

Expedient: 2/13

El Consell Tributari, reunit en sessió de 29 de juliol de 2013, coneixent del recurs presentat per SD, SL, ha estudiat la proposta elaborada pel ponent designat a l'efecte, adoptant el següent acord:

ANTECEDENTS DE FET

1.- El 28 de març de 2007, R, SL va sol·licitar la concessió de llicència d'obres a realitzar a l'immoble ubicat a la Rambla de C..., 7, la qual se li va atorgar el 12 de desembre següent, per la qual cosa la societat va practicar les autoliquidacions per l'ICIO i per la taxa de serveis urbanístics ingressant els corresponents imports i presentant aval/ garantia pels desperfectes que poguessin produir-se en els elements urbanístics per motiu de les obres.

3.- El 7 de gener de 2011 les societats R, SL y SD, SL presenten escrit conjunt en el que manifesten que mitjançant escriptura pública de compravenda, atorgada a 31 de desembre de 2010 S. va comprar i adquirir de R. el ple domini de les finques ubicades a Rambla de C..., .. i .., a que es referia la llicència abans esmentada en el qual significaven que: *“como consecuencia de lo anterior, en caso de que este Ayuntamiento acuerde la devolución del Impuesto de Construcciones Instalaciones y Obras liquidado y abonado en su día con motivo del otorgamiento de la licencia de obras concedida en fecha 12 de diciembre de 2007 solicitada por parte de R., es interés tanto de R. como de S. que se proceda a abonar la cantidad correspondiente por dicho concepto en el siguiente número de cuenta 0081 0602 62 000100XXXX¹”*. En virtut del qual sol·liciten que *“en caso de que proceda la devolución del Impuesto de Construcciones Instalaciones y Obras liquidado y abonado en su día con motivo del otorgamiento de la licencia de obras concedida en fecha 12 de diciembre de 2007, se proceda a abonar la cantidad correspondiente por dicho concepto en el número de cuenta 0081 0602 62 000100XXXX”*

4.- L'1 de febrer de 2011, el Districte realitza inspecció per la qual comprova que no s'ha iniciat l'obra..

¹ S'ometen els darrers dígit per raons de seguretat

5.- El 24 de febrer de 2011, R, SL presenta escrit en el que sol·licita es deixi sense efecte la petició formulada a 4 d'octubre de 2010, en el sentit que es tingués per formulada la renúncia a la llicència d'obres y per sol·licitada la devolució de l'ICIO i dels dipòsits corresponents a l'expedient 02-2007..... .

6.- A 13 d'abril de 2011 el Regidor del Districte de l'Eixample en base a un informe del Departament de Llicències i Inspecció en el qual s'indicava que no procedia deixar sense efecte la renúncia donat que la llicència ja havia caducat pel transcurs del termini de temps establert en el decret de concessió, va resoldre: "1) ACCEPTAR, d'acord amb l'establert en els arts. 90 i 91 de la Llei de règim jurídic i procediment administratiu comú, la renúncia formulada per ... el 4 d'octubre del 2010, a la llicència d'obres existent en RBLA/C,,,, ,, concedida el 12 de desembre de 2007, llicència que QUEDA SENSE EFECTE; 2) RETORNAR a R, SL, i en el seu nom a EAF, les quantitats ingressades el 19 de desembre de 2007, en concepte de tanques de precaució, d'import 154,69.- Euros. (liquidació carta de pagament núm. LV-2007-3-23-.....) i impost sobre construccions, instal·lacions i obres d'import 113.561,08.- Euros) (autoliquidació LV-2007-3-23-.....), atès que el fet imposable que justificava d'ingrés a desaparegut, amb l'acceptació de la present renúncia de la llicència d'obres concedida el 12 de desembre de 2007; 3) CANCEL·LAR o RETORNAR a la persona l'aval/dipòsit (núm. de resguard 90.815) constituït, en concepte de garantia de la reposició d'elements urbanístics d'import: 20.444,88.- Euros, mitjançant aval/efectiu, el 28 de desembre de 2007; 4) COMUNICAR aquesta resolució a l'Institut Municipal d'Hisenda i a Intervenció de Fons." L'esmentada resolució es va notificar a 20.05.2011, a la seva destinatària, que no la va impugnar, ni consta realitzada cap actuació encaminada al cobrament de les quantitats a retornar.

7.- El 6 d'abril de 2012 SD, SL presenta escrit en el qual manifesta que és l'actual titular de l'edifici ubicat a Rambla de ..., .., segons escriptura de compravenda signada a 31.12.2010, per la qual cosa ostenta tots els drets respecte a la llicència d'obres majors de 12 de desembre i concretament respecte a la devolució de l'ICIO i tots els dipòsits corresponents a la llicència segons l'esmentada escriptura, per acabar sol·licitant que es doni per renunciada la llicència d'obres majors dictada en l'expedient 02-2007LM.... i que se li retorni l'import de l'ICIO i del dipòsit de garantia d'elements urbanístics al compte núm. 0081 0602 62 000100XXXX del qual és titular la interessada. Aquesta petició és



desestimada per resolució de 25.06.2012, notificada el dia 28 següent, en base a què la interessada no ostenta la condició d'obligat tributari ni ha suportat retenció alguna.

8.- A 19 de juliol de 2012 SD interposa recurs d'alçada contra la resolució que s'acaba d'esmentar, on al·lega que en el seu escrit de 5 d'abril de 2012 va acompanyar còpia de l'escriptura de la compra venda abans esmentada, en la qual hi figuraven, entre altres, els següents extrems: “...*Las fincas se entregan en el estado constructivo descrito en la parte Expositiva. A este aspecto las Partes acuerdan que la presente compraventa incluye todos los derechos sobre la autorización de derribo incorporada como Anexo 7, La licencia de Obras Mayores de 12 de diciembre de 2007, (Expediente nº 02-2007LM...) así como sobre el proyecto, tanto Básico como Ejecutivo, de la obra de las Fincas, descrito en el Expositivo I y VI, así como todas sus modificaciones o adecuaciones técnicas hasta la fecha, que son propiedad de la Vendedora por haberlos encargado y pagado a sus autores. La Vendedora entrega en este acto a la Compradora los Proyectos Básicos y Ejecutivo antes referidos. La vendedora manifiesta y garantiza a la Compradora que no se ha iniciado expediente de caducidad de la licencia de obras, si bien ha solicitado la devolución del ICIO. Copia de la solicitud de devolución del ICIO se adjunta como Anexo 16. En este sentido la Vendedora cede a la Compradora todos los derechos sobre la Licencia, quedando la misma subrogada en todos los actos administrativos relacionados con la mismas, consintiendo expresamente la Vendedora que, de proseguir el expediente de solicitud de devolución del ICIO , dicho importe deba ingresarse en la cuenta 0081 0602 62 000100XXXX, de la que es titular la Compradora **A tal efecto las Partes firman escrito dirigido al Ayuntamiento.** En cualquier caso, las Partes convienen que cualesquiera importes pudiera recibir la Vendedora por dicho concepto deberán ser inmediatamente reembolsados a la Compradora...*” De tot això es despenia la cessió dels drets que ostentava R a favor de SD. Per la qual cosa sol·licita s'acordi reconèixer a la recurrent el dret a la devolució d'ingressos indeguts per raó de la llicència d'obres majors en el número 7-9 de Rambla ... i es procedeixi a la devolució de l'ICIO, d'import 113.561,08 € del dipòsit d'elements urbanístics d'import 20.444,08 €.

9.- Mitjançant ofici de 22 de febrer de 2013, aquest Consell va donar vista a R, SL del recurs interposat per SD, SL, sense que aquella formulés manifestació alguna dins del termini atorgat a l'efecte. Com sigui que el Districte de l'Eixample no ha formulat cap resposta a requeriment d'aquest Consell perquè remetés l'escriptura de compra venda que

abans s'ha fet esment, es va dirigir ofici en igual sentit a SD a 15.03.2013, que, mitjançant escrit de 8.04.13 ha aportat la còpia sol·licitada.

10.- Mitjançant ofici de 3 de juliol de 2013, aquest Consell va conferir vista a SD perquè formulés al·legacions sobre la possible fermesa de la resolució de 13 d'abril de 2011, de la qual s'acompanyava còpia. Per tant, SD ha presentat a 17 juliol 2013 escrit en què reiteren els arguments utilitzats en el recurs d'alçada però sense referir-se al tema de la fermesa de la resolució esmentada.

FUNDAMENTOS DE DERECHO

Primer.- Tant de l'escrit conjunt de 7 de gener de 2011, de R, SL i de SD, SL, com dels escrits d'aquesta última de 6 d'abril de 2012 i 19 de juliol de 2012, així com de l'escriptura de compra venda atorgada a 31 de desembre de 2010 que figura a l'expedient, es desprèn que són dos les pretensions formulades per la recurrent davant l'Administració: en primer lloc, que s'atorgui la condició de titular de la llicència d'obres de 12 de desembre de 2007 i consegüentment, de subjecte passiu en l'expedient relatiu a l'ICIO; amb la conseqüència que ostentaria el dret a la devolució de l'import de les quantitats abonades tant per aquest concepte com pel dipòsit constituït en virtut de l'atorgament de la llicència. I, d'altra, la sol·licitud que, qualsevol que fos el resultat d'aquella petició, s'ingressés en un compte titular de SD dites quantitats, en virtut de la cessió que a l'efecte es realitzava per part de R, SL: literalment es diu a l'escriptura: “...*en cualquier caso, las partes convienen que cualquiera importes pudiera recibir la Vendedora por dicho concepto deberán ser inmediatamente reembolsados a la Compradora*” i això, després de manifestar que la venedora accepta expressament “*que, de proseguir el expediente de solicitud de devolución del ICIO dicho importe deba ingresarse en la cuenta 0081 0602 62 000100XXXX, de que es titular la compradora*”. Compte que coincideix amb l'assenyalat per aquesta en el seu escrit de recurs per a l'ingrés de les quantitats de què es tracta.

Segon.- La primera de les qüestions referides s'ha de considerar resolta per l'acord de 13 d'abril de 2011, del Regidor del Districte de l'Eixample, per entendre que s'ha produït la caducitat de la llicència, en quant entén que no procedeix la seva transmissió, ni per tant, el reconeixement de la condició de subjecte passiu a efectes de l'ICIO del pretès adquirent d'aquella.

Tercer.- Per contra, el segon aspecte anteriorment subratllat, no ha estat contemplat per l'Administració en cap de les resolucions recaigudes en aquest expedient, quan ho hauria d'haver fet. Doncs ens trobem davant d'una concessió de crèdit, perfectament possible en Dret i invocable enfront de l'Administració, en virtut de l'article 1526 del Codi civil, i que es va fer valer davant d'aquesta, conforme als arts. 1218 i 1227 del mateix Codi, mitjançant aportació de l'escriptura de compra venda. Amb la conseqüència que *a sensu contrario*, l'Ajuntament queda vinculat per l'obligació que deriva d'aquesta cessió, en virtut de l'art. 1527, també del Codi civil. A aquest efecte és especialment significatiu la dada que Restaura, SL no va realitzar cap gestió encaminada al cobrament de les quantitats a que tindria dret segons l'acte ferm de 13 d'abril de 2011, ni s'ha personat en l'expedient d'aquest recurs, quan va ser citada mitjançant ofici de 22 de febrer de 2013.

Quart.- Com a conseqüència de l'exposat, i davant del deure que pesa sobre aquest Consell de pronunciar-se sobre totes les qüestions que deriven de l'expedient, amb independència que hagin estat al·legades per les parts, donant vista en els termes legalment establerts, escau, d'una banda no admetre el recurs pel que fa al reconeixement a SD, SL, de la condició de titular de la llicència d'obres originàriament atorgada i per tant com a titular del dret a la devolució de les quantitats abonades per l'ICIO i altres conceptes en virtut de l'atorgament de tal llicència. Però, al mateix temps, entén aquest Consell que, en virtut de la cessió de crèdit efectuada, procedeix reconèixer el dret de la recurrent a l'abonament de les esmentades quantitats.

Per la qual cosa,

ES PROPOSA

NO ADEMETRE el recurs pel que fa al reconeixement a la recurrent de la condició de titular de la llicència d'obres de 12 de desembre de 2007, i conseqüentment, del dret a la devolució dels ingressos indeguts, per la no realització de les obres emparades per tal llicència i per la resta dels ingressos efectuats en consideració a aquesta i RECONÈIXER a SD, SL el dret a l'abonament dels ingressos indeguts efectuats per R, SL, per raó de l'esmentada llicència, per l'ICIO i per dipòsit d'elements urbanístics en virtut de la cessió de crèdit efectuada, abonament que s'haurà d'ingressar al compte núm. 0081 0602 62 000100XXXX, del qual és titular la recurrent.