidade que lle fose garantido á propia institución por un terceiro.»

Catorce. Engádeselle unha nova letra c) ao artigo 42.1:

«c) En caso de IIC que repliquen ou reproduzan un determinado índice bolsista ou de renda fixa a que se refire o artigo 38.2.d), a supresión do límite do 20% poderase ampliar ao 35% para un único emisor sempre e cando veña xustificada por causas excepcionais no mercado.»

Quince. Modifícase o artigo 43.a), b) e n):

«a) As accións ou participacións destas IIC deberanse subscribir ou adquirir mediante un desembolso mínimo inicial de 50.000 euros. A exixencia anterior non

será aplicable aos partícipes que teñan a condición de clientes profesionais tal e como están definidos no artigo 78 bis.3 da Lei 24/1988, do 28 de xullo, do mercado de valores.

b) Só poderán realizar as actividades de comercialización a que se refire o artigo 2.1 da lei cando se dirixan a clientes profesionais tal e como se definen no artigo 78 bis.3 da Lei 24/1988, do 28 de xullo, do mercado de valores.»

«n) Con anterioridade á subscripción ou adquisición das participacións ou das accións destas IIC, o investidor deberá deixar constancia por escrito de que coñece os riscos inherentes ao investimento. O cumprimento desta obriga entenderase sen prexuízo do respecto en todo momento, por parte destas IIC, das normas de conduta previstas na lei, neste regulamento e nas súas normas de desenvolvemento.

A exigencia do documento en que conste por escrito o consentimento anterior non será aplicable aos clientes profesionais tal e como están definidos no artigo 78 bis.3 da Lei 24/1988, do 28 de xullo, do mercado de valores. Tampouco será exixible este documento cando existan contratos de xestión discrecional de carteiras que autoricen a investir neste tipo de IIC e inclúan advertencias equivalentes ás do documento citado.»

Dezaseis. Modifícase o artigo 44.1.a):

«a) Deberán investir ao menos o 60 por 100 do seu patrimonio en IIC de investimento libre a que se refire o artigo anterior constituídas en España e en IIC estranxeiras similares, ou ben domiciliadas en países pertencentes á Unión Europea ou á OCDE, ou ben cuxa xestión fose encomendada a unha sociedade xestora suxeita a supervisión con domicilio nun país pertencente á Unión Europea ou á OCDE.»

Dezasete. Engádese un novo artigo 45 bis co seguinte teor literal:

«Artigo 45 bis. *IIC e compartimentos de propósito especial.*

1. Cando por circunstancias excepcionais relativas aos instrumentos financeiros en que investise unha IIC, aos seus emisores ou aos mercados, non resulte posible a valoración ou a venda ao seu valor razoable de tales instrumentos; eses activos representen máis do 5% do patrimonio da IIC e deriven prexuízos graves en termos de equidade para os intereses de partícipes ou accionistas, a sociedade xestora ou a sociedade de investimento, co coñecemento do depositario, poderá escindir a IIC orixinal traspasando os activos afectados por estas circunstancias a unha IIC ou compartimento resultantes, de nova creación, da mesma forma xurídica, que estará constituído exclusivamente polos citados activos.

Para a estimación da porcentaxe sinalada no parágrafo anterior, a sociedade xestora ou a sociedade de investimento poderá recorrer á última valoración coñecida dos activos afectados ou a calquera outra técnica de valoración de xeral aceptación.

2. Os partícipes ou accionistas da IIC orixinal existentes no momento en que produzan as circunstancias mencionadas no número anterior recibirán en proporción ao seu investimento na IIC orixinal participacións ou accións da IIC ou compartimento de propósito especial resultante.

3. A creación da IIC ou compartimento de propósito especial será obxecto de comunicación previa á CNMV, para efectos de inscrición no correspondente rexistro e terá a consideración de feito relevante nos termos do artigo 28. Así mesmo, esa creación comunicaráselles por escrito aos partícipes ou accionistas, con indicación das causas que motivaron a creación da IIC ou compartimento de propósito especial e as condicións que o rexan.

4. A IIC ou compartimento de propósito especial resultante rexerá polas previsións aplicables ás IIC ou compartimentos, excepto:

a) Non lles serán de aplicación as regras sobre investimentos contidas na sección 1.<sup>a</sup> do capítulo I do título III.

b) Non deberán dispor dun patrimonio mínimo de acordo co artigo 46 do regulamento.

c) O cálculo do valor liquidativo realizarase coa periodicidade da IIC ou compartimento orixinario. En caso de que non sexa posible calcular o valor liquidativo, xustificárase tal circunstancia na información pública periódica.

d) Unha vez creados, as IIC ou compartimentos de propósito especial resultantes non poderán emitir novas participacións ou accións. Deberáselles solicitar aos partícipes ou accionistas a designación dunha conta a que realizar o reembolso ou recompra, ou dunha IIC a que realizar os traspasos, das súas accións ou participacións, conforme o establecido neste artigo.

e) Cando desaparezan total ou parcialmente as circunstancias a que se refire o número 1 anterior, procederase coa maior dilixencia á venda dos activos e á repartición proporcional da liquidez resultante entre todos os investidores da IIC ou compartimento de propósito especial resultante, mediante o reembolso ou recompra do número de participacións ou accións que corresponda.

f) Non se poderán establecer comisións nin descontos de reembolso. Respecto ás comisións de xestión, depósito e demais gastos a que alude o artigo 5.11, unicamente se devengarán e liquidarán cando a IIC ou compartimento de propósito especial resultante teña liquidez suficiente. As comisións de xestión e depósito terán como límite máximo o establecido na IIC orixinal.

g) Non se exixirá folleto informativo.

h) A creación da IIC ou compartimento de propósito especial resultante non dará lugar ao dereito de separación recollido no artigo 14.2.

i) Nos informes periódicos da IIC deberase incluír información sobre as circunstancias que motivaron a creación da IIC ou compartimento de propósito especial resultante, así como a información sobre o valor liquidativo de que se dispoña, as perspectivas sobre a evolución futura dos valores integrantes nesta IIC ou compartimento resultante e calquera outra información que se considere de interese.

5. As SICAV cuxas accións estean admitidas a negociación en bolsas de valores ou noutros mercados regulados ou sistemas multilaterais de negociación de valores, non poderán crear compartimentos de propósito especial e deberán adoptar necesariamente a figura de IIC e non poderán solicitar a admisión a cotización en bolsas de valores ou noutros mercados regulados ou sistemas multilaterais de negociación de valores.

6. O réxime de traspasos establecido no artigo 28 da Lei 35/2003, do 4 de novembro, de institucións de investimento colectivo, poderase aplicar aos reembolsos das accións ou participacións representativas das IIC ou compartimentos de propósito especial resultante.

7. Non será de aplicación ás IIC ou compartimentos de propósito especial resultante o réxime de transformación, fusión e escisión contido nos artigos 25, 26 e 27 da Lei 35/2003, do 4 de novembro, de institucións de investimento colectivo.

8. Unha vez satisfeitos os reembolsos ou realizadas as recompras ou os traspasos dos investidores, procederá a extinción da IIC ou compartimento de propósito especial resultante, que se comunicará á CNMV para a súa anotación no rexistro correspondente.»

Dezaioito. Modifícase o título do artigo 49 co seguinte teor literal:

«Artigo 49. *Fondos de investimento cotizados e SICAV índice cotizadas.*»

Dezanove. Modifícase o artigo 49.2.a), b) e c):

«a) Obter a autorización da Comisión Nacional do Mercado de Valores, de acordo co procedemento establecido no artigo 10 da lei. Cando se produza a baixa

do fondo no rexistro correspondente da Comisión Nacional do Mercado de Valores, quedará sen efecto a admisión a negociación en bolsa das súas participacións.

b) Cumprir as regras especiais do artigo 52.1. Non resultará exixible, no momento da súa admisión a cotización, que o número mínimo de partícipes sexa o establecido no artigo 3. A constitución dos fondos ante notario e a súa inscrición no rexistro mercantil será potestativa.

c) Que o obxectivo da política de investimento sexa reproducir un índice que cumpra as condicións previstas no artigo 38.2.d) así como calquera outro subxacente que a Comisión Nacional do Mercado de Valores autorice expresamente.»

Vinte. Engádesse un novo número 8 no artigo 49, co seguinte teor literal:

«8. Son SICAV índice cotizadas aquelas sociedades de investimento colectivo de capital variable que cumpran o disposto nos puntos anteriores coas seguintes especialidades:

a) Non resultará exixible, no momento da súa admisión a cotización, que o número mínimo de accionistas sexa o establecido no artigo 6 deste regulamento.

b) Non lles serán de aplicación os números 3 a 6 do artigo 52 nin os artigos 53 e 54 deste regulamento.

c) Cando a SICAV índice sexa autoxestionada, todas as referencias feitas neste artigo á SXIIC se entenderán feitas ao consello de administración da SICAV.

d) Non será de aplicación ás accións representativas do seu capital social o procedemento de traspaso de accións previsto no artigo 28 da lei.»

Vinte e un. Modifícase o artigo 51.2 co seguinte teor literal:

«2. A propia sociedade venderá e recomprará as accións a través de polo menos un dos procedementos previstos nos tres artigos seguintes. No caso das SICAV índice cotizadas aplicarase o disposto no artigo 49 deste regulamento.»

Vinte e dous. Modifícase o artigo 56.1.a):

«a) Os investimentos en inmobles finalizados. Entenderanse incluídos nesta letra os seguintes investimentos, cun límite de máximo conxunto do 15 por cento sobre o patrimonio da IIC:

1.º Investimentos nunha sociedade cuxo activo estea constituído maioritariamente por bens inmobles, sempre que a adquisición daquela sexa co obxecto de disolvela no prazo de seis meses desde a súa adquisición e o inmovible sexa obxecto de arrendamento a partir desta.

2.º Investimentos en entidades de arrendamento de vivendas referidas no capítulo III do título VII do texto refundido da Lei do imposto sobre sociedades, aprobado polo Real decreto legislativo 4/2004, do 5 de marzo.

3.º Investimentos nunha sociedade cuxo activo estea constituído maioritariamente por bens inmobles, sempre que os inmobles sexan obxecto de arrendamento.

4.º Investimentos en sociedades anónimas cotizadas de investimento no mercado inmobiliario recollidas na Lei 11/2009, do 26 de outubro, pola que se regulan as sociedades anónimas cotizadas de investimento no mercado inmobiliario, sempre que non teñan participacións no capital ou patrimonio doutras IIC inmobiliarias.

5.º Os investimentos noutras IIC inmobiliarias, sempre que no regulamento do fondo ou nos estatutos da sociedade cuxas participacións ou accións se prevexa adquirir non autoricen a investir máis dun 10 por cento do activo da institución en participacións ou accións doutras IIC. Adicionalmente, as normas sobre réxime de investimentos, prevención de conflitos de interese, endebedamento e valoración de bens inmobles deberán ser similares ás incluídas neste capítulo.»



Vinte e tres. Modifícase o artigo 60.1:

«1. As sociedades de investimento inmobiliario investirán, polo menos, o 80 por cento da media anual de saldos mensuais do seu activo en bens inmobles nos termos do artigo 56. O resto do activo poderano ter investido nos valores admitidos a cotización en bolsas de valores ou noutros mercados ou sistemas organizados de negociación a que se refire o artigo 36.»

Vinte e catro. Engádesse un novo número 5 ao artigo 63, co seguinte teor literal:

«5. O réxime de disolución e liquidación dos fondos de investimento inmobiliario será o previsto con carácter xeral no artigo 33, coas seguintes especialidades durante o período de liquidación:

a) Unha vez iniciado o proceso de liquidación do fondo, a comisión de xestión que pode percibir a SXIIC como remuneración dos seus servizos ao citado fondo non poderá superar o 1,5 por cento do patrimonio do fondo durante o primeiro ano, o 1 por cento durante o segundo ano e o 0,5 por cento a partir do terceiro ano. Durante o período de liquidación do fondo, a SXIIC non poderá percibir comisión de xestión sobre resultados.

b) Na información pública periódica deberase incluír unha referencia detallada sobre o proceso de venda da carteira de investimentos inmobiliarios da IIC. En particular, deberase informar para cada período do grao de avance do proceso de vendas, das actuacións de vendas desenvolvidas, do detalle dos inmobles vendidos, dos prezos de venda, dos investidores contactados e das ofertas recibidas. Adicionalmente, no informe anual incluírase unha recapitulación do proceso de vendas realizado en todo o exercicio e unha referencia ás perspectivas de vendas para o ano seguinte.

c) O depositario do fondo deberá verificar que a actuación da SXIIC no proceso de liquidación se realiza coa máxima dilixencia encamiñada a liquidar o fondo no menor prazo posible, asegurando que cada unha das vendas se realizou en beneficio dos partícipes e en condicións de mercado. Tal verificación quedará reflectida nun informe anual que estará á disposición da Comisión Nacional do Mercado de Valores.»

Vinte e cinco. Dáselle unha nova redacción ao artigo 68.

«1. A delegación de funcións por parte das sociedades xestoras de IIC non limitará nin diminuír a súa responsabilidade respecto ao cumprimento das obrigas establecidas na normativa en relación ás actividades delegadas. En ningún suposto se poderá producir unha delegación que implique que a SXIIC se converta nunha entidade instrumental ou baleira de contido.

2. A SXIIC deberá establecer procedementos adecuados de control da actividade da entidade en que se efectúa a delegación. Cando a SXIIC e a entidade en que se efectúa a delegación pertencen ao mesmo grupo, aquela deberá valorar a súa capacidade para controlar a dita entidade e para influír na súa actuación.

A SXIIC poderá dar en calquera momento instrucións adicionais á entidade en que se efectúa a delegación e poderá revogar a delegación, con efecto inmediato, cando sexa en interese dos investidores.

A SXIIC en ningún caso poderá delegar funcións en terceiros cando isto diminúa a súa capacidade de control interno.

3. A delegación de funcións deberá cumprir as seguintes condicións:

a) Non suporá delegación de responsabilidade por parte da alta dirección ou do órgano de administración.

b) Non poderá alterar as relacións e obrigas da SXIIC coa súa clientela.

c) Non se poderán eliminar ou modificar as condicións que debe cumprir a SXIIC para recibir e conservar a autorización pola existencia dun acordo de delegación.

As sociedades xestoras de IIC deberán adoptar as medidas necesarias para garantir que:

1.º O terceiro delegado:

i) Dispón da competencia, capacidade e de calquera autorización que, de ser o caso, exixa a lei para realizar as funcións ou servizos delegados de forma fiable e profesional.

ii) Realiza eficazmente os servizos delegados. Para tal fin, a SXIIC deberá establecer medidas para avaliar o seu nivel de cumprimento.

iii) Supervisa correctamente a realización das funcións delegadas e xestiona adecuadamente os riscos asociados á delegación.

iv) Comunica á SXIIC calquera suceso que poida afectar de maneira significativa o desempeño eficaz e conforme a normativa aplicable das funcións delegadas.

v) Coopera coa CNMV en todo o relativo ás actividades delegadas nel.

vi) Protexe toda a información confidencial referida á SXIIC e aos seus clientes.

2.º Toma as medidas adecuadas cando se aprecie que o terceiro non pode realizar as funcións eficazmente e de acordo coas disposicións normativas aplicables.

3.º Conta coa experiencia necesaria para supervisar eficazmente as funcións delegadas e para xestionar adecuadamente os riscos asociados a tal delegación.

4.º Pode rescindir o contrato de delegación cando resulte necesario sen detrimento para a continuidade e calidade na prestación de servizos aos clientes.

5.º Os seus auditores e as autoridades competentes teñen acceso efectivo aos datos referidos ás actividades delegadas e ás dependencias do terceiro delegatario. Así mesmo, a SXIIC deberase asegurar de que as autoridades competentes poden efectivamente exercer o dereito de acceso.

6.º Ela mesma e o terceiro elaboran, aplican e manteñen un plan de emerxencia para a recuperación de datos en caso de catástrofes e comprobando periodicamente os mecanismos de seguridade informática, cando isto sexa necesario tendo en conta a función ou o servizo delegado.

4. O acordo de delegación deberase formalizar nun contrato escrito en que se concretarán os dereitos e as obrigas das partes.

Entre as cláusulas dos contratos ou acordos en que se formalice a delegación, deberase incluír expresamente o compromiso da entidade que recibe a delegación de facilitar e permitir o labor de supervisión que, de ser o caso, a CNMV entenda necesario realizar na súa sede social.

A SXIIC deberá pór á disposición da CNMV cando esta o solicite, toda a información que sexa necesaria para a supervisión do cumprimento das actividades delegadas.

5. Os folletos da IIC deberán recoller expresamente a existencia das delegacións e detallar o seu alcance.

6. As entidades nas cales as sociedades xestoras de IIC efectúen delegacións estarán suxeitas ao réxime de operacións vinculadas nos termos establecidos no artigo 67 da lei e no artigo 99 deste regulamento.

7. Requirirá autorización previa da CNMV a delegación polas sociedades xestoras de IIC nunha ou varias entidades da actividade de xestión de activos, que estará suxeita aos seguintes requisitos:

a) O acordo ou acordos de delegación a que se refire o número 4 serán inscritos no correspondente rexistro da CNMV de acordo co procedemento previsto

na lei e neste regulamento para as modificacións dos estatutos sociais e regulamentos.

b) A entidade en que se delegue a xestión de activos deberá ser necesariamente outra SXIIC ou aquelas outras entidades habilitadas, de acordo co disposto nos artigos 64 e 65 da Lei 24/1988, do 28 de xullo, do mercado de valores, para realizar en España o servizo de investimento previsto no artigo 63.1.d) da dita lei.

c) A CNMV poderá establecer os requisitos que teñan que cumprir os contratos de delegación da xestión de activos que deberán garantir a continuidade na xestión dos activos de modo que aqueles non queden resoltos pola mera substitución da SXIIC, salvo que ao acordar tal substitución se decida tamén a da entidade que xestiona por delegación, todos ou parte dos activos da institución.

d) No caso de delegación da xestión dos activos nunha entidade estranxeira, esta deberá estar domiciliada nun Estado membro da OCDE, estar sometida a supervisión prudencial e ofrecer garantías similares ás exixidas ás sociedades xestoras de IIC españolas. Así mesmo, deberá existir un convenio de colaboración bilateral entre a CNMV e a autoridade que teña encomendadas funcións equivalentes no Estado en que teña a súa sede a entidade, nos termos do artigo 91 da Lei 24/1988, do 28 de xullo, do mercado de valores, que ampare a supervisión e inspección nesta materia, ou exista a obriga de cooperación entre os organismos supervisores en aplicación da normativa comunitaria.

e) No caso de delegación da xestión dos activos dun fondo de investimento, a autorización da delegación conferirá aos partícipes do fondo de investimento o dereito ao reembolso das súas participacións sen comisión ou desconto de reembolso nin gasto ningún nos termos do artigo 12.2 da lei e do artigo 14.2 deste regulamento.

8. A delegación das funcións de control interno, é dicir, auditoría interna, cumprimento normativo e xestión de riscos, así como das funcións relativas á administración das IIC, deberá ser comunicada con carácter previo a que sexa efectiva pola SXIIC á CNMV para a súa incorporación ao rexistro da SXIIC.

9. En ningún caso se poderá delegar a xestión dos activos, as funcións de control interno, é dicir, de auditoría interna, cumprimento normativo e xestión de riscos nin as funcións de administración das IIC no depositario, a excepción da levanza do rexistro de accionistas, prevista no ordinal 5º, letra b) do artigo 64 e do disposto no artigo 84, ou en ningunha outra entidade cuxos intereses poidan entrar en conflito cos da SXIIC ou os dos investidores. Tampouco resultará posible delegar tales funcións na mesma entidade en que o depositario delegase as funcións que lle encomenda a normativa reguladora de IIC.»

Vinte e seis. Dáselle nova redacción ao artigo 74:

«Artigo 74. *Fondo xeral de garantía de investidores.*

As SXIIC deberán adherirse ao Fondo xeral de garantía de investidores no caso de que realicen servizos de investimento, salvo o relativo á prestación do servizo de asesoramento en materia de investimento. A adhesión deberá ser anterior ao inicio da actividade. En todo caso, resultará de aplicación o disposto no Real decreto 948/2001, do 3 agosto, sobre sistemas de indemnización dos investidores, e as súas disposicións de desenvolvemento.»

Vinte e sete. Dáselle unha nova redacción ao artigo 97.1:

«1. Será aplicable ás persoas e entidades enumeradas no artigo anterior o título IV sobre normas de conduta aplicables a quen preste servizos de investimento do Real decreto 217/2008, do 15 de febreiro, sobre o réxime xurídico das empresas de servizos de investimento e das demais entidades que prestan servizos de investimento e polo que se modifica parcialmente o regulamento da Lei 35/2003, do 4 de novembro, de institucións de investimento colectivo, aprobado polo Real

decreto 1309/2005, do 4 de novembro. Ás sociedades xestoras de IIC que realicen a actividade de comercialización tanto de accións e participacións de IIC por elas xestionadas como, de ser o caso, doutras IIC, resultarlles de aplicación o previsto no capítulo III do título IV do Real decreto 217/2008.»

**Artigo segundo.** *Modificación do Regulamento do imposto sobre a renda de non residentes, aprobado polo Real decreto 1776/2004, do 30 de xullo.*

Dáselle nova redacción ao artigo 10.3.a), 3.º

«3.º As rendas derivadas de transmisións ou reembolsos de accións ou participacións representativas do capital ou patrimonio de institucións de investimento colectivo, excepto as procedentes de participacións ou accións nos fondos e sociedades regulados polo artigo 49 do regulamento da Lei 35/2003, do 4 de novembro, de institucións de investimento colectivo, aprobado polo Real decreto 1309/2005, do 4 de novembro.»

**Artigo terceiro.** *Modificación do Regulamento do imposto de sociedades, aprobado polo Real decreto 1777/2004, do 30 de xullo.*

Modifícase a letra e) do artigo 59 nos seguintes termos:

«e) As rendas derivadas do reembolso ou transmisión de participacións ou accións nos fondos e sociedades regulados polo artigo 49 do regulamento da Lei 35/2003, do institucións de investimento colectivo, aprobado polo Real decreto 1309/2005, do 4 de novembro.»

**Artigo cuarto.** *Modificación do Regulamento do imposto sobre a renda das persoas físicas, aprobado polo Real decreto 439/2007, do 30 de marzo.*

O Regulamento do imposto sobre a renda das persoas físicas, aprobado polo Real decreto 439/2007, do 30 de marzo, queda modificado como segue:

Un. Modifícase o artigo 75.3.i) nos seguintes termos:

«i) As ganancias patrimoniais derivadas do reembolso ou transmisión de participacións ou accións en institucións de investimento colectivo, cando, de acordo co establecido no artigo 94 da Lei do imposto, non proceda o seu cómputo, así como as derivadas do reembolso ou transmisión de participacións ou accións nos fondos e sociedades regulados polo artigo 49 do Regulamento da Lei 35/2003, do 4 de novembro, de institucións de investimento colectivo, aprobado polo Real decreto 1309/2005, do 4 de novembro.»

Dous. Dáselle nova redacción á disposición adicional cuarta, co seguinte teor literal:

«Disposición adicional cuarta. *Participacións en fondos de investimento cotizados e accións de sociedades de investimento de capital variable índice cotizadas.*

O réxime de deferimento previsto no artigo 94.1.a).segundo parágrafo da Lei do imposto sobre a renda das persoas físicas non resultará de aplicación cando a transmisión ou reembolso ou, de ser o caso, a subscripción ou adquisición teña por obxecto participacións representativas do patrimonio dos fondos de investimento cotizados ou accións das sociedades do mesmo tipo a que se refire o artigo 49 do Regulamento da Lei 35/2003, do 4 de novembro, de institucións de investimento colectivo, aprobado polo Real decreto 1309/2005, do 4 de novembro.»

**Disposición derogatoria única.** *Derogación normativa.*

Quedan derogadas cantas normas de igual ou inferior rango se opoñan ao establecido neste real decreto e o artigo 24.3 da Orde do Ministerio de Economía e Facenda, do 24 de setembro de 1993, sobre fondos e sociedades de investimento inmobiliario.

**Disposición derradeira primeira.** *Modificación do Real decreto 926/1998, do 14 de maio, polo que se regulan os fondos de titulización de activos e as sociedades xestoras de fondos de titulización.*

O artigo 2.2.<sup>a</sup>, 1.<sup>a</sup>, do Real decreto 926/1998, do 14 de maio, polo que se regulan os fondos de titulización de activos e as sociedades xestoras dos fondos de titulización, queda redactado como segue:

«1.<sup>a</sup> Tanto o cedente como, de ser o caso, o emisor dos valores creados para a súa incorporación a un fondo de titulización, deberán dispor no momento da constitución do fondo con carácter xeral de, polo menos, contas auditadas dos tres últimos exercicios. O informe de auditoría do último exercicio deberá ter opinión e non poderá conter unha denegación de opinión, nin opinión adversa, nin limitacións ao alcance ou outro tipo de excepcións que, a xuízo, da CNMV, puideren afectar os activos que se vaian titular. A CNMV poderá exonerar deste requisito cando a entidade cedente sexa de recente constitución.»

**Disposición derradeira segunda.** *Entrada en vigor.*

Este real decreto entrará en vigor o día seguinte ao da súa publicación no «Boletín Oficial del Estado».

Dado en Madrid o 7 de xuño de 2010.

JUAN CARLOS R.

A vicepresidenta segunda do Goberno  
e ministra de Economía e Facenda,  
ELENA SALGADO MÉNDEZ