



Expedient 571/19

El Consell Tributari, en sessió del dia 16 d'octubre de 2019, ha aprovat el següent informe:

“El Consell Tributari, en sessió de 16 d'octubre de 2019, de conformitat amb l'article 47.1.b) de la Llei 1/2006, de 13 de març, reguladora del règim especial del municipi de Barcelona i l'article 2.1.b) del seu Reglament orgànic, emet informe relatiu a la proposta realitzada per la Gerència de Pressupostos i Hisenda sobre la modificació de l'Ordenança fiscal 1.4, reguladora de l'Impost sobre Activitats Econòmiques.

S'acompanya a la sol·licitud d'emissió d'informe de data 18 de setembre de 2019, els següents documents:

- (i) Text de l'OF 1.4 en el qual es ressalten en color les modificacions proposades;
- (ii) Power point amb graella de modificacions d'OOFF para 2020 en el qual consta l'ens que realitza la proposta de modificació (en aquest cas l'IMHB), l'enunciat de la mateixa (en aquest cas "Revisió por millores tècniques") i les observacions relatives a la existència o no d'un dictamen del Consell Tributari (CTB) que es relaciona amb la proposta, que en aquest cas és el Dictamen CTB 260/17, i que es concreten de la següent manera:
 - “Introducció d'aclariments a la bonificació per aprofitament energia solar per determinar quan estem davant de sistemes voluntaris “; i
 - “Especificació de l'òrgan davant el qual s'han d'interposar els recursos contra actes censals dictats per la Inspecció de Tributs Municipals, que és el TEAR (Tribunal Econòmic Administratiu Regional).”

L'examen que realitza el Consell Tributari sobre les ordenances reguladores dels ingressos de dret públic, així com sobre qualsevol altra disposició de caràcter general, relativa

totalment o parcialment als ingressos de dret públic, es limita a l'anàlisi jurídica dels textos normatius continguts a l'expedient.

INFORME

I.- Introducció

Las modificacions de l'OF 1.4 que se sotmeten a informe són les següents:

- Modificació de l'article 6.1. c) 6a, consistent en la incorporació d'una nova regla relativa a la determinació de la xifra de negocis
- Modificació de l'article 7.5, relatiu a la bonificació per energia solar
- Modificació de l'article 8.2, relatiu a la meritació de l'impost
- Modificació de l'article 10.2, relatiu a la interposició de recursos

II.- Sobre el procediment del projecte normatiu

El procediment per a la modificació de l'Ordenança fiscal (OF) haurà d'ajustar-se a les previsions contingudes als articles 15 a 19 del referit Text refós de la Llei reguladora de les hisendes locals (TRLRHL) i l'expedient haurà de contenir tota la documentació exigida per la normativa aplicable, incloent-hi el preceptiu informe econòmic-financer que valori les conseqüències pressupostaries derivades de l'aprovació de l'Ordenança i, en el cas de les taxes per la utilització privativa o l'aprofitament especial del domini públic, o per finançar total o parcialment els nous serveis, els informes tècnic-econòmics en els quals es posi de manifest el valor de mercat o la previsible cobertura del cost d'aquells respectivament, exigits per l'article 25 del TRLRHL.

En el present cas, només consta a l'expedient la documentació que es ressenya en l'encapçalament del present informe.

Sense perjudici del que s'ha afirmat, el Consell Tributari realitza les següents precisions i observacions a la proposta normativa que se li sotmet a informe:

III.- Observacions

1. Se sotmet a informe del Consell Tributari la modificació de l'article 6.1. c) de l'OF 1.4 consistent en la incorporació d'una nova regla relativa a la determinació de la xifra de negocis, l'ordinal 6a, amb la següent redacció:



“6a. La Inspecció d’Hisenda Municipal podrà modificar de forma motivada l’import net de la xifra de negocis declarat pel subjecte passiu i comunicat per l’Agència Estatal d’Administració Tributària, sempre que aquesta última no s’hagi pronunciat prèviament sobre aquest import en un procediment de comprovació.”

Doncs bé, referent a això importa ressenyar que l'article 6.1 de de l'OF en el qual s'insereix la incorporació de la regla esmentada es dedica a les exempcions de l'IAE que, en general, són d'aplicació automàtica, llevat de les contemplades en les lletres e) i f) (organismes públics d'investigació i ensenyament, i fundacions), que tenen caràcter pregat segons l'apartat 2.

L'esmentat article 6è de l'OF 1.4 actualment vigent, és reproducció literal de l'article 82, apartats 1 i 4 del TRLRHL, estant la lletra c) del seu apartat 1 dedicada específicament a la regulació de determinades exempcions subjectives, introduïdes per la Llei 51/2002, de 27 de desembre, que van suposar una nova configuració o delimitació negativa del fet imposable de l'IAE en eximir de gravamen, i fins i tot de l'obligació de declaració censal a l'efecte de la formació de la matrícula de l'impost, a determinades categories de contribuents, com ara les persones físiques i els subjectes passius de l'Impost sobre Societats (IS) i de l'impost sobre la renda dels no residents (IRNR) que no superessin el milió d'euros com a import net de la xifra de negocis (Dictamen de Consell Tributari 1002/2).

En concret, les regles que conté aquesta lletra c de l'apartat 1 de l'article 6è de l'OF, i a les que s'afegeix com a última i sisena regla la que és objecte de la modificació que se sotmet ara a dictamen, es refereixen a la determinació de la xifra de negocis dels subjectes passius de l'IS i de l'IRNR.

Tenint en compte que, per determinació legal, només els que superin la xifra de negocis d'un milió d'euros hauran de tributar per l'IAE, és el propi TRLRHL qui, per la importància d'aquesta dada i per imperatiu del principi de legalitat, estableix les regles específiques per a la determinació d'aquesta xifra a l'efecte d'aquest impost en el seu article

82.1.c; regles que, com s'ha dit, l'OF actualment vigent recull de forma literal. Totes aquestes regles tenen caràcter material i afecten bé a la pròpia definició del concepte xifra de negocis (regla 1a), bé al període impositiu i activitats a tenir en compte per a la seva determinació (regles 2a i 3a), bé a la seva aplicació als grups de societats (regla 4a) i contribuents de l'IRNR (regla 5a).

Per contra, la regla que ara es proposa incorporar com a 6a d'aquest precepte té caràcter procedimental i no es troba recollida com a tal al TRLRHL. Aquesta regla es refereix a les facultats de la Inspecció d'Hisenda Municipal, la qual actua per delegació de l'Estat d'acord amb el que disposa el R. Dto. 243/1995, dictat a l'empara de l'article 91.3 del TRLRHL, al qual expressament es refereix l'article 10è.2 d'aquesta OF, dedicat a la "Gestió municipal" i, concretament, a la liquidació, recaptació (apartat.1), i inspecció (apartat 2) de l'IAE, així com a la revisió dels actes de l'administració tributària municipal dictats en l'exercici d'una competència pròpia (apartat1), o delegada (apartat 2).

Per tant, una primera observació que cal realitzar a la modificació proposada es refereix a la seva ubicació sistemàtica, que sembla més adequada si s'insereix en l'article corresponent a la gestió municipal. La seva ubicació entre les normes de caràcter material que són mera reproducció del text legal, pot dificultar al nostre parer, la correcta interpretació i aplicació d'aquest precepte.

Pel que fa al contingut material de la modificació proposada, si bé és cert que, en principi, l'actuació de la Inspecció a què es refereix la norma resultaria emparada per la normativa reguladora de la Inspecció Municipal de l'IAE abans esmentada, en la seva concreta aplicació a l'Ajuntament de Barcelona, provoca certa inseguretats jurídica la no al·lusió tant a la naturalesa de les competències de la Inspecció Municipal en aquesta matèria com a la necessitat que les seves actuacions s'insereixin en el si d'un procediment específic d'acord amb aquestes normes. Sobretot, si es decidís mantenir la ubicació sistemàtica que realitza la proposta. Inseguretats que augmenta pel fet que no consti a l'expedient argumentació alguna sobre les raons que condueixen a la regulació expressa d'una actuació específica de la Inspecció Municipal, en principi, ja prevista genèricament a l'article 10 de la pròpia OF.

En conseqüència, aquest Consell entén que, si es manté el precepte, seria aconsellable no solament al·ludir a la necessitat de motivació de l'actuació inspectora sinó també a l'àmbit de les seves competències i al marc procedimental en el qual s'insereix la seva actuació.



2. Se sotmet a informe del Consell Tributari la modificació de l'article 7.5, de l'OF 1.4 relatiu a la bonificació per energia solar amb la següent redacció:

"5. Gaudiran d'una bonificació del 50% de la quota de l'impost, durant els dos primers anys, els subjectes passius que utilitzin l'energia solar o altres energies renovables en l'exercici de les activitats objecte de l'impost.

~~"La bonificació haurà d'ésser sol·licitada pel subjecte passiu que haurà d'acreditar que es compleixen els requisits expressats, d'acord amb el procediment establert en les Normes reguladores del foment de les activitats de la campanya municipal per a la protecció i millora del paisatge urbà. Una vegada concedida, s'aplicarà a la quota de l'impost del període anual següent al de la data de sol·licitud.~~

~~No procedirà la bonificació quan la instal·lació dels sistemes per a l'aprofitament tèrmic o elèctric de l'energia provinent del sol sigui obligatori a d'acord amb la normativa específica en la matèria.~~

~~L'aplicació d'aquesta bonificació restarà condicionada a l'acceptació per part de l'Ajuntament de la comunicació d'obra menor corresponent, i que les instal·lacions per a la producció de calor incloguin col·lectors que disposin de la corresponent homologació per l'Administració competent.~~

~~La bonificació haurà de ser sol·licitada per l'interessat en el termini de tres mesos posteriors a la instal·lació, acreditant la comunicació d'obres i el certificat final, i d'especificacions tècniques de la instal·lació per a l'aprofitament d'energia solar tèrmica o elèctrica.~~

~~No procedirà la bonificació quan la instal·lació dels sistemes per a l'aprofitament tèrmic o elèctric de l'energia provinent del sol siguin obligatòries d'acord amb la normativa específica en la matèria."~~

La redacció que es proposa coincideix essencialment amb la que ja va ser objecte d'informe per aquest Consell Tributari en el seu dictamen 260/17 i que en el text dalt transcrit apareix ratllada. En aquest dictamen el Consell Tributari va realitzar una sèrie d'observacions que

resulta pertinent reproduir, sense perjudici del que més endavant es dirà, i que són les següents:

“La nova redacció d'aquest precepte, dins l'àmbit de competències que estableixen els articles 88.2 c) i 88.3 del RD 2/2004, manté en línies generals la configuració actual introduint dos importants novetats que no mereixen cap retret de legalitat.

Tals novetats consisteixen en la introducció d'un termini de tres mesos per sol·licitar aquesta bonificació, comptats a partir de la data en què tingui lloc la instal·lació corresponent, termini que, d'acord amb el que estableix l'article 99.1 d) de l'OFG, tindrà caràcter preclusiu, sense perjudici de les consideracions efectuades en aquest mateix informe en relació amb aquest precepte de l'OFG; i en l'establiment d'una condició per al gaudi de la bonificació consistent en l'acceptació per part de l'Ajuntament de la comunicació d'obra menor corresponent” i el caràcter homologable dels col·lectors instal·lats.

Cap objecció cal fer als termes d'aquesta nova configuració, llevat de la conveniència d'introduir l'incís “en el seu cas” respecte de l'exigència d'acceptació de la comunicació de l'obra menor corresponent, per evitar discordances amb la normativa sectorial aplicable en els supòsits en què només es requereix comunicació.

La proposta manté per tant, el caràcter pregat de la bonificació i també la seva exclusió quan les instal·lacions corresponents siguin obligatòries. Ha suprimit però, l'expressa menció als efectes temporals de la seva concessió que, en la redacció actual es fixen en “la quota de l'impost del període anual següent al de la data de sol·licitud”. Precisió que, segons el parer d'aquest Consell, s'hauria de mantenir per evitar problemes interpretatius, donada l'amplitud de la redacció de l'article 99.3 de l'OFG, que seria d'aplicació en defecte de norma específica de l'OF corresponent.”

La redacció que ara es proposa simplifica la redacció que va ser objecte d'informe per aquest Consell en el sentit d'eliminar l'incís relatiu a la exigència que “*les instal·lacions per a la producció de calor incloguin col·lectors que disposin de la corresponent homologació per l'Administració competent*”, i a la necessitat d'acreditar —“*que les instal·lacions per a la producció de calor incloguin col·lectors que disposin de la corresponent homologació per l'Administració competent*”. Modificació de caràcter tècnic en línia amb les efectuades en altres Ordenances que no requereix cap observació.



Ara bé, no s'han recollit en el text de l'actual proposta dues observacions concretes contingues en el dictamen 260/17 que es considera necessari reiterar.

La primera afecta a la condició relativa a l'acceptació de la comunicació de l'obra menor corresponent, l'eliminació de la qual s'aconsellava a l'efecte d'evitar discordances amb la normativa sectorial aplicable en els supòsits en què només es requereixi comunicació. Discordança que podria ser evitada si aquesta acceptació fos eliminada o bé precedida de l'expressió "si escau".

Així mateix, tampoc ha estat recollida l'observació efectuada per aquest Consell en el mateix informe respecte a la supressió de la referència expressa als efectes temporals de la concessió de la bonificació que es contempla i que, en la redacció actualment vigent es fixen en "la quota de l'impost del període anual següent al de la data de sol·licitud". Precisió que, com allà es va dir, el Consell estima que "s'hauria de mantenir per evitar problemes interpretatius, donada l'amplitud de la redacció de l'article 99.3 de la OFG, que seria d'aplicació en defecte de norma específica de l'OF corresponent", per el que es reitera aquesta observació.

3. Se sotmet a informe del Consell Tributari la modificació de l'article 8.2 de la OF, relatiu a la meritació de l'impost, consistent en la substitució de l'expressió "s'acreditarà" per la més correcta des del punt de vista lingüístic "es meritara", que no requereix major comentari .

4. Se sotmet a informe del Consell Tributari la modificació de l'article 10.2, relatiu a la interposició de recursos, amb la següent redacció:

"La inspecció d'aquest impost serà duta a terme per la Inspecció Municipal d'Hisenda per delegació de l'Administració Tributària de l'Estat. ~~"Contra els actes d'inspecció que suposin inclusió, exclusió o variació de les dades censals es podrà interposar recurs potestatiu de reposició i, en tot cas, reclamació econòmica administrativa davant el Tribunal Econòmic Administratiu Regional de Catalunya. De conformitat amb el que disposa l'art. 18.4 del Real Decret 243/1995, pel qual es dicten normes~~

per a la gestió de l'impost sobre activitats econòmiques i es regula la delegació de competències en matèria de gestió censal d'aquest impost, contra els actes derivats de les actuacions d'inspecció que suposin inclusió, exclusió o alteració de les dades contingudes als censos quan aquests actes són dictats per l'Ajuntament, es pot interposar reclamació econòmica administrativa davant el Tribunal Econòmic Administratiu Regional de Catalunya, prèvia interposició preceptiva del recurs d'alçada, a què fa referència l'article 188è de l'ordenança fiscal general. Fins que aquest recurs no es resolgui, de forma expressa o per silenci, no es podrà plantejar la reclamació econòmica administrativa.”

La redacció que es proposa recull en la seva pràctica totalitat les observacions realitzades per aquest Consell en el seu dictamen 260/17 respecte de la redacció que apareix ratllada en el text a dalt transcrit que es reproduïx a continuació:

La modificació “relativa als recursos que procedeixen respecte dels actes de gestió censal dictats per l'Ajuntament en virtut de la delegació de competències assumida (article 10è. 2, OF 1.4), presenta una redacció anàloga a la que ja va ser informada en sentit favorable per aquest Consell amb motiu de les modificacions proposades per l'Ordenança fiscal de 2017 que, finalment no van ser aprovades. Aquesta modificació estableix l'obligatorietat d'interposar el recurs d'alçada al qual s'hauria d'afegir la expressió “amb efectes de reposició” en congruència amb l'article 189 de la Ordenança fiscal general a què fa referència l'article 188 de la Ordenança fiscal general amb caràcter previ a la interposició davant el TEAR de la reclamació economicoadministrativa. D'aquesta manera, es posa fi a la polèmica suscitada en diversos fòrums sobre el sistema de recursos procedent en aquests casos, i es fa oportuna remissió a la OFG.”

En el mateix sentit, respecte a la modificació de l'article 189 de la OFG, en l'esmentat Informe 260/17, el Consell Tributari va precisar: “L'article 189 estableix la necessària interposició preceptiva del recurs d'alçada, amb efectes de reposició, com a actuació prèvia a la reclamació econòmica-administrativa respecte els actes derivats de les actuacions d'inspecció que suposin inclusió, exclusió o alteració de les dades contingudes als censos de l'IAE quan aquests actes són dictats per l'Ajuntament, per delegació de l'Estat. Aquesta solució és ajustada a allò que disposen l'art. 14.2 de la LHL i l'art. 15 del RD 243/1995, pel qual es dicten normes per a la gestió de l'impost sobre activitats econòmiques i es regula la delegació de competències en matèria de gestió censal d'aquest impost, així com a l'article 46 de la Llei 1/2006, de 13 de març, de Règim especial del municipi de Barcelona.”



En conseqüència s'aconsella introduir l'expressió “amb efectes de reposició” a continuació de la frase “prèvia interposició preceptiva del recurs d'alçada”, tal i com consta a l'article 188-1 de l'Ordenança fiscal general.

IV.- Conclusió

Per tot el que s'ha dit, el Consell Tributari no observa, en la proposta de text de l'Ordenança sotmesa a la seva consideració, cap infracció de l'ordenament jurídic amb les precisions i observacions posades de relleu en el cos del present informe.”

Barcelona, 17 d'octubre de 2019

El Secretari del Consell Tributari,



Fernando Frias Valle

