

Consell Tributari
Expedient: 441/6

El Consell Tributari, reunit en sessió de 30 d'abril de 2008, coneixent del recurs presentat per D.S.B., SL, ha estudiat la proposta elaborada pel ponent designat a l'efecte i ha adoptat l'acord següent:

ANTECEDENTS DE FET

I.- El dia 27 de setembre de 2004, el Sr. A.M.A.D., actuant en nom i representació de la mercantil D.S.B., SL, interposa recurs d'alçada contra la resolució del director gerent de l'Institut Municipal d'Hisenda de data 9 de gener de 2004, per la qual es desestima la sol·licitud d'exempció formulada, el 9 de gener de 2004, respecte a l'impost sobre activitats econòmiques meritat per l'activitat desenvolupada a l'objecte tributari amb codi..., finca ubicada al carrer P.C., núm. ..., P..., per l'exercici 2003; en ser la xifra de negoci de l'exercici 2001 superior al milió d'euros.

II.- La recurrent al·lega el seu dret a l'exempció de l'impost, ja que la xifra del negoci de l'exercici 2001, calculada segons el que preveu l'article 24 de la Llei43/1995, de 21 de desembre, de l'impost sobre societats, no ha arribat al milió d'euros, així com tampoc la dels exercicis posteriors i, tan sols si es fa el càlcul d'aquesta xifra de negoci sense tenir en compte l'exercici econòmic de l'entitat, que acaba el dia 30 de juny (i no pas el 31 de desembre) de cada anualitat de l'impost de societats i és l'aplicat en la liquidació de l'impost de societats, es pot obtenir una xifra erròniament elevada per sobre del milió d'euros. Per a acreditar aquest extrem acompanya còpia de les declaracions presentades per l'impost sobre societats corresponents als exercicis 2001 (període 13/12/2001 al 30/6/2002) i 2002 (període 1/7/2002 al 30/6/2003).

III.- A petició del Consell Tributari, la directora jurídica i secretària delegada de l'Institut Municipal d'Hisenda va adjuntar, el 6 de febrer de 2008, un informe escrit en el qual textualment es manifesta:

“1. La AEAT manté el criteri sobre que la declaració de l'impost de Societats de 2001 a 06. 2002, realitzada per la societat interessada, no és correcta, perquè per declarar l'impost amb un període diferent a l'any natural, haurien d'haver presentat prèviament la corresponent declaració de variació, declaració que no s'ha produït”.

“2. Pel que es refereix a la quantitat de 1.539,973 € xifra neta de negocis que figurava a la matrícula de l'impost els exercicis de 2003 i 2004, no han donat cap explicació i han rectificat les dades que figuren a la seva base de dades, a les quals tenim accés en virtut del conveni d'intercanvi d'informació i col·laboració en la gestió recaptatòria subscrit per ambdues administracions”.

“3. Respecte de l'any 2003 ens van enviar un certificat de data 21.11.2007, en el qual indiquen que resulta una xifra de negocis desconeguda i un coeficient de ponderació d' 1,29. La consulta telemàtica de les bases de dades de l'AEAT, d'aquest exercici 2003, ja no està disponible”.

“4. Pel que fa a l'exercici 2004, a la consulta telemàtica de l'AEAT, figura com a exempt, amb una xifra de negoci de 92.398 € amb un origen de la informació en una decisió d'un usuari de gestió”.

“5. La resta d'exercicis fins el 2007 inclòs, figura com a exempta per no arribar la xifra neta de negocis al milió d'euros”.

IV.- Juntament amb l'informe esmentat amb l'antecedent precedent, es va acompanyar per l'Institut Municipal d'Hisenda una còpia del certificat lliurat per l'Agència Estatal de l'Administració Tributària el 21 de novembre de 2007, relatiu a la mercantil recurrent, empresa “D.S.B., SL”, en el qual textualment es manifesta: “Según los datos obrantes en esta Delegación y a los efectos de la gestión del IAE 2003 resulta un INCN desconocido y un coeficiente de ponderación de 1,29 (D.A. 12 RDL 2/2004)”.

V.- Consta a l'expedient que la quota de l'impost sobre activitats econòmiques meritat per l'objecte tributari esmentat per l'exercici 2003 es va abonar, el 4 de gener de 2005, en període executiu de pagament.

FONAMENTS DE DRET

Primer.- La normativa d'aplicació en el nostre cas, referent a l'IAE, quant a l'exercici de 2003, està constituïda per la Llei reguladora de les Hisendes Locals,

reformada per la Llei 51/2002, de 27 de desembre, que va entrar en vigor l'1 de gener de 2003, segons la seva disposició final segona.

Segon.- L'article 83.1,c) de la Llei reguladora de les Hisendes Locals, en la seva modificació per la Llei 51/2002, estableix que estan exempts de l'IAE els subjectes passius de l'Impost sobre societats que tinguin un import net de la xifra de negocis inferior a 1.000.000 d'euros i que, entre d'altres que no afecten al nostre supòsit, es tindran en compte, per a l'aplicació de l'exempció precitada, les regles següents:

1.- L'import net de la xifra de negocis es determinarà d'acord amb el previst a l'article 191 del text refós de la Llei de Societats Anònimes, aprovat pel R.D. Legislatiu 1564/1989, de 22 de desembre.

2.- En el cas dels subjectes passius de l'Impost de societats, l'import net de la xifra de negocis serà el del període impositiu el termini de presentació de declaracions per aquest tribut del qual hagués finalitzat l'any anterior al de la meritació d'aquest impost (és a dir l'IAE). Si aquest període impositiu hagués tingut una durada inferior a l'any natural, l'import net de la xifra de negocis s'eleva a l'any.

3.- El Ministre d'Hisenda establirà en quins supòsits l'aplicació de l'exempció prevista en el paràgraf c) de l'apartat 1 anterior (inclou el nostre subjecte passiu) exigirà la presentació d'una comunicació dirigida a l'Agència Estatal d'Administració Tributària on es faci constar que es compleixen els requisits establerts en aquest paràgraf per a l'aplicació de l'exempció. I a aquests efectes, el Ministre d'Hisenda establirà el contingut, el termini i la forma de presentació d'aquesta comunicació, així com els supòsits en què s'haurà de presentar per via telemàtica. I quant a les variacions al respecte s'estarà a allò previst en el paràgraf 3r, de l'apartat 2, de l'article 91 de la mateixa Llei d'Hisendes Locals.

Tercer.- D'acord amb el precitat article 91.2 de la Llei reguladora de les Hisendes Locals (en la seva redacció per la ja referida Llei 51/ 2002), els subjectes passius estaran obligats a presentar les declaracions censals d'alta corresponents manifestant tots els elements necessaris per a la seva inclusió a la matrícula, dins del termini que s'estableixi reglamentàriament, i a comunicar les variacions d'ordre físic, econòmic o jurídic que tinguin transcendència a efectes d'aquest impost, en els terminis i termes determinats reglamentàriament. I el precepte esmentat afegeix que, “en particular, los sujetos pasivos a los que no resulta de aplicación la exención prevista en el párrafo c) del apartado 1 del artículo 83 de esta ley, deberán comunicar a la Agencia

Estatut de Administración Tributaria el importe neto de su cifra de negocios”, i que “asimismo, los sujetos pasivos deberán comunicar las variaciones que se produzcan en el importe neto de su cifra de negocios cuando tal variación suponga la modificación de la aplicación o no de la exención prevista en el párrafo c) del apartado 1 del artículo 83 de esta Ley, o una modificación en el tramo a considerar a efectos de la aplicación del coeficiente de ponderación previsto en el artículo 87 de dicha Ley; el Ministro de Hacienda establecerá los supuestos en que deberán presentarse estas comunicaciones, su contenido y su plazo y forma de presentación, así como los supuestos en que habrán de presentarse por vía telemática”.

Quart.- L'Ordenança fiscal nº 1.4, reguladora de l' IAE per a l'exercici 2003, estableix l'exempció per als qui siguin subjectes passius de l'impost sobre societats de manera igual que la que conté l'article 83.1,c) de la Llei de les Hisendes Locals (en la seva redacció per l'article 23 de la Llei 51/2002), si bé conté un apartat 2 on es diu textualment: “l'Ordre del Ministeri d'Hisenda 85/2003, de 23 de gener, per la qual es determinen els supòsits en què els subjectes passius de l'Impost hauran de presentar una comunicació en relació amb l'import net de la seva xifra de negocis i s'aprova el model de l'esmentada comunicació, exonera de l'obligació de presentar-la als subjectes passius exempts relacionats a la lletra c) de l'apartat 1r anterior” (els mateixos recollits com a exempts a l'article 83.1,c) de la Llei d'Hisendes Locals a què es refereix el fonament segon).

Cinquè.- L' esmentada Ordre del Ministeri d'Hisenda de 23 de gener de 2003, (núm. Hac. 85/2003), dictada per a determinar els supòsits en els quals els subjectes passius de l'IAE han de presentar una comunicació en relació amb l'import net de la seva xifra de negocis, aprovant el model d'aquesta comunicació, i en vigor a partir del 29 de gener de 2003, si bé exigeix la presentació de la comunicació sobre la xifra neta de negocis per als subjectes passius de l'IAE que no poden acollir-se a la seva exoneració, diu, en el paràgraf 1 del seu apartat primer, que “los sujetos pasivos a los que resulte de aplicación la exención prevista en el artículo 83, apartado 1, letra c), de la Ley 39/1988, de 2 de diciembre, reguladora de las Haciendas Locales, quedarán exonerados de la obligación de presentar la comunicación regulada en la presente Orden relativa al importe neto de su cifra de negocios” però, en el paràgraf 2, tanmateix diu que queden exonerats d'aquesta comunicació els subjectes passius obligats al pagament de l'IAE, ja que no els resulta d'aplicació l'exempció citada anteriorment, quan hagin fet

constar aquest import net a l'última declaració de l'Impost de Societats -quan també estiguessin subjectes a aquest últim tribut- presentada abans de l'1 de gener de l'any en què aquesta xifra hagi de produir efectes a l'IAE.

Sisè.- L'article 191 del text refós de la Llei de Societats Anònimes, aprovat pel Reial Decret Legislatiu 1564/1989, de 22 de desembre, referit per la Llei d'Hisendes Locals, ens diu que l'import de la xifra de negocis comprendrà els imports de la venda dels productes i de la prestació de serveis corresponents a les activitats ordinàries de la societat, amb les deduccions esmentades en aquell precepte. I segons l'article 9 del text refós meritat de la Llei de Societats Anònimes, en els estatuts socials de les societats es farà constar la data de tancament de l'exercici social, i a falta de disposició estatutària s'entendrà que l'exercici social acaba el 31 de desembre de cada any. I, segons l'article 241 de la Llei 43/1995, de 27 de desembre, de l'impost de societats, "el periodo impositivo coincidirá con el ejercicio económico de la sociedad", i "no excederá de 12 meses". I l'article 142 de la mateixa Llei determina que "los sujetos pasivos estarán obligados a presentar y suscribir una declaración por este impuesto (...)", que "se presentará en el plazo de 25 días naturales siguientes a los 6 meses posteriores a la conclusión del periodo impositivo".

Setè.- D'acord amb l'article 7è dels estatuts socials de la societat limitada unipersonal de què es tracta, aprovats en l'acte de la seva constitució, elevats a públic y units a l'escriptura pública d'aquesta constitució, atorgada el 13 de desembre de 2001, el seu exercici social començarà l'1 de juliol de cada any i acabarà el 30 de juny de l'any següent, si bé el primer any -el 2001- excepcionalment començarà el dia de la constitució de la societat -el 13 de desembre de 2001- i acabarà el 30 de juny -30 de juny de 2002-.

Vuitè.- Segons l'article 91.1 de la Llei reguladora de les Hisendes Locals, en vigor després de la reforma duta a terme per la Llei 51/2002, de 27 de desembre: "El impuesto sobre el IAE se gestiona a partir de la matrícula, constituida por los censos comprensivos de las actividades económicas, sujetos pasivos, cuotas mínimas y, en su caso, del recargo provincial."

Novè.- La formació de la matrícula de l'IAE i, en general, la gestió censal del tribut la durà a terme l'Administració tributària de l'Estat (article 92.1 de la Llei

reguladora de les Hisendes Locals), però, en canvi, la liquidació i recaptació, així com la seva revisió, que comprenen les funcions de concessió i denegació d'exempcions i bonificacions tributàries, s'efectuarà pels Ajuntaments (article 92.2 de la Llei reguladora de les Hisendes Locals).

Desè.- Es produeix, doncs, una concurrència de competències en l'aplicació del que es determina a l'article 83.1,c) de la Llei reguladora de las Hisendes Locals (modificat per la Llei 51/2002), quant a l'exempció a favor dels subjectes passius de l'impost de societats que tinguessin un import net de la xifra de negocis inferior a 1.000.000 d'euros: la de la confecció de la matrícula imprescindible d'obligats al pagament de l'IAE, a càrrec de l'Agència Estatal d'Administració Tributària, que ja haurà de tenir en compte les entitats exemptes com a no subjectes al pagament de l'impost; i la de la concessió o denegació de l'exempció corresponent, que pertany exclusivament a l'Ajuntament, i que haurà d'entendre en cas que el contribuent recorri al·legant l'exempció contra seva inclusió en aquella matrícula. Per tant, és procedent la intervenció municipal en el nostre cas, essent lògic que l'Ajuntament acudeixi a obtenir dades a l'efecte de l'Agència Estatal Tributària, pel seu coneixement dels corresponents sobre la xifra de negocis propis de l'impost de societats -tribut de tramitació i resolució a càrrec de l'Agència precitada-, en ser imprescindibles, com resulta també de la pròpia redacció de l'article 83.1,c), regles del seu paràgraf 5è.

Onzè.- Doncs bé, de les dades obrants a l'expedient, obtingudes per aquest Consell, a través de la comunicació rebuda de l'Institut Municipal d'Hisenda, segons els precedents, alhora, de l'Agència Estatal Tributària de Barcelona, en resulta el següent:

1r.- L' AEAT no troba correcta la declaració presentada per la entitat interessada en ordre a l' IS i per l'exercici del 13 de febrer de 2001 al 30 de juny de 2002, en ser diferent de l'anyal, i en no haver-ho declarat prèviament al seu moment, en presentar el model 036 de declaració d'alta censal. Val a dir que l'exercici social en ordre a l'IS no ha de coincidir amb l'any natural, sinó que pot ser diferent, segons resulti dels estatuts socials, d'acord amb el que es determina a l'article 9 de la Llei de Societats Anònimes; i, en el nostre cas, s'ha establert en aquests estatuts dient que començarà l'1 de juliol de cada any i acabarà el 30 de juny de l'any següent, i que en el primer any començarà el dia de la constitució de la Societat. I d'aquesta manera s'ha de computar el període impositiu segons l'article 241 de la Llei de l'impost de societats, com ja s'ha vist anteriorment. La recurrent va venir obligada a declarar que el seu exercici econòmic a

efectes de l'IS no coincidia amb l'any natural, expressant-ho al corresponent model 036, tal i com diu l'AEAT, però no fer-ho seria un incompliment d'obligacions tributàries, incorrent a la sanció corresponent, però no afectaria al compliment de les obligacions tributàries restants, i menys en ordre a impost diferent, com en el nostre cas, és l'IAE.

2n.- L' AEAT no dóna cap explicació sobre la xifra neta de negocis que figurava, per 1.539.973 € a la matrícula de l'IAE per a 2003 i 2004; i per les dades que figuren a la seva base, a la qual ha pogut tenir accés l'Institut Municipal en virtut d'un conveni d'intercanvi d'informació en la gestió recaptatòria, aquella agència ha rectificat les dades. Per altra banda, l'Institut Municipal diu que l' AEAT li ha enviat un certificat de 21 de juliol de 2007, dient que respecte l'any 2003, resulta una xifra de negocis desconeguda i amb un coeficient de ponderació d' 1,29, afegint que la consulta telemàtica no està disponible: cal destacar que es tracta, en aquest últim cas, d'una dada no coincident, ja que el coeficient de referència no correspon a un suposat "sin cifra de negocis", més propi d'una xifra desconeguda.

3r.- Finalment, l'Institut Municipal completa la informació dient que l'entitat de mèrits apareix com a exempta, amb una xifra inferior a 1.000.000 d'euros, a partir de l'exercici 2004 fins al 2007 (aa.ii.).

Dotzè.- 1.- Es tracta d'un recurs contra una resolució municipal en la qual es denega la concessió de l'exempció a l'IAE per activitats en el local situ al carrer P. C., núm. ..., P..., objecte amb codi tributari..., per l'exercici 2003, a l'empara de l'article 83.1,c) de la Llei reguladora de les Hisendes Locals (segons la reforma aprovada per la Llei 51/2002, de 27 de desembre, per tenir una xifra de negocis per a l'exercici 2001, superior a 1.000.000 d'euros. L'Ajuntament, com ja s'ha vist, té competència pròpia per a la concessió o denegació de l'exempció a l'IAE pretesa per l'entitat recurrent. En la resolució esmentada anteriorment s'ha tingut en compte la informació obtinguda al respecte de l'Institut Municipal d'Hisenda i de l'AEAT.

2.- S'ha de recórrer a la regulació que conté la regla 2ª del paràgraf 5è, de l'apartat 1,c de l'article 83, de la Llei d'Hisendes Locals esmentada anteriorment, per a la determinació de la xifra neta de negocis de l'entitat a aplicar quant a la possible exempció a l'IAE i exercici 2003. D'acord amb aquesta regla, la xifra neta de negocis ha de ser la del període impositiu que correspongui a l'entitat en l'impost de societats, el termini de declaració del qual hagués finalitzat l'any anterior al de la meritació per l'IAE per a aquest exercici 2003 en l'activitat de mèrits, o sigui, atès que aquesta meritació té

lloc l'1 de gener de 2003 (segons l'article 90.2 de la Llei d'Hisendes Locals), ha de ser aquell final de termini l'any 2002.

3.- En el nostre cas, acudint a allò que s'estableix a la Llei de l'Impost de Societats, ja que el període impositiu no és l'any natural sinó l'exercici social estatutari, de l'1 de juliol al 30 de juny de l'any següent, és precís tenir en compte el de l'1 de juliol de 2000 al 30 de juny de 2001, ja que el termini de declaració corresponent en l'impost serà el dels 25 dies naturals següents als 6 mesos posteriors al període (finalitzat el 31 de desembre de 2001), és a dir el 25 de gener de 2002, anterior, per tant, a la meritació de l'IAE en l'exercici 2003 en qüestió, a 1 de gener; per la qual cosa no es podria aplicar la xifra neta relativa al primer any d'activitat, amb inici a dia 13 de desembre de 2001, ja que finalitzaria el termini en qüestió el 25 de gener de 2003, amb la data de meritació ja excedida a l'IAE per a 2003.

4.- Ara bé, resulta en el nostre supòsit que l'entitat recurrent, durant l'exercici de còmput de què es tracta, segons el que hem vist en el paràgraf 3 esmentat anteriorment, de l'1 de juliol de 2000 al 30 de juny de 2001, en no estar constituïda, no va realitzar cap activitat, evidentment, per la qual cosa no es va generar una xifra neta de negocis. Davant d'aquestes circumstàncies cal concloure, a efectes del que es tracta, que tenen significats equivalents l'absència d'activitat durant el període anteriorment esmentat i l'activitat amb una xifra de negocis nets en el mateix lapse que no va arribar al milió d'euros, per la qual cosa cal tenir en compte l'exempció postulada per la recurrent següent, per altra banda, el mateix criteri que el que recollia el Tribunal Suprem de Justícia de Canàries en les sentències de 28 de juny de 2006 i 27 d'abril de 2007.

A més a més, confirmatori de les presumpcions que resultin de la normativa esmentada anteriorment, val a dir que, tenint en compte l'exercici primer de l'activitat social -que haurà de ser per a l'impost de societats del 13 de desembre de 2001 al 30 de juny de 2002-, amb xifra neta de negocis (ja declarada llavors en ordre a aquest tribut) de 50.629,26 € significaria, elevada a l'any, un total de 92.629,26 € inferior al milió d'euros, també determinant d'exempció quant a l'IAE, si bé, com ja s'ha vist, no podria ser d'aplicació per a l'exercici 2003 sinó per al 2004, aquest últim exercici per al que ja té efectivament reconeguda l'exempció segons les dades de l'AEAT, com s'ha vist anteriorment.

Tretzè. - El reconeixement de l'exempció sol·licitada comporta l'obligació de retornar les quantitats ingressades indegudament per a aquest concepte, les quals

s'hauran d'incrementar en aplicació dels interessos que resultin legalment procedents, de conformitat amb el que disposa l'article 2.2,b) del Reial Decret 1163/1990, de 21 de setembre, pel qual es regula el procediment per a la realització de devolucions d'ingressos indeguts de naturalesa tributària.

Per tot això,

ES PROPOSA

ESTIMAR el recurs interposat; DEIXAR SENSE EFECTE la resolució impugnada; CONCEDIR l'exempció sol·licitada per la societat mercantil recurrent a l'IAE i per a l'activitat de què es tracta i l'exercici 2003; i RETORNAR les quantitats ingressades indegudament per aquest concepte, incrementades en aplicació dels interessos que resulten legalment procedents, segons els articles 2.4 i 6 del R.D. 1163/1990, de 21 de setembre.