

# **GE\_GERICHTE ATA/828/2019 vom 25. April 2019**

GE Cour de justice, 2019-04-25, FR

Quelle: [https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/ge\\_gerichte\\_ATA\\_828\\_2019](https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/ge_gerichte_ATA_828_2019)

FR: GE\_GERICHTE ATA/828/2019 du 25 avril 2019

IT: GE\_GERICHTE ATA/828/2019 del 25 aprile 2019

## **Erwägungen**

### **E. 1**

Interjeté en temps utile devant la juridiction compétente, le recours est recevable (art. 132 de la loi sur l'organisation judiciaire du 26 septembre 2010 - LOJ - E 2 05 ; art. 62 al. 1 let. a de la loi sur la procédure administrative du 12 septembre 1985 - LPA - E 5 10).

### **E. 2**

La chambre administrative est liée par les conclusions des parties, mais non par les motifs qu'elles invoquent (art. 69 al. 1 LPA).

### **E. 3**

Le litige porte sur les droits d'enregistrement frappant le droit d'habitation consenti dans le cadre de la donation immobilière mixte et vente instrumentés dans l'acte notarié du 15 décembre 2016.

### **E. 4**

Les droits d'enregistrement sont un impôt qui frappe toute pièce, constatation, déclaration, condamnation, convention, transmission, cession et en général toute opération ayant un caractère civil ou judiciaire soumises soit obligatoirement soit facultativement à la formalité de l'enregistrement (art. 1 al. 1 de la loi sur les droits d'enregistrement du 9 octobre 1969 - LDE - D 3 30).

Les actes authentiques dressés dans le canton de Genève par les notaires (art. 3 let. a LDE) et toute disposition entre vifs par laquelle une personne physique ou morale cède, sans contrepartie correspondante, à une autre personne physique ou morale, tout ou partie de ses biens ou de ses droits, en propriété, en

- 5/7 - A/1098/2017 nue-propiété ou en usufruit, est, en tant que donation, soumise obligatoirement aux droits d'enregistrement (art 3 let. h et 11 al. 1 LDE). Est également réputé donation, tout abandon de biens, de droits ou d'autres avantages semblables, ainsi que toute remise de dette, concédés à titre gratuit (art. 11 al. 2 LDE). La différence de valeur constatée dans un acte à titre onéreux entre les prestations des parties, est présumée donation, sauf preuve contraire (art. 11 al. 3 LDE).

Les droits sur les donations entre vifs sont perçus sur la valeur des biens donnés, sous déduction de celle des dettes non prescrites du donateur, mises à la charge du donataire par l'acte de donation et dûment justifiées, mais sans aucune distraction pour les charges et sans tenir compte des conditions de la donation (art. 18 al. 1 LDE). Pour la perception des droits, il n'est pas tenu compte de la réserve d'usufruit faite au profit du donateur (art. 18 al. 5 LDE). Lorsque la donation a pour objet la nue-propiété de biens grevés d'usufruit au profit d'un tiers, le droit est perçu sur la valeur de la pleine propriété, diminuée de la valeur de

l'usufruit (art. 26 al. 2 LDE).

#### **E. 5**

En l'espèce, la recourante soutient que le droit d'habitation visé dans l'acte litigieux est une composante de la donation et doit être appréhendé sous ce seul angle pour la taxation.

L'intitulé de l'acte notarial litigieux est à cet égard sans équivoque et permet de retenir que le caractère mixte ne touche que l'aspect donation immobilière, la vente étant clairement distinguée, comme elle l'est dans les autres parties de l'acte. À rigueur de texte, la donation pure porte de manière non équivoque sur une partie non individualisée de la parcelle en cause à laquelle est attribuée la valeur de CHF 232'000.-. L'aspect mixte de l'opération ne peut porter que sur la constitution du droit d'habitation, au profit de la donatrice, portant sur une partie de la parcelle, personnel, incessible et s'éteignant au décès ou au changement de domicile de sa bénéficiaire et dont la valeur capitalisée a été intégralement portée en déduction de la valeur estimée de la parcelle, réduisant d'autant le prix à payer par les acquéreurs. Au décès ou lors du déménagement de sa bénéficiaire, la parcelle retrouvera sa valeur d'origine, au profit des propriétaires qui auront par ailleurs pu user de la partie non grevée de la parcelle considérée.

Comme le relève la recourante, c'est bien de cette constitution du droit d'habitation en faveur de la donatrice que résultait le caractère mixte de la donation pour le notaire, puisque celui-ci a initialement contesté la taxation litigieuse en invoquant l'identité juridique et fiscale entre usufruit et droit d'habitation pour se prévaloir de l'art. 26 al. 2 LDE. Ce n'est qu'après que son attention eût été attirée sur l'art. 18 al. 5 LDE, excluant la réserve d'usufruit faite au profit du donateur qu'il a cherché à interpréter le contenu de l'acte qu'il avait instrumenté, soutenant que la donation mixte se confondait avec la seule donation de CHF 232'000.- et que la concession du droit d'habitation était une simple

- 6/7 - A/1098/2017 modalité d'acquittement du prix de vente. Si tel avait été le cas, on ne voit pas pour quelle raison l'intitulé de l'acte mentionnerait une donation immobilière mixte. C'est le lieu de relever qu'il n'est pas douteux que la volonté de donner purement et simplement de la donatrice ait porté sur un montant de CHF 232'000.- puisque pour le reste, il s'agit d'une opération mixte.

C'est ainsi à juste titre que, sous l'angle fiscal, l'AFC-GE a appréhendé la constitution du droit d'habitation sous l'angle de la donation, de sorte que son recours sera admis et le jugement querellé sera annulé.

#### **E. 6**

Vu l'issue du litige, un émolument de CHF 1'000.- sera mis à la charge de l'intimé, qui succombe (art. 87 al. 1 LPA) et aucun indemnité de procédure ne lui sera allouée.

\* \* \* \* \*

Export aus OpenCaseLaw (CC0). Verbindlich ist allein der vom erlassenden Gericht veröffentlichte Originaltext. Quellen-URL siehe oben.