



Expedient: 435/13

El Consell Tributari, reunit en sessió de 16 de juliol de 2014, coneixent del recurs presentat pel senyor ABM, ha estudiat la proposta elaborada pel ponent designat a l'efecte, adoptant el següent acord:

ANTECEDENTS DE FET

(....)

6.- Quant als conceptes concretament impugnats, l'impost sobre activitats econòmiques, exercicis 2001 i 2002 de l'objecte identificador i la quota de la taxa per la recollida de residus, exercici 2002 de l'objecte identificador, s'han produït les següents actuacions:

Impost sobre activitats econòmiques:

Objecte, exercicis 2001 i 2002 (liquidacions de padró)

- No es troba a l'arxiu municipal justificants acreditatius de la notificació de la providència de constrenyiment (càrrecs 2001 i 2002)
- 24 i 25-5-2005. Intent de notificació de la providència d'embargament EB-2005-6-1... (càrrecs 2001 i 2002). BOP 20-6-2005
- En data 2-5-2003 es va ordenar l'embargament del bé situat en S'intenta notificar la diligència el 3-7-2003. BOP 6-8-2003
- En dates 14-10-2003, 30-1-2004, 12-4-2005, 13-8-2005 i 19-12-2005 es van embargar els comptes corrents de l'interessat, conseqüència de providències d'embargament en les quals figuraven aquest càrrecs
- En data 2-5-2003 es va ordenar l'embargament del bé situat en S'intenta notificar la diligència el 3-7-2003. BOP 6-8-2003
- 7-4-2005. Comunicació del tràmit de subhasta de l'immoble
- En data 11-1-2006 es va ordenar l'embargament dels vehicles matrícula B-... i B-... S'intenta notificar els dies 25 i 26 de gener de 2006. BOP 5-5-2006
- 3-12-2009. Recurs contra la providència d'embargament EB-2009-6-11...

Taxa de recollida de residus:

Objecte, exercici 2002

- 23-7-2002. Notificació liquidació SL-2002-2-80-....

- No es troba a l'arxiu municipal justificants acreditatius de la notificació de la providència de constrenyiment
- 24 i 25-5-2005. Intent de notificació de la providència d'embargament EB-2005-6-1.... BOP 20-6-2005
- En dates 14-10-2003, 30-1-2004, 12-4-2005, 13-8-2005 i 19-12-2005 es van embargar els comptes corrents de l'interessat, conseqüència de providències d'embargament en les quals figurava aquest càrrec
- En data 2-5-2003 es va ordenar l'embargament del bé situat en S'intenta notificar la diligència el 3-7-2003. BOP 6-8-2003
- 7-4-2005. Comunicació del tràmit de subhasta de l'immoble
- En data 11-1-2006 es va ordenar l'embargament dels vehicles matrícula B-... i B-... S'intenta notificar els dies 25 i 26 de gener de 2006. BOP 5-5-2006
- 3-12-2009. Recurs contra la providència d'embargament EB-2009-6-11...

FONAMENTS DE DRET

(...)

Tercer.- En relació amb els càrrecs per impost sobre activitats econòmiques exercicis 2001 i 2002 i taxa de recollida de residus, exercici 2002, no consta a l'expedient que hagi estat notificada al contribuent la providència de constrenyiment dictada per a la seva recaptació, tot i que si s'han realitzat actuacions d'embargament per al seu cobrament. Això planteja el problema de la validesa d'aquestes actuacions que són determinants per establir si s'ha produït o no la prescripció dels esmentats càrrecs, tal com pretén el recurrent. És irrellevant al respecte que en compliment de la resolució del gerent que ha estat recorreguda, s'hagi procedit a notificar en forma tals providències de constrenyiment, atès que, si les diligències d'embargament són vàlides interrompen la prescripció i la nova notificació de les providències de constrenyiment només té valor d'esmenar i si les diligències d'embargament són nul·les aquesta nova notificació es produeix quan la prescripció s'ha consumat, per la qual cosa manca d'efectes sobre la situació anterior.

Quart.- Per decidir tots dos extrems és precís analitzar el tipus de nul·litat que produeix la falta de notificació de la providència de constrenyiment. L'article 167 de la Llei general tributària disposa: "1. El procedimiento de apremio se iniciará mediante providencia notificada al obligado tributario en la que se identificará la deuda pendiente, se liquidarán los recargos a los que se refiere el artículo 28 de esta ley y se le requerirá para que efectúe el

pago. 2. La providencia de apremio será título suficiente para iniciar el procedimiento de apremio y tendrá la misma fuerza ejecutiva que la sentencia judicial para proceder contra los bienes y derechos de los obligados tributarios”. Així doncs, la providència de constrenyiment compleix una doble funció. En primer lloc obre el procediment de constrenyiment i a més és el títol executiu per procedir contra els béns i drets de l’obligat. Òbviament, només és eficaç si és notificada. Per tant, resulta que sense providència de constrenyiment notificada no s’ha iniciat el procediment de constrenyiment ni l’Administració té títol executiu per procedir contra els béns del deutor, la qual cosa dita d’altra manera significa que les actuacions d’embargament practicades en tals circumstàncies són pures actuacions de fet sense cobertura jurídica. Totes aquestes consideracions, condueixen a la conclusió que les actuacions d’embargament realitzades sense prèvia notificació de la providència de constrenyiment, s’han practicar al marge de qualsevol procediment regulat jurídicament i per tant incorren en nul·litat de ple dret pel que es disposa en l’article 62 de la Llei 30/1992, de 26 de novembre i en l’article 217.1.e) de la Llei general tributària. Així ho entén la sentència del Tribunal Suprem de 14 de novembre de 2013, la qual amb suport d’àmplia cita jurisprudencial anterior (per a la cita concreta la STS de 27 de gener de 2011) dictamina: “... la eficacia (intERRUPTIVA de la prescripción) de dichas actuaciones (de embargo) desde el punto de vista del sujeto pasivo del impuesto viene condicionada por su efectiva notificación y que ésta lo sea de un acto que no sea radicalmente nulo, como acontece con un embargo no precedido de la correspondiente providencia de apremio...”

Cinquè.- Diverses sentències del Tribunal Suprem, entre elles, les de 19 de gener de 1996, 29 de setembre de 2004, 22 de setembre de 2008, 22 d’octubre de 2009, neguen efectes interruptors de la prescripció als actes nuls de ple dret. Així doncs, procedeix declarar prescrits els càrrecs recollits en el fonament segon d’aquest informe.

(...)

Per tot això,

ES PROPOSA

ESTIMAR PARCIALMENT el recurs, ANUL·LAR les diligències d’embargament practicades pel concepte IAE relacionat amb l’objecte exercicis 2001 i 2002 i pel concepte Taxa de recollida de residus meritada pel objecte exercici 2002, DECLARAR PRESCRITS els càrrecs corresponents a aquest conceptes i DESESTIMAR la resta del recurs.