

Número: 2020002020002075
de fecha: 6 de Noviembre de 2020

Destinatio	Rem
Standard Name: Sash	Booker/Kates 10/87
Direction: CR 43 08 104	Entered: 10/17/87
City: BARANCOULLA	BAJ
Department: AT LANTICO	Department: ATL
Office: 00143	Office: 00143

EXPEDIENTE:	202082350100011064
FECHA DEL EXPEDIENTE:	24 de Septiembre de 2020
INVESTIGADO:	CONSTRUCTORA PERFIL URBANO S.A.
NIT:	800202574 5
DIRECCIÓN:	CR 43 98 106
CIUDAD / MUNICIPIO:	Barranquilla
DEPARTAMENTO:	Atlántico
PAÍS:	COLOMBIA
CÓDIGO DE MATERIA:	Tributario
IMPUESTO:	Retención
AÑO:	2016
PERÍODO:	8

La suscrita Jefe de Grupo de Obligaciones Formales de la División de Gestión de Fiscalización de la Dirección Seccional de Impuestos es competente en uso de las facultades legales y en especial las conferidas en los artículos 560, 561, 694, 698 y 715 del Estatuto Tributario, artículos 46, 47, 48 y 49 del Decreto 4048 del 22 de octubre de 2008; artículo 1 de la Resolución 0038 de 2008, artículo 60 de la Resolución 011 de 2008, Resolución No. 6529 del 09 de agosto de 2014, Resolución No. 006 de septiembre 23 de 2014, Resolución No. 008 de diciembre 5 de 2014 y demás normas concordantes procede a formular **EMPLAZAMIENTO PARA DECLARAR** al agente de retención **CONSTRUCTORA PERFIL URBANO S.A.** identificado con NIT. 800.202.574-5, para dar aplicación a los establecido en el artículo 715 del Estatuto Tributario por concepto de **RETENCIÓN EN LA FUENTE PERIODO 08, año gravable 2016.**

La investigación al contribuyente en mención surgió en atención a la Solicitud del Nivel Central memorando N°246 del 24 de septiembre de 2010, en el cual reporta que: CONSTRUCTORA PERU, URBANO S.A. NIT. 8002.2574-5 se le inició investigación por el programa OMISOS RETENCIÓN EN LA FUENTE (OE). Período 08 año gravable 2010, al establecimiento en el desarrollo de la actuación que, al consultar el Sistema Informático de la Dian, Modelo Mulsica, en el Módulo Obligaciones Financieras, presentó la Declaración de Retención en la Fuente No. 350846541321R1, Stickler No. 91000378813957 sin pago, dando lugar a que la misma sea considerada como NO VÁLIDA POR INEIRCAZ, por mandato de la ley.

El contribuyente se encuentra inscrito en el Registro Único Tributario, como responsable del Impuesto al patrimonio (Código 03), Impuesto de Renta y Complementarios Régimen Ordinario (Código 05) Retención en la fuente a título de renta (Código 07), Retención timbre nacional (Código 08), Retención en la fuente en el impuesto sobre las ventas (Código 09), Obligado aduanero (Código 10), Informante de exportación (Código 14), Impuesto sobre las ventas - IVA (código 48), desde el 07/07/1993, con actividad económica principal (4111), que corresponde a: Construcción de edificios residenciales.

Los artículos 604 a 606 del Estatuto Tributario, establecen los requisitos para los obligados a presentar declaración de Retención en la Fuente por el Período 09 del año gravable 2016.

Mediante Auto de Apertura No. 13225000252022 de fecha 24/09/2020, la Jefe del GIT Control a Obligaciones Formales de la División de Gestión de Fiscalización de la Dirección Seccional de Impuestos de Barranquilla, ordenó iniciar investigación al contribuyente CONSTRUCTORA PERIL URBANO S.A.N.T. 809.202.574-5, por el Periodo 06 del año gravable 2016, por concepto del programa OMISOS RETENCION EN LA FUENTE. código OE.

En desarrollo de investigación realizada al contribuyente CONSTRUCTORA PERFIL URBANO S.A. NIT. 800.202.574-5, por concepto del programa OMISOS RETENCION EN LA FUENTE, código OE, por el Período 08 del año gravable 2016, al consultar los sistemas informáticos de la DIAN, se observó que éste presentó la declaración de Retención en la Fuente del período investigado así:

Declaracion N°	Sticker N°	Fecha	Año	Periodo	Valor Rte	Estado
3509645132181	91000378813957	14/09/16	2016	8	\$5,166,000	Ineficaz

El inciso primero del artículo 580-1 del Estatuto Tributario, señala: Las declaraciones de retención en la fuente presentadas sin pago total no producirán efecto legal alguno, sin necesidad de acto administrativo que así lo declare.

De la lectura del artículo precedente se establece que la ineficacia de la declaración de retención en la fuente no depende de un acto administrativo que así lo declare, por cuanto ésta opera por ministerio de la ley, es decir, ipso jure, por el solo hecho de presentarla sin pago o con pago parcial, salvo las excepciones consagradas en la ley.

La consecuencia de la ineficacia de la declaración de retención en la fuente es que la misma no exista jurídicamente para el contribuyente, por tanto, el agente de retención se encuentra obligado a presentarla nuevamente, como si no hubiese cumplido con el deber formal de presentarla, y el sustancial de cancelarla en su totalidad.

No obstante, la ineficacia consagrada en el Artículo 580-1 del Estatuto Tributario, no produce los mismos efectos jurídicos para el contribuyente (ineficacia total), que para la Administración Tributaria (ineficacia parcial), conclusión a la que se llega de la lectura del inciso 5 del artículo arbitra mencionado, el cual señala:

Insciso 5 del Artículo 580-1 del Estatuto Tributario: En todo caso, mientras el contribuyente no presente la declaración de retención en la fuente con el pago respectivo, la declaración inicialmente presentada se entiende como documento que reconoce una obligación clara, expresa y exigible que podrá ser utilizado por la administración tributaria en los procesos de cobro coactivo, aun cuando en el sistema la declaración tenga una marca de ineffecta para el agente retenedor bajo los presupuestos establecidos en este artículo.

El inciso anterior eleva a la categoría de Título Ejecutivo a la declaración de retención en la fuente considerada como ineficaz, al señalar que la misma contiene una obligación expresa, clara y exigible y por lo tanto susceptible de ser cobrada coactivamente por la Administración Tributaria, a pesar de no tener efectos legales para el contribuyente, obligando a declarar nuevamente.

El Estatuto Tributario señala los siguientes medios de prueba en los artículos 745 a 785 ibídem.

LA PRUEBA DOCUMENTAL: El documento es un medio de prueba al constituirse en representación de los hechos que en él se narran o reproducen. También pueden ser objeto de prueba cuando se trate de establecer su propia existencia, porque se discute su autenticidad.

Para que el documento exista deben concurrir tres elementos:

- a) El Autor o el destinatario:** El autor es quien lo redacta, firma, o a quien se le asigna el crédito de su contenido. Ejemplo: El contribuyente o responsable, agente retenedor.
- b) El Destinatario:** Es a quien va dirigido o ante quien quiere hacerse valer. Ejemplo: La Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales.
- c) Objeto:** Es el hecho representado en el documento. Ejemplo: Total Retenciones realizadas en el Primer Período del año gravable 2016.
- d) Materia o forma:** Es cualquier elemento o cosa que sirva para fines representativos. Ejemplo: Formulario No., correspondiente a la declaración de Retención en la Fuente.

De conformidad con el artículo 165 del Código General del Proceso, son medios de prueba la declaración de parte, la confesión, el juramento, el testimonio de terceros, el dictamen pericial, la inspección judicial, los documentos, los indicios, los informes y cualesquiera otros medios que sean útiles para la formación del convencimiento del juez.

El juez practicará las pruebas no previstas en este código de acuerdo con las disposiciones que regulen medios semejantes o según su prudente juicio, preservando los principios y garantías constitucionales.

Así mismo el artículo 243 del Código General del Proceso (reemplazó el artículo 251 del Código Civil). Son documentos los escritos, impresos, planos, dibujos, cuadros, mensajes de datos, fotografías, cintas cinematográficas, discos, grabaciones magnetofónicas, videograbaciones, radiografías, talones, contraseñas, cupones, etiquetas, sellos y en general, todo objeto mueble que tenga carácter representativo o declarativo y las inscripciones en lápidas, monumentos, edificios o similares.

Indica el artículo anterior, que los documentos para configurarse como tales, deben tener carácter representativos o declarativos:

Representativos. Cuando señalan hechos objetivos, por ejemplo, Fotografías, filmaciones, estados de cuenta.

Dispositivos o declarativos. Cuando contienen una manifestación de voluntad de una o varias personas, o una declaración científica, como por ejemplo un contrato, una factura, un testimonio.

De otro lado, la Jurisprudencia ha considerado que, para la validez de los documentos como prueba, además de las características arriba anotadas, éstos deben ser auténticos, públicos, originales, talos, privados o copias.

El documento es Auténtico: Cuando existe certeza sobre el autor del documento y su origen. Ejemplo: la copia de una escritura pública, la respuesta presentada por el contribuyente a un requerimiento.

El documento es Original: Cuando se presentan en su forma inicial, como el original de una factura, de una declaración tributaria.

Los documentos se consideran Copias, cuando son reproducciones, por ejemplo, fotocopias auténticas.

En consecuencia, la declaración tributaria cuanto se ajusta a los presupuestos contenidos en el artículo 243 del Código General del Proceso, puede ser considerada un documento apto como medio de prueba.

Como sucede en el presente caso, toda vez que la declaración tributaria correspondiente a la Retención en la Fuente del período 08 del año gravable 2016, contiene las características necesarias para ser considerada documento, y por ende, revestida de capacidad probatoria, al ser declarativa, auténtica, original, privada y existir la certeza de su presentación a través de los medios informáticos de la DIAN, en las fechas en ellas consignadas.

En concordancia con lo dicho, el artículo 746 del Estatuto Tributario señala que: se consideran ciertos los hechos consignados en las declaraciones tributarias, en las correcciones a las mismas o en las respuestas a requerimientos administrativos siempre y cuando que sobre tales hechos, no se haya solicitado una comprobación especial, ni la ley la exija.

Por tal razón, las declaraciones tributarias de Retención en la Fuente al ser documentos privados, tal como lo señala el inciso 5 del artículo 580-1 al indicar que: la declaración inicialmente presentada se entiende como documento, contienen o son manifestación expresa y declarativa del contribuyente de una realidad económica que goza del principio de legalidad.

En el artículo arriba mencionado mediante la figura de la ineficacia se cuestiona el no pago de la declaración, no su contenido. Razón por la cual las facultades de la Administración Tributaria para iniciar un proceso de aforo, previo al agotamiento de las etapas procesales correspondientes, queda ineludible.

El artículo 742 del Estatuto Tributario en concordancia con el artículo 164 del Código General del Proceso, establecen la formalidad de la prueba, que no es más que el lleno de los requisitos que la ley exige para darle eficacia y legitimidad a la prueba.

Artículo 742 del Estatuto Tributario: Las decisiones de la Administración deben fundarse en los hechos probados. La determinación de tributos y la imposición de sanciones deben fundarse en los hechos que aparezcan demostrados en el respectivo expediente, por los medios de prueba señalados en las leyes tributarias o en el Código de Procedimiento Civil, en cuanto éstos sean compatibles con aquéllos.

De otro lado, el 164 del Código General del Proceso indica: Necesidad de la prueba. Toda decisión judicial debe fundarse en las pruebas regular y oportunamente allegadas al proceso. Las pruebas obtenidas con violación del debido proceso son nulas de pleno

derecho.

Código Acto 6201

En relación con la regularidad y oportunidad para allegar la prueba, el artículo 744 del Estatuto Tributario, señala: Oportunidad para allegar las pruebas al expediente. Para estimar el mérito de las pruebas, éstas deben obrar en el expediente, por alguna de las siguientes circunstancias:

5. Haberse practicado de oficio.

En este orden de ideas, las declaraciones tributarias de Retención en la Fuente, se constituyen en documentos probatorios idóneos para demostrar la venta o la prestación del servicio que origina el ingreso obtenido por parte del contribuyente, obligándolo a su pago en forma anticipada mediante el mecanismo de la Retención, toda vez que dichos documentos, están revestidos de las exigencias o formalidades que para establecer determinados hechos, preceptúan las leyes tributarias o las leyes que regulan el hecho por demostrarse.

Por lo expuesto, y teniendo en cuenta los renglones declarados: bases de retención las cuales serán tomadas como costos y gastos de período, valor de las retenciones, incluidos en la declaración correspondiente, se procede a determinar el monto de las mismas por el Período 08 del año gravable 2016, así: la

VALOR TOTAL COSTOS Y GASTOS DETERMINADOS POR LA ADMINISTRACION PERÍODO 08 DEL AÑO GRAVABLE 2016 de conformidad con la Declaración de Retención en la Fuente Formulario No. 3599645132181, Sticker No.82000378813957.

CONCEPTO	VALOR BASE SUJETA A RETENCION	VALOR RETENCIONES
Pagos o abonos en cuenta (Art. 383 ET)	\$33.057.000	\$3.219.000
Pagos o abonos en cuenta (Art. 384 ET)	\$15.954.000	\$123.000
Honorarios	\$5.803.000	\$748.000
Servicios	\$15.905.000	\$293.000
Arrendamientos	\$6.497.000	\$228.000
Compras	\$9.204.000	\$244.000
Rendimientos financieros	\$783.000	\$55.000
Contratos de construcción	\$11.509.000	\$230.000
Retenciones I.V.A.	-	\$45.000
Menos retenciones en exceso	-	\$20.000
Total Costo y Gastos del periodo	\$99.712.000	\$5.120.000,00

En mérito de lo anterior, la Jefe del Grupo Interno de Trabajo obligaciones formales de la División de Gestión de Fiscalización de la Dirección Seccional de Impuestos de Barranquilla, propone emplazar para declarar al contribuyente CONSTRUCTORA PERFIL URBANO S.A. identificado con NIT. 800.202.574-5, para que presente la declaración RETENCION EN LA FUENTE POR EL PERIODO 08 DEL AÑO 2016 y formular en la presente actuación administrativa los elementos de la base la sanción por no declarar.

SANCIÓN PROPUESTA

Con fundamento en las razones antes expuestas, este Despacho propone a través del presente Emplazamiento para declarar, la sanción por no declarar prevista en el artículo 643 del Estatuto Tributario, en concordancia con los artículos 640 y 642 del Estatuto Tributario, al contribuyente: CONSTRUCTORA PERFIL URBANO S.A. identificado con NIT. 800.202.574-5, de la siguiente forma:

Art. 643. Sanción por no declarar.* -Modificado- Los contribuyentes, agentes retenedores o responsables obligados a declarar, que omitan la presentación de las declaraciones tributarias, serán objeto de una sanción equivalente a:

2 En el caso de que la omisión se refiera a la declaración de retenciones, el diez por ciento (10%) de los cheques gravados o otros medios de pago cancelados a través del sistema financiero, o costos y gastos de quien percibe en su incumplimiento, que determine la Administración Tributaria por el período al cual corresponde la declaración de presentada, o al mayor por ciento de las retenciones que figuren en la última declaración de retenciones presentada, el que fuere superior.

LIQUIDACION DE LA SANCION POR NO DECLARAR - ART. 643 DEL E.T. Num. 3			
CONCEPTO	BASE	TARIFA	SANCION PROPUESTA
Costos y Gastos correspondientes al Periodo 08 del año gravable 2016, que determine la Administración de la declaración no presentada	\$99.712,00	10,00%	\$9.971.200
Retenciones que figuren en la última declaración de retenciones presentadas, correspondiente al periodo 07, formulario N° 3509643177861, de fecha 17/08/2016.	\$1.643.000,00	100,00%	\$1.643.000
El valor que fuere superior			\$9.971.200
TOTAL SANCION PROPUESTA *			\$9.971.000

***El valor de la sanción por no declarar aquí propuesta, se aproxima conforme a lo establecido en el literal c) del artículo 868 del Estatuto Tributario.

TOTAL SANCION PROPUESTA \$9.971.000

Art. 642. Extemporaneidad en la presentación de las declaraciones con posterioridad al emplazamiento.

El contribuyente, responsable, agente retenedor o declarante, que presente la declaración con posterioridad al emplazamiento, deberá liquidar y pagar una sanción por extemporaneidad por cada mes o fracción de mes calendario de retardo, equivalente al diez por ciento (10%) del total del ingreso a cargo o retención objeto de la declaración tributaria, sin exceder del doscientos por ciento (200%) del impuesto o retención, según el caso.

Cuando en la declaración tributaria no resulte impuesto a cargo, la sanción por cada mes o fracción de mes calendario de retardo, será equivalente al diez por ciento (10%) de los ingresos brutos percibidos por el declarante en el período objeto de declaración, sin exceder la cifra menor resultante de aplicar el diez por ciento (10%) a dichos ingresos, o de cuatro (4) veces el valor del saldo a favor si lo hubiere, o de la suma de 5.000 UVT cuando no existiere saldo a favor.

En caso de que no haya ingresos en el período, la sanción por cada mes o fracción de mes será del dos por ciento (2%) del patrimonio líquido del año inmediatamente anterior, sin exceder la cifra menor resultante de aplicar el veinte por ciento (20%) al mismo, o de cuatro veces el valor del saldo a favor si lo hubiere, o de la suma de 5.000 UVT cuando no existiere saldo a favor.

REDUCCIÓN DE LA SANCIÓN

Artículo 640. Aplicación de los principios de lesividad, proporcionalidad, gradualidad y favorabilidad en el régimen sancionatorio.

Para la aplicación del régimen sancionatorio establecido en el presente Estatuto se deberá atender a lo dispuesto en el presente artículo.

La presente publicación surte los trámites de comunicación y/o notificación, por dirección indeterminada y/o devolución de correo, según causal y número de guía anexa a la presente.

Fijado por un (01) día a partir de:

Desfijado el día:

Hora: 8:00 A.M

Hora 5:00 P.M.



ROBERTO MOLINA FLOREZ

Jefe GIT Documentación



ROBERTO MOLINA FLOREZ

Jefe GIT Documentación