

SENTENCIA DEL TSJ DE CyL DE 04-10-2013 SOBRE TRIBUTACIÓN DEL PLAN DE PENSIONES (DESFAVORABLE)

RESUMEN

La Agencia Tributaria de Salamanca, desestimó la solicitud de rectificación y devolución de ingresos indebidos en el IRPF del ejercicio 2007 solicitada.

La parte actora presentó el 30-3-2010 demanda para que se dictase sentencia revocando la resolución impugnada, solicitando el reintegro de **3.350,48 euros** que fueron por error ingresados de más en el IRPF del ejercicio 2007.

Se basa la demanda en la existencia del error padecido en la declaración de la renta, al haberse incluido en ella como rendimientos de trabajo las cantidades percibidas del Fondo de Pensiones de Empleados de Telefónica, cuando dicha cantidad se considera que procede de la cantidad inicial que, como derechos por servicios pasados, se incluyeron en el citado Plan de Pensiones, procedente de las cantidades abonadas previamente al Seguro Colectivo de Supervivencia antes de la integración de dicho seguro en el plan en el año 1992, lo que, en la tesis de la demanda, determinaría su exención del pago del IRPF.

Por el contrario, la representación procesal de la Administración tributaria sostiene que la resolución es ajustada a Derecho y postula la desestimación de la demanda.

Sobre la cuestión debatida en este proceso se ha pronunciado recientemente esta Sala en las sentencias dictadas, por ejemplo, en los procesos 1902 y 2321/2007, o en el más reciente 212/2009, donde se dijo lo siguiente:

En el presente caso tenemos que estamos hablando del año 2005, es decir 13 años después de la constitución del plan de pensiones ya con aportaciones tanto del promotor como del partícipe.

A ello se une que estamos en un **procedimiento de rectificación de declaración a instancia de parte**, lo que supone que de acuerdo con el art. 108.4 de la LGT que:

*"Los datos y elementos de hecho consignados en las autoliquidaciones, declaraciones, comunicaciones y demás documentos presentados por los obligados tributarios se presumen ciertos para ellos y **sólo podrán rectificarse por los mismos mediante prueba en contrario**".*

Lo que puesto en relación con el **principio general de carga de la prueba** que establece el art. 105 del mismo texto legal, cuando nos dice:

1. *En los procedimientos de aplicación de los tributos **quien haga valer su derecho deberá probar los hechos constitutivos del mismo**".*

2. *Los obligados tributarios cumplirán su **deber de probar** si designan de modo concreto los elementos de prueba en poder de la Administración tributaria.*

Resulta que si el recurrente declaró como **rentas irregulares de trabajo** las cantidades percibidas de Fonditel, **a él le corresponde acreditar la existencia del error y los presupuestos necesarios para la rectificación de su declaración**, declaración que en principio se ajusta a derecho, pues a las cantidades aportadas al fondo de pensiones en concepto de derechos por servicios pasados a fecha 1-7-1992, se han añadido con posterioridad las aportaciones, realizadas durante los años posteriores (el actor causó baja en la empresa el 2-1-1999 según el informe de vida laboral), tanto de Telefónica (6,87% del Salario Regulador), como de los partícipes, (2,2 %), según se determina en el art. 21 del Reglamento del Plan.

Y en principio las cantidades percibidas por el recurrente se reciben de un plan de pensiones, con lo que de acuerdo con el art. 16.2.a) 3ª del RDL 3/2004, por el que se aprueba el texto refundido de la LIRPF

Art. 16.2. En todo caso, tendrán la consideración de rendimientos del trabajo:

a) Las siguientes prestaciones:

3ª Las prestaciones percibidas por los beneficiarios de planes de pensiones.

Es cierto que el origen de las aportaciones por reconocimiento de derechos por servicios pasados, según las sentencias que cita el recurrente tienen un componente de **primas de seguro abonadas por el partícipe**, y detraídas de su nómina después de tener en cuenta el importe de la prima para determinar la renta percibida por el recurrente, con lo cual si ya pagó IRPF al percibir el sueldo por las primas, si ahora se considerasen esas cantidades como renta de trabajo sin más resultaría que **estaría volviendo a pagar por una renta que ya pagó**, pues la primas pagadas en su día se integraron en el cálculo de la base imponible, a diferencia de lo que ocurre con las cantidades aportadas a planes de pensiones que reducen directamente la base imponible.

Ahora bien **el que ello sea así, no exime al interesado de acreditar cuales han sido esas aportaciones**, por las que tendría que pagar a partir de la Ley 40/98 del IRPF como **rendimientos del capital mobiliario**, art. 23.3, con la remisión al art.16.2.a) (con la LIRPF anterior como incrementos de patrimonio); máxime cuando como resulta del **Certificado expedido por la Comisión de Control** del Plan de Pensiones de Telefónica, los

derechos consolidados reconocidos al recurrente en concepto de derechos por servicios pasados, de acuerdo con el Plan de reequilibrio, resulta que dichos derechos reconocidos **solo** se aportaron al Plan de modo efectivo los incluidos en el **Plan de Transferencia**, mientras que el resto lo fueron con cargo al **Plan de Amortización**, que habría de efectuar Telefónica en el futuro, siendo por tanto una **aportación clara de Telefónica**. **Dicha acreditación no se ha producido en el presente caso**.

Con relación al ejercicio de 2005, que es que se revisa, resulta aplicable el criterio recogido en la STSJ de Andalucía, Sevilla, de fecha 10/2/2011 rec. nº 35/2010, que confirma la resolución impugnada:

"la resolución del TEARA de 14-11-2008 estimó parcialmente la reclamación, anulando el acuerdo impugnado para que, en su sustitución, se practicara liquidación con arreglo a lo dispuesto en su último fundamento, que disponía así: "La tributación de la prestación percibida por el reclamante sería la siguiente:

1º) Como rendimiento del trabajo personal, la parte que corresponda a la estricta prestación del Plan de pensiones citado, o lo que es lo mismo, la originada por las cantidades aportadas al mismo en virtud del Plan a partir de 1992

2) El resto de la prestación -la que trae su causa en la dotación inicial-, como quiera que, en la actualidad, **el seguro de vida deja de tributar como incremento de patrimonio para estar sujeto al IRPF como rendimiento del capital mobiliario** salvo que, con arreglo a lo previsto en el **artículo 16.2. a)**, deba tributar como rendimiento del trabajo (artículo 23.3), procede sujetarla a tributación bajo este último componente, esto es, como rendimiento del trabajo, aunque no por lo dispuesto en el **artículo 16.2.a).3ª** sino por el artículo **16.2.a). 5ª**

Lo que conduce a que **esta parte de la prestación tribute por diferencia entre la misma y la suma de las aportaciones realizadas por el trabajador y las contribuciones realizadas por Telefónica en la medida en que ésta fueran imputables a aquél**, y todo esto sin perjuicio de lo dispuesto en el artículo 94 del texto refundido de dicha Ley, **no aceptando, sin más lo que el reclamante pretende** de que el importe total de los derechos por servicios pasados quede sin tributar, primero porque:

a) **desconocemos si dicho importe coincide con la suma de las contribuciones imputadas por la empresa y las aportaciones realizadas por el trabajador** o, en cambio, es superior a dicha suma fruto de su actualización financiera, y

b) **el reclamante no acredita lo que afirma** de que a la Comisión de Control del Plan de Pensiones de Empleados de Telefónica le resulte imposible hacer tal distinción dentro de la prestación total abonada, con olvido de que, **siendo éste quien insta la revisión de su declaración, a él le corresponde la prueba del error**, prueba que ha de extenderse a todos los componentes considerados».

Por consiguiente, el supuesto de autos estaría regulado en el régimen de tributación de los rendimientos del trabajo del **art. 16.2. 5º** del citado texto refundido:

art. 16.2.5ª.- Las prestaciones por jubilación e invalidez percibidas por los beneficiarios de contratos de seguro colectivo que instrumenten los compromisos por pensiones asumidos por las empresas, en los términos previstos en la disposición adicional 1ª del texto refundido de la Ley de Regulación de los Planes y Fondos de Pensiones, y en su normativa de desarrollo, en la medida en que su cuantía exceda de las contribuciones imputadas fiscalmente y de las aportaciones directamente realizadas por el trabajador.

sin perjuicio de lo dispuesto en el **art. 94** de la citada norma sobre "Porcentajes de reducción aplicables a determinados rendimientos procedentes de contratos de seguro".

Sin embargo, resulta que **no habiendo acreditado el actor los presupuestos de hecho de aplicación de la norma**, la cuantía de las contribuciones imputadas por la empresa y las aportaciones realizadas por la trabajadora, **no cabe estimar la pretensión del suplico** de la demanda de que el importe de 42.000 € percibido del total de los "derechos por servicios pasados" queden sin tributar, solicitud que en todo caso desconoce que esta suma es en parte fruto de su actualización financiera. Y, por la misma razón, **la falta de acreditación de su importe**, también se desestima la petición subsidiaria de la demanda, de que puedan declararse exentos una parte de aquellos derechos (aportaciones efectuadas por Telefónica y la parte actora al Seguro de Vida y Supervivencia, y a las que ya se les retuvo el correspondiente IRPF) tributando la diferencia entre los derechos consolidados y la cantidad anterior como rendimiento de capital mobiliario.

En el caso de autos **el actor no ha acreditado las cantidades que justificarían su pretensión**. El propio actor alega en la demanda y en el escrito de conclusiones que **según la Comisión de Control del Plan de Pensiones de Empleados de Telefónica es imposible distinguir la parte del importe recibido que deriva de las estrictas aportaciones al plan, de aquella que deriva de la dotación inicial**.

Como se indica en la sentencia del STJ de Castilla y León, Burgos de 16/12/2011, rec. nº 121/2011 mediante una argumentación plenamente aplicable al caso de autos:

*"Una cosa es que la doctrina jurisprudencial que aporta y cita el recurrente sirva para considerar que las primas pagadas por el mismo en el seguro colectivo de supervivencia deban considerarse a efectos de calcular los incrementos de patrimoniales obtenidos por esas primas, y otra que **acreditadas las aportaciones al plan de pensiones** y percibidas estas, no deba tenerse en cuenta que la declaración como rendimientos de trabajo de*

las mismas es ajustada a derecho, y **al recurrente ante una petición de rectificación de la declaración le corresponda acreditar los presupuestos de su pretensión**. Lo que no se ha efectuado en esta instancia, sin que la certificación emitida por Fonditel en periodo probatorio pueda considerarse prueba al efecto.

Primero porque como resulta de la propia certificación **no parte de datos concretos sino de estimaciones proporcionales**.

Segundo porque estamos hablando del ejercicio 2004, 12 años después de la constitución del plan con aportaciones del partícipe y del promotor que claramente quedan fuera de las alegaciones en las que se basa el recurrente.

En tercer lugar porque como hemos dicho respecto del plan de reequilibrio una parte, **la de amortización es claro que se trata de una aportación de la empresa**, y en cuanto al plan de transferencia, **no existe dato alguno que permita saber que parte es de aportaciones de la empresa y que parte de las cuotas abonadas por los trabajadores**, ya hemos dicho que de las nóminas aportadas resulta que en los descuentos de la nómina figura por un lado el descuento de "**cuota simple seguro colectivo**", pero a continuación y con signo negativo "**compensación cuota simple seguro colectivo**", con lo que **no todas las cuotas pagadas del seguro colectivo eran de cuenta del recurrente**, al menos la mitad según la proporción que resulta de las nóminas era de la empresa".

Lo expuesto nos lleva a mantener que **no se ha cumplido con la carga de la prueba** de los presupuestos para la rectificación y devolución interesadas.

Así las cosas, y de acuerdo con el principio de igualdad en la aplicación de la ley, que impide resolver de manera diferente cuestiones sustancialmente iguales, que es lo que sucede entre los supuestos de las sentencias reseñadas y el de este litigio, **procede desestimar la demanda** origen de este proceso.

FALLO: DESESTIMAR el recurso contencioso-administrativo interpuesto por don Emilio contra la Resolución del Tribunal Económico-administrativo Regional de Castilla y León de 27-10-2009

VER SENTENCIA

<http://www.lapirenaicadigital.es/SITIO/SENTENCIATSJCyL04102013.pdf>