



**DIRECCIÓ GENERAL
DE TRIBUTS I JOC**

Gregorio Gea, 14.
46009 VALÈNCIA

NÚMERO DE CONSULTA NO VINCULANT: NV0002-07

ÒRGAN: Direcció General de Tributs

DATA D'EIXIDA: 10/10/2007

NORMATIVA: Llei 13/1997, de la generalitat, en la seua redacció donada per la Llei 14/2005, article 10 bis 4t b.

DESCRIPCIÓ DELS FETS:

El titular d'un negoci professional, desitja donar-lo a la filla. El donant, fins al 31 de desembre de 2006, a més d'exercir l'activitat del negoci professional, percebia rendes per treball personal, superiors al rendiment de l'activitat professional esmentada, cosa que impedia el compliment de l'apartat b del punt 4t, de l'article 10 bis de la Llei 13/1997, de la Generalitat. El 31 de desembre de 2006 cessa la relació laboral per compte d'altri, a causa de la seua intenció de jubilar-se, i amb data 2 de gener de 2007 percep la liquidació. A partir d'aquesta data i fins a l'actualitat no percep rendes del treball de cap tipus, per la qual cosa l'única percepció econòmica que obté, d'activitats empresarials i professionals i rendiments del treball personal, és la que percep del negoci professional que desitja donar a la seua filla.

QÜESTIÓ PLANTEJADA:

Suposant que es complisquen la resta dels requisits establits en l'apartat 4t mencionat de l'article 10 bis de la Llei 13/1997, de la Generalitat Valenciana, i als efectes del gaudi de la reducció de la base imposable del 95 % del valor net dels elements patrimonials afectes una activitat empresarial o professional prevista en el precepte esmentat, es formulen les qüestions següents: a) Si el compliment dels requisits establits en el precepte esmentat es refereix a l'exercici anterior al de la donació, al moment de la donació, o a l'exercici en què es produeix la donació. b) Si el contribuent del cas que s'ha expressat tindria dret a la reducció en la base imposable del 95 % del valor dels elements patrimonials afectes al negoci en la donació de la filla. c) I, en cas de resposta afirmativa a la qüestió anterior, quina documentació probatòria es requeriria a aquest efecte? Atés que la documentació sol·licitada habitualment (declaració de l'IRPF dels exercicis anteriors, en aquest cas, 2005 o 2006) no reflectiria la situació actual.

CONTESTACIÓ COMPLETA:

L'article 10 bis de la Llei 13/1997 de la Generalitat Valenciana, de 23 de desembre, per la qual es regula el tram autonòmic de l'impost sobre la renda de les persones físiques i la resta de tributs cedits, estableix en l'apartat 4t, que:

“Per al càlcul de la base liquidable de l'impost sobre successions i donacions, en les transmissions entre vius, resultaran aplicables a la base imposable les reduccions següents per circumstàncies pròpies de la Comunitat Valenciana, sense perjudici d'aplicar les reduccions previstes en els apartats 6 i 7 de l'article 20 de la Llei 29/1987, de 18 de desembre, de l'impost sobre successions i donacions, i de les altres reduccions regulades en les lleis especials:
(...)

4t) En els casos de transmissions d'una empresa individual o d'un negoci professional a favor del cònjuge, descendents o adoptats, o, quan no existisquen descendents o adoptats, a favor del cònjuge, dels pares o adoptants, s'aplicarà a la base imposable una reducció del 95 % del valor net dels elements patrimonials afectes l'empresa o al negoci, sempre que es mantinga per l'adquirent en activitat durant un període de cinc anys a partir de la donació, llevat que el donatari morira dins del dit període.

En cas de no complir-se el termini de permanència en activitat a què es refereix el paràgraf anterior, s'abonarà la part de l'impost que s'haguera deixat d'ingressar com a conseqüència de la reducció practicada, així com els interessos de demora.

Aquesta reducció s'aplicarà sempre que concórreguen els requisits següents:

a) Que l'activitat s'exercisca pel donant de manera habitual, personal i directa.

b) Que l'activitat mencionada constituïska la font de renda del donant més gran, entenent per aquesta la que proporcione un import superior dels rendiments del treball o de les activitats econòmiques. A aquest efecte, no es tindran en compte, sempre que es complisquen les condicions en cada cas establides, totes aquelles remuneracions que porten causa de les participacions del donant que gaudisquen de reducció d'acord amb el que estableix l'apartat 5é d'aquest article.

c) Quan un donant exercisca dues o més activitats de manera habitual, personal i directa, la reducció afectarà tots els béns i drets afectes a aquestes, i es considerarà que la font de renda més gran a aquests efectes està determinada pel conjunt dels rendiments de totes elles.

En cas que el donant estiguera jubilat de l'activitat de l'empresa o negoci en el moment de la donació, els requisits a què fan referència les lletres *a*, *b* i *c* anteriors s'han de complir pel donatari i s'aplicarà la reducció únicament a aquell que complisca els requisits. Si en el moment de la jubilació, el donant haguera complit els 65 anys, la reducció aplicable serà la general del 95 %, i del 90 % si en aquell moment el donant tinguera entre 60 i 64 anys complits”.

Per la seua banda, la Resolució 2/1999, de 23 de març, de la Direcció General de Tributs, relativa a l'aplicació de les reduccions en la base imposable de l'impost sobre successions i donacions en matèria d'habitatge habitual i empresa familiar, estableix, en l'apartat III, número 2, lletra *e*, que

“atés que en els supòsits de donació no s’interromp el període impositiu als efectes de l’impost sobre la renda de les persones físiques, per al còmput de les rendes, caldria atendre a l’últim període impositiu anterior a la donació”. Aquest criteri, establert per a l’aplicació de la reducció estatal, resulta igualment aplicable a la deducció autonòmica valenciana, per la similitud de circumstàncies.

Per tant, només si el requisit que “l’activitat s’exercisca pel donant de manera habitual, personal i directa” es compleix fins al moment en què s’efectua la donació, sense continuar el donant amb l’activitat després de la donació esmentada, i només si es compleix el requisit “que l’activitat mencionada constituïska la font de renda del donant més gran, entenent per aquesta la que proporcione un import superior dels rendiments del treball o de les activitats econòmiques” en el període impositiu anterior al de la donació, es tindrà dret a la reducció autonòmica en el supòsit general, és a dir, el d’exercici habitual, personal i directe de l’activitat pel donant.

No obstant això, la doctrina consolidada de la Direcció General de Tributs del Ministeri d’Economia i Hisenda, recull, entre d’altres, en la Resolució de consulta vinculant número V1035-05, de 10 de juny de 2005 —referida a l’article 20.2.c de la Llei 29/1987, de 18 de desembre, de l’impost sobre successions i donacions, en relació amb la reducció estatal homònima en l’àmbit de les transmissions per causa de mort, que manté identitat de raó, a aquests efectes, amb la reducció autonòmica valenciana aplicable a les transmissions entre vius, per exigir-se igualment en aquella que l’exercici de l’activitat per la persona es duga a terme “de manera habitual, personal i directa”— disposa que: “...resulta obvi que el titular del negoci perceptor de la pensió no podria accedir a l’exempció —de l’article 4 de la Llei 19/1991, de 6 de juny, de l’impost sobre el patrimoni— cosa que, al mateix temps, impediria l’aplicació de la reducció per transmissió per causa de mort que preveu, ja que aquesta pressuposa l’existència d’exempció en l’impost patrimonial.”

A aquest efecte, la Direcció General de Tributs adueix que “reitera que l’article 165.1 del text refós de la Seguretat Social, aprovat pel Reial decret legislatiu 1/1994, de 20 de juny, estableix que “el gaudi de la pensió de jubilació, en la seua modalitat contributiva, serà incompatible amb el treball de pensionista, amb les excepcions i en els termes que legalment o reglamentàriament es determinen”. Incompatibilitat que es produeix amb els rendiments del treball obtinguts tant per compte propi o alié i quan donen lloc a la seua inclusió en el camp d’aplicació del Règim General o d’algun dels especials de la Seguretat Social, tal com assenyala l’article 16 de l’Ordre de 18 de gener de 1967. D’altra banda, el Tribunal Suprem, en Sentència de 8 de maig de 1986 ha distingit entre funcions “inherents” a la titularitat del negoci —entre les quals es trobarien les d’índole administrativa, en les quals el jubilat continua sent amo del negoci i com a tal paga impostos, firma contractes, té la representació de l’empresa, etc.— d’aquelles altres que suposen l’administració personal del negoci, sent aquestes últimes incompatibles amb la percepció de la pensió de jubilació. En termes anàlegs, una resolució de la Tresoreria General de la Seguretat Social de 14 d’octubre de 1999 considera incompatibles amb aquesta percepció les funcions que suposen actes de gestió, direcció o administració ordinària del negoci.”



**DIRECCIÓ GENERAL
DE TRIBUTS I JOC**

Gregorio Gea, 14.
46009 VALÈNCIA

Per tant, que el donant perceba una pensió de jubilació en el moment de la donació — derivada de l'activitat laboral per compte d'altri— resulta incompatible, segons el criteri administratiu vinculant, amb l'exercici efectiu de manera habitual, personal i directa de l'activitat empresarial en el moment mencionat. Per aquest motiu no es pot entendre complit aquest últim requisit requerit per al gaudi de la reducció autonòmica en el cas general.

No obstant això, la reducció autonòmica també resulta aplicable en els supòsits específics en què el donant es trobe jubilat de l'activitat empresarial o professional en el moment de la donació, sempre que els requisits establits amb caràcter general es complisquen pel donatari, i s'aplicarà la reducció únicament a aquell que complisca els requisits. En aquests supòsits, per tant, l'activitat s'ha d'exercir de manera habitual, personal i directa pel donatari en el moment de la donació i el requisit que l'activitat esmentada constituïska la font de renda del donatari més gran s'ha de complir en el període impositiu anterior al de la donació.

Aquesta contestació s'efectua d'acord amb la informació proporcionada per la consultant, sense tindre en compte altres circumstàncies no mencionades o que concorregueren efectivament, i que pogueren tindre rellevància en la determinació del propòsit principal de l'operació projectada, de manera que podrien alterar el judici d'aquesta.