

Ebazpena: R8/2021.

Espedientea: 22/2012.

Gasteizen, 2021eko abenduaren 20an.

Euskal Autonomia Erkidegoarekiko Ekonomia Itunaren Arbitraje Batzordeak, Violeta Ruiz Almendral batzordeburu andreak, Sofía Arana Landin batzordekide andreak eta Javier Muguruza Arrese batzordekide jaunak osatuta, honako hau erabaki du:

ERABAKIA

SA P ABEEak (L2 SL-FSC) planteatutako betearazte-intzidenteari buruz, Zerga Administrazioako Estatu Agentziak (aurrerantzean ZAEA) Ekonomia Itunaren Arbitraje Batzordearen 15/2017 Ebazpena betearaztearen aurka, 22/2012 gatazka negatiboa ebatziz,

I. AURREKARIAK

1. SA P ABEEak 2012ko maiatzaren 23ko idazki bidez planteatu zuen 22/2012 gatazka.
2. Gatazka planteatzen den idazkitik egitate garrantzitsu hauek sortzen dira gatazkaren efektuetarako:

a) SA P ABEEa L2 SL-k eta FSCk osatutako aldi baterako enpresa-elkarte bat da, egoitza fiskala Bizkaian aitortua duena. Ez du inoiz gainditu eragiketen zenbatekoaren arabera tributatzera behartzen duen muga.

b) ABEEak bere egoitza fiskalaren Administrazioari –Bizkaiko Foru Aldundiari (aurrerantzean, BFA)– tributatu dio beti, 2010eko lehen hiruhilekoan izan ezik, ordaintzeko 23.744,59 euroko emaitzarekin tributatu baitzion ZAEARI.

c) BFAk, 2010eko BEZari lotutako egiaztapen-prozedura egin ondoren, 23.744,59 euroko zenbatekoa likidatu eta bildu zuen 2010eko lehen hiruhilekoari zegokionez. Gainera, BFAk zergapekoa zehatu zuen.

d) Zergapekoak ZAEARI eskatu zion bidegabeko diru-sarrera itzultzeko, eta hark ukatu egin zuen, ulertzen zuelako ABEEak egoitza lurralde erkidean zuela (18/1982 Legearen 8.e.lau artikuluan xedatutakoaren arabera, ABEEen egoitza kudeatzailtza erkidea daraman pertsona fisiko edo juridikoaren egoitza izango dela ezartzen duena) eta, beraz, ordainarazpen-eskumena berari zegokiola.

3. Ekonomia Itunaren Arbitraje Batzordeak 15/2017 Ebazpena eman zuen 2017ko azaroaren 15ean, eta ez zuen gatazka izapidetzeko onartu, ulertu baitzuen benetan ez zela gatazka negatiboa, bi administrazioek uste baitzuten eskumena zutela zergapekoari ordainarazteko.

Dena den, Arbitraje Batzordeak, Ebazpena betearaztea errazteko asmoz, zergapekoari ordainarazteko Administrazio eskuduna BFA zela azaldu zuen.

Gainera, ZAEAREN jarrera erabat inkoherentea zela nabarmendu zen; izan ere, zergapekoari ordainarazteko eskumena zuela ulertu izan balu, BEZAREN gainerako hiruhilekoak zergapekoari erreklamatzeko akzio egokiak egin beharko zituzkeen.

II. ZUZENBIDEKO OINARRIAK

1.- ZAEAREN jarduketan deuseztasuna.

ZAEAK ulertu izan balu zergapekoari ordainaraztea berari zegokiola egoitza bat Bizkaian aitortu arren benetan lurralde erkidean egoitza edukitzeagatik, egoitza aldatzeko prozedura bat sustatu beharko zukeen zergapekoaren ordainarazpen-eskumena lortzeko, eta, horren ondorioz, haren BEZaren gaineko tributazio osoa erreklamatzeko.

Arbitraje Batzorde honek zenbait ebazpenetan ezarri du –1760/2007 Errege Dekretuak onetsitako bere Araudiaren 10. artikulua interpretatuz– Administrazio batek ezin diola bere buruari esleitu zergapeko baten ordainarazpen-eskumena eta horren arabera “*kudeatzeko*” jarduketak egin (terminoaren zentzu zabalean ulertuta); aitzitik, lehenik eta behin ordainarazpen-eskumena lortu behar du, hala badagokio zergapekoaren egoitza fiskala aldatzea alde aurretik sustatuz.

Horrela, bada, ZAEAK itzulketa ukatuz egindako jarduketak erabateko deuseztasuna dakar, 58/2003 Legeak onetsitako Tributuen Lege Orokorraren 217. artikulua arabera, dela eskumen materialik ez izateagatik, dela ezarritako prozedura-arauak guztiz eta erabat banantzeagatik.

Egintza deusezak ez duenez preskribatzen, ZAEAK, zergapekoak egindako diru-sarrerara bikoitzaren jakinaren gainean (15/2017 Ebazpenean behar bezala deskribatua), itzulketa ukatzeko administrazio-egintza deuseztatu behar zuen eta, zergapekoak itzulketa eskatu zuenean itzulketarako eskubidea preskribatuta ez zegoenez, ordainketa egin behar zuen.

2.- Betearazte-intzidenteak ebazteko eskumenari buruz.

Eskumena da ekintza edo antolamendu publikoaren eremu jakin bati dagokionez organo edo erakunde bati aitortzen zaizkion ahalen eta eginkizunen multzoa, eta organo edo erakunde horrek bere egintzak eremu horretan garatu eta eman ditzake.

Beraz, administrazio-jarduketa gaitzen eta legitimatzen duen aurretiazko eskakizuna eta oinarria da eskumena.

Hala, administrazio-zuzenbidearen esparruan, eskumenaren kontzeptua erabiltzen da gaitasunaren kontzeptuaren orde; hau da, organo edo erakunde publiko bakoitzaren gaitasunaren neurria.

Auzitegi Gorenak iritzi hori bera ezarri zuen 1983ko apirilaren 15eko epaian, eskumen gisa definitu baitzuen *“ordenamendu juridikoak erakunde edo administrazio-organo bati esleitzen dizkion eginkizunak”*.

Hortaz, eskumena egikaritzeko, alde aurretik eskumena esleitu behar zaio administrazio-organo jakin bati. Alde horretatik, 40/2015 Legearen 8.1 artikulua adierazten du eskumena berena duten administrazio-organoei baliatuko dutela.

40/2015 Legearen 8.3 artikulua zehazten du esleipen hori xedapen baten –arau baten– bitartez egin behar dela. Eskakizun logiko bat da, Konstituzioaren 103. artikuluan ezarritakoaren ondorio dena; eskakizun horrek administrazio-eskumenak ezin direla anbiguo eta mugagabeak izan ulertarazi nahi du, baizik eta esleipen-arau zehatz bat behar dela, eta, hori gabe, arauan aurreikusi gabeko eskumen bat egitatez administrazio batek bere buruari esleitzea erabateko deuseztasunaren sortzaile gisa uler daitekeela (AGE, 1993ko ekainaren 23koa).

10/2017 Legeak betearazte-intzidentea sartu zuen Ekonomia Itunaren 68. artikuluan, eta Arbitraje Batzordeari esleitu zion hura ebazteko eskumena, honela:

“Bat. Hauek dira ekonomia-itun honetan ezarritako Arbitraje Batzordearen prozedura bereziak: prozedura laburtua, ondorioak zabaltzea eta betearazte-intzidentea.

Lau. Betearazte-intzidentearen bidez, ekonomia-itun honetan ezarritako Arbitraje Batzordearen prozedura batean alderdi izan denak Arbitraje Batzordearen ebazpena betearazteko neurriak eskatu ahalko ditu baldin eta ukitutako administrazioak ez badu ebazpena bere horretan betearazi”.

10/2017 Legeak ez zuen xedapen iragankorrik jaso betearazte-intzidentea aplikatzeko, prozedura laburtu jakin batzuetarako ez bezala.

Arbitraje Batzordearen Araudia onesten duen 1760/2007 Errege Dekretuaren 8. artikuluan aurreikusitakoaren arabera, Administrazio Prozedura Erkidearen

39/2015 Legea jo behar da prozeduren araubide iragankorra zein den jakiteko, eta hau xedatzen du:

“a) Lege hau indarrean jarri aurretik hasitako prozedurei ez zaie aplikatuko lege hau, eta, beraz, aurreko araudiari jarraituko zaio halakoetan.

d) Lege hau indarrean jartzean betearazteke dauden egintza eta ebazpenek, betearazpenari dagokionez, eman zirenean indarrean zen araudiari jarraituko diote.

e) Dagozkion lege- eta erregelamendu-xedapenetan aurreikuspen espresurik ez bada, administrazio-prozeduraren arloan sortzen diren zuzenbide iragankorreko arazoak aurreko puntuetan ezarritako printzipioen arabera ebatziko dira”.

Horren arabera, ezin zaio aplikatu Arbitraje Batzordearen 2017ko azaroaren 15eko ebazpenari 10/2017 Legeak Ekonomia Itunean sartutako prozedura (2017ko abenduaren 30ean jarri zen indarrean).

Horiek horrela, Arbitraje Batzordeak honako hau

ERABAKITZEN DU:

1.- SA P ABEEak planteatutako betearazte-intzidentearen izapidetzea ez onartzea Arbitraje Batzordearen eskumenik ezagatik –nahiz eta ZAEaren 15/2017 Ebazpenaren betearaztea okerra izan–, ez baitu preskribatu diru-sarrera bidegabeen itzulketa lortzeko zergapekoak duen eskubideak, bere garaian ukatu zuen administrazio-ebazpena erabat deuseza delako –eta, beraz, ez du preskribatzen– eta ebazpen horren datan zergapekoaren eskubideak preskribatu ez zuelako. Horrenbestez, gaur egun oraindik ere ofizioz has liteke egintza deusezak ofizioz berrikusteko prozedura, administrazio-jarduketa indarrean dagoen legeriara egokitzeko.

2.- Erabaki hau Zerga Administrazioako Estatu Agentziari eta SA P ABEEari jakinaraztea.