

ISSN-0122-0772

**ICDT
INSTITUTO COLOMBIANO DE
DERECHO TRIBUTARIO**

MEMORIA

**XXII
JORNADAS COLOMBIANAS
DE DERECHO TRIBUTARIO**

Cartagena de Indias

Febrero 25, 26 y 27 de 1998

Tomo I

INDICE

	Pág.
PRESENTACIÓN	35
REGLAMENTO DE LAS JORNADAS COLOMBIANAS DE DERECHO TRIBUTARIO	37
PONENCIAS	45
I.- INCENTIVOS TRIBUTARIOS	47
Doctor Mauricio Piñeros Perdomo	47
INTRODUCCIÓN	49
1. NOCIÓN DE INCENTIVO TRIBUTARIO	50
1.1 Incentivos Tributarios y Minoraciones Estructurales	50
1.2 Beneficios Tributarios y No Sujeción, Exclusión, Deducción, Exención y Descuento Tributario	54
2. PRINCIPALES CARACTERÍSTICAS DE LOS INCENTIVOS TRIBUTARIOS A PARTIR DE SUS DIFERENCIAS CON LAS "MINORACIONES ESTRUCTURALES"	55
3. FUNDAMENTOS DE LOS INCENTIVOS TRIBUTARIOS - EL PROBLEMA DE LA COMPATIBILIDAD ENTRE LOS FINES DE POLÍTICA ECONÓMICA Y SOCIAL Y LOS PRINCIPIOS DE TRIBUTACIÓN	58

4.	CRITICA A LOS BENEFICIOS TRIBUTARIOS	66
5.	DEFINICIÓN DE INCENTIVOS TRIBUTARIOS	68
6.	CLASIFICACIÓN DE LOS INCENTIVOS TRIBUTARIOS	69
6.1.	Incentivos subjetivos o personales e incentivos objetivos o reales	69
6.2	Neutralización cuantitativamente parcial, neutralización temporalmente parcial y devoluciones o entregas de dinero	70
6.3	Incentivos que reducen el costo inicial de inversión, incentivos que reducen los costos de producción e incentivos que incrementan la tasa de retorno de las inversiones	71
6.4	Incentivos puros y simples e incentivos sujetos a condición	72
6.5	Incentivos directos e incentivos indirectos	74
6.6	incentivos que operan en la base gravable, incentivos que operan en el monto del impuesto a cargo e incentivos que operan en la tarifa del impuesto	75
7.	PODER DE IMPOSICIÓN E INCENTIVOS TRIBUTARIOS	76
7.1	Reserva de ley e incentivos tributarios	76
7.2	Incentivos en impuestos de las entidades territoriales	83
7.3	Incentivos tributarios y derechos adquiridos	86
8.	PRINCIPALES INCENTIVOS EN LA LEGISLACIÓN COLOMBIANA	91
8.1	Incentivos tributarios en el impuesto sobre la renta	91

8.1.1	Utilidades Obtenidas en la Enajenación de Acciones a través de Bolsas de Valores	95
8.1.2	Beneficios a favor de Empresas de Servicios Públicos	98
8.1.3	Incentivos Tributarios para la Industria Editorial	103
8.1.4	Certificados de Reembolso Tributario - CERT -	104
8.1.5	Ley Paez	106
8.1.5.1	Resumen de los Beneficios Tributarios Concedidos por la "Ley Paez"	107
8.1.5.2	La Oportunidad para Gozar de los Incentivos Tributarios Consagrados para los Inversionistas por la Ley Paez y el Monto de los Beneficios - las Sentencias del Consejo de Estado	111
8.2	Incentivos tributarios en el impuesto al valor agregado (IVA)	119
8.2.1	Venta de Bienes Corporales Muebles	120
8.2.2	Importaciones	120
8.2.3	Servicios	121
9.	CONCLUSIONES	122
10.	RECOMENDACIONES	123

II.- CONTRATOS DE COLABORACIÓN EMPRESARIAL Y DESMONTE DE LA DOBLE TRIBUTACIÓN Y EL EFECTO DE LA REGLA DE LOS 13/7	127
Doctora Luz María Jaramillo Mejía	
A.- CONTRATOS DE COLABORACIÓN EMPRESARIAL	129
PRESENTACIÓN	135
INTRODUCCIÓN	137
CAPITULO PRIMERO: CONSORCIOS Y UNIONES TEMPORALES	141
I. AMBITO LEGAL Y DE OPERACIONES	141
A. Consortio	141
B. Unión Temporal	143
II. PERSONERIA JURIDICA Y SUS IMPLICACIONES	144
A. Consortios	144
B. Uniones Temporales	145
III. MODUS OPERANDI	145
IV. DISTRIBUCIÓN DEL BENEFICIO	146
V. ASPECTOS CONTABLES	146
A. Libros de contabilidad y PUC	146
B. Manejo de cuentas	148
1. Efectos en la contabilidad del consorcio y de los consorciados	148

2.	Soporte contable de las operaciones	150
C.	Facturación	151
D.	Ajustes por inflación	152
E.	Caso específico - Unión Temporal	152
VI.	ASPECTOS TRIBUTARIOS	153
A.	Retención en la fuente del impuesto sobre la renta	157
B.	IVA	159
C.	Facturación	160
D.	Retención en la fuente por concepto de IVA	161
E.	Retenciones en la fuente que les practican	161
F.	Impuesto de Industria y Comercio	162
G.	Impuesto de Timbre	162
VII.	CONCLUSIONES Y RECOMENDACIONES DEL CAPÍTULO	162
	CAPITULO SEGUNDO :	
	CONTRATO DE PARTICIPACIÓN O DE CUENTAS EN PARTICIPACIÓN	165
I.	AMBITO LEGAL Y DE OPERACIONES	165
II.	PERSONERIA JURIDICA	166
III.	MODUS OPERANDI	166
IV.	DISTRIBUCIÓN DEL BENEFICIO	166

V.	ASPECTOS CONTABLES	167
	A. Manejo internacional	167
	1. No llevar libros separados para cada participación	167
	2. Llevar libros de contabilidad separados para la cuenta en participación	167
	B. El caso colombiano	168
VI.	ASPECTOS TRIBUTARIOS	172
	A. Impuesto de Renta	173
	B. Retención en la fuente	174
	C. IVA	175
	D. ICA	177
	E. Facturación	177
	F. Depreciación	178
	G. Ajustes por inflación	178
VII.	CONCLUSIONES Y RECOMENDACIONES DEL CAPÍTULO	178
	CAPÍTULO TERCERO:	
	CONTRATO DE ASOCIACIÓN (INDUSTRIA PETROLERA)	181
	I. AMBITO LEGAL Y DE OPERACIONES	181
	II. PERSONERIA JURIDICA Y SUS IMPLICACIONES	182
	III. MODUS OPERANDI	182
	IV. DISTRIBUCIÓN DEL BENEFICIO	182

V.	ASPECTOS CONTABLES	183
VI.	ASPECTOS TRIBUTARIOS	185
	A. NIT	185
	B. Retenciones en la fuente	186
	C. IVA	186
	D. Información tributaria	187
VII.	CONCLUSIONES Y RECOMENDACIONES DEL CAPITULO	188
	ANEXOS	189
1.	Características del Consorcio	189
2.	Política de contratación petrolera	195
3.	Anexo al Contrato de Asociación	197
4.	Los partícipes sean o no gestores deben contabilizar el valor de los aportes representados en dinero o bienes como inversión en “Cuentas en Participación”	199
5.	Cuentas especiales sector minas y canteras	201
	B.- DESMONTE DE LA DOBLE TRIBUTACIÓN Y EL EFECTO DE LA REGLA DE LOS 13/7	207
	ANTECEDENTES	207
I.	DIFERENCIAS TEMPORALES Y PERMANENTES ENTRE LA REALIZACIÓN CONTABLE Y FISCAL DE INGRESOS Y DEDUCCIONES	221
	A. Manejo de provisiones contables	221
	B. Reconocimiento del ingreso bajo el método de participación	223

C.	Ajustes por inflación	227
II.	POR DISPOSICIONES FISCALES QUE NO HAN CONTEMPLADO EL EFECTO DE LOS DIVIDENDOS	231
A.	Deducciones	231
B.	Exenciones	236
C.	Ingresos no constitutivos de renta ni ganancia ocasional	239
D.	Dividendos provenientes de sociedades extranjeras en general y del Pacto Andino	242
1.	Norma general de descuentos tributarios de impuestos pagados en el exterior	242
2.	Normas especiales - Convenios de integración	243
3.	Reglas aplicables a los países miembros del Pacto Andino y legislación relacionada con el tema de los dividendos	245
4.	Conclusión sobre impuestos en cabeza de los accionistas.	249
5.	Ingresos por el método de participación	249
III.	EJEMPLOS ILUSTRATIVOS	250
A.	Primer ejemplo (mayores deducciones fiscales que contables en el primer año)	250
B.	Segundo ejemplo (menores deducciones fiscales que contables en el primer año)	253
IV.	CONCLUSIONES Y RECOMENDACIONES	257
A.	Conclusiones	257
B.	Recomendaciones	257

III.- PRECIOS DE TRANSFERENCIA Y LOS CONVENIOS INTERNACIONALES PARA EVITAR LA DOBLE TRIBUTACIÓN	261
Doctores Jaime González Bendiksen y Peter Byrne	
A.- PRECIOS DE TRANSFERENCIA	263
Doctor Jaime González Bendiksen	
INTRODUCCIÓN AL ESTUDIO DE LOS PRECIOS DE TRANSFERENCIA	267
CAPÍTULO PRIMERO: CONCEPTOS GENERALES DE LOS PRECIOS DE TRANSFERENCIA	269
1. ANTECEDENTES	269
2. DEFINICIÓN DE PRECIOS DE TRANSFERENCIA	270
3. DEFINICIÓN DE EMPRESAS VINCULADAS	270
4. PRINCIPIO “ARM’S-LENGTH” O DE INDEPENDENCIA	271
5. DOCUMENTACIÓN CONTEMPORÁNEA	273
6. RESOLUCIONES ANTICIPADAS	275
7. AJUSTES CORRESPONDIENTES	276
CAPÍTULO SEGUNDO: DETERMINACIÓN DE LOS PRECIOS DE TRANSFERENCIA	278
1. PLANTEAMIENTO	278
2. PRIMER PASO: ANÁLISIS DE LAS TRANSACCIONES DEL CONTRIBUYENTE	278
3. SEGUNDO PASO: SELECCIÓN DE LA PARTE A EXAMINARSE	280
4. TERCER PASO: SELECCIÓN DE COMPARABLES	281

a. Factores de Comparabilidad	281
i. Características de las Propiedades o Servicios	281
i i. Análisis Funcional	282
iii. Términos Contractuales	284
iv. Circunstancias Económicas o de Mercado	285
v. Análisis de las Estrategias de Negocios	286
b. Implementación Práctica	286
i. Búsqueda por Actividad	287
ii. Primera Eliminación: Criterios Cualitativos	287
iii. Segunda Eliminación: Criterios Cuantitativos	287
iv. Tercera Eliminación: Análisis Detallado de Reportes	288
5. CUARTO PASO: APLICACIÓN DE LOS MÉTODOS DE PRECIOS DE TRANSFERENCIA	289
a. Método de Precio Comparable no Controlado	290
b. Método de Precio de Reventa	291
c. Método de Costo Adicionado	292
d. Método de Partición de Utilidades	292
e. Método de Márgenes Netos Transaccionales	293
6. QUINTO PASO: APLICACIÓN AL CASO PARTICULAR	294
a. Ajustes por Diferencias Significativas	294
b. Cálculo de Rangos	296
c. Reporte	296

CAPÍTULO TERCERO: DERECHO COMPARADO	298
1. ARGENTINA	298
2. BRASIL	298
3. CHILE	299
4. HONDURAS	300
5. MÉXICO	300
6. NICARAGUA	300
7. PERÚ	300
8. URUGUAY	301
9. VENEZUELA	301
CAPÍTULO CUARTO: ANÁLISIS DEL CASO COLOMBIANO	302
1. PRECEPTOS RELATIVOS A PRECIOS DE TRANSFERENCIA	302
2. COMPARACIÓN DE LOS ARTÍCULOS 85 INCISO SEGUNDO, 90 Y 90-1 DEL ESTATUTO TRIBUTARIO CON LOS PRINCIPIOS RECTORES DE LOS PRECIOS DE TRANSFERENCIA	303
a. Introducción, Texto de los Artículos	303
b. Principio de Independencia	304
c. Concepto de Vinculación	305
d. Ámbito Material de Aplicación	306
e. Factores de Comparabilidad	306
i. Características de las Propiedades o Servicios	306

ii. Demás Factores de Comparabilidad	308
f. Fuentes de Información	308
g. Métodos de Precios de Transferencia	309
h. Ajustes por Diferencias Significativas	309
i. Rangos de Precios	310
j. Ajustes Correspondientes	311
3. COMENTARIOS CRITICOS AL ESTATUTO TRIBUTARIO	311
a. Falta de Adecuación al Principio de Precios de Transferencia	311
b. Desconocimiento del Principio de la Buena Fe	311
c. Operaciones Distintas a Enajenaciones, Servicios con Vinculados	312
d. Falta de Técnica	312
e. Ausencia de Información Estadística	313
f. Extralimitación de Funciones	314
g. In Dubio pro Contribuyente	315
h. Violación de los Principios de Justicia y Equidad de los Tributos	315
CONCLUSIONES	317
RECOMENDACIONES	319

B.- LOS CONVENIOS INTERNACIONALES PARA EVITAR LA DOBLE TRIBUTACIÓN	
Doctor Peter Byrne	321
1. CUESTIONES CLAVES DE LA TRIBUTACIÓN INTERNACIONAL: CÓMO ASEGURAR QUE LA RENTA SE GRAVA SÓLO UNA VEZ Y EN LA JURISDICCIÓN CORRECTA	325
A. Problemas de doble tributación y doble exoneración	325
B. Evasión y elusión	326
C. Maneras de evitar la doble tributación: teoría y práctica en Colombia y otros países	328
1.) Neutralidad con respecto a la importación de capitales	328
2.) Neutralidad con respecto a la exportación de capitales	329
3.) Neutralidad nacional	329
2. LOS TRATADOS PARA EVITAR LA DOBLE TRIBUTACIÓN: HISTORIA	332
A. La OCDE y la ONU	332
B. El Pacto Andino	333
C. Situación actual en América Latina	334
Argentina	334
Brasil	335
Chile	335
México	335
Perú	335

	Venezuela	335
3	LOS TRATADOS PARA EVITAR LA DOBLE TRIBUTACIÓN: RASGOS IMPORTANTES	337
	A. Establecimiento permanente/ Actividades empresariales/ Transporte	337
	B. Servicios (dependientes e independientes)	338
	C. Tasas de retención/ dividendos; intereses y regalías	339
	D. Ganancias de capital	341
	E. Principios generales (evitar la doble tributación y la discriminación)	341
	F. La administración tributaria	342
4.	LOS TRATADOS PARA EVITAR LA DOBLE TRIBUTACIÓN: ARGUMENTOS EN CONTRA	343
5.	LOS TRATADOS PARA EVITAR LA DOBLE TRIBUTACIÓN: ARGUMENTOS A FAVOR	346
6.	RECOMENDACIONES FINALES	348
IV.-	ASPECTOS FUNDAMENTALES DE PROCEDIMIENTO TRIBUTARIO Doctores Alberto Múnica Cabas y Alfonso Angel de la Torre	351
	EXORDIO	357
	CAPITULO I: NOCIONES GENERALES	359
1.	DERECHO PROCESAL	359
2.	PROCESO Y PROCEDIMIENTO	361

3.	DEBIDO PROCESO	363
4.	BUENA FE	365
5.	PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO TRIBUTARIO	367
CAPITULO II: OBLIGACIÓN FORMAL DE PRESENTAR DECLARACIONES TRIBUTARIAS		368
1.	NATURALEZA JURÍDICA DE LAS DECLARACIONES	368
2.	CARACTERÍSTICAS DE LAS DECLARACIONES	369
	a. Documento	369
	b. Presunción de veracidad	370
	c. Liquidación privada	372
3.	OBLIGACIÓN DE DECLARAR	377
	a. Declaración de renta	377
	b. Declaración de ingresos y patrimonio	377
	c. Declaración de ventas	378
	d. Declaración de retención en la fuente	378
	e. Corrección de las declaraciones	378
4.	AGENCIA OFICIOSA Y FUERZA MAYOR O CASO FORTUITO.	380
CAPITULO III: OTROS DEBERES FORMALES		387
1.	FACTURACIÓN	387
2.	TARJETA FISCAL.	390
3.	FACULTADES DE REGISTRO	392

4.	DEBERES Y OBLIGACIONES DE INFORMACIÓN	395
5.	DEBER DE RESPONDER REQUERIMIENTOS Y PLIEGOS DE CARGO	398
CAPITULO IV: DETERMINACION DEL GRAVAMEN		399
1.	FACULTADES DE FISCALIZACIÓN E INVESTIGACIÓN	399
2.	POLICÍA JUDICIAL	400
3.	RÉGIMEN PROBATORIO	402
	a. Inspección tributaria	403
	b. Inspección contable	404
	c. Suspensión de términos por inspecciones	405
4.	ACCERTAMENTO	406
	a. Liquidación de corrección aritmética	407
	b. Liquidación de revisión - Requerimiento especial Ampliación del requerimiento	409
	c. Liquidación de aforo.	412
5.	NOTIFICACIONES	414
CAPITULO V: DISCUSION DE LOS ACTOS DE LA ADMINISTRACION		417
1.	RECURSOS	417
	a. De reposición	417
	b. De reconsideración	418

2.	PRESCINDENCIA DEL RECURSO DE RECONSIDERACIÓN (ART. 283, LEY 223 DE 1995)	422
3.	CAUSALES DE NULIDAD	423
	a. Acciones de nulidad y restablecimiento del derecho	423
	b. Nulidades según el art. 730 del Estatuto Tributario	427
4.	REVOCATORIA DIRECTA	430
	CARACTERÍSTICAS	431
5.	GARANTÍA PARA DEMANDAR	434
	CONCLUSIONES	437
	RECOMENDACIONES	439
	COMUNICACIONES TÉCNICAS REFERENTES AL TEMA “ASPECTOS FUNDAMENTALES DE PROCEDIMIENTO TRIBUTARIO”	441
	A.- LA REALIDAD Y LOS REQUISITOS FORMALES Doctor Carlos Alfredo Ramírez Guerrero	445
	I.- EL CRITERIO OFICIAL DE LA ADMINISTRACIÓN Y JURISDICCIONAL	445
	II.- DISPOSICIONES SUSTANCIALES PERTINENTES	446
	III.- ASPECTO CENTRAL DE PROCEDIMIENTO	447
	IV.- NEXO ENTRE LO PROCEDIMENTAL Y LO SUSTANCIAL	447
	V.- CONTABILIDAD Y DERECHOS SUSTANCIALES TRIBUTARIOS	449
	VI.- TRANSGRESIÓN DE DISPOSICIONES SUSTANCIALES	450

B.- ASPECTOS CONSTITUCIONALES DEL PROCESO TRIBUTARIO	453
Doctor Bernardo Carreño Varela	
I. LA SEPARACIÓN DE PODERES	456
1.1 La filosofía política	456
1.2 La formulación jurídica	456
1.3 La Penúltima moda	456
1.4 El estado social de derecho	457
1.5 En la Constitución	457
II. DEL PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO	458
2.1 Diferenciación con el procedimiento judicial	458
2.2 Regulación del Proceso Administrativo	459
III. EL PROCEDIMIENTO TRIBUTARIO	461
3.1 Algunos conceptos previos	461
3.1.1 Cuestiones generales	461
3.1.2 Algunas instituciones fundamentales	462
3.1.2.1 La intimidad	462
3.1.3 La Buena Fé	463
3.1.4 Las Pruebas	464
3.1.5 El Transcurso del tiempo	465
3.2 Aplicación de los Principios en la Práctica	466
3.2.1 La Creación de la Obligación Tributaria	466

3.2.2	El Proceso Tributario	466
3.2.2.1	La Iniciación: las declaraciones	466
3.2.2.2	La Investigación previa	467
3.2.2.3	El <i>Accertamento</i>	468
IV.	DERECHO DE REGISTRO	469
4.1	Cuestiones generales	469
C.-	COMUNICACIÓN TÉCNICA SOBRE LOS ASPECTOS FUNDAMENTALES DE PROCEDIMIENTO TRIBUTARIO Doctor Vicente Amaya Mantilla	473
1.	DERECHO PROCEDIMENTAL Y DERECHO SANCIONATORIO	475
2.	LA NECESIDAD DE LA PRUEBA. OBLIGACIÓN A CARGO DE LA ADMINISTRACIÓN	476
3.	EL TÉRMINO PARA SOLICITAR DEVOLUCIONES Y/O COMPENSACIONES	477
4.	LAS GARANTÍAS PARA LA OBTENCIÓN DE DEVOLUCIONES	479
5.	LAS GARANTÍAS PARA DEMANDAR EN LO CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVO	480
	COMENTARIOS DE LOS DOCTORES ALBERTO MÚNERA CABAS Y ALFONSO ANGEL DE LA TORRE A LAS COMUNICACIONES TECNICAS ENVIADAS POR LOS DOCTORES CARLOS ALFREDO RAMIREZ GUERRERO, BERNARDO CARREÑO VARELA Y VICENTE AMAYA MANTILLA.	481
	RESEÑA DE LAS PONENCIAS PRESENTADAS ANTE LAS JORNADAS COLOMBIANAS Y LATINOAMERICANAS DE DERECHO TRIBUTARIO	487