



Roj: **STSJ CAT 36/2022 - ECLI:ES:TsjCAT:2022:36**

Id Cendoj: **08019330022022100024**

Órgano: **Tribunal Superior de Justicia. Sala de lo Contencioso**

Sede: **Barcelona**

Sección: **2**

Fecha: **26/01/2022**

Nº de Recurso: **1759/2020**

Nº de Resolución: **209/2022**

Procedimiento: **Recurso ordinario**

Ponente: **MONTSERRAT FIGUERA LLUCH**

Tipo de Resolución: **Sentencia**

Tribunal Superior de Justicia de Catalunya

Sala Contenciosa Administrativa

Secció Segona

Recurs SALA TSJ 1759/2020 - Recurs ordinari núm. 213/2020

Parts: Maite

c/ TEAR i GENERALITAT DE CATALUNYA

SENTÈNCIA Núm. 209/2022 - (Secció: 28/2022)

Magistrats:

II·Im. Sr. Jordi Palomer Bou

II·Ima. Sra. Montserrat Figuera Lluch

II·Ima. Sra. María de los Ángeles Braña López

Barcelona, **26/01/2022**

LA SECCIÓ SEGONA DE LA SALA CONTENCIOSA ADMINISTRATIVA DEL TRIBUNAL SUPERIOR DE JUSTÍCIA DE CATALUNYA s'ha constituït per resoldre el recurs sala tsj 1759/2020 - recurs ordinari núm. 213/2020, el qual va ser interposat per Maite, representat pel procurador Sr. MARIA TERESA YAGÜE GOMEZ-REINO, i assistit de lletrat, contra TEAR i GENERALITAT DE CATALUNYA, representat i defensat pel ABOGADO DEL ESTADO I LETRADO DE LA GENERALITAT.

Aquesta Secció ha pronunciat la Sentència següent en nom de SM el Rei.

Hi ha actuat com a ponent l'il·lm. magistrat/da Sr/a. Montserrat Figuera Lluch, qui expressa el parer de la Sala.

ANTECEDENTS DE FET

Primer.- La representació de la part actora va interposar un recurs contenciós administratiu contra Resolució de 20-02-2020 que desestima la reclamació confirmant el acuerdo dictat per la Agencia Tributaria de Catalunya. Concepto: Impuesto sobre sucesiones y donaciones. ISD. Nº de liquidación NUM000. Procedimiento: 08-00685-2016.

Segon.- Acordada la incoació d'aquestes actuacions, se'ls va donar el curs processal previst per la Llei d'aquesta jurisdicció. Les parts van despatxar els tràmits conferits de demanda i contestació, en el seu moment i per ordre, i d'acord amb els fets i fonaments de dret dels seus escrits, van sol·licitar, respectivament i en els termes que hi consten, que s'anul·lessin els actes objecte del recurs i que aquest es desestimés.

Tercer.- Per interlocutòria es va obrir el procés a prova que es va fer d'acord amb el que es troba a les actuacions i tot seguit es va continuar pel tràmit de conclusions sucintes, que les parts van evacuar fent-hi les al·legacions



que van considerar aplicables, i finalment, es va assenyalar dia i hora per a la votació i decisió, que va tenir lloc el dia 12-01-2022.

Quart.- En la substanciació d'aquest procediment s'han observat i complert les prescripcions legals,

FONAMENTS DE DRET

Primer. - La representació processal de la senyora Maite interposa aquest recurs contenciós administratiu contra la resolució de 20 de febrer de 2020, del Tribunal Económico-administratiu Regional de Catalunya que desestima la reclamació económico-administrativa núm. NUM001 formulada contra l'Acord de liquidació de 13 de juliol de 2015 dictat pel cap de la inspecció territorial de Barcelona relatiu a l'impost sobre Successions i Donacions.

Segon. - L'actora manifesta que el 4 d'abril de 2011 es va atorgar escriptura pública d'augment de capital de l'entitat mercantil KEYNET SOLUTIONS SL, donant lloc a l'expedient número NUM002 pel concepte d'Impost sobre Transmissions Patrimonials i AJD, modalitat d'Operacions Societàries, amb una base imposable declarada de 2.035.000 €; que el senyor Donato, cònjuge de la recurrent, va aportar a la societat un bé immoble i que com a contraprestació a la seva aportació, va obtenir participacions de la societat, incrementant així el capital social de l'entitat en la quantitat de 875.000 €. En conseqüència, el capital social passava de 963.006 € a 1.848.006 €. Afirmar així mateix que les noves participacions socials van ser creades amb una prima d'emissió global de 1.150.000€ a raó d'1,30€ per participació i que la societat no era inactiva, que era de constitució recent i que la prima d'emissió era de 1,30 € per participació. Que les resolucions que es transcriuen a la Resolució impugnada no són aplicables al present supòsit. Que no es donen tots dels requisits exigits per a l'aplicació de la presumpció de l'article 4 de la Llei 29/1987 de 18 de desembre de l'Impost sobre Successions i Donacions. Sol·licita es declari que la resolució impugnada no és conforme a dret i que s'anul·li, així com les corresponents liquidacions.

L'Advocat de l'Estat i l'Advocada de la Generalitat de Catalunya, s'oposen a la demanda, defensen la conformitat a dret de la resolució impugnada i sol·liciten la desestimació del recurs.

Tercer. - Els articles 3 i 4 de la Llei 29/1987, de 18 de desembre de l'impost sobre successions i donacions disposen el següent:

"Artículo 3. Hecho imponible.

1. Constituye el hecho imponible:

- a) La adquisición de bienes y derechos por herencia, legado o cualquier otro título sucesorio.*
- b) La adquisición de bienes y derechos por donación o cualquier otro negocio jurídico a título gratuito, "intervivos".*
- c) La percepción de cantidades por los beneficiarios de contratos de seguros sobre la vida, cuando el contratante sea persona distinta del beneficiario, salvo los supuestos expresamente regulados en el artículo 16.2, a), de la Ley del Impuesto sobre la Renta de las Personas Físicas y otras Normas Tributarias.*

2. Los incrementos de patrimonio a que se refiere el número anterior, obtenidos por personas jurídicas, no están sujetos a este impuesto y se someterán al Impuesto sobre Sociedades.

Artículo 4. Presunciones de hechos imposables.

1. Se presumirá la existencia de una transmisión lucrativa cuando de los registros fiscales o de los datos que obren en la Administración resultare la disminución del patrimonio de una persona y simultáneamente o con posterioridad, pero siempre dentro del plazo de prescripción del artículo 25, el incremento patrimonial correspondiente en el cónyuge, descendientes, herederos o legatarios.

2. En las adquisiciones a título oneroso realizadas por los ascendientes como representantes de los descendientes menores de edad, se presumirá la existencia de una transmisión lucrativa a favor de éstos por el valor de los bienes o derechos transmitidos, a menos que se pruebe la previa existencia de bienes o medios suficientes del menor para realizarla y su aplicación a este fin.

3. Las presunciones a que se refieren los números anteriores se pondrán en conocimiento de los interesados para que puedan formular cuantas alegaciones y pruebas estimen convenientes a su derecho, antes de girar las liquidaciones correspondientes."

En aquest cas d'acord amb la resolució impugnada, s'està en presència d'un fet imposable d'acord amb el que disposa l'article 3.1.b) i la qüestió que es planteja en aquest recurs és dilucidar si és aplicable al cas



la presumpció prevista a l'article 4.1 en relació a l'ampliació de capital duta a terme a la societat KEYNET SOLUTIONS SL; cal per tant determinar si de l'augment de capital de referència es deriva, o no, un increment patrimonial a títol lucratiu.

Quart. - Cal assenyalar que en el supòsit objecte d'enjudiciament s'acordà un augment de capital de KEYNET SOLUTIONS SL amb la creació de 885.000 participacions socials de la societat limitada, d'un euro de valor nominal i amb una prima d'emissió d'1,30€ per participació social. Aquestes participacions van ser subscrietes íntegrament pel senyor Donato, espòs de la recurrent, i desemborsades mitjançant l'aportació d'un immoble valorat en 2.035.600 €.

Les participacions amb prima d'emissió consisteixen en unes aportacions realitzades pels socis a preu superior al valor nominal en el cas d'emissions d'accions o participacions i en general amb la finalitat evitar una dilució patrimonial a favor dels nous socis que subscriuen l'emissió per tenir dret a participar en les reserves, expresses o tàcites, generades per la societat fins al moment de l'emissió. En aquest cas no s'ha justificat que aquest augment de capital de la empresa KEYNET SOLUTIONS SL, tingues el seu origen en operacions que haguessin generat beneficis o plusvàlues tàcites que determinessin un increment en el valor teòric de les participacions dels antics socis, la qual cosa significa que la prima d'emissió no tenia per objecte equilibrar el valor de les participacions anteriors, atès que no existia al passiu social reserves generades per la societat. Per això, en no haver reserves, en aquets cas no té justificació la prima d'emissió.

Com a conseqüència de l'ampliació de capital, la participació en KEYNET SOLUTIONS SL de la senyora Maite, cònjuge del senyor Donato, va passar a constituir-se en un 17,47% en el capital social i va resultar beneficiària d'un increment de patrimoni de caràcter lucratiu per import de 200.992,35 € (17,47% sobre 1.150.500 € - resultants de la diferència de valor declarat de l'immoble aportat, 2.035.500 € i el valor d'atribució nominal concreta efectuada a favor de l'aportant 885.000 €-). L'anterior va comportar simultàniament una disminució en el patrimoni del seu cònjuge, que a canvi de l'aportació d'un immoble valorat en 2.035.000€ va rebre participacions amb un valor teòric de 1.435.954,52 € (47,89% dels fons propis). Amb aquesta operació es va produir una aportació gratuïta directa als socis familiars -entre els quals es troba l'actora- integrants de la societat que acordà l'ampliació de capital, mitjançant l'augment de capital. Per tot això cal concloure que es compleixen els requisits per aplicar la presumpció de l'article 4.1 de la Llei de l'impost sobre successions i donacions. A l'últim, cal afegir que l'Agència Tributària de Catalunya no està vinculada per l'informe de l'assessoria jurídica del departament d'Economia i Finances de 7 de juny de 1994, que a més no es refereix a un supòsit idèntic.

Cinquè.- Per tot l'anterior, és procedent desestimar aquest recurs. De conformitat amb el que disposa l'article 139 de la LJCA és procedent imposar a l'actora el pagament de les costes processals causades en aquest recurs, si bé limitant la seva quantia a un màxim de 3.000 €.

DISPOSITIVA

Primer.- Desestimar aquest recurs.

Segon.- Imposar a l'actora el pagament de les costes processals causades en aquest recurs, si bé limitant la seva quantia a un màxim de 3.000 €.

Notifiqui's a les parts la present Sentència, que no és ferma. Contra la mateixa es pot deduir, si s'escau, recurs de cassació a través d'aquesta Sala, de conformitat amb allò que disposa la Secció 3^a, Capítol III, Títol IV de la Llei 29/1998, de 13 de juliol, reguladora de la jurisdicció contenciosa administrativa (LJCA). El recurs haurà de preparar-se en el termini que preveu l'art. 89.1 LJCA.

Alhora, s'adverteix que al BOE núm. 162, de 6 de juliol de 2016, apareix publicat l'Acord de 20 d'abril de 2016, de la Sala de Govern del Tribunal Suprem, sobre l'extensió màxima i altres condicions extrínseques dels escrits processals referits al recurs de cassació.

D'acord amb el que disposa el Reglament (EU) 2016/679 del Parlament Europeu i del Consell de 27 d'abril de 2016 relatiu a la protecció de les persones físiques pel que fa al tractament de dades personals i a la lliure circulació d'aquestes dades, en la Llei orgànica 15/1999, de 13 de desembre, de Protecció de Dades de Caràcter Personal, a la qual remet l'art. 236 bis de la Llei Orgànica 6/1985, d'1 de juliol, del Poder Judicial, i en el reial Decret 1720/2007 pel qual s'aprova el Reglament de desenvolupament de la LOPD, faig saber a les parts que les seves dades personals han estat incorporades al fitxer d'assumptes d'aquesta Oficina judicial, on es conservaran amb caràcter confidencial i únicament per al compliment de la tasca que té encomanada i sota la salvaguarda i la responsabilitat de la mateixa i on seran tractades amb la màxima diligència.

Així ho manem i ho signem.



PUBLICACIÓ

El magistrat ponent ha publicat la Sentència anterior en audiència pública. En dono fe.

FONDO DOCUMENTAL CENDOJ