



CONVENI ENTRE EL CONSORCI PER A LA GESTIÓ DE RESIDUS URBANS D'OSONA I LA MANCOMUNITAT LA PLANA PER A L'APLICACIÓ D'UN PREU PÚBLIC EXTRAORDINARI

INTERVINENTS

D'una part:

CONSORCI PER A LA GESTIÓ DE RESIDUS URBANS D'OSONA, amb NIF P-0800049-I i domicili a Vic (08500 Barcelona), Carrer de l'Historiador Ramon d'Abadal i de Vinyals, 5, i en el seu nom i representació el senyor Manel Romans Sánchez, degudament autoritzat per aquest acte per acord de la Junta de Govern de data 3 d'abril de 2019, assistit pel secretari del Consorci, senyor

De l'altra:

MANCOMUNITAT INTERMUNICIPAL VOLUNTÀRIA LA PLANA, amb domicili a Malla, Sector el Quadro, s/n, i NIF P0800024B, representada per la senyora Anna Magem Marsó, actuant en qualitat de legal representant i facultada expressament per aquest acte per acord de l'Assemblea General de data 17 d'abril de 2019, assistida pel secretari de la Mancomunitat, senyor

ANTECEDENTS I MOTIVACIÓ

PRIMER.- SERVEIS PRESTATS PEL CONSORCI I FORMA DE RETRIBUCIÓ

EL CONSORCI PER A LA GESTIÓ DE RESIDUS URBANS D'OSONA és una entitat pública de caràcter institucional, amb personalitat jurídica pròpia que està integrat pel Consell Comarcal d'Osona, l'Agència de Residus de Catalunya i l'Ajuntament d'Orís.

El Consorci té com a objectius:

- La construcció, l'explotació, la conservació i el manteniment d'una planta de tractament, reciclatge i deposició controlada de residus sòlids municipals i assimilables.
- El foment de l'aplicació de la recollida selectiva i de plantes de reciclatge tant dels residus urbans com dels industrials inerts i les runes que puguin ser aollits.
- Autoritzar la deposició i codeposició de residus inerts i recaptar les taxes sobre residus industrials assimilables a urbans legalment establerts, provinents d'Osona.

La seva activitat ordinària consisteix en tractar els residus municipals que es generen a la comarca d'Osona, prestant en aquest àmbit d'activitat els serveis de gestió de residus als municipis de la Comarca.

Com a contraprestació per la prestació d'aquest servei, el Consorci té aprovats uns preus públics que són abonats pels beneficiaris dels serveis atenent a l'ús que fan dels serveis prestats pel Consorci.

La quantificació d'aquest preus, d'acord amb la previsió establerta a l'article 44 del TRLHL, es determina anualment per tal de que, com a mínim, cobreixin el cost del servei prestat o de l'activitat realitzada. Com a conseqüència d'aquest fet, per tant, els preus públics es calculen atenent a una determinada estructura de costos que, raonablement, es quantificada per a la seva determinació.

Cal destacar en aquest sentit que, per aplicació del citat article 44 del TRLHL, els preus públics tenen com límit inferior el cost de prestació del servei, és a dir, que han de cobrir els costos de prestació, sense perjudici de la facultat que atorga el citat article 44 de que, quan existeixin raons socials, benèfiques, culturals o d'interès públic que així ho aconsellin, es puguin fixar preus públics per sota del citat límit inferior, però sempre i quan es consignin als pressupostos de l'entitat les dotacions oportunes per a la cobertura de la diferència resultant, si la hi hagués.

SEGON.- ALTERACIÓ DE L'EQUACIÓ DE COSTOS COM A CONSEQÜÈNCIA D'UN CANVI DE CRITERI DE L'ADMINISTRACIÓ TRIBUTÀRIA.

El CONSORCI PER A LA GESTIÓ DE RESIDUS URBANS D'OSONA ha vingut presentant les seves liquidacions d'IVA sota el criteri de que la totalitat de les activitats desenvolupades estaven subjectes a IVA i, en conseqüència, repercutia IVA sobre totes les factures que emetia i es deduïa l'IVA suportat en la compra de béns i serveis dels seus proveïdors.

D'aquesta manera, i a l'igual que passa amb qualsevol operador privat, l'IVA ha resultat un impost neutral pel CONSORCI (l'IVA repercutit no era cap ingrés i l'IVA suportat no era cap despesa).

L'aplicació d'aquest criteri té unes molt rellevants implicacions en el càlcul dels costos de prestació del servei i en conseqüència en la fixació dels preus fixats pel Consorci com a contraprestació dels serveis prestats, d'entre les quals les més rellevants són:

- Els preus públics aprovats pel CONSORCI s'han vingut calculant sobre la base de que l'IVA suportat no era un cost (en ser recuperable via deducció), i per tant, l'Impost no s'ha tingut en compte per determinar els costos de prestació del servei sobre els quals s'han vingut aprovant els preus públics del CONSORCI.
- En la mesura que sobre els preus públics aprovats el CONSORCI aquell ha vingut repercutint IVA, els Ajuntaments de l'àmbit territorial del Consell Comarcal d'Osona han tingut sota aquest règim un cost de prestació del servei igual al total preu públic aprovat pel Consorci (base + IVA). Aquest cost real pels Ajuntaments de l'àmbit territorial del Consell Comarcal d'Osona deriva del fet que, amb caràcter general, aquells no es poden deduir l'IVA repercutit pel CONSORCI (en ser un cost vinculat al cobrament d'una taxa al ciutadà per la prestació dels serveis de gestió de residus o, bé perquè directament el financen amb càrrec als seu pressupost sense contraprestació directa del ciutadà).

El criteri que s'havia vingut aplicant segons el qual totes les activitats realitzades pel CONSORCI en favor dels ajuntaments integrats en el Consell Comarcal estaven subjectes a

IVA es fonamenta en la interpretació literal de la normativa de l'IVA i, en particular, de l'article 7.8 de la Llei 37/1992, de l'Impost sobre el Valor Afegit, que és l'article que determina quan una activitat realitzada per una Administració pública està subjecte i quan no.

Aquesta regla de no subjecció es fonamental per la seva incidència en l'estructura de costos del CONSORCI. En efecte, si es qualifica l'activitat com a subjecte, l'activitat es realitza en règim de neutralitat (l'IVA ni és un cost ni és un ingrés), en canvi, si es qualifica com a no subjecte, l'IVA passa a ser un cost pel CONSORCI, en no poder deduir-se l'IVA repercutit pels seus proveïdors.

La redacció d'aquest article 7.8 de la LIVA, fins l'any 2014, determinava la no subjecció a IVA dels serveis prestats per un Ens públic (com indiscutiblement és el cas del CONSORCI) en la mesura que la contraprestació rebuda tingués naturalesa tributària. Com que la contraprestació rebuda era un preu públic, i tal i com s'ha indicat més amunt, el CONSORCI ha vingut considerant que no li resultava d'aplicació el supòsit de no subjecció.

Des de l'1 de gener de 2015, es va donar una nova redacció a l'article 7.8 de la LIVA de manera que si bé es mantenia el criteri de no subjecció o subjecció en funció de la naturalesa de la contraprestació, s'establien dos nous supòsits en els quals igualment resultaria d'aplicació la no subjecció.

En efecte, el 27 de novembre de 2014 va ser publicada la Llei 28/2014, de modificació de la LIVA, la qual va entrar en vigor l'1 de gener de 2015 i que va modificar la redacció de l'article 7.8, establint la no subjecció a IVA dels serveis prestats per determinats organismes públics en favor de les Administracions Públiques de les quals depèn. Per la resta de casos, es a dir, quan el destinatari és una altra administració pública de la qual no depèn l'organisme que factura el servei o bé quan el servei es prestat a tercer de naturalesa privada, es manté la regla de no subjecció/ subjecció en funció de si la contraprestació té naturalesa tributària o no, respectivament.

Per tant, atès que el CONSORCI no depèn directament dels ajuntaments que formen part de l'àmbit del Consell Comarcal, ja que jurídicament no es pot dir que el Consell Comarcal troba controlat pels ajuntaments de la Comarca ni per la Mancomunitat La Plana, el CONSORCI, malgrat aquesta modificació legislativa va continuar entenent que els serveis que presta a aquests ens continuaven essent serveis subjectes i no exempts d'IVA.

TERCER.- CRITERI DE L'ADMINISTRACIÓ TRIBUTÀRIA I REGULARITZACIÓ TRIBUTÀRIA REALITZADA AL CONSORCI

Malgrat l'anterior, el criteri de l'Administració Tributària, ja amb anterioritat a la reforma que va entrar en vigor l'1 de gener de 2015, és que els serveis prestats per consorcis o empreses públiques a favor de les administracions públiques (Generalitat, Consells Comarcals, Ajuntaments) que els controlen estan no subjectes a IVA.

Ara bé, atès que, tal i com s'ha dit anteriorment, el Consells Comarcals no es troben controlats pels Ajuntaments que l'integren, el CONSORCI va interpretar i continua considerant, que, malgrat la reforma de la Llei de l'IVA efectuada amb la Llei 28/2014, els serveis que presta als ajuntaments pertanyents al Consell Comarcal i a la Mancomunitat La Plana, hauran de continuar estant subjectes a IVA.

Malgrat la literalitat del precepte i la interpretació que acaben d'exposar, el CONSORCI va ser objecte d'unes actuacions de comprovació per part de l'Oficina de Gestió Tributària l'Administració Tributària durant el 2017, que van concloure amb la regularització de les declaracions de l'IVA presentades als exercicis 2013-2016.

El criteri de l'Administració Tributària per regularitzar les declaracions presentades pel CONSORCI ha estat el següent:

“el servei de recollida de residus prestat pel Consorci als municipis dels quals depèn (els integrats en el Consorci directament o a través del Consell comarcal) està no subjecte a l'IVA. (...), per tant, no seran deduïbles en proporció alguna les quotes suportades o satisfetes per les adquisicions o importacions de béns o serveis destinats, exclusivament, a la realització de les operacions no subjectes al fet que es refereix l'article 7.8.º d'aquesta Llei”.

En base amb aquest fonamentació, l'AEAT va considerar que les següents quotes d'IVA suportat no eren deduïbles i, per tant, s'havien d'ingressar a la hisenda pública:

Període	Quota no deduïble €
2013 ⁽¹⁾	81.812,68
2014	82.946,75
2015	84.300,47
2016	151.172,62
2017 ⁽²⁾	84.550,60
TOTAL	484.782,47

(1) El 2013, l'Agència tributària ha desestimat per prescrit els tres primers trimestres.

(2) El 2017, l'Agència tributària encara no ha resolt i es refereix al primer i segon trimestre.

Tal i com s'ha exposat més amunt, el CONSORCI no comparteix el criteri de l'Administració Tributària perquè entén que el servei de recollida de residus prestat als municipis integrats en el Consell comarcal són serveis prestats a entitats de les quals no depèn i, per tant, són operacions subjectes a l'IVA i que donen dret a la deducció de les quotes d'IVA suportades.

És per aquest motiu que el CONSORCI ha impugnat la regularització efectuada per l'Administració Tributària, i espera que en un futur pugui recuperar l'import de la quantia regularitzada que ha tingut que ingressar durant el 2017.

Cal tindre present que l'Administració Tributària es va limitar a declarar que les prestacions dels serveis per part del CONSORCI als municipis membres del Consell Comarcal d'Osona i a la Mancomunitat La Plana, estaven no subjectes a IVA i, per tant, no donaven dret a la deducció de les quotes d'IVA suportades, però, en canvi, no va regularitzar l'import de les quotes d'IVA incorrectament repercutides pel CONSORCI a aquests ajuntaments, indicant, això si, el dret que assistia tant al CONSORCI com als AJUNTAMENTS o Mancomunitat La Plana, a demanar la corresponent devolució, en la mesura que no hagués estat objecte de deducció per part del destinatari.

QUART.- DEVOLUCIÓ DE LES QUOTES D'IVA INCORRECTAMENT REPERCUTIDES A LA MANCOMUNITAT LA PLANA.

Tal i com s'ha indicat en l'apartat anterior, l'Administració Tributària es va limitar a declarar que les prestacions dels serveis per part del CONSORCI als municipis membres del Consell Comarcal d'Osona estaven no subjectes a IVA i, per tant, no donaven dret a la deducció de les quotes d'IVA suportades, però, en canvi, no va regularitzar l'import de les quotes d'IVA incorrectament repercutides pel CONSORCI a aquests ajuntaments.

És per aquest motiu que el CONSORCI va a procedir a sol·licitar la devolució d'aquestes quotes incorrectament repercutides, mitjançant el procediment de rectificació d'autoliquidacions. No obstant la Mancomunitat La Plana no va poder sol·licitar-ho en tant ja s'havia deduït aquests imports.

CINQUÈ.- ALTERACIÓ DE L'EQUACIÓ DE COSTOS QUE SERVEIX DE FONAMENT ALS PREUS PÚBLICS

Atès que l'ingrés de les quotes suportades no deduïbles -analitzades a l'apartat Tercer anterior- ha estat íntegrament satisfet pel CONSORCI, mentre que la deducció de l'IVA ja ha estat retornada a la Mancomunitat La Plana, al llarg d'aquests exercicis, això comporta que el CONSORCI, a resultes de la qualificació de les operacions amb els ajuntaments/Mancomunitat, membres del Consell Comarcal d'Osona com no subjectes a IVA, hagi vist alterada la seva equació de costos i hagi incorregut en un dèficit d'explotació respecte dels preus públics aprovat per a retribuir els serveis prestats als Ajuntaments de la Comarca corresponents als exercicis que han estat objecte de regularització per l'Administració Tributària.

Per tant, com a conseqüència de la situació de desequilibri derivada per la regularització de la situació tributària, els costos de prestació dels exercicis 2013-2017 s'ha vist incrementat en no resultar deduïble l'IVA suportat corresponent a aquest serveis.

L'alteració de l'equació de costos aplicable a la prestació del servei públic de gestió de residus com a conseqüència d'una situació extraordinària i totalment atípica, com és l'alteració de l'equació de costos de prestació del servei, amb efectes retroactius i motivat per un criteri controvertit de l'Administració tributària, fa necessari el restabliment de l'equilibri de l'equació de costos en base als quals es van prestar els citats serveis, donat que, en definitiva, si el CONSORCI hagués conegut que aquest era el règim d'IVA que resultava d'aplicació a la seva activitat, sempre segons el criteri de l'Administració Tributària, hagués inclòs l'IVA suportat no deduïble com a major cost, i en conseqüència, el preu final hagués estat superior.

Atès que els preus públics que retribueixen els serveis prestats pel CONSORCI estan fonamentats en els costos de prestació, qualsevol alteració de l'equació de costos, encara que sigui amb caràcter retroactiu, necessàriament ha de venir acompanyada de mesures per reequilibrar l'equació entre costos reals i preus de prestació del servei.

Adicionalment cal tenir en compte que, en cas de que el CONSORCI no resolgués el desequilibri patrimonial derivat de l'alteració de l'equació de costos en la prestació del servei, els Ajuntaments membres del Consell Comarcal d'Osona i la Mancomunitat La Plana (en últim terme els Ajuntaments integrants) serien responsables últims del pagament dels seus deutes.

Atès que totes les parts implicades comparteixen l'interès de restablir l'equilibri patrimonial del CONSORCI, es planteja la necessitat de formalitzar un conveni, que estableixi les mesures necessàries per assolir aquest objectiu. Per tot això, totes les entitats intervinents, de comú

acord, i reconeixent-se plena capacitat per a aquest acte, formalitzen aquest conveni que es regirà pels següents:

PACTES

PRIMER. OBJECTE

L'objecte d'aquest conveni és restablir l'equilibri patrimonial del CONSORCI, alterat com a conseqüència d'unes actuacions tributàries discutibles.

SEGON. COMPROMISOS

Les entitats intervinents acorden acceptar unes noves tarifes dintre el preu públic de tractament de residus, de caràcter extraordinari, que aprovà el Consorci en data 22 de maig de 2018 i que pretenia rescabalar al CONSORCI de l'increment dels costos reals de prestació del servei pel període 2013-2016 i del període 2017, com a conseqüència del canvi de criteri de l'Administració tributària recollit en la part expositiva d'aquest Conveni.

TERCER. EXIGIBILITAT I FRACCIONAMENT

Aquestes noves tarifes extraordinàries del preu públic es van meritjar l'endemà de la seva aprovació definitiva, però s'acorda liquidar a la Mancomunitat La Plana la totalitat del mateix al 2019. Però atesa la voluntat de no ser un perjudici en les arques de la Mancomunitat s'estableix un fraccionament de dos períodes, a partir de la liquidació.

Deute pendent	Principal a satisfer	Interessos a satisfer	Data pagament
79.191,53 €	35.000,00 €	1.484,00 €	30/10/2019
44.191,00 €	44.191,53 €	552,00 €	1/03/2020

La Llei 58/2003, de 17 de desembre, General Tributària, disposa que els deutes tributaris que es trobin en període voluntari o executiu podran ajornar-se o fraccionar-se en els termes que es fixin reglamentàriament. A més l'article 44 del Reglament General de Recaptació aprovat pel Reial decret 939/2005, de 29 de juliol, amplia als altres deutes de naturalesa pública la titularitat de la qual correspongui a la Hisenda Pública, excepte les excepcions previstes en les lleis.

Aquest ajornament, d'acord a l'article 53.1 del Reglament General de Recaptació, aprovat pel Reial decret 939/2005, de 29 de juliol, reportarà els interessos de demora sobre el deute ajornat, pel temps comprès entre l'endemà al del venciment del termini d'ingrés en període voluntari i la data del venciment del termini concedit. Els interessos reportats s'hauran d'ingressar juntament amb el deute ajornat.

QUART.- REEMBORSAMENT DEL PREU PÚBLIC EXTRAORDINARI

En cas de que es reconegui el dret al CONSORCI a deduir-se íntegrament les quotes d'IVA suportades, es procedirà a retornar a la Mancomunitat La Plana l'import del preu públic extraordinari que hagin satisfet d'acord amb el pacte tercer, en el supòsit que aquest s'hagués satisfet, així com els sancions i interessos tributaris que se'n poguessin derivar.

CINQUÈ.- MODIFICACIONS DEL CONVENI

Qualsevol modificació d'aquest conveni haurà de constar per escrit i estar signada per ambdues parts, prèvia adopció de l'acte administratiu corresponent.

SISÈ .- TÍTOLS

Els títols donats als pactes d'aquest conveni compleixen únicament la funció de facilitar la lectura i enteniment del mateix, no podent ser considerats com a elements d'interpretació.

SETÈ .- RÈGIM JURÍDIC

El present conveni tindrà caràcter administratiu i obligarà les entitats signatàries de conformitat amb les previsions acordades i, en allò no previst es regirà per les normes comunes de la Llei 39/2015, d'1 de octubre, del procediment administratiu comú de les administracions públiques, i per la resta de la normativa que sigui materialment aplicable a l'objecte del conveni.

VUITÈ. JURISDICCIO

Les parts acorden sotmetre els eventuais dubtes, qüestions o divergències que poguessin plantejar-se en ordre a la interpretació o execució del present conveni a la competència i jurisdicció contenciosa-administrativa.

I en prova de conformitat, les persones que l'atorguen signen el present conveni.

Manel
Romans
Sánchez - DNI

(SIG)

Firmado digitalmente por Manel
Romans Sánchez - DN
(S G)
Nombre de reconocimiento (CN)
c=ES o=Consorci per a la Gestió de
Residus Urbans d'Osona
2.5.4.437=IDTES: 00000048
sig=Trabajador público de nivel a 1
Manel Romans Sánchez
JCES
cn=Manel Romans Sánchez
SAG
Fecha: 2019.05.31 12:11:36 +02'00'

CPISR-1 C. 2019.05.30
11:29:09 +02'00'