

XXV Jornadas Latinoamericanas y XXXIV Jornadas Colombianas de Derecho Tributario

Cartagena de Indias | Colombia

2010

Tomo III

Memorias

ICDT INSTITUTO COLOMBIANO
DE DERECHO TRIBUTARIO

ILADT | Instituto Latinoamericano
de Derecho Tributario



AbeledoPerrot®

Buenos Aires / Bogotá / México / Santiago

ÍNDICE GENERAL

INSTALACIÓN

Palabras de Lucy Cruz de Quiñones	XXIX
Palabras de Mauricio Alfredo Plazas Vega	XXXV
Mensaje del señor presidente de la República de Colombia, Álvaro Uribe Vélez	XXXIX

XXV JORNADAS LATINOAMERICANAS DE DERECHO TRIBUTARIO

TEMA I

FUSIONES Y ADQUISICIONES. ASPECTOS INTERNACIONALES

RELATORÍAS NACIONALES

BOLIVIA

FUSIONES Y ADQUISICIONES. ASPECTOS INTERNACIONALES

por ÁLVARO VILLEGAS ALDAZOSA

I. Concepto general de fusiones y adquisiciones	5
1. En el marco del derecho comercial.....	5
II. Tipos de adquisición	8
1. Adquisición de participación societaria (acciones y cuotas de capital)	8
1.1. Compraventa	8
1.2. Suscripción de capital.....	9
1.3. Aportes (o aportaciones) en especie (no dinerarias o en activos)	9
1.4. Escisiones.....	13
1.5. Tratamiento fiscal a la permuta de bienes.....	14
1.6. Aspectos relevantes del tratamiento fiscal en la liquidación de sociedades..	15
1.7. Adquisición de activos y pasivos de la compañía objetivo	15
1.8. Consideraciones sobre el cálculo del crédito fiscal IVA trasladable.....	15
III. Fusiones.....	18
IV. Referencias bibliográficas	21

BRASIL

ASPECTOS TRIBUTARIOS DE LAS FUSIONES Y ADQUISICIONES EN BRASIL

por ANA CLÁUDIA AKIE UTUMI

I. Introducción	23
II. Aspectos tributarios de la venta de empresas brasileñas. Tratamiento fiscal del vendedor	23
1. Ganancia de capital de personas físicas residentes	24
2. Ganancia de capital de los no residentes	25
3. Régimen especial para inversionistas extranjeros en mercado financiero y de capitales brasileño	26
4. Ganancia de capital de personas jurídicas brasileñas	27
III. Aspectos tributarios de la adquisición de participación societaria en empresas brasileñas	28
1. Agio en la adquisición de empresas. Consideraciones relevantes y tratamiento tributario	28
IV. Planeamiento fiscal y adquisiciones de empresas en Brasil	30
1. Planeamiento fiscal en Brasil	30
2. Primer período de las fusiones y adquisiciones en Brasil: hasta 1995	31
3. Segundo período: de 1996 a 2002	32
3.1. Ventas por personas físicas	33
3.2. Cambio (<i>swap</i>) de acciones por persona física	34
3.3. Utilización de empresas intermedias para generar resultados positivos de equivalencia patrimonial	35
4. Tercer período: a partir de 2003	37
V. Aspectos fiscales de las operaciones de fusiones en Brasil	37
VI. Fusiones y adquisiciones. Responsabilidad tributaria	38
VII. Conclusiones	39

INCORPORACIÓN DE EMPRESA Y EL BENEFICIO FISCAL
DEL *GOODWILL* EN BRASIL

por POLLYANA MAYER

I. Introducción	41
II. Historia	41
III. Reorganización societaria	42
IV. Fusión e incorporación en la legislación brasileña	43
1. Incorporación de empresas brasileñas y el <i>goodwill</i>	44
2. Deducibilidad del <i>goodwill</i> en operaciones de fusión e incorporación	45
V. Nuevas reglas contables brasileñas. Ley 11.638/2007	45
VI. Licitud de la planificación fiscal para la deducibilidad del <i>goodwill</i> a través de empresas “vehículos”	47
VII. Conclusiones	48

COMUNICACIONES TÉCNICAS

URUGUAY

RESPONSABILIDAD TRIBUTARIA DE LOS ADQUIRENTES DE CASAS DE COMERCIO Y DE EMPRESAS EN GENERAL

por SEBASTIÁN ARCIA

I. El establecimiento comercial.....	53
1. Concepto.....	53
2. Enajenación de establecimiento comercial.....	54
II. Responsabilidad tributaria de los adquirentes de casa de comercio y de los sucesores de empresas.....	57
1. Art. 22, Código Tributario.....	57
1.1. Fundamento.....	57
1.2. Ámbito objetivo de la responsabilidad.....	58
1.3. Obligaciones comprendidas en la responsabilidad.....	59
1.4. Límite cuantitativo de la responsabilidad.....	60
1.5. Aspecto temporal de la responsabilidad.....	61
1.5.1. Nacimiento de la responsabilidad del adquirente.....	61
1.5.2. Vigencia de la responsabilidad.....	63
1.6. Alcance subjetivo de la responsabilidad.....	64
2. Otras normas legales.....	67
2.1. Art. 314, dec.-ley 14.452 del 22/8/1974.....	67
2.2. Arts. 664 y 668, ley 16.070 del 28/12/1990.....	68
2.3. Art. 2º, dec.-ley 14.433.....	69
III. Conclusiones.....	71

VENEZUELA

LA FISCALIDAD DE LAS REORGANIZACIONES EMPRESARIALES, BAJO LA FORMA DE FUSIONES, EN VENEZUELA: UNA CUESTIÓN DE PRINCIPIOS

por CARLOS E. WEFER (h.)

I. Introducción.....	73
II. Las relaciones entre el derecho privado y el derecho tributario.....	77
1. Derecho privado. La autonomía de la voluntad como principio general.....	78
2. Derecho tributario. Su autonomía.....	83
3. Formas de incidencia del derecho tributario en la autonomía de la voluntad....	86
III. Los principios en juego. El juicio de ponderación como mecanismo de aplicación. Capacidad contributiva, seguridad jurídica y neutralidad <i>vs.</i> capacidad contributiva, igualdad y generalidad.....	89
IV. Las reorganizaciones empresariales, bajo la forma de fusiones: una característica de la economía actual, conformada bajo grupos de sociedades.....	90
1. La fusión en el derecho mercantil.....	91
2. La fusión en el derecho tributario venezolano.....	92
2.1. La fusión en el impuesto sobre la renta.....	92

2.2. La fusión en el impuesto al valor agregado	95
2.3. La fusión en el impuesto sobre actividades económicas	97
V. Bibliografía.....	98

TEMA II

RESPONSABILIDAD DEL ESTADO POR ACTOS DE CONTENIDO TRIBUTARIO

RELATORÍA GENERAL

ITALIA

LA RESPONSABILIDAD TRIBUTARIA DEL ESTADO

por ADRIANO DI PIETRO

I. La responsabilidad por los actos de carácter tributario como un aspecto de la responsabilidad patrimonial del Estado. El rol participativo y no autoritario del cobro tributario.....	107
II. La compleja responsabilidad del Estado en materia legislativa.....	108
1. La ausencia de una previsión normativa expresa	108
2. La amplia interpretación de la responsabilidad legislativa: por violación de la reserva de ley y del justo reparto tributario.....	109
3. Mala formulación de las leyes que provoca oscuridad en su interpretación y contradicción en su aplicación	110
4. La violación de ordenamientos supranacionales y de acuerdos internacionales....	112
4.1. El primado del ordenamiento jurídico de la Unión Europea también en el sector tributario	112
4.2. La Convención Internacional de los Derechos del Hombre y de las Libertades Fundamentales	113
III. La responsabilidad judicial en materia tributaria entre Estado y jueces.....	114
1. La difusión de la responsabilidad objetiva	114
2. Los casos de responsabilidad por acción o por omisión: la duración de los procesos	115
IV. La responsabilidad de la administración financiera	116
1. La difícil conjugación de poderes y derechos y las soluciones normativas inspiradas o requeridas por la interpretación de la jurisprudencia	116
2. Importancia de la variada articulación y organización de la administración	117
3. Responsabilidad por actos y por actividades.....	117
4. La responsabilidad aun sin anulación	118
5. Responsabilidad aun por acto lícito.....	118
6. Las tipologías de los daños	119
6.1. La responsabilidad en razón de la función de resarcimiento y su necesaria distinción con la función restitutoria ligada con lo no debido y con la afflictiva ligada a las sanciones	119
6.2. La progresiva extensión de la responsabilidad a daños no patrimoniales y a daños morales	120

7. Requisitos para el resarcimiento o la función “creativa” de las jurisprudencias nacionales en la aplicación del principio general <i>neminem laedere</i>	120
7.1. Carencia de previsiones normativas y resultado común y jurídicamente compartido, a pesar de las diferencias de ordenamientos y tradiciones jurídicas.....	120
7.2. La antijuridicidad como dato jurisprudencial común.....	121
7.3. El nexo de causalidad entre antijuridicidad y daño.....	121
7.4. El daño.....	121
8. Responsabilidad subjetiva.....	122
9. La protección del contribuyente.....	122
9.1. También al contribuyente le es aplicable la tutela general por responsabilidad legislativa y judicial.....	122
9.2. La responsabilidad administrativa o las soluciones de la jurisdicción tributaria o de la ordinaria.....	123
9.3. La carga de la prueba.....	123
V. Conclusiones.....	124

RELATORÍAS NACIONALES

ECUADOR

LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO EN ACTOS TRIBUTARIOS EN UN PAÍS DONDE SE ESTRENA EL ESTADO CONSTITUCIONAL DE DERECHOS

por YOLANDA YUPANGUI

I. Introducción.....	127
II. Estado Constitucional de Derecho.....	128
1. Constitución anterior al año 2008.....	128
2. Cambio del Estado de Derecho al Estado de Derechos.....	128
III. Estado Constitucional de Derechos.....	129
1. Jurisdicción.....	130
2. Función Judicial.....	131
3. La responsabilidad del Estado por actos de contenido tributario.....	131
IV. Órganos administrativos de la función judicial en un Estado Constitucional de Derechos.....	132
V. Principios constitucionales.....	135
1. Independencia judicial.....	135
2. Imparcialidad.....	135
3. Gratuidad de la justicia.....	136
4. La responsabilidad del Estado frente a daños derivados de la aplicación de leyes declaradas inconstitucionales.....	136
VI. Inconstitucionalidad por violación de la gratuidad de servicios administrativos ...	136
VII. Inconstitucionalidad por violación de la gratuidad en la administración de la justicia tributaria.....	137
VIII. Análisis del problema.....	138
IX. Conflicto de derechos.....	138
X. Comentarios.....	140
XI. Bibliografía.....	141

PORTUGAL

RESPONSABILIDADE TRIBUTÁRIA DO ESTADO

por VASCO BRANCO GUIMARAES

Lista de abreviaturas	143
A Responsabilidade civil da Administração Pública Tributária.....	144
I. Fundamento e eficácia da responsabilidade do Estado em matéria tributaria.....	144
II. Responsabilidade tributária e funções do Estado.....	146
1. A responsabilidade por acto legislativo	148
1.1. A responsabilidade civil emergente de acto previsto em acordo internacional.	148
1.2. No direito comunitário	150
1.3. O dano resultante da aplicação de Directiva comunitária.....	154
2. A responsabilidade civil da função administrativa.....	155
2.1. Danos decorrentes de actos ilegais resultado de fiscalização ou inspecção.	160
2.2. Má-fé processual da Administração	162
2.3. A responsabilidade emergente de acto conservatório.....	163
2.4. A responsabilidade emergente de violação de segredo protegido	166
2.5. A responsabilidade por aplicação de acto discricionário.....	168
2.6. O dano emergente de erro informático.....	169
2.7. Os juros compensatórios e os indemnizatórios	171
2.8. Os juros moratórios	173
2.9. A responsabilidade emergente de informação, recomendação ou parecer..	174
3. A responsabilidade civil da função judicial.....	178
III. Aspectos subjectivos da responsabilidade	178
1. Responsabilidade civil de terceiros com dever especial de verificação	178
2. Quanto a terceiros com funções directamente ligadas à determinação da matéria colectável.....	180
IV. O dano e as suas tipologias.....	181
1. O dano e o tributo	182
1.1. Tipologia do dano.....	183
V. A responsabilidade civil da Administração Fiscal.....	189
VI. A tutela do contribuinte.....	190

COMUNICACIONES TÉCNICAS

ARGENTINA

UN ASPECTO FINANCIERO-PRESUPUESTARIO
DE LA RESPONSABILIDAD DEL ESTADO

por HORACIO G. CORTI

I. El tema central de la comunicación técnica.....	193
II. El caso “Rubén Badín”. Responsabilidad pública y ley de presupuesto	194
III. El carácter sucesivo de los interrogantes jurídicos.....	196
IV. El caso “Verbitsky”. Más allá de la responsabilidad pública.....	196
V. Derechos fundamentales y ley de presupuesto.....	199
VI. Derecho financiero y responsabilidad del Estado. Reflexiones finales.....	200

BRASIL

RESPONSABILIDADE TRIBUTÁRIA DO ESTADO BRASILEIRO

por MARIA RITA FERRAGUT

I. Introdução	203
II. Responsabilidade civil do Estado.....	205
1. Responsabilidade do Estado por danos causados pela Administração Pública: teorias subjetiva e objetiva	205
III. Responsabilidade do Estado por atos legislativos e judiciais	208
1. Atos legislativos.....	208
2. Atos judiciais	210
IV. Valor da indenização	212
V. Outros exemplos relevantes de responsabilidade do Estado.....	213
1. A garantia constitucional da razoável duração do processo judicial e da celeridade processual	213
2. Celeridade dos processos administrativos federais	214
3. Código de Defesa do Contribuinte	215
4. Código de Defesa do Contribuinte - Lei Complementar 939/2003 do Estado de São Paulo	216
5. Meios coercitivos passíveis de indenização	216
6. CADIN.....	218
7. Responsabilidade civil do Estado e o Código do Consumidor	219
VI. Conclusões	220
VII. Bibliografia	221

ITALIA

BREVI CONSIDERAZIONI SUGLI ELEMENTI COSTITUTIVI DELL'ILLECITO AQUILIANO (EX ART. 2043, C.C.). CON RIFERIMENTO ALLE IPOTESI DI RESPONSABILITÀ DELL'AMMINISTRAZIONE FINANZIARIA

por CHIARA GIOÉ

I. Gli elementi costitutivi dell'illecito aquiliano. Introduzione	223
II. La condotta antiggiuridica.....	224
III. L'elemento psicologico.....	225
IV. Il nesso di causalità tra fatto antiggiuridico ed evento dannoso	229
V. L'evento dannoso.....	230

LA RESPONSABILITÀ DELL'AMMINISTRAZIONE FINANZIARIA DERIVANTE DA ATTIVITÀ LEGITA DANNOSA

por ISABELLA CATALANO

I. Premessa	235
II. La responsabilità per atti legittimi dell'Amministrazione Finanziaria.....	238
III. Le situazioni giuridiche soggettive meritevoli di tutela	240
1. Il diritto alla piena reintegrazione patrimoniale	240
2. Il diritto di proprietà e la libera iniziativa economica.....	242
3. La tutela dell'affidamento	243

IV. Le modalità di reintegrazione del pregiudizio sofferto: l'indennizzo.....	244
V. La tutela giurisdizionale.....	245

PERÚ

SUPUESTOS DE RESPONSABILIDAD TRIBUTARIA DEL ESTADO EN LA NORMATIVA Y EN LAS FUNCIONES DE LA ADMINISTRACIÓN FISCAL

por FRANCISCO PANTIGOSO VELLOSO DA SILVEIRA

I. Introducción.....	247
II. Principios constitucionales tributarios.....	247
1. Principio de reserva de ley y principio de legalidad.....	248
2. Principio de igualdad.....	249
3. Principio de no confiscatoriedad.....	250
4. Principio de respeto de los derechos fundamentales de la persona.....	250
5. Principio de capacidad contributiva.....	251
III. Normas tributarias posteriormente declaradas inconstitucionales.....	251
1. Efectos de las sentencias del Tribunal Constitucional en la Constitución y en el Código Procesal Constitucional (CPC).....	252
2. Efectos de las sentencias del Tribunal Constitucional según su propia jurisprudencia.....	252
2.1. Caso: Explotación de los juegos de casino y máquinas tragamonedas, STC 009-2001-AI/TC (29/1/2002).....	253
2.2. Caso: Anticipo adicional del impuesto a la renta, STC nro. 033-2004-AI/TC (28/9/2004).....	254
2.3. Caso: Arbitrios municipales, STC's 0041-2004-AI/TC (11/11/2004), 0053-2004-AI/TC (16/5/2005), 0012-2005-PI/TC (26/9/2005) y 0018-2005-PI/TC (2/2/2006).....	254
2.4. Caso: Régimen tributario de la Amazonía y Régimen de exoneraciones e incentivos tributarios, STC 00016-2007-PI/TC (3/4/2009).....	255
2.5. Caso: Régimen de percepciones del impuesto general a las ventas (IGV), STC's 06086-2006-PA/TC (17/4/2007) y 6626-2006-PA/TC (19/4/2007)....	256
IV. Funciones y arbitrariedades de la administración tributaria.....	257
1. Relación jurídico-tributaria: ¿igualdad en la práctica?.....	258
V. Conclusiones.....	259
VI. Bibliografía.....	261

RECOMENDACIONES

Tema I. Fusiones y adquisiciones. Aspectos internacionales.....	265
Tema II. Responsabilidad del estado por actos de contenido tributario.....	267

CLAUSURA

Palabras de César García Novoa.....	271
-------------------------------------	-----

XXXIV JORNADAS COLOMBIANAS DE DERECHO TRIBUTARIO

INSTALACIÓN

Palabras de Guillermo Eduardo Perry Rubio.....	275
Palabras de Claudia Jiménez Jaramillo.....	291
I. El ajuste fiscal que establece un impuesto al patrimonio	291
II. El aplazamiento de cinco punto ocho billones de pesos en los gastos de la nación...	292
III. Las medidas tributarias de la emergencia social para financiar la salud en Colombia...	292
Palabras de Oscar Iván Zuluaga.....	297

COMUNICACIÓN TÉCNICA

**COMUNICACIÓN TÉCNICA A LA PONENCIA NACIONAL
“TRIBUTACIÓN DE LOS PAGOS LABORALES”
A CARGO DE CARLOS MARIO LAFAURIE ESCORCE**

por JUAN GUILLERMO RUIZ Y MARIO NOEL CRIALES

I. Introducción	309
II. Sistema General de Pensiones	309
1. Aplicabilidad del numeral 5° del art. 206 del Estatuto Tributario a los expatriados..	313
2. Convenio de seguridad social suscripto con Chile	314
III. Sistema General de Seguridad Social en Salud.....	314
IV. Sistema General de Riesgos Profesionales	315
V. Aportes parafiscales de los expatriados.....	316
VI. Conclusiones	317

HOMENAJE EN MEMORIA DE EUSEBIO GONZÁLEZ GARCÍA (+)

Palabras de Lucy Cruz de Quiñones	321
Palabras de María de los Ángeles García Frías	325
Palabras de Rosa María Alfonso Galán.....	329
Palabras por parte del Consejo Directivo del Instituto Colombiano de Derecho Tributario en la entrega de la condecoración póstuma a la familia de Eusebio González García.	333
Resolución del 30 de octubre de 2009.....	335

INTERVENCIONES

PONENCIA

MEDIDAS TRIBUTARIAS Y COMPETITIVIDAD EN TIEMPOS DE CRISIS

Ponente: LUIS MIGUEL GÓMEZ SJÖBERG

Intervención de Camilo Francisco Caycedo Tribin	339
Intervención de José Alonso Cruz Pérez	341
Intervención de Carlos Fradique Méndez	347

INTERVENCIONES**PONENCIA****TRIBUTACIÓN DE LOS PAGOS LABORALES**

Ponente: CARLOS MARIO LAFAURIE ESCORCE

Intervención de María del Pilar Abella Mancera	351
Intervención de Pedro Pablo Contreras	353
Intervención de Carolina Roza Gutiérrez	355
Intervención de José Primitivo Suárez García	357

CONCLUSIONES Y RECOMENDACIONES

Medidas tributarias y competitividad en tiempos de crisis. Ponencia de Luis Miguel Gómez Sjöberg	361
Tributación de los pagos laborales. Ponencia de Carlos Mario Lafaurie Escorce	365

CLAUSURA

Intervención de Juan Ricardo Ortega López	369
Palabras de Lucio Enrique Manosalva Afanador	377

RESEÑA DE PONENCIAS, PARTICIPANTES Y AGRADECIMIENTOS

Reseña de ponencias presentadas ante las Jornadas Colombianas de Derecho Tributario..	381
Participantes, autoridades extranjeras y nacionales, relatores nacionales, comunicantes técnicos, panelistas, asistentes, intervinientes y acompañantes a las XXV Jornadas Latinoamericanas y XXXIV Jornadas Colombianas de Derecho Tributario	391
Relatores nacionales, comunicantes técnicos, panelistas asistentes a las XXV Jornadas Latinoamericanas y XXXIV Jornadas Colombianas de Derecho Tributario	407
Intervinientes en las XXV Jornadas Latinoamericanas y XXXIV Jornadas Colombianas de Derecho Tributario	409
Acompañantes a las XXV Jornadas Latinoamericanas y XXXIV Jornadas Colombianas de Derecho Tributario	410
Agradecimientos.....	413