

¿QUIÉN RESPONDE DE LOS IMPUESTOS DE LA SOCIEDAD?

JOSEP CID

Economista Asesor Fiscal

Responsabilidad Tributaria de los Administradores y Directivos

1. Aclaremos conceptos:

- Deudor principal.
- Responsable **subsidiario**.
- Responsable **solidario**.
- Derecho de reembolso.
- Administradores de derecho y de hecho.
- Responsabilidad Tributaria.
- Medidas cautelares

2. Supuestos existentes de responsabilidad tributaria:

- 2. I.** Responsabilidad **por colaborar en la comisión de infracciones** y personas afectadas.
- 2. II.** Responsabilidad **por obstrucción a la acción de cobro** de la Administración Tributaria.
- 2. III.** Responsabilidad **por Infracciones tributarias** de la sociedad.

Responsabilidad Tributaria de los Administradores y Directivos

2. IV. Cuando **cese en la actividad** la Sociedad.

2. V. Administración **concursal y liquidador.**

2. VI. El levantamiento **del velo.**

2. VII. No ingreso de declaraciones de impuestos.

3. Procedimiento de derivación de responsabilidad:

a) **Acuerdo** de declaración de responsabilidad.

b) **Impugnación.**

c) **Prescripción** de los responsables.

4. Responsabilidad de sociedades disueltas y liquidadas.

Responsabilidad Tributaria de los Administradores y Directivos


1. Conceptos:

CONCEPTOS:	<p>➤ DEUDOR PRINCIPAL:</p> <p>Es quien ha contraído la deuda con la Administración Tributaria, por lo que en general nos referiremos a una Sociedad.</p> <p>Es hacia quien se debe dirigir la acción de cobro en primer lugar, antes que a cualquier otro responsable.</p> <p>➤ RESPONSABLE SOLIDARIO:</p> <p>En general son los administradores de las sociedades, pero pueden incluirse también a otras figuras en ciertos casos.</p> <p>Responde de todos los conceptos de la deuda, excepto de los recargos existentes y lo hace juntamente con el deudor principal.</p>
-------------------	---

Responsabilidad Tributaria de los Administradores y Directivos

<p>CONCEPTOS:</p>	<p>➤ RESPONSABLE SUBSIDIARIO:</p> <p>En general la responsabilidad es subsidiaria, pero en la práctica ésta se convierte en solidaria.</p> <p>Característica diferenciadora de la responsabilidad solidaria, es que se ha de declarar fallido previamente a su derivación, tanto al deudor principal como a los responsables solidarios.</p> <p>Responde de la deuda y no de las sanciones y recargos.</p> <p>➤ DERECHO DE REEMBOLSO:</p> <p>Los responsables que paguen a la Administración Tributaria por cuenta del deudor, tienen el derecho de exigir a este el pago, ejercitando las acciones que consideren conveniente.</p>
--------------------------	--

Responsabilidad Tributaria de los Administradores y Directivos

<p>CONCEPTOS:</p>	<p>➤ ADMINISTRADORES DE SOCIEDADES:</p> <p>Hay administradores DE DERECHO que son aquellos nombrados por la Junta de Socios y con su cargo inscrito en el Registro Mercantil.</p> <p>Pero también afecta a los administradores DE HECHO, que son aquellos que realmente dirigen y administran de forma oculta, debiendo acreditarlo la Administración Tributaria y por lo tanto se plantea un problema de prueba.</p> 
--------------------------	---

Soy Administrador - Responsable

- Ser administrador de una empresa **es asumir muchos riesgos.**
- Pueden llegar a responder **subsidiariamente o solidariamente** de las deudas tributarias si:
 - **No realiza los actos necesarios** para que la sociedad cumpla sus obligaciones tributarias.
 - Que haya **actuación negligente, dolo o mala fe.**
- En caso que **Hacienda no pueda cobrar los impuestos** de la sociedad, intentará en ciertos supuestos cobrarlos del administrador o administradores:
 - **Responsable subsidiario**, Hacienda debe perseguir los bienes de la Sociedad y **declarar previamente la insolvencia** de la misma.
 - **Responsable solidario**, Hacienda podrá acudir contra los bienes del administrador **en cualquier momento**, aunque la sociedad tenga patrimonio.

Soy Administrador - Responsable

— Mecanismos de defensa:

- Que la deuda ya haya **prescrito**.
- Que existan **defectos formales** en los documentos.
- Que la sociedad **tiene todavía bienes** para atender el pago.
- **Recurrir al Tribunal** Económico Administrativo y a los tribunales contencioso-administrativos.



RESPONSABILIDAD TRIBUTARIA (art. 41 LGT)

1. La ley podrá configurar como **responsables solidarios o subsidiarios** de la deuda tributaria, **junto a los deudores principales**, a otras personas o entidades ...
2. Salvo precepto legal expreso en sentido contrario, **la responsabilidad será siempre subsidiaria**.
3. **Salvo** lo dispuesto en el **apartado 2 del artículo 42 de esta Ley**, la responsabilidad alcanzará a **la totalidad** de la **deuda tributaria exigida en periodo voluntario**.
4. La responsabilidad **no alcanzará a las sanciones, salvo** las excepciones que en esta u otra Ley se establezcan.

En los **supuestos** en que la responsabilidad **alcance a las sanciones**:

- Tendrá derecho a la **reducción por conformidad**.
- Las **reducciones no serán aplicables** en los supuestos de responsabilidad del artículo **42.2 de esta Ley**.

RESPONSABILIDAD TRIBUTARIA (art. 41 LGT)

5. La derivación de la acción administrativa para exigir el pago a los responsables:

- **Requerirá acto administrativo.**
- Previa **audiencia** al interesado.
- Se declare la responsabilidad y **se determine su alcance y extensión.**
- La Administración **podrá** adoptar **medidas cautelares.**



La derivación de la acción administrativa a los **responsables subsidiarios** requerirá **la previa declaración de fallido** del deudor principal y de los responsables solidarios.

6. Los responsables tienen el derecho de reembolso frente al deudor principal en los términos previstos en la legislación civil.

Medidas cautelares

ART. 81.1 LGT “Para **asegurar el cobro de las deudas** para cuya recaudación sea competente, la Administración tributaria **podrá adoptar medidas cautelares de carácter provisional cuando existan indicios racionales** de que, en otro caso, dicho **cobro se vería frustrado** o gravemente dificultado.”

REQUISITOS FUNDAMENTALES

1. APARIENCIA DE BUEN DERECHO
2. RIESGO RECAUDATORIO
3. PROPORCIONALIDAD (CUANTITATIVA Y CUALITATIVA)



¿Qué organismos públicos pueden derivar la responsabilidad?

Los diferentes organismos públicos que tienen **facultad de liquidar y recaudar tributos, pueden derivar la responsabilidad:**

- La **Hacienda Pública** por los impuestos estatales, mediante:
 - Órgano de recaudación
 - Inspección
- Las **Comunidades Autónomas** que tengan facultades de:
 - Recaudación
 - Inspección
- Las **Diputaciones** que tienen facultades de recaudación
- Las **corporaciones municipales**
 - Con facultades de recaudación

Atención que el Organismo de **la Seguridad Social** también puede derivar la responsabilidad de las cuotas impagadas.

2.I. Responsabilidad solidaria por colaborar en la comisión de Infracciones (art. 42.1 LGT).

a) Son responsables todas aquellas personas que **sean causantes o colaboren ACTIVAMENTE** en la realización de una infracción tributaria.

No se consideran acciones PASIVAS ya que se necesita el ejercicio de actividad.

Es necesario que la deuda vaya ACOMPAÑADA DE SANCIONES, ya que de no ser así, no sería posible la responsabilidad.

La responsabilidad **es SOLIDARIA**, afectando a la **cuota, intereses y sanciones**.

Personas a que puede afectar:

- Socios
- Administradores
- Directivos
- Cualquier otra persona que **cause o colabore** (ejemplo, **asesores fiscales** y otros profesionales).



2.I. Responsabilidad solidaria por colaborar en la comisión de Infracciones (art. 42.1 LGT).

b) Son responsables los partícipes o cotitulares de las **entidades sin personalidad jurídica, en proporción** a sus respectivas participaciones respecto a las obligaciones tributarias materiales de dichas entidades.

c) Son responsables **las personas o entidades que sucedan por cualquier concepto** en la titularidad o en el ejercicio de **explotaciones o actividades económicas**, por las obligaciones tributarias contraídas con el anterior titular y derivadas de su ejercicio.

Cuando no se haya solicitado el certificado del artículo 175.2 LGT que expide la administración, la responsabilidad alcanzará también a las **sanciones impuestas o que puedan imponerse.**



Criterios determinantes de las sucesiones aparentes

1. IDENTIDAD DE LA TOTALIDAD O PARTE DEL **PERSONAL LABORAL**.
2. COINCIDENCIA DE **DOMICILIOS** SOCIALES EFECTIVOS.
3. CONTINUIDAD DE **PROVEEDORES Y CLIENTES**.
4. COINCIDENCIA, TOTAL O PARCIAL, ENTRE **SOCIOS Y ADMINISTRADORES**.
5. COINCIDENCIA, TOTAL O PARCIAL, DE LA **ACTIVIDAD ECONÓMICA**.
6. COINCIDENCIA TEMPORAL ENTRE EL **CESE DE LA SUCEDIDA Y EL ALTA EN LA SUCESORIA**.
7. **OTROS INDICIOS** (TRANSMISIÓN DE ELEMENTOS DE TRANSPORTE, CONTINUIDAD DE CONTRATOS DE TPV, CONTRATOS DE SUMINISTRO, ETC...).

2.II. Responsabilidad solidaria por obstruir la acción de cobro por la Administración Tributaria (art. 42.2 LGT).

Son supuestos de bienes o derechos que se **hubieran podido embargar o enajenar** por la Administración Tributaria.

Es responsabilidad **solidaria** y por lo tanto se **responde de todo sin límite:**

- Cuota
- Intereses
- Recargos
- Sanciones



Es una responsabilidad solidaria de los administradores normalmente, **pero podría afectar a un apoderado** como es el caso de incumplimiento de embargos.

2.II. Responsabilidad solidaria por obstruir la acción de cobro por la Administración Tributaria (art. 42.2 LGT).

En que **supuestos se produce** (operaciones de **VACIAMIENTO PATRIMONIAL**):

a) Quienes sean causantes o colaboren en la ocultación de bienes del deudor.

1. MODIFICACIÓN O LIQUIDACIÓN DE LA SOCIEDAD DE GANANCIALES.

2. TRANSMISIONES FRAUDULENTAS

1. **DONACIONES** EN FRAUDE DE ACREEDORES

2. **COMPRAVENTAS SIMULADAS** (SIN PRECIO O PAGO; O POR PRECIO INFERIOR AL DE MERCADO)

3. PERMUTAS

3. GRAVAMEN FICTICIO DEL PROPIO PATRIMONIO (HIPOTECAS O ARRENDAMIENTOS)

b) Incumplimiento de órdenes de embargo:

- Deuda en la fecha de embargo.
- Operaciones recurrentes.

c) Alzamiento de bienes embargados.

d) Depositarios que colaboren o consientan el levantamiento de bienes.

Alcance responsabilidad artículo 42.2

SERÁ EL MENOR DE:

- **VALOR DE LOS BIENES Y DERECHOS QUE SE HUBIERAN PODIDO EMBARGAR**
- **IMPORTE DE LA DEUDA TRIBUTARIA PENDIENTE, SANCIONES, INCLUIDOS EL RECARGO E INTERESES DEL PROPIO DEUDOR PRINCIPAL.**



2.III. Responsabilidad SUBSIDIARIA por Infracciones Tributarias de la Sociedad (art. 43.1.a) LGT).

Se **sanciona la falta de diligencia** del administrador para pagar la deuda, como un **acción culpable** (culpa in vigilando).

El administrador **responde de las obligaciones tributarias pendientes**, así como de las **infracciones** tributarias de la persona jurídica.

La conducta del administrador **ha de ser dolosa o simplemente negligente**, aunque se requiere la **carga de la prueba de:**

- **Acciones** realizadas.
- Por **omisiones**.
- Por **permisividad**.



2.IV. Responsabilidad cuando CESA EN LA ACTIVIDAD la Sociedad (art. 43.1.b) LGT).

Para derivar la responsabilidad al administrador, se han de producir los **siguientes presupuestos de hecho**:

- Que la Sociedad **cese** en la actividad.
- **Ser administrador** en el momento del cese.
- Tener **obligaciones tributarias pendientes**.

Tiene que **existir alguna acción u omisión** del responsable **para no pagar** y ser el causante del impago.

No habrá responsabilidad si el administrador **es diligente y si**, cuando haya **dolo o negligencia**.

El cese de actividad deber ser real y no simplemente formal. Hay que dejar de comprar, vender existencias, etc. Todo ello son indicios.

El administrador **responde de**:

- **Deuda tributaria sin intereses.**
- **No sanciones.**



2.IV. Responsabilidad cuando CESA EN LA ACTIVIDAD la Sociedad (art. 43.1.b) LGT).

- No hubieran **hecho lo necesario** para su pago.
- Exclusivamente **afecta a administradores.**
- **Si no liquida o amplia capital**
- Si no solicita **concurso.**



2.V. EL LEVANTAMIENTO DEL VELO (art. 43.1.g) i h) LGT).

Se produce **cuando se interpone otra figura** (generalmente otra sociedad) entre el deudor y la Administración Tributaria:

- **Sociedad pantalla (tiene control).**
- **Sociedad refugio** (se tiene el control).
- El **control es de todo tipo**, directo, indirecto, parcial, total, etc.

Para que se produzca el levantamiento del velo, **se han de cumplir al mismo tiempo** estos requisitos:

- **Utilización fraudulenta de otra figura** para eludir la responsabilidad creada o utilizada de forma abusiva o fraudulenta.
- **Ser las mismas personas o esferas económicas**, o también confusión o **desviación del patrimonio social.**
- **Se responde** de la deuda tributaria, **y de las SANCIONES.**

Se ha esfumado la sociedad

- Puede suceder que **la empresa deudora haya desaparecido** y no hay continuadores y que **tampoco se localice patrimonio de los administradores:**
 - **Debe verificarse a nombre de quien están los bienes** que normalmente **utiliza el administrador** de hecho (su vivienda, vehículo, etc).
 - Es posible que haya habido algún tipo de **“maquinación” para sacarlos de su patrimonio.**
Por ejemplo:
 - **La vivienda está a nombre de un hijo** que la **adquirió sin justificar ingresos** (dinero del padre).
 - **La vivienda** está a nombre de un hijo o el cónyuge, que las recibió por **donación del administrador.**
 - La vivienda o cualquier otro bien está a nombre del cónyuge **y cambiaron el régimen de matrimonio firmando capitulaciones.**
 - **El adquirente** debe haber sido **cómplice del fraude.**

2.VI. Responsabilidad por DECLARACIONES PERIÓDICAS (art. 43.2. LGT).

Para que sea de este tipo de responsabilidad, **es necesario** que la sociedad:

- Tenga **ACTIVIDAD**.
- Se presenten **de forma reiterada autoliquidaciones sin ingreso o no significativo**.
- La **condición de administrador**. Ha de **existir una voluntad** de no producir el ingreso y puede haber **presunciones de ello**, siendo necesario probarlo.



¿**De que responde** el Administrador?

- Cuota e intereses.
- **No de las sanciones.**

Atención con los pagos a terceros en perjuicio de la Administración Tributaria, como es haber satisfecho créditos de titularidad de terceros de vencimiento posterior.

2.VI. Responsabilidad por DECLARACIONES PERIÓDICAS (art. 43.2 LGT).

Serán **responsables subsidiarios** de las deudas tributarias derivadas de **tributos que deban repercutirse o de cantidades que deban retenerse** a trabajadores, profesionales u otros empresarios, **cuando existiendo continuidad** en el ejercicio de la actividad, la presentación de **autoliquidaciones sin ingreso sea reiterativa** y puede acreditarse que dicha presentación **no obedece a una intención real de cumplir** la obligación tributaria objeto de autoliquidación.

Existe reiteración cuando en un mismo **año natural**, se haya presentado **sin ingreso la mitad o más** de las autoliquidaciones de las que correspondería, **con independencia de:**

- Solicitud de **aplazamiento** o fraccionamiento.
- Presentación en **plazo o extemporánea**.



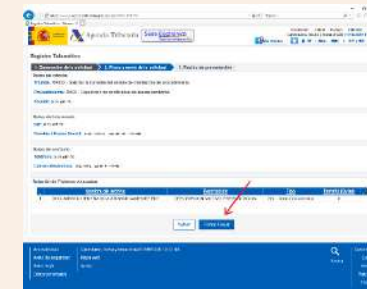
Se considerará que se ha realizado sin ingreso cuando, aun existiendo ingresos parciales, el importe total resultante **no supere el 25 por ciento** del sumatorio de las cuotas a ingresar autoliquidadas.

Cuidado al subcontratar

- Si su empresa **externaliza parte de su actividad**, vaya con cuidado.
- Puede **responder subsidiariamente** de parte de las obligaciones tributarias **de la empresa a la que subcontrate** ejecución de obras o servicios si no paga sus impuestos.
- **RESPONSABILIDAD Y REQUISITOS:**
 - **Las obras o servicios** deben formar parte de la **actividad principal de su empresa.**
 - **Alcanza a las retenciones y al IVA** de la parte que corresponda a **las obras o servicios contratados.**
- **LIMITACIÓN DE LA RESPONSABILIDAD:**
 - **Es SUBSIDIARIA**, o sea que Hacienda debe intentar primero cobrar **del subcontratista y solo si es insolvente**, podrá exigirle a usted la deuda.
 - **Es LIMITADA, al IVA y las retenciones por IRPF** y solo en la parte proporcional correspondiente a los trabajos subcontratados.
 - **La ACTIVIDAD**, ha de ser **afectados** a los propios de **la actividad principal.**
 - **No afecta a la compra de materiales.**

Cómo puede solucionarlo:

- El mecanismo para evitar la responsabilidad si le **solicita un certificado emitido por Hacienda** conforme se encuentra **al corriente** de sus obligaciones tributarias el subcontratado.
- Este certificado conviene **solicitarlo antes de contratar** y debe haber sido expedido dentro de los **DOCE MESES anteriores** a la fecha de pago.
- **Solicite la renovación del certificado** inicial cuando subcontrate trabajos con pagos periódicos y evite riesgos innecesarios.



3. PROCEDIMIENTO de derivación de responsabilidad (art. 174 y 175 LGT)

a) **El acuerdo de declaración** de responsabilidad debe:

- Conceder **audiencia previa**.
- Expresar el **contenido del acto**.
- El término de resolución del **procedimiento son 6 meses**.

En el supuesto de **ser responsables solidarios, en caso de ser varios**, puede garantizarse toda la deuda por parte de cada uno de ellos si **se reclama de forma individual**.

b) Es importante conocer que cuando se notifica el ACUERDO DE DECLARACIÓN DE RESPONSABILIDAD, **se puede IMPUGNAR toda la liquidación**, pudiendo **iniciar de nuevo el procedimiento** de gestión o inspección por el responsable.

Es conveniente **comprobar si el expediente** de gestión, inspección o recaudación, **está completo**.

4. Responsabilidad en Sociedades disueltas y liquidadas (art. 177.2 LGT)

La conveniencia de acordar la disolución y liquidación de la Sociedad para evitar responsabilidades, cuando hay causa para ello.

Responden los socios solidariamente hasta el límite de la **cuota de liquidación recibida**.

Atención a las **percepciones patrimoniales que vacíen el patrimonio social** que responde de las deudas de la sociedad (dividendo recibido en los dos últimos años).

La Administración tributaria **podrá dirigirse contra cualquiera de los socios**, partícipes, cotitulares o destinatarios, o contra todos ellos **simultanea o sucesivamente**, para requerirles el pago de la deuda tributaria y costas pendientes.



Normativa de aplicació

Para comprender el inicio, suspensión y **alcance de la responsabilidad mercantil tenemos:**

- Con carácter general, **la Ley de Sociedades de Capital** establece como una de **las causas de disolución** de las sociedades mercantiles (**artículo 367 LSC**), que las **pérdidas** dejen reducido el patrimonio neto a una cantidad inferior **a la mitad del capital social**, a no ser que éste se aumente o se reduzca en la medida suficiente, y **siempre que no sea necesario solicitar la declaración del concurso**.
- **Responderán solidariamente de las obligaciones sociales POSTERIORES** al acaecimiento de la causa legal de disolución **los administradores que incumplan** la obligación de convocar en el **plazo de DOS MESES la Junta General:**
 - El acuerdo de **disolución**
 - La solicitud de **disolución judicial**
 - El **concurso** de la sociedad



Cuando conoce el administrador que comienza a contar el plazo?

- **Al cierre** del ejercicio social
- Al término de la **formulación de las cuentas anuales**
- A la Fecha de la **aprobación por la junta general** de las cuentas
- Con los **balances trimestrales** de comprobación de sumas y saldos.

Hay opiniones de todo tipo y la doctrina está dividida.



Qué hace hacienda para cobrar las deudas?

Utiliza **métodos similares** a cuando una empresa recibe **un impagado de un cliente**, reclamando:

- **Al deudor**
- **Otras personas** que puedan llegar a responder de la deuda

DEUDOR PRINCIPAL:

- **Si es PERSONA FÍSICA**, responde con **todo su patrimonio** presente o futuro.
- **Si es PERSONA JURÍDICA**, hasta donde alcance su **patrimonio de la sociedad**, quedando a salvo el patrimonio de los socios.

LOS ADMINISTRADORES:

- **Pueden responder de las deudas**, de las sociedades si en su gestión no ha actuado como un "Ordenado Comerciante".
- Se pueden encontrar **evidencias de esa actuación negligente** a la vista de las cuentas anuales y de los últimos acuerdos adoptados.

Qué hace hacienda para cobrar las deudas?

Por ejemplo:

- **Las pérdidas** han reducido el patrimonio social, **por debajo de la mitad del Capital Social** sin adopción de medidas de regularizarla.
- **Las pérdidas** han reducido el patrimonio por debajo de las **dos terceras partes del capital y ya ha transcurrido un ejercicio** sin que esta situación se haya recuperado (el administrador debe **convocar junta de socios** para aprobar la regularización).
- El administrador puede haber actuado de manera negligente por la **falta de depósito de las cuentas anuales** en el Registro Mercantil.

Una solución es el seguro de responsabilidad de administradores

Son **muchos los riesgos** de diferente índole que asume un administrador en el desarrollo de su función.

Una solución para cubrir estos riesgos es **concertar una póliza de seguro** de responsabilidad civil de los administradores.

El Tribunal Supremo, sentencia 58/2019, 29 Enero, acordó que la **responsabilidad subsidiaria** en su condición de administradores sociales respecto de las deudas tributarias de una sociedad, **debería cubrirlo la aseguradora.**

Hubo previamente una **sentencia de primera instancia que condenó a la aseguradora** al pago de la indemnización reclamada, **que fue revocada por la Audiencia Provincial de Asturias.**

La aseguradora alegaba que estaban **excluidas las obligaciones tributarias**, en cambio **el Tribunal Supremo considera** que esta delimitación del riesgo cubierto restringe **la cobertura del riesgo.**

Derivación de responsabilidad a menores de edad

Algunos contribuyentes con deudas frente a Hacienda **traspasan patrimonio a sus hijos menores de edad** o utiliza **cuentas** a nombre de estos, o una **compraventa simulada**.

¿Es correcto que **Hacienda declare a estos menores responsables** de las deudas de sus padres?

En una **Sentencia de la Audiencia Nacional de 15-2-19, EDJ 516755**, una madre realiza en 2004 una **donación a favor de su hija menor** de edad de un inmueble, porque tenía deudas con Hacienda, resolviendo el Tribunal que:

- **Existe responsabilidad solidaria de la hija aún** cuando fuese menor de edad.
- **Actuaba en el mundo jurídico representada por su padre** y debe asumir las consecuencias de la representación legal.



¿QUIÉN RESPONDE DE LOS IMPUESTOS DE LA SOCIEDAD?

Josep Cid Dacosta

-Economista Asesor Fiscal-

jcid@lladogrup.com

Antoni Romero

-Responsable de desarrollo de negocio-

aromero@lladogrup.com

93 464 62 10