

INFORME 01/03, de 28 febrer de 2003

REQUISITS D'ADMISSIBILITAT DELS INFORMES. POSSIBILITAT DE DESCOMPTAR L'IVA A ADJUDICATARIS EXEMPTS.

ANTECEDENTS

El batle de Manacor adreça a la Junta l'escrit de consulta següent:

“CONSULTA SOBRE LA POSSIBILITAT DE DESCOMPTAR IVA A ASSOCIACIONS EXEMPTES D' INGRÉS DE L'IVA.

En relació amb les licitacions de contracte de l'Ajuntament de Manacor, en què el projecte o plec de prescripcions tècniques du el corresponent IVA i alguna empresa licitadora està exempta de l'ingrés de l'IVA, aquesta corporació planteja la següent CONSULTA:

Ha de descomptar l'Ajuntament l'IVA del preu d'adjudicació en aquestes empreses exemptes de IVA quan son adjudicatàries?”

PRESSUPÒSITS D'ADMISSIBILITAT

1. La pregunta la formula qui te legitimació per fer-la després de la modificació del Decret 20/1997, de 7 de febrer, de creació de la Junta Consultiva, duita a terme pel Decret 147/2000, de 10 de novembre, de contractació de la comunitat autònoma de les Illes Balears, que en la disposició addicional segona autoritza els presidents dels ajuntaments per sol·licitar informes de la Junta.
2. No obstant això, la sol·licitud no va acompanyada de l'informe on es manifesta el dubte jurídic o interpretatiu que exigeix l'art. 16 del Reglament d'organització i funcionament de la Junta Consultiva (aprovat per Acord del Consell de Govern de 10 d'octubre de 1997, BOCAIB núm. 3 de 25-10-1997), i de l'escarida redacció del text de la pregunta no es poden deduir els arguments jurídics que s'han tengut en compte per arribar al dubte que necessita solució, i, per tant, tenir per complit aquest requisit previ per a l'emissió de l'informe, com ha interpretat en altres ocasions la Junta. (Informe 8/02).
3. Per altra part, el tema que es planteja aborda qüestions que excedeixen l'àmbit competencial de la Junta Consultiva, limitat exclusivament a la normativa en matèria de contractació administrativa, per la qual cosa l'aplicabilitat o no de la legislació sobre l' IVA, com també la interpretació que se n'ha de fer correspon, en aquest cas, al Ministeri d'Hisenda, Direcció

General de Tributs, Subdirecció General d'Imposts al Consum, c/Alcalá 5, Madrid, on es pot adreçar la consulta.

CONSIDERACIONS JURÍDIQUES

ÚNICA. Malgrat que no es compleixen els requisits d'admissibilitat, la Junta, com ha fet en altres ocasions (vegeu informes 4/99, 6/99, 8/99, ...), efectuarà unes consideracions generals per si poguessin ser d'interès tant per a l'interpel·lant, com per a aquells que es poguessin trobar en situacions similars.

El tema de l'IVA es considera en la legislació de contractes administratius de manera referencial, com no podria ser d'altra manera, atès que regular-lo correspon a l'àmbit tributari, on s'ha de definir el fet imposable i, per tant, determinar-hi la subjecció o no dels contractistes.

Així l'art. 77 del text refós de la Llei de contractes de les administracions públiques, aprovat per Reial decret legislatiu 2/2000, de 16 de juny (LCAP), disposa que: *“Sempre que en el text d'aquesta Llei es faci al·lusió a l'import o quantia dels contractes, s'entendrà que s'hi inclou l'IVA, llevat d'indicació expressa en contra...”*. I per al contracte d'obres, l'art. 131 del Reglament general de la LCAP, aprovat per Reial decret 1098/2001, de 12 d'octubre, disposa que: *“El pressupost base de licitació s'obté incrementant el d'execució material en els conceptes següents: ... 2. L'impost sobre el valor afegit que grava l'execució de l'obra, el tipus del qual s'aplicarà sobre la suma del pressupost d'execució material i les despeses generals d'estructura ressenyades a l'apartat 1”*.

La Llei reguladora de l'IVA (Llei 37/1992, de 28 de desembre), a l'art. 88, diu que: *“...En els lliuraments de béns i prestacions de serveis subjectes i no exempts a l'impost els destinataris dels quals fossin ens públics s'entendrà sempre que els subjectes passius de l'impost, en formular les seves propostes econòmiques, malgrat que siguin verbals, hi han inclòs l'IVA que, no obstant això, haurà de ser repercutit com a partida independent, quan així pertoqui, en els documents que es presentin per al cobrament, sense que l'import global contractat experimenti increment com a conseqüència de la consignació del tribut repercutit”*. I l'art. 25 del Reglament que desplega la Llei de l'IVA (RD 1624/1992, de 29 de desembre) disposa que: *“I En relació amb el que disposa l'art. 88, apartat 1, de la Llei de l'IVA, els plecs de condicions particulars prevists en la contractació administrativa contendran la prevenció expressa que a tots els efectes s'entendrà que les ofertes dels empresaris comprenen no només el preu de la contracta, sinó també l'import de l'impost”*.

L'IVA és un impost que grava els lliuraments de béns i les prestacions de serveis, és a dir, que es configura essencialment adreçat a les activitats amb independència dels subjectes que les realitzen, i, conseqüentment, les exempcions que regula la normativa (art. 20 i següents de la Llei) també fan al·lusió a les activitats –prestacions de serveis o lliuraments de béns– que quedin fora del seu àmbit d'aplicació. Per tant, si l'activitat que pretén licitar l'Administració no està recollida en les activitats exemptes de l'impost, el pressupost del contracte ha d'incloure l'IVA corresponent, que serà abonat a qualsevol que en sigui l'adjudicatari, el qual estarà obligat a presentar la seva oferta amb l'IVA inclòs i a declarar-lo i a abonar-lo (o, si n'és el cas, a la deducció de l'IVA suportat) a la Hisenda Pública.

En aplicació d'aquestes regles i sense perjudici de la millor interpretació que pugui donar l'Administració tributaria competent a la qual hem al·ludit abans, es pot afirmar amb caràcter general que l'òrgan de contractació sempre inclourà l'IVA en el pressupost base dels contractes quan l'objecte estigui inclòs en el fet imposable definit per la Llei impositiva i el pagarà una vegada complits i executats, sense atendre les característiques dels adjudicataris sobre si n'estan exemptos o no com a persones físiques o jurídiques, atès que, en qualsevol cas, l'hauran de declarar i, si n'és el cas, abonar-lo a la Hisenda Pública.

I l'òrgan de contractació únicament deixarà d'incloure l'IVA en el pressupost i, per tant, ni s'exigirà que els licitadors l'incloguin en les seves propostes, ni s'abonarà a l'adjudicatari, sigui qui sigui, quan l'activitat que es contracti estigui exempta d'aquest impost i, per tant, manca de significació la naturalesa dels adjudicataris respecte de la seva qualitat de subjectes passius tributaris.