

NUM-CONSULTA: V0002-14

ÓRGANO: SECRETARIA XERAL TÉCNICA E DO PATRIMONIO

DATA DE SAIDA: 07/05/2014

NORMATIVA:

1. Artigo 8.Catro e Seis e artigo 23.Un do Texto refundido das disposicións legais da Comunidade Autónoma de Galicia en materia de tributos cedidos polo Estado, aprobado polo Decreto legislativo 1/2011, de 28 de xullo, na súa redacción vixente na data de realización da consulta.
2. Artigo 23 do Texto refundido das disposicións legais da Comunidade Autónoma de Galicia en materia de tributos cedidos polo Estado, aprobado polo Decreto legislativo 1/2011, de 28 de xullo.
3. Artigo 4.Oito da Lei 19/1991, de 6 xuño, do imposto sobre o patrimonio.

DESCRICIÓN-FEITOS

Os pais do consultante son donos dun local comercial, polo que cobran un aluguer dende o ano 2000, polo cal están dados de alta no epígrafe 861.2 do IAE e veñen realizando declaracións periódicas de IVE.

CUESTIÓN FORMULADA

Se no caso de recibir en concepto de herdanza por apartación ou pacto de mellora dos seus pais un local comercial dado de alta no IAE pola actividade de aluguer e continuando de alta pola mesma actividade tería dereito á redución do 99% prevista no Texto refundido das disposicións legais da Comunidade Autónoma de Galicia en materia de tributos cedidos polo Estado aprobado polo Decreto legislativo 1/2011, de 28 de xullo (en adiante TRTCG), tratándose de entregas por algún dos pactos sucesorios previstos no Capítulo II do Título X da Lei 2/2006, de 14 de xuño, de dereito civil de Galicia, nos que non se producise o falecemento do transmitente.

CONTESTACIÓN COMPLETA

En virtude das competencias atribuídas polo apartado 2.3 do artigo 5 do Decreto 307/2009, de 28 de maio, polo que se establece a estrutura orgánica da Consellería de Facenda, este centro directivo informa o seguinte:

Normativa:

1. Artigo 8.Seis do Texto refundido das disposicións legais da Comunidade Autónoma de Galicia en materia de tributos cedidos polo Estado aprobado por Decreto legislativo 1/2011, de 28 de xullo:

No caso dos feitos impoñibles recollidos na alínea a) do artigo 3.1 da Lei 29/1987, do 18 de decembro, do imposto sobre sucesións e doazóns, nos cales non se produza o falecemento do transmitente, os requisitos para a aplicación da redución pola adquisición de bens e dereitos afectos a unha actividade económica, de participacións en entidades e de explotacións agrarias serán os establecidos para as adquisicións inter vivos.

2. Artigo 8.Catro do Texto refundido das disposicións legais da Comunidade Autónoma de Galicia en materia de tributos cedidos polo Estado aprobado polo Decreto legislativo 1/2011, de 28 de xullo:

Nos casos de transmisión de participacións inter vivos dunha empresa individual ou dun negocio profesional ou de participacións en entidades, aplicarase unha redución na base impoñible, para determinar a base liquidable, do 99 % do valor de adquisición, coa condición de que concorran as seguintes condicións:

- a) *Que a persoa doadora teña 65 anos ou máis ou se atope en situación de incapacidade permanente en grao de absoluta ou grande invalidez.*
- b) *Que, se a persoa doadora vén exercendo funcións de dirección, deixe de exercer e percibir remuneracións polo exercicio das devanditas funcións desde o momento da transmisión.*

Para estes efectos, non se entenderá comprendida entre as funcións de dirección a mera pertenza ao consello de administración da sociedade.

c) Que o centro principal de xestión da empresa ou do negocio profesional, ou o domicilio fiscal da entidade, se atope situado en Galicia e que se manteña durante os cinco anos seguintes á data de devengo do imposto.

d) Que na data do devengo do imposto á empresa individual, ao negocio profesional ou ás participacións lles sexa aplicable a exención regulada na alínea 8 do artigo 4 da Lei 19/1991, do 6 de xuño, do imposto sobre o patrimonio. Para estes efectos, a participación do suxeito pasivo no capital da entidade debe ser:

d.1) Con carácter xeral, do 50 % como mínimo, xa sexa de forma individual ou conxuntamente co seu cónxuxe, ascendentes, descendentes ou colaterais de ata o cuarto grao, xa teña a súa orixe o parentesco na consanguinidade, na afinidade ou na adopción.

d.2) Do 5 % computado de forma individual, ou do 20 % conxuntamente co seu cónxuxe, ascendentes, descendentes ou colaterais de ata o cuarto grao, xa teña a súa orixe o parentesco na consanguinidade, na afinidade ou na adopción, cando se trate de participacións en entidades que teñan a consideración de empresas de reducida dimensión de acordo co disposto no artigo 108 do Real decreto legislativo 4/2004, do 5 de marzo, polo que se aproba o texto refundido da Lei do imposto sobre sociedades.

No caso de que tan só se teña dereito parcial á exención regulada na alínea 8 do artigo 4 da Lei 19/1991, do 6 de xuño, do imposto sobre o patrimonio, tamén será de aplicación, na mesma proporción, esta redución.

e) Que a adquisición corresponda ao cónxuxe, descendentes ou adoptados e colaterais, por consanguinidade ata o terceiro grao inclusive, da persoa doadora.

- f) *Que a persoa adquirente manteña o adquirido e cumpra os requisitos da exención do imposto sobre o patrimonio durante os cinco anos seguintes ao devengo do imposto de acordo co establecido nas alíneas anteriores deste artigo, agás que dentro do devandito prazo faleza a persoa adquirente ou transmita a adquisición en virtude de pacto sucesorio conforme o previsto na Lei de dereito civil de Galicia.*
- g) *Que a empresa individual ou a entidade viñese exercendo efectivamente as actividades do seu obxecto social durante un período superior aos dous anos anteriores ao devengo do imposto.*

3. Artigo 23 do Texto refundido das disposicións legais da Comunidade Autónoma de Galicia en materia de tributos cedidos polo Estado aprobado polo Decreto legislativo 1/2011, de 28 de xullo (*Beneficios fiscais non aplicables de oficio*):

Un. Os beneficios fiscais que dependan do cumprimento polo contribuínte de calquera requisito nun momento posterior ao devengo non se aplicarán de oficio, deberán solicitarse expresamente polo contribuínte no período regulamentario de presentación da declaración do imposto, e practicaranse os devanditos beneficios fiscais na correspondente autoliquidación.

No caso de declaración extemporánea sen requirimento previo, a solicitude deberá realizarse na presentación da declaración, e practicaranse os devanditos beneficios fiscais na correspondente autoliquidación.

No suposto de que na autoliquidación presentada non se aplicasen os citados beneficios fiscais, non poderá rectificarse con posterioridade en canto á aplicación do beneficio fiscal, agás que a solicitude de rectificación se presentase no período regulamentario de declaración.

A falta de solicitude do beneficio fiscal dentro do prazo regulamentario de declaración ou a falta da súa aplicación na autoliquidación entenderase como unha renuncia á súa aplicación.

Dous. En caso de incumprimento dos requisitos que haxa que cumprir con posterioridade ao devengo do imposto, deberá ingresarse a cantidade derivada do beneficio fiscal xunto cos xuros de mora. Para estes efectos, o suxeito pasivo deberá practicar a correspondente autoliquidación e presentala no prazo sinalado na norma que regula o beneficio fiscal, contado desde o momento en que se incumpran os requisitos. Cando a norma que regula o beneficio fiscal non estableza un prazo, o ingreso e a presentación da autoliquidación faranse dentro do prazo regulamentario de declaración establecido nas normas reguladoras de cada tributo.

4. Artigo 4.Oito da Lei 19/1991, de 6 xuño, do imposto sobre o patrimonio:

Oito. Un. Os bens e dereitos das persoas físicas necesarios para o desenvolvemento da súa actividade empresarial ou profesional, sempre que esta se exerza de forma habitual, persoal e directa polo suxeito pasivo e constitúa a súa principal fonte de renda. A efectos do cálculo da principal fonte de renda, non se computarán nin las remuneracións das funcións de dirección que se exerzan nas entidades as que se refiren o número dous deste apartado, nin calquera outras remuneracións que traian a súa causa da participación en ditas entidades.

Tamén estarán exentos os bens e dereitos comúns a ambos membros do matrimonio, cando se utilicen no desenvolvemento da actividade empresarial ou profesional de calquera dos cónxuxes, sempre que se cumpran os requisitos do parágrafo anterior.

Dous. A plena propiedade, a núa propiedade e o dereito de usufruto vitalicio sobre as participacións en entidades, con ou sen cotización en mercados organizados, sempre que concorran as condicións seguintes:

a) Que a entidade, sexa ou non societaria, non teña por actividade principal a xestión dun patrimonio mobiliario ou inmobiliario. Entenderase que unha entidade xestiona un patrimonio mobiliario ou inmobiliario e que, polo tanto, non realiza unha actividade económica cando concorran, durante máis de 90 días do exercicio social, calquera das condicións seguintes:

Que máis da metade do seu activo estea constituído por valores ou

Que máis da metade do seu activo non estea afecto a actividades económicas.

Aos efectos previstos nesta letra:

Para determinar se existe actividade económica ou se un elemento patrimonial se encontra afecto a ela, estarase ao disposto no imposto sobre a renda das persoas físicas.

Tanto o valor do activo como o dos elementos patrimoniais non afectados a actividades económicas será o que se deduza da contabilidade, sempre que esta reflecta fielmente a verdadeira situación patrimonial da sociedade.

Aos efectos de determinar a parte do activo que está constituída por valores ou elementos patrimoniais non afectados:

1º Non se computarán os valores seguintes:

Os posuídos para dar cumprimento as obrigas legais e regulamentarias.

Os que incorporen dereitos de crédito nados de relacións contractuais establecidas como consecuencia do desenvolvemento de actividades económicas.

Os posuídos por sociedades de valores como consecuencia do exercicio da la actividade constitutiva do seu obxecto.

Os que outorguen, ao menos, o cinco por cento dos dereitos de voto e se posúan coa finalidade de dirixir e xestionar a participación sempre que, a estes efectos, se dispoña da correspondente organización de medios materiais e persoais, e a entidade participada non estea comprendida nesta letra.

2º Non se computarán como valores nin como elementos non afectos a actividades económicas aqueles cuxo prezo de adquisición non supere o importe dos beneficios non distribuídos obtidos pola entidade, sempre que ditos beneficios proveñan da realización de actividades económicas, co límite do importe dos beneficios obtidos tanto no propio ano como nos últimos 10 anos anteriores. A estes efectos, asimílanse aos beneficios procedentes de actividades económicas os dividendos que procedan dos valores a que se refire o último inciso del parágrafo anterior, cando os ingresos obtidos pola entidade participada procedan, ao menos no 90 por 100, da realización de actividades económicas.

b) Que a participación do suxeito pasivo no capital da entidade sexa ao menos do 5 por 100 computado de forma individual, ou do 20 por 100 conxuntamente co seu cónxuxe, ascendentes, descendentes ou colaterais de segundo grado, xa teña a súa orixe o parentesco na consanguinidade, na afinidade ou na adopción.

c) Que o suxeito pasivo exerza efectivamente funcións de dirección na entidade, percibindo por iso unha remuneración que represente máis do 50 por 100 da totalidade dos rendementos empresariais, profesionais e do traballo persoal.

A efectos do cálculo anterior, non se computarán entre os rendementos empresariais, profesionais e do traballo persoal, os rendementos da actividade empresarial a que se refire o número un deste apartado.

Cando a participación na entidade sexa conxunta con algunha ou algunhas persoas ás que se refire a letra anterior, as funcións de dirección e as remuneracións derivadas da mesma deberán de cumprirse ao menos nunha das persoas do grupo de parentesco, sen prexuízo de que todas elas teñan dereito á exención.

A exención so alcanzará ao valor das participacións, determinado conforme ás regras que se establecen no artigo 16.Un desta lei, na parte que corresponda á proporción existente entre os activos necesarios para o exercicio da actividade empresarial ou profesional, minorados no importe das débedas derivadas da mesma, e o valor do patrimonio neto da entidade, aplicándose estas mesmas

regras na valoración das participacións de entidades participadas para determinar o valor das da súa entidade tedora.

Tres. Regulamentariamente determinaranse:

a. Os requisitos que deban concorrer para que sexa aplicable a exención en canto aos bens, dereitos e débedas necesarios para o desenvolvemento dunha actividade empresarial o profesional.

b. As condicións que deben de reunir as participacións en entidades.

Resposta:

O apartado catro do artigo 7 do TRTCG recolle unha redución na base imponible do imposto sobre sucesións que grava as adquisicións *mortis causa*, tanto de bens e dereitos afectos a unha actividade económica como de participacións en entidades a través de pactos sucesorios *inter vivos*. Pola súa parte, o artigo 8.Catro do mesmo texto legal establece igualmente unha redución na base imponible do imposto sobre doazóns que grava as adquisicións lucrativas *inter vivos* tanto de bens e dereitos afectos a unha actividade económica como de participacións en entidades.

Como sinala o artigo 8.Un do TRTCG, estas reducións son propias da comunidade autónoma e serán incompatibles, para unha mesma adquisición, coa aplicación das restantes reducións previstas no citado artigo 8, as reducións reguladas na Lei 29/1987, de 18 de decembro, do imposto sobre sucesións e doazóns, ou coas reguladas nas leis especiais en relación con este imposto, sempre que fosen establecidas en consideración á natureza do ben obxecto de aquelas.

Na norma autonómica existe unha remisión a unha norma estatal (artigo 4.Oito da Lei 19/1991, de 6 de xuño, do imposto sobre o patrimonio), cuxo contido unicamente exceptiona no sinalado polo artigo 8.Catro antes reproducido, cuestión sobre a que non se expón consulta algunha.

En relación cos requisitos previstos no artigo 4.Oito da Lei 19/1991, de 6 de xuño, do imposto sobre o patrimonio, aplicables en virtude do disposto no artigo 8.Catro do

TRTCG e respecto á cuestión de se o aluguer de local comercial pola que se realizan declaracións periódicas de IVE e figura de alta no epígrafe 861.2 do IAE constitúe actividade empresarial, conforme ao disposto no artigo 55.2.a) da Lei 22/2009, de 18 de decembro, pola que se regula o sistema de financiamento das Comunidades Autónomas de réxime común e cidades con Estatuto de Autonomía e se modifican determinadas normas tributarias, este centro directivo só é competente para contestar consultas tributarias que se refiran á aplicación das disposicións ditadas pola Comunidade Autónoma en exercicio das súas competencias normativas. Dado que a consulta formulada require a interpretación da normativa estatal, este centro directivo non é competente para a súa contestación, debendo dirixirse a mesma á Dirección Xeral de Tributos do Ministerio de Facenda e Administracións Públicas.

No obstante o anterior, ademais do dereito a realizar consultas vinculantes, a normativa tributaria prevé a posibilidade de que os contribuíntes realicen solicitudes de información, que terán os efectos previstos no artigo 179.2.d) da Lei 58/2003, de 17 de decembro, xeral tributaria. Na contestación a ditas solicitudes, a Administración comunicará os criterios administrativos existentes para a aplicación da normativa tributaria sen que a mesma poda ser obxecto de recurso. En consecuencia, e de acordo co disposto no artigo 34 e 85 da Lei 58/2003, xeral tributaria, e 63 e 64 do Regulamento xeral das actuacións e os procedementos de xestión e inspección tributaria e de desenvolvemento das normas comúns dos procedementos de aplicación dos tributos, aprobado polo Real decreto 1065/2007, de 27 xullo, unha vez consultada la Axencia Tributaria de Galicia, como órgano competente en materia de información e asistencia tributaria, comunícolle que existen as seguintes consultas vinculantes evacuadas pola Dirección Xeral de Tributos do Ministerio de Facenda e Administracións Públicas, en relación coa materia consultada que poderán ser aplicables a este caso:

Consultas V2693/07, V1253/09, V2779/09 e V0627/10) : entenderase que o aluguer realízase como actividade económica cando concorran as circunstancias que, a tal efecto, establece a Lei do imposto sobre la renda das persoas físicas (artigo 27):

- Cómtese, ao menos, cun local exclusivamente destinado a levar a cabo a xestión da actividade.
- Utilícese, ao menos, unha persoa empregada, con contrato laboral e a xornada completa.

Trátase de requisitos mínimos necesarios, aínda que non suficientes, para que a actividade de arrendamento de inmobles poda entenderse como unha actividade empresarial, que inciden na necesidade dunha infraestrutura mínima e dunha organización de medios empresariais para que esta actividade teña tal carácter.

O que comunico a vostede con efectos vinculantes, conforme ao disposto no apartado 1 do artigo 89 da Lei 58/2003, de 17 de decembro, xeral tributaria.