

Núm. de Protocol: 1000043/2018  
Núm. de Rotlle: TSJA-00000125/2018

## **SENTÈNCIA 104-2018**

### **PARTS:**

**Apel·lant: Sra. SSF**

Representant: Sra. ECC

Advocat: Sr. JAM

**Apel·lat: Sr. Govern D'ANDORRA**

Representant: Sra. IDM

Advocat: Sra. EGL

### **COMPOSICIÓ DEL TRIBUNAL:**

**President: M. I. Sr. Albert ANDRÉS PEREIRA**

**Magistrats: M. I. Sr. Bernard PLAGNET**

**M. I. Sra. Elsa PUIG MUÑOZ**

Andorra la Vella, sis de novembre de dos mil divuit.

El Tribunal Superior de Justícia, Sala Administrativa, ha vist el recurs d'apel·lació a les actuacions número 1000043/2018.

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

### **ANTECEDENTS DE FET**

**1.-** La representació de la Sra. SSF va interposar demanda contra el GOVERN, en què impugnava la resolució del Ministeri de Finances de 7 d'agost de 2018, en virtut de la qual es va desestimar el recurs d'oposició

format per la interessada contra la petició d'intercanvi d'informació amb sol·licitud prèvia procedent de l'Agència tributària espanyola.

**2.-** La sentència de la Secció Administrativa del Tribunal de Batlles de 26 de setembre de 2018 ha desestimat la demanda i ha declarat que la resolució administrativa impugnada és ajustada a dret i als fins que legitimen l'activitat administrativa.

**3.-** La representació de la Sra. SSF ha interposat recurs d'apel·lació contra l'esmentada sentència de la Batllia, el qual es fonamenta, en síntesi, en les següents al·legacions:

a) El requeriment d'informació és improcedent, ja que la interessada és resident fiscal al Principat i la societat D. té el seu domicili social al país.

b) No hi ha cap factor de connexió de la societat D. amb la inspecció que s'està realitzant en territori espanyol.

**4.-** La representació del Govern s'ha oposat al recurs, al·legant que la residència fiscal de la recurrent no és obstacle a la sol·licitud d'intercanvi d'informació.

**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 Justícia és competent per a conèixer del present recurs, segons l'article 39.3 de la Llei Qualificada de la Justícia.

**Segon.-** Aquest procés versa sobre la procedència de la sol·licitud d'intercanvi d'informació fiscal procedent de l'Agència tributària espanyola i relativa a l'entitat D. SA, en relació amb la qual ja s'han tramitat i resolt altres recursos en què es plantejaven les mateixes qüestions que suscita la recurrent en aquesta instància.

En conseqüència, en aplicació del principi d'unitat de doctrina, procedeix reproduir substancialment els mateixos arguments que van fonamentar les sentències precedents sobre aquesta mateixa qüestió.

**Tercer.-** En aquest sentit, com es va dir en la sentència núm. 89-2018, de 17 d'octubre:

*“El primer dels motius d'impugnació que articula el recurrent fa referència a que la sol·licitud d'informació és improcedent en atenció a que aquesta es refereix a una societat andorrana –D.- i no té cap transcendència tributària en el marc de les actuacions de comprovació inspectora, ja que no hi ha cap factor de connexió de la societat D. amb la inspecció instruïda en territori espanyol.*

*Tanmateix cal recordar que el 5 de novembre del 2013, el Govern d'Andorra signa el Conveni relatiu a l'assistència administrativa mútua en matèria fiscal amb l'Organització de Cooperació i Desenvolupament*

*Econòmics (en endavant OCDE), i el Consell General l'aprova el dia 28 de juliol del 2016.*

*L'article 4 de l'esmentat Conveni estableix que les parts intercanvien la informació que pugui ser previsiblement rellevant per a l'administració o l'aplicació de les seves legislacions internes relatives als impostos coberts per aquest Conveni.*

*I l'article 5 disposa que mitjançant sol·licitud prèvia de l'estat requeridor, l'estat requerit li proporciona tota informació a la qual es refereix l'article 4 relativa a una persona o una transacció determinada.*

*D'altra banda, la L10/2017, del 25 de maig, d'intercanvi d'informació mitjançant sol·licitud prèvia i d'intercanvi d'informació espontani en matèria fiscal (en endavant LIF) segueix els principis de transparència i intercanvi d'informació desenvolupats per l'OCDE, i és font d'interpretació el comentari a l'article 26 del Model de conveni tributari sobre la renda i sobre el patrimoni de l'OCDE, tal com diu el seu article 1.3.*

*Endemés, al "Manual para la aplicación de las disposiciones relativas al intercambio de información con fines tributarios", aprovat pel Comitè d'Afers Fiscals de la OCDE el 23 de gener de 2006, al punt 9 relatiu a les persones compreses, es diu:*

*"El intercambio de información no está limitado a la información relativa a cuestiones concernientes a residentes en las partes contratantes. Con frecuencia, una de las partes contratantes tendrá interés en recibir información de las actividades realizadas por una persona en concreto en la otra parte contratante, pese a ser residente en un tercer país, a fin de esclarecer las obligaciones fiscales de dicho contribuyente no residente. Sin embargo, también puede haber situaciones en las que una parte contratante pudiera tener interés en obtener información acerca de un residente de un país tercero que no esté sujeto a la tributación de ninguna de las partes contratantes, por ejemplo cuando esta información es relevante para la tributación de una tercera parte que es contribuyente o residente del país que solicita la información."*

*Així, si l'OCDE permet l'intercanvi d'informació d'una forma àmplia quan es sol·licita sobre una persona que resideix en un tercer país i que no estigui subjecta a tributació en cap dels estats contractants, només pel fet que la informació referent a aquesta persona pugui ser rellevant per a la tercera part contractant que és contribuent o resident del país que sol·licita informació, amb més motiu ha de permetre l'intercanvi d'informació en aquest cas.*

*Tercer.- D'altra banda, cal recordar que el "Manual sobre revisiones inter pares 2016-2020" elaborat per l'OCDE, a la seva introducció recull:*

*"La evasión y el fraude fiscales ponen en serio peligro la recaudación tributaria de Estados de todo el mundo. La globalización ha traído consigo un importante incremento de la riqueza e ingresos a escala mundial, lo que se traduce también en un aumento exponencial de los riesgos conexos. A la luz de la intensificación de los flujos de capital transfronterizos que entraña la construcción de un sistema financiero mundial y globalizado, las*

*administraciones tributarias de los distintos países se enfrentan a desafíos cada vez más numerosos y sin precedentes que obstaculizan la correcta aplicación de sus respectivas normas tributarias internas. Para hacer frente a tales desafíos, dichas administraciones tributarias deben recurrir cada vez más a una cooperación internacional cimentada sobre la implementación de las normas Internacionales sobre transparencia e intercambio efectivo de información. En consecuencia, resulta imprescindible mejorar la transparencia e intensificar el intercambio de información con fines tributarios para impedir, por un lado, que los contribuyentes, tanto personas físicas como jurídicas, puedan ocultar sus ingresos y su patrimonio para sustraerse a sus obligaciones fiscales y conseguir, por otro, que satisfagan debidamente los impuestos devengados en el lugar adecuado.”*

*I si s’analitza la sol·licitud de les autoritats espanyoles, es comprova que:*

*La societat andorrana D. és titular del 99,20% de les accions de H.D., SA i a més és administrador de la societat.*

*El Sr. FTM és autoritzat als comptes en H. D. SA i representant a Espanya de D.*

*El Sr. STR –fill del Sr. FTM- i la Sra. SSF són socis al 50% de D. i administradors d’aquesta societat.*

*H. D. és titular de l’immoble de l’avinguda X. núm. X de Barcelona, que és la residència habitual del Sr. FTM.*

*La societat H.D. és una societat inactiva i presenta declaracions de l’Impost de Societats en el període de 2012 a 2015 amb resultats negatius, degut a la deducció de despeses d’amortització i despeses financeres, i no declara ingressos.*

*Aquestes dades porten a la sospita –fonamentada- que el Sr. FTM pot ser el titular real de les participacions de H.D. a través de la societat D. i beneficiari de tots els fons que D. té a Andorra”.*

*En conseqüència, en aplicació d’aquests mateixos criteris, procedeix també en aquest cas desestimar íntegrament el recurs d’apel·lació i confirmar en els seus propis termes la sentència impugnada.*

**Quart.-** *No s’aprecia una especial temeritat ni mala fe que justifiqui la imposició de les costes causades en aquesta 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 que interposa la Sra. SSF contra la sentència dictada el 26 de setembre de 2018 per la Secció Administrativa del Tribunal de Batlles, que es confirma íntegrament.*

**Segon.-** No efectuar un especial pronunciament sobre les costes causades en aquesta instància.

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.