



MINISTERIO
DE ECONOMÍA
Y HACIENDA

DIRECCIÓN GENERAL
DE TRIBUTOS

CONSULTA VINCULANTE

Referencia: C-0360-04

Nº CONSULTA:

Nº REGISTRO: 031818-04

SUBDIRECCIÓN: 06

CONSULTANTE

(nombre o razón social)

FEDERACIÓN ESPAÑOLA DE TRANSITARIOS,
EXPEDIDORES INTERNACIONALES Y ASIMILADOS
(FETEIA)

NIF: G-08633919

RPTE. D. JORDI MALLOL SOLER

(domicilio)

VIA LAIETANA, 32-34
08003 - BARCELONA

CONCEPTO IMPOSITIVO

Ley General Tributaria

NORMATIVA

Ley 58/2003, artículo 43.1.f)

DESCRIPCIÓN SUCINTA DE HECHOS:

Aplicación a las empresas transitarias de la responsabilidad prevista en el artículo 43 apartado uno letra f) de la Ley General Tributaria.

CUESTIÓN PLANTEADA:

¿Están Sujetos los transitarios a la responsabilidad teniendo en cuenta que su actividad económica principal es la organización de los transportes internacionales y de aquellos que se efectúen en régimen de tránsito aduanero, y no su contratación, la cual es una actividad meramente instrumental al servicio de la anterior?

¿Están sujetos los transitarios en caso de convenios de colaboración con otros transitarios o agencias de transporte, los cuales no tienden a sustituir la propia actividad, sino a complementarla en aquellos puntos del territorio fuera del lugar en que radica al propio establecimiento o se ejerce la actividad transitaria?



Nº REGISTRO: 031818-04

2

CONTESTACIÓN:

En relación con la cuestión planteada, este Centro Directivo señala en orden a determinar la responsabilidad subsidiaria, lo siguiente:

1. La letra f) del apartado 1, del artículo 43 de la Ley 58/2003, de 17 de diciembre, General Tributaria, establece que serán responsables subsidiarios:

“f) Las personas o entidades que contraten o subcontraten la ejecución de obras o la prestación de servicios correspondientes a su actividad económica principal, por las obligaciones tributarias relativas a tributos que deban repercutirse o cantidades que deban retenerse a trabajadores, profesionales u otros empresarios, en la parte que corresponda a las obras o servicios objeto de la contratación o subcontratación.

La responsabilidad prevista en el párrafo anterior no será exigible cuando el contratista o subcontratista haya aportado al pagador un certificado específico de encontrarse al corriente de sus obligaciones tributarias emitido a estos efectos por la Administración tributaria durante los 12 meses anteriores al pago de cada factura correspondiente a la contratación o subcontratación.

La responsabilidad quedará limitada al importe de los pagos que se realicen sin haber aportado el contratista o subcontratista al pagador el certificado de encontrarse al corriente de sus obligaciones tributarias, o habiendo transcurrido el período de doce meses desde el anterior certificado sin haber sido renovado.

La Administración tributaria emitirá el certificado a que se refiere este párrafo f), o lo denegará, en el plazo de tres días desde su solicitud por el contratista o subcontratista, debiendo facilitar las copias del certificado que le sean solicitadas.

La solicitud del certificado podrá realizarse por el contratista o subcontratista con ocasión de la presentación de la declaración del Impuesto sobre la Renta de las Personas Físicas o del Impuesto sobre Sociedades a que esté obligado. En este caso, la Administración tributaria emitirá el certificado o lo denegará con arreglo al procedimiento y en los plazos que se determinen reglamentariamente.”

2. La Resolución 2/2004, de 16 de julio, de la Dirección General de Tributos, relativa a la responsabilidad de los contratistas o subcontratistas regulada en el artículo 43 de la Ley 58/2003, de 17 de diciembre, General Tributaria, señala:

“(…) el concepto “actividad económica principal” a que se refiere el artículo 43, apartado 1, letra f), de la Ley 58/2003, de 17 de diciembre, General Tributaria, ha de ser analizado de manera singular en cada supuesto en el que eventualmente sea de aplicación el citado precepto, debiendo utilizarse en su definición los conceptos de actividad propia e indispensable, sin que pueda excluirse a priori, con carácter general, que dentro de dicho concepto de “actividad económica principal” se incorporen las de carácter complementario a las que integran el ciclo productivo.



Nº REGISTRO: 031818-04

3

(...) habrá de tenerse en cuenta, como complemento de lo anterior en la búsqueda de la concreción en cada caso del alcance del concepto "actividad económica principal" a que se ha hecho referencia, el concepto de objeto social, como definidor, a priori, de dicha actividad.

(...)"

3. La Ley 16/1987, de 30 de julio, de Ordenación de los Transportes Terrestres, define en su artículo 126 a los transitarios y sus actividades en los siguientes términos:

"1. Los transitarios podrán llevar a cabo su función de organizadores de los transportes internacionales y en todo caso de aquellos que se efectúen en régimen de tránsito aduanero, realizando en relación con los mismos las siguientes actividades:

a) Contratación en nombre propio con el transportista, como cargadores, de un transporte que a su vez hayan contratado, asimismo en nombre propio, con el cargador efectivo, ocupando frente a éste la posición de transportistas.

b) Recepción y puesta a disposición del transportista designado por el cargador, de las mercancías a ellos remitidas como consignatarios.

El transitario podrá realizar las funciones previstas en los apartados a) y b) anteriores, en relación con transportes internos, siempre que los mismos supongan la continuación de un transporte internacional cuya gestión se les haya encomendado.

*2. Para realizar las actividades de transitario será preciso estar en posesión de la correspondiente autorización administrativa que habilite para las mismas. **

Reglamentariamente se determinarán el régimen de otorgamiento de la referida autorización y las condiciones concretas de ejercicio de la actividad."

El Reglamento de la citada Ley, aprobado por Real Decreto 1211/1990, de 28 de septiembre, dispone en su artículo 167:

"1. Los transitarios, en el ejercicio de sus funciones de intermediación y organización de los transportes internacionales y de los que se efectúen en régimen de control aduanero podrán realizar las siguientes actividades, siempre referidas a dichos tipos de transporte:

a) Cumplir las formalidades administrativas ligadas al transporte internacional o al régimen de tránsito aduanero.

b) Depositar o almacenar mercancías procedentes o destinadas al transporte internacional o en régimen de tránsito aduanero.

c) Consolidar y desconsolidar mercancías.

d) Coordinar las diversas fases del transporte con destino o procedencia internacionales y, en particular, el tránsito, la reexpedición, el transbordo y las diferentes operaciones terminales.

e) Contratar la realización de los portes, con las Empresas de transporte.



Nº REGISTRO: 031818-04

4

f) Recibir, consignar y poner a disposición de los transportistas o de los destinatarios mercancías procedentes o destinadas al transporte internacional o en régimen de control aduanero.

2. Los transitarios, salvo que se limiten a poner las mercancías a disposición del transportista designado por el cargador, deberán contratar el transporte en nombre propio, de acuerdo con idénticas reglas a las establecidas en relación con las agencias de transporte".

El artículo 168 del citado Reglamento señala:

" Los transitarios podrán realizar sus actividades en relación con transportes internos, siempre que los mismos supongan el antecedente o la continuación de un transporte internacional, cuya gestión se les haya encomendado concretamente, existiendo constancia documental. Se entenderá que ello se produce cuando la mercancía objeto de transporte vaya dirigida hacia o proceda de un país extranjero o se realice su transporte en régimen de control aduanero".

El artículo 170 apartado 1 del mismo Reglamento dispone:

" 1. Serán de aplicación, en relación con el ejercicio de la actividad de transitario las mismas reglas establecidas para las agencias de transporte de mercancías en relación con las siguientes cuestiones:

a) Libertad para escoger la vía, modo y clase de transporte que estimen conveniente cuando no estuvieran previamente pactados.

b) Posibilidad de realizar su intervención en relación con los transportes efectuados en cualquier modo.

c) Obligatoriedad de contratar con transportistas debidamente autorizados.

d) Posibilidad de utilizar la colaboración de otros transitario o agencias de transporte. (...)"

Debe tenerse en cuenta que en el concepto de actividad económica principal deben incluirse las actividades que integran el objeto social, las que integren el ciclo productivo y las que resulten necesarias para la organización del trabajo. En concreto, deben entenderse incluidos los servicios que de no haber sido contratados, deberían haber sido realizados por el contratante.

Por tanto, respecto de los contratos de los transportistas con los transitarios, en la medida en que la actividad realizada por éstos sea la de intervenir en la contratación del transporte (actividad económica principal de los transitarios), quedarán excluidos de responsabilidad respecto de las obligaciones derivadas de la realización del servicio de transporte realizado por una empresa de transporte, en cuanto que no se produce el hecho previsto en la letra f) del apartado 1 del artículo 43 de la Ley 58/2003, de que "contraten o subcontraten la ejecución de obras o la prestación de servicios correspondientes a su actividad económica principal".

Respecto de los convenios de colaboración con otros transitarios o agencias de transporte, no puede excluirse la aplicación del supuesto de responsabilidad del artículo 43.1.f) de la Ley General Tributaria ya que la situación planteada tiene cabida en el precepto legal anteriormente señalado al tratarse de contratación o subcontratación de servicios correspondientes a la actividad



Nº REGISTRO: 031818-04

5

económica principal de los transitarios. Ello supondría que la contratación o subcontratación del servicio quedaría incluida en el presupuesto contemplado en la norma citada, en aplicación del criterio administrativo manifestado en la resolución antes mencionada. No obstante, dicha responsabilidad puede evitarse si el contratista o subcontratista aporta al pagador un certificado específico de estar al corriente de sus obligaciones tributarias.

Lo que comunico a Vd. con efectos vinculantes, conforme a lo dispuesto en el apartado 1 del artículo 89 de la Ley 58/2003, de 17 de diciembre, General Tributaria.

Madrid, 11 de febrero de 2005

EL DIRECTOR GENERAL DE TRIBUTOS

P.D. (Res. 4/2004 de 30 de julio; BOE 13.08.04)

EL SUBDIRECTOR GENERAL DE TRIBUTOS



MINISTERIO DE ECONOMIA Y HACIENDA
REGISTRO GENERAL D.G. TRIBUTOS
SALIDA

Nº de Registro: 001106-05
Nº Consulta/Informe: V0224-05
Fecha: 15/02/05

Antonio Montero Domínguez