



Expedient: 62/13

El Consell Tributari, reunit en sessió de 12 de juny de 2013, coneixent del recurs presentat per la senyora EHG, ha estudiat la proposta elaborada pel ponent designat a l'efecte, adoptant el següent acord:

ANTECEDENTS DE FET

1.- Dintre un procediment de regularització tributària iniciat el 15 de desembre de 2009 la Inspecció d'Hisenda Municipal practica sengles liquidacions als interessats en l'herència de la Sra. Guadalupe Giner i Torres, traspassada en 15 d'agost de 2008, per raó de la transmissió d'una vivenda situada al carrer Sardenya 402, pis 3er. 4^a. Les liquidacions es practiquen a càrrec del vidu de la causant designat hereu en el testament per un percentatge del 35,9% (PV 2009-2-...) i per un percentatge de 14,1% (PV-2009-2-...) i a càrrec de cada un dels tres fills, per un percentatge del 90% del 4,7% (PV-2009-2-..., PV-2009-2-... i PV-2009-2-...).

2.- En el testament de la causant es designava hereu al vidu amb reserva de la llegítima en favor dels tres fills comuns. En l'escriptura de partició d'herència, l'hereu s'adjudicà la meitat del pis a títol ganancial, es reservà l'usdefruit de l'altra meitat i adjudicà a cada fill un percentatge de 9,3978% d'aquesta meitat, és a dir, el 4,6989% de la total vivenda. En el Registre de la Propietat corresponent, aquestes operacions, segons nota informativa que consta en l'expedient, quedaren reflectides així: Consten a favor del vidu tres atribucions: 50% en ple domini, 14,0967% en usdefruit i 35,9033% en ple domini; a favor de cada fill consta un 4,6989 en nua propietat.

3.- Sens dubte aquests percentatges van determinar les liquidacions practicades per la Inspecció municipal, ja que va liquidar a càrrec del vidu el 35,9% i el 14,1%, i a càrrec de cada fill el 90%, del 4,7%, com ja s'ha recollit abans.



4.- La Inspecció va incoar expedient sancionador a cadascun dels interessats per manca d'autoliquidació dintre termini.

5.- Els interessats van formular recurs contra les liquidacions i l'expedient sancionador al·legant dret a la bonificació del 95 % per tractar-se de vivenda habitual de la causant.

FONAMENTS DE DRET

Primer.- Procedeix l'acumulació de tots els expedients oberts en relació amb la liquidació de l'Impost sobre Increment de Valor dels Terrenys meritat per l'herència de la Sra. GGT per identitat substancial de les liquidacions i dels recursos.

Segon.- En l'escriptura denominada de partició d'herència s'inclouen en realitat, sense gaire precisió, dos actes jurídics diferents: l'acceptació d'una herència i l'adjudicació de béns en pagament de legítima. Cadascun d'ells respon a regles diverses i mostra diferent naturalesa. Com és sobradament conegut i en moltes ocasions ha recollit aquest Consell Tributari, la llegítima catalana és un crèdit contra l'herència sense contingut dominical. Per tant, a títol hereditari els legitimaris no adquireixen cap dret sobre els béns relictos. L'únic adquirent és l'hereu. Si en la mateixa escriptura d'acceptació d'herència o en una altra, els legitimaris adquireixen béns de l'herència no és pel títol hereditari, sinó per un acte addicional i diferent derivat, no de la voluntat del causant, sinó de la voluntat de l'hereu (amb l'acceptació dels legitimaris).

Tercer.- Establerta aquesta premissa de caràcter substantiu, cal referir-se als requisits per gaudir de la bonificació per adquisició hereditària de vivenda habitual. D'acord amb el que s'ha dit, l'únic que si de cas tindria dret a la bonificació seria el vidu designat hereu perquè l'adquisició dels altres interessats no deriva d'un títol hereditari. Ara bé, com abastament justifica l'informe de l'Institut Municipal d'Hisenda, el gaudi de la bonificació depèn no només del fet de tractar-se de vivenda habitual, sinó de que els interessats presentin autoliquidació dintre de termini. Aquest requisit no s'ha complert en aquest cas i, per tant, no es pot reconèixer el dret a la bonificació. D'altra banda, es pot constatar que tampoc no s'ha complert la càrrega complementària que condiciona la bonificació "al manteniment de l'adquisició en el patrimoni de l'adquirent durant els



tres anys següents a la mort del causant” segons el darrer paràgraf de l’article 9.1 de OF 1.3 per al 2008, perquè l’adquirent, en aquest cas l’hereu, transmet part de la propietat de la vivenda pocs mesos després de la mort de la causant.

Quart.- L’apartat 4 de l’article 223 de la Llei general tributària disposa que “La reposición somete a conocimiento del órgano competente para su resolución todas las cuestiones de hecho o de derecho que ofrezca el expediente, hayan sido o no planteadas en el recurso, sin que en ningún caso se pueda empeorar la situación inicial del recurrente”. A l’empara d’aquesta disposició cal examinar la correcció jurídica de les liquidacions practicades, en relació amb les quals ja s’ha avançat que no corresponen a títols idèntics, malgrat l’aparent relació unitària dels interessats.

Cinquè.- El vidu adquireix per herència el 50% de la vivenda. La doble liquidació per usdefruit i ple domini s’ha de mantenir perquè respon exactament a la seva adquisició hereditària, amb independència de les adjudicacions que posteriorment hagi decidit fer en favor dels legitimaris. Les liquidacions són correctes i també els expedients sancionadors.

Sisè.- No es pot dir el mateix de les liquidacions practicades als fills. Reiterem que els fills no adquireixen per herència, sinó per adjudicació en pagament de legítima, que és un acte onerós per a l’hereu i que exigeix la conformitat dels legitimaris. En tractar-se d’un acte onerós, els subjectes passius no són els legitimaris, sinó l’hereu. Per tant, procedeix anul·lar les liquidacions practicades a càrrec dels germans HG, així com les sancions imposades.

Setè.- La transmissió de la nua propietat de la vivenda per l’hereu als fills legitimaris és un acte de transmissió onerosa *inter vivos* gravada per l’impost, del qual és subjecte passiu l’hereu. La pràctica de liquidacions a càrrec de l’hereu per aquet concepte agreujaria la seva posició anterior a la presentació del recurs i això impedeix practicar-les d’acord amb l’article 223.4 de la Llei general tributària abans transcrit.

Per tot això,



**Ajuntament
de Barcelona**

Consell Tributari
Rda. Sant Pau, 43-45, 1r.
08015 Barcelona
Telèfon 93 402 78 15
Fax 93 402 78 48
conselltributari@bcn.cat

ES PROPOSA

ESTIMAR PARCIALMENT els recursos acumulats, CONFIRMAR les liquidacions objecte d'aquest recurs i la sanció imposada al Sr. EHR i ANUL·LAR les liquidacions practicades a càrrec dels senyors, E, FJ i G HG referenciades en els antecedents de fet i els respectius expedients sancionadors.