

NUM-CONSULTA: V0005-16

ÓRGANO: SECRETARIA XERAL TÉCNICA E DO PATRIMONIO

DATA DE SAÍDA: 15/042016

NORMATIVA:

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

DESCRINCIÓN-FEITOS

O consultante e o seu cónxuxe, maiores de 65 anos e casados en réxime matrimonial de gananciais, e dous dos seus fillos (Lidia e Raquel) son os únicos socios dunha sociedade limitada, con domicilio en Galicia e cuxo obxecto social é a compravenda de materiais de construción, de abonos, semente, fertilizantes e cereais e o transporte de toda clase de mercadorías.

No ano 2012 xubiláronse e dous dos seus fillos (Raquel e Samuel) pasaron a formar parte do órgano de administración da sociedade como administradores mancomunados xunto co consultante e o seu cónxuxe (que ostentaban ata entón o cargo de administradores solidarias), sen que dende entón desempeñasen funcións de dirección. Dende a súa xubilación outorgaron poder a súa filla Lidia (socia non administradora) que a faculta para dirixir a empresa.

A filla Lidia é traballadora na empresa por conta allea e posúe o 8,57% das participacións dende o ano 1990, desempeñando o cargo de auxiliar administrativa. O 1/01/2015 comunicouse á oficina de emprego a modificación do contrato polo que pasaba a desempeñar o cargo de xerente, coa categoría de directora, e a cotizar no grupo 1 de licenciados. Dende esa data, a única retribución que percibe é polo seu cargo de xerente cuxo poder notarial lle faculta para desempregar o dito cargo.

CUESTIÓN FORMULADA

Os consultantes van doar aos seus fillos as súas participacións na empresa familiar e desexan saber:

1. Se o poder notarial de A e a modificación do contrato comunicada á oficina de emprego para exercer funcións de dirección é xustificante suficiente para demostrar que é a persoa que exerce a dirección da empresa, para os efectos de acollerse á redución do 99% na doazón das participacións.
2. Se para acreditar a maior fonte de ingresos habería que fixarse no último IRPF presentado.
3. Se os adquirentes das participacións poden acollerse á redución do 99% pola adquisición de bens e dereitos afectos a unha actividade económica e de participacións en entidades ao cumprir todos os requisitos esixidos tendo en conta o exposto.
4. Que debe entenderse por manter durante cinco anos o valor do doado.

CONTESTACIÓN COMPLETA

Segundo o disposto no 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* (en diante DLex. 1/2011)

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 imponible, 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 no prazo dun ano 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 da devindicación do imposto.

d) Que na data da devindicación 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 Texto refundido da Lei do imposto sobre sociedades, aprobado polo Real decreto lexislativo 4/2004, do 5 de marzo.

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 á devindicación 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. No suposto de que a persoa doadora non deixase de exercer e percibir remuneracións polo exercicio das funcións de dirección no prazo do ano a que se refire a letra b) non se lle terá en conta para determinar o grupo de parentesco para os efectos do cumprimento na persoa adquirente dos requisitos de exercicio de funcións directivas e remuneracións polo devandito exercicio.

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 á devindicación do imposto.

O artigo 23.Un do DLex. 1/2011 (*Beneficios fiscais non aplicables de oficio*), pola súa parte, dispón que:

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

No caso de declaración extemporánea sen requirimento previo, a solicitude deberá realizarse na presentación da declaración, e practícaranse 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 á devincidación 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.

E o 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, que:

(...)

2. Non son obxecto de delegación as seguintes competencias:

a) A contestación das consultas reguladas nos artigos 88 e 89 da Lei 58/2003, de 17 de decembro, xeral tributaria, salvo no que se refira á aplicación das disposicións ditadas pola Comunidade Autónoma no exercicio das súas competencias.

Respecto da posibilidade de aplicar a redución prevista no artigo 8.Catro do DLex. 1/2011, debemos comezar sinalando que a dita redución trátase dun beneficio fiscal non aplicable de oficio, polo que o suxeito pasivo deberá solicitar expresamente a súa aplicación conforme ao establecido no artigo 23 do

mencionado texto normativo, é dicir, no período regulamentario de presentación da declaración do imposto, practicándose os ditos beneficios fiscais na correspondente autoliquidación.

En orde ao cumprimento dos requisitos legalmente esixibles para a aplicación do beneficio obxecto da consulta, debe sinalarse que os requisitos fixados no artigo 8.Catro do DLex. 1/2011 constitúense nunha serie de condicións que deben concorrer simultánea e cumulativamente, o que implica que para ter dereito á redución deberán cumprirse todos e cada un dos previstos no citado precepto.

En canto aos requisitos establecidos nos apartados a), c), e) e g) si se cumpren segundo a información facilitada polo consultante.

O requisito da letra b) require que os doadores, se viñan exercendo funcións de dirección, deixen de exercer e percibir remuneracións polo exercicio das mesmas no prazo dun ano dende o momento da transmisión.

Os puntos 1, 2 e 3 da consulta versan sobre o requisito da letra d), que remite ao artigo 4.Oito da *Lei 19/1991, do 6 de xuño, do imposto sobre o patrimonio*, que é unha norma estatal. A emisión de consultas vinculantes sobre normas estatais é algo que queda fóra das competencias atribuídas a este centro directivo, conforme ao disposto no artigo 55.2.a) da *Ley 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*, que exclúe das competencias delegadas na Comunidade Autónoma a contestación das consultas reguladas nos artigos 88 e 89 da *Lei 58/2003, de 17 de decembro, xeral tributaria*, agás no que se refira á aplicación das disposicións ditadas pola Comunidade Autónoma no exercicio das súas competencias. Polo tanto, este centro directivo non pode dar contestación ao respecto da cuestión formulada no referente ao cumprimento dos requisitos da letra d) do artigo 8.Catro do DLex. 1/2011, ao tratarse dunha remisión por incorporación da normativa estatal, debendo dirixir a consulta sobre este extremo á Dirección Xeral de Tributos do Ministerio de Facenda e Administracións Públicas.

O requisito da letra f), formulado no apartado cuarto da consulta, obriga á persoa adquirente a manter o ben obtido, e non meramente o seu valor, durante os cinco anos seguintes á devindicación do imposto, e debe cumprir os requisitos da exención do imposto sobre o patrimonio durante o mesmo prazo. Iso implica que durante o período de permanencia non poden realizarse actos de disposición respecto das participacións sociais adquiridas, coa excepción prevista na propia letra f) referida ás transmisións mortis causa.

A presente contestación realízase conforme á información proporcionada polos consultantes, sen ter en conta outras circunstancias non mencionadas, que puideran ter relevancia na operación proxectada. A autoliquidación que para estes efectos se presente poderá ser obxecto de comprobación administrativa e teranse en conta a totalidade das circunstancias previas, simultáneas e posteriores concorrentes na operación realizada.

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