

Núm. de Protocol: 1000059/2018
Núm. de Rotlle: TSJA-0000001/2019

SENTÈNCIA 2-2019

PARTS:

Apel·lant: Sr. JJJ

Representant: Sra. ECC

Advocat: Sr. SCP

Apel·lat: GOVERN D'ANDORRA

Representant: Sra. IOM

Advocada: Sra. EGL

COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL:

President: Sr. Albert ANDRÉS PEREIRA

Magistrats: Sr. Bernard PLAGNET

Sra. Elsa PUIG MUÑOZ

Andorra la Vella, vint-i-tres de gener de dos mil dinou.

El Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa, ha vist el recurs d'apel·lació a les actuacions número 1000059/2018.

En la tramitació d'aquestes actuacions han estat observades les prescripcions legals, i ha estat ponent el magistrat **Sr. Bernard PLAGNET**, el qual expressa el parer del Tribunal.

ANTECEDENTS DE FET

1.- El Sr. JJJ va interposar demanda jurisdiccional contra la resolució del Ministre de Finances del 14 de novembre de 2018 que desestima el recurs d'oposició formulat contra la petició d'intercanvi d'informació amb sol·licitud prèvia en matèria fiscal emanant de l'autoritat competent del Regne d'Espanya.

2.- En la sentència de l'11 de desembre de 2018 el Tribunal de Batlles ha desestimat la demanda promoguda pel Sr. JJJ.

3.- En el seu escrit d'apel·lació de data 9 de gener de 2019, el Sr. JJJ estima en substància que:

- els representants dels meu manant mai van poder accedir a l'expedient ni a cap document.

- el Govern va endegar les actuacions oportunes abans d'intentar notificar al Sr. JJJ la sol·licitud d'informació provinent del regne d'Espanya.

- l'Estat Andorrà si que ve obligat a avaluar la procedència o no de la petició d'informació efectuada pel Regne d'Espanya.

4.- En la seva contesta de data 15 de gener de 2019, el GOVERN estima en substància:

- la petició s'ha tramitat amb el que està previst a l'article 7 de la Llei conjuntament amb el previst reglamentàriament.

- un cop es dona trasllat de l'expedient per la via jurisdiccional, tota la documentació que es troba en el mateix queda a disposició de la persona afectada.

- serà en seu de l'administració tributària espanyola, un cop finalitzada la fase investigadora, en què el contribuent podrà al·legar tot el que cregui convenient.

- l'autoritat competent andorrana no envia la informació a l'estat requeridor fins que es notifica a la persona concernida, l'existència d'aquest procediment, i fins que, el cas escaient, la persona concernida esgota totes les vies d'oposició previstes a la Llei.

- la petició reuneix els requisits prevists per la Llei.

- l'administració andorrana ha complert escrupolosament amb la legalitat vigent.

5.- Trameses les actuacions a aquesta Sala, s'ha designat el magistrat ponent i han quedat vistes les actuacions per a deliberar i decidir.

FONAMENTS DE DRET

Primer.- La Sala Administrativa del Tribunal Superior de Justicia és competent per a conèixer del present recurs, segons l'article 39.3 de la Llei Qualificada de la Justicia.

Segon.- Es demana la informació següent (foli 54):

"1.- Información fiscal.

- a) Declaraciones tributarias presentadas por D. JJJ en los años 2013, 2014, 2015 y 2016 en Andorra, con detalles de las cantidades declaradas, los conceptos o fuentes de renta e importes en cada uno de los 2 ejercicios.*
- b) Régimen de tabulación que le fue aplicable en Andorra.*
- c) Domicilio a efectos de comunicaciones y correspondencia que haya comunicado D. JJJ a sus autoridades fiscales.*
- d) Identificación, domicilio y datos de contacto de la persona/s que hayan representado al Sr. JJJ en las actuaciones llevadas a cabo ante sus autoridades fiscales.*

2.- Propiedades Inmobiliarias.

Identificación de las propiedades inmobiliarias en las que D. JJJ figure registrado como propietario o beneficiario de inmuebles y de otras propiedades en Andorra en los años 2013 a 2016.

3.- Actividad empresarial/profesional.

- a) Identificación de actividades empresariales o profesionales que el Sr. JJJ desarrolle en Andorra en los ejercicios 2013 a 2016.*
- b) Confirmación de que el Sr. JJJ es socio y/o administradores de la sociedad S., con indicación de las actividades que desarrolla tal sociedad y de las retribuciones que percibe el Sr. JJJ de la misma.*
- c) Identificación de otras posibles sociedades o entidades de las que D. JJJ sea socio o conste como administrador: con indicación de las actividades que desarrollan y de las retribuciones que perciba de las mismas.*

4- Información bancaria.

- a) Identificación de cuentas bancarias y tarjetas de crédito de que sea titular D. JJJ en los años 2013 a 2016 en la entidad bancaria X., de Andorra.*
- b) Movimientos de las cuentas bancarias identificadas de los ejercicios 2013 a 2016. Extractos de tarjetas de crédito de los ejercicios 2013 a 2016".*

Tercer.- Sobre la situació d'indefensió:

Prèviament, s'ha de recordar que l'intercanvi d'informació és un procediment seguit en la fase d'investigació tributària. Després de la fase

d'investigació, les administracions tributàries poden preveure una revisió de l'impost i el contribuent pot contestar aquesta decisió davant els tribunals competents.

En aquest cas, la petició de l'Estat espanyol és un element de la fase d'investigació seguit per aquest Estat. Per tant, l'abast del litigi és la legalitat del procediment d'intercanvi i no la legalitat de l'impost, el control de la qual és competència dels tribunals espanyols.

Als termes de l'article 7.8 de la Llei 10/2017, del 25 de maig, d'intercanvi d'informació mitjançant sol·licitud prèvia i d'intercanvi d'informació espontani en matèria fiscal:

"8. Llevat que s'hagi establert el secret de la sol·licitud d'intercanvi d'informació, l'autoritat competent informa la persona concernida i el posseïdor de la informació de la possibilitat de comparèixer davant seu per consultar, en presència de l'autoritat competent, les parts de l'expedient que no hagin de romandre confidencials i que siguin essencials per a la sol·licitud d'intercanvi d'informació. L'autoritat competent fixa un termini per comparèixer i per consultar l'expedient. La sol·licitud d'intercanvi d'informació rebuda i les comunicacions entre autoritats competents han de ser confidencials en tots els casos."

L'exposició de motius de la Llei 10/2017 es refereix a les normes internacionals:

"El procés d'adopció, per part d'Andorra, dels estàndards internacionals de l'OCDE en aquesta matèria té el seu origen en la Declaració de París, del 10 de març del 2009, que recollia la voluntat d'Andorra de començar un procés de reforma legislativa per incorporar l'intercanvi d'informació en matèria fiscal amb sol·licitud prèvia de conformitat amb l'article 26 del Conveni de l'OCDE."

En els seus comentaris sobre l'article 26 del Conveni, l'OCDE escriu:

"11. Une procédure d'assistance mutuelle n'est applicable entre les administrations fiscales que si chacune d'elles est assurée que l'autre considèrera comme confidentiels les renseignements qu'elle aura reçus du fait de leur coopération. Les règles de confidentialité du paragraphe 2 s'appliquent à toutes les catégories de renseignements reçus en vertu du paragraphe 1, y compris ceux qui sont fournis dans le cadre d'une demande et ceux qui sont transmis en réponse à une demande. Il s'ensuit que les règles de confidentialité couvrent, par exemple, la correspondance entre autorités compétentes, y compris la lettre de demande de renseignements. Dans le même temps, il est entendu que l'État requis peut divulguer le minimum de renseignements contenus dans une lettre de l'autorité compétente (mais pas la lettre elle-même) qui sont nécessaires pour permettre à l'État requis d'obtenir les renseignements demandés ou les fournir à l'État requérant, sans pour autant entraver les efforts de l'État requérant. Cependant, si des procédures judiciaires, ou des

procédures assimilables en vertu de la législation interne de l'État requis, nécessitent de divulguer la lettre elle-même, l'autorité compétente de l'État requis peut le faire à moins que l'État requérant ne précise autrement..." (la negreta és nostra).

El Govern d'Andorra ha respectat el principi de confidencialitat.

L'interessat no està en situació d'indefensió. En efecte, el Tribunal Constitucional d'Andorra ha jutjat (Aute del 22 de desembre de 2017): "*Els recurrents argumenten que no s'han respectat els drets a la defensa i a la igualtat d'armes, perquè no van tenir accés íntegre als seus expedients administratius i que només van poder consultar-los a les dependències administratives, sense obtenir-ne copia. No consta l'existència de desigualtat d'armes, perquè els recurrents coneixien el contingut de les informacions que havien estat demanades per les autoritats competents espanyoles i que d'acord amb el conveni internacional subscrit per Andorra, el Govern havia de donar curs per tal de remetre la informació demanada. I van poder oposar-se a la demanda d'informació per les vies jurídicament existents, tal com van realitzar, primer a través d'un recurs d'oposició i, posteriorment, a través de la via judicial davant els tribunals*".

Per conseqüent, el recurs s'ha de desestimar sobre aquest punt.

Quart.- L'interessat resideix en un Estat tercer.

Als termes de l'article 24 del Conveni entre el Principat d'Andorra i el Regne d'Espanya per evitar la doble imposició en matèria d'impostos sobre la renda i prevenir l'evasió fiscal.

*"1. Les autoritats competents dels Estats contractants intercanvien informació previsiblement rellevant per aplicar les disposicions d'aquest Conveni o per a l'execució o l'aplicació del dret intern relativa als impostos de qualsevol naturalesa o denominació exigibles pels Estats contractants, per les seves subdivisions polítiques o entitats locals en la mesura que la imposició així exigida no sigui contrària al Conveni. **L'intercanvi d'informació no està restringit pels articles 1 i 2.**"* (la negreta és nostra).

Aquesta última frase significa que l'intercanvi d'informació no està restringida en funció del lloc del domicili del contribuent.

Aquest principi és conforme amb als estàndards de l'OCDE:

"21. Les dispositions du paragraphe 3 ont pour objet de préciser qu'une personne, qui est assujettie à l'impôt dans un État, ne peut empêcher cet État de demander l'assistance d'un autre État pour le motif qu'elle n'est pas un ressortissant

ou un résident de l'un ou l'autre État. Cependant, ceci ne l'empêche pas de contester la créance fiscale ou les mesures de recouvrement, ainsi que le prévoit l'article 23."

El recurs s'ha de desestimar sobre aquest punt.

Cinquè.- Sobre el control de l'Estat andorrà.

El recurrent estima en el seu escrit d'apel·lació:

l'Estat Andorrà si que ve obligat a avaluar la procedència o no de la petició d'informació efectuada pel Regne d'Espanya.

Aquest argument no pot prosperar pels motius següents:

Segons els comentaris de l'OCDE que fan part dels estàndards internacionals:

"Cependant, une fois que l'État requérant a donné une explication quant à la pertinence vraisemblable des renseignements demandés, l'État requis ne saurait refuser une demande ou refuser de transmettre des renseignements demandés parce qu'il pense que les renseignements manquent de pertinence pour le contrôle ou l'enquête sous-jacents" (foli 5 dels comentaris de l'article 26, model de conveni de l'OCDE)

Sisè.- En conclusió, l'administració andorrana ha complert amb la legalitat vigent, és a dir, del Conveni entre el Principat d'Andorra i el Regne d'Espanya, la Llei 10/2017 i els estàndards internacionals.

Setè.- No s'aprecien circumstàncies determinants d'una especial condemna al pagament de les despeses d'aquesta segona instància.

DECISIÓ

En atenció a tot el que s'ha exposat, el Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa, en nom del poble andorrà, decideix:

Primer: Desestimar el recurs d'apel·lació presentat pel Sr. JJJ.

Segon.- Confirmar la sentència recorreguda i declarar que la resolució del Ministre de Finances de 14 de novembre de 2018, que desestima el

recurs d'oposició formulat contra la petició d'intercanvi d'informació amb sol·licitud prèvia en matèria fiscal emanant de l'autoritat competent del Regne d'Espanya i referent al Sr. JJJ, és ajustada a dret i els fins que legitimen l'activitat administrativa.

Tercer.- No efectuar cap condemna en costes.

Aquesta sentència és ferma i executiva

Manem que una vegada s'hagi complert el que disposa l'article 76 de la Llei de la Jurisdicció Administrativa i Fiscal es lliurin els autes originals amb la certificació d'aquesta sentència al Tribunal de Batlles, Secció Administrativa del qual procedien, i que s'arxivin les actuacions del Tribunal.

Així, per aquesta nostra sentència, definitivament jutjant, ho manem i signem.