

El Impuesto a la Renta en un contexto de globalización



El Instituto Peruano de Derecho Tributario:

Con los votos de Cecilia del Carmen **Delgado** Ratto, como Presidenta del Instituto Peruano de Derecho Tributario, de las XIII Jornadas Nacionales de Derecho Tributario y del Comité de Resolución II; Alex Miguel **Córdova** Arce, como Relator General de las XIII Jornadas; Orlando Sergio **Marchesi** Velásquez, como Secretario del Instituto Peruano de Derecho Tributario, de las XIII Jornadas Nacionales de Derecho Tributario y del Comité de Resolución II; Humberto **Medrano** Cornejo, como Presidente del Comité de Resolución I; y Tania **Albarracín** Cabrera, Luis Alberto **Araoz** Villena, Álvaro **Arbulú** Servera, Mariela **Arenas** Mendoza, Manuel Jorge **Ballesteros** García, Ana Luz **Bandini** Flores, Ramón Javier **Bueno Tizón** Vivar, Vivian Gisell **Burga** Espinoza, María Eugenia **Caller** Ferreyros, Alfredo Angelo **Carella** Feliziani, Manuel Augusto **Carrión** Camayo, Nilda Verónica **Chang** Milla, José Francisco **Chiarella** Privette, Liliana Patricia **Ching** Unjan, Carlos Enrique **Chirinos** Sota, Iván **Chu** Del Águila, Renzo **Chumacero** Quispe, Roberto Alfredo **Cores** Ferradas, Jorge **Dávila** Carbajal, David **de la Torre** Delgado, Dora Beatriz **De la Vega** Rengifo, Luis Rafael **Escobar** Ebell, Julio Augusto **Fernández** Cartagena, Claudia Liliana **Fernández** Quiñones, Víctor Manuel **Gallart** Tapia, César Martín **Gamba** Valega, Roger Fernando **Guisado** Zuloaga, Javier Manuel **Guzmán** Pardo-Figueroa, Luis Antonio **Hernández** Berenguel, Sebastian **Heudebert** Adawi, Raúl Antonio **Hidalgo** Vargas Machuca, Adriana **Kihara** Nomura, Jaime Niltong **Lara** Márquez, Benjamín Gustavo **Lazo** Saponara, Silvia Margoth **León** Pinedo, Rolando Alberto **León** Tenicela, Percy Miguel **Ludeña** Ramos, César Alfonso **Luna-Victoria** León, Mario Angelo **Madau** Martínez, Andrea Fernanda **Madueño** Di Laura, Martín Olmedo **Mantilla** Hidalgo, Jack Roland **Martínez** Meneses, César Arturo **Mendoza** Melgar, Karina **Montestruque** Rosas, Mariana Milagros **Moreno** Vera, Alex Roy **Morris** Guerinoni, Miguel Josefo **Mur** Valdivia, Fernando José **Núñez** Ciallella, Hernando Manuel **Olórtegui** Araujo, Pamela **Ormeño** Eguía, Darío Javier **Paredes** Bermúdez, Luz María **Pedraza** Mac Lean, Juan Pablo **Porto** Urrutia, Rolando Omar **Ramírez-Gastón** Horny, Roxana Zulema **Ruiz** Abarca, Francisco J. **Ruiz de Castilla** Ponce de León, Regina **Ruiz** Reyna Farje, José Carlos **Talledo** Vincés, Andrea **Tejeda** Benza, Johana Lisseth **Timana** Cruz, Aldo Alonso **Torero** Campos, Ricardo Humberto **Valcarcel** García, Patricia Arabela **Valdez** Ladrón de Guevara, Luis Liov **Valle** Uribe, Evelyn **Yauri** Mandujano, Juan Carlos **Zegarra** Vílchez y Fernando Enrique **Zuzunaga** Del Pino; emitidos entre el 07 y el 18 de abril de 2017, se aprobó, por UNANIMIDAD, el Proyecto de Resolución elaborado por el Comité de Resolución II, con el siguiente texto:



RESOLUCIÓN

El **Instituto Peruano de Derecho Tributario**, al término de las XIII Jornadas Nacionales de Derecho Tributario que versaron sobre **EL IMPUESTO A LA RENTA EN UN CONTEXTO DE GLOBALIZACIÓN**, teniendo como base:

- a) La Relatoría General elaborada por Alex **Córdova** Arce;
- b) Las Ponencias Individuales elaboradas por Alvaro **Arbulú** Servera, Ramón **Bueno-Tizón** Vivar, Vivian **Burga** Espinoza, Claudia **Castañeda** Giacomotti, Carlos **Chirinos** Sota, Rafael **Escobar** Ebell, Silvia **León** Pinedo, Jorge **Moreno** García, Fernando **Núñez** Ciallella, Juan Pablo **Porto** Urrutia, Edwin **Sarmiento** Lazo, Johana **Timana** Cruz y Víctor **Valdez** Ramírez;
- c) Las exposiciones producidas en las Sesiones Científicas realizadas los días 01 y 02 de marzo de 2017;
- d) El Anteproyecto elaborado por el Comité de Resolución I; y,
- e) Los debates Comité de Resolución II, constituido por Cecilia **Delgado** Ratto, como Presidenta; Alex **Córdova** Arce, como Relator General; Humberto **Medrano** Cornejo, como Presidente del Comité de Resolución I; Orlando **Marchesi** Velásquez, como Secretario; Luis **Hernández** Berenguel, Luis Alberto **Araoz** Villena, Miguel **Mur** Valdivia, Alex **Morris** Guerinoni, Fernando **Zuzunaga** del Pino, Julio A. **Fernández** Cartagena, Cesar **Luna-Victoria** León, Roberto **Cores** Ferradas y David **de la Torre** Delgado, como integrantes, producidos durante las sesiones celebradas los días 04 y 05 de abril de 2017.

ACORDÓ, POR UNANIMIDAD, FORMULAR LAS SIGUIENTES CONCLUSIONES Y RECOMENDACIONES:

CONCLUSIONES:

- 1.- La coyuntura mundial parecería estar llevándonos hacia una desaceleración del proceso de globalización. Sin embargo, es remoto que en el largo plazo se detenga el comercio mundial y la integración de mercados y personas, básicamente por el desarrollo de la tecnología, las comunicaciones y la economía digital.
- 2.- El Perú debe mantenerse abierto al libre flujo de capitales, tanto como receptor de inversiones como exportador de capitales. En este contexto, el Impuesto a la Renta debe respetar los principios tributarios de neutralidad y eficacia en la recaudación.

- 3.- Los supuestos de establecimiento permanente de nuestro ordenamiento jurídico están desactualizados y no guardan coherencia con los recogidos en los Convenios para Evitar la Doble Imposición suscritos por el Perú.

Los supuestos de establecimiento permanente deben estar regulados en la Ley del Impuesto a la Renta.

- 4.- En el caso del comercio electrónico, las actividades de almacenamiento y entrega en el país representan un aspecto sustancial del referido negocio.
- 5.- La economía digital va más allá del comercio electrónico y genera grandes retos para el ejercicio de la potestad tributaria de los Estados debido a la ausencia de normas que la regulen.
- 6.- La definición de agente contemplada en nuestra legislación se basa fundamentalmente en el vínculo jurídico que tiene el agente para celebrar contratos en nombre del mandatario, no incluyendo aquellos casos en los que no existe un mandato con representación para celebrar contratos, lo que deja de lado otras formas de contratación en interés de sujetos del exterior.
- 7.- En materia de transferencias de créditos sin recurso, hasta el 31 de diciembre de 2016, no existía en la Ley del Impuesto a la Renta, una norma que calificara como de fuente peruana a los beneficios obtenidos por adquirentes no domiciliados.

El Decreto Supremo N° 219-2007-EF vulnera el principio de reserva de ley al calificar como “prestación de servicios” a este tipo de operaciones y al pretender aplicar el impuesto en el momento de la adquisición del crédito.

La aplicación conjunta de la Ley N° 30532 y del Decreto Supremo N° 219-2007-EF, no soluciona legalmente la problemática existente sobre la determinación de la naturaleza de las rentas, la oportunidad del reconocimiento de los ingresos, las tasas aplicables y la forma de pago del impuesto.

- 8.- Las retribuciones por pactos de no competencia tienen la misma naturaleza y fuente que las actividades cuya ejecución se prohíbe realizar.

En las transferencias de acciones o derechos representativos del capital de empresas que no contemplen contraprestaciones específicas por pactos de no competencia, el íntegro del precio pactado por la enajenación debe ser considerado para determinar la ganancia de capital.



- 9.- Las rentas de fuente extranjera se determinan de conformidad con la Ley del Impuesto a la Renta. La deducción de gastos de fuente extranjera se rige por el principio de causalidad, no siendo aplicables las limitaciones previstas en los Artículos 37° y 44° de la Ley del Impuesto a la Renta, referidos a la determinación de la renta neta de tercera categoría.
- 10.- Nuestro ordenamiento legal no regula la compensación de pérdidas de fuente extranjera con las rentas futuras de la misma fuente.
- 11.- Existe controversia a nivel local e internacional sobre la coexistencia o compatibilidad del régimen de transparencia fiscal internacional y los Convenios para Evitar la Doble Imposición, así como sobre las disposiciones de la ley doméstica que al restringir la deducción de créditos directos e indirectos pueden ocasionar una doble imposición que tales convenios pretenden evitar.
- 12.- Las normas vinculadas con la enajenación indirecta de acciones requieren precisarse en los casos en que el transferente es un sujeto domiciliado en el país y el subyacente corresponde a acciones emitidas tanto por sociedades peruanas como extranjeras y se ha determinado renta de fuente peruana con arreglo al inciso e) del Artículo 10° de la Ley del Impuesto a la Renta.
- 13.- Resulta adecuada la dación del régimen temporal sustitutorio del Impuesto a la Renta que permite la regularización de las rentas no declaradas en orden al sinceramiento y regularización de las obligaciones tributarias omitidas.
- 14.- La Ley del Impuesto a la Renta contiene un tratamiento desigual para las reorganizaciones de sociedades no domiciliadas con inversiones en el Perú con respecto al de las domiciliadas, lo que puede generar sobrecostos fiscales.
- 15.- Se afecta la neutralidad en la exportación de capitales si es que no se permite la deducción del crédito indirecto por impuestos a la renta pagados en el exterior, así como cuando se grava como renta de fuente extranjera a las redistribuciones de dividendos provenientes de sociedades domiciliadas en el país.

RECOMENDACIONES:

- 1.- Actualizar los supuestos de establecimiento permanente a fin que guarden coherencia con los recogidos en los Convenios para Evitar la Doble Imposición e incorporarlos en la Ley del Impuesto a la Renta.



- 2.- Revisar si las definiciones de nuestro ordenamiento legal para actividades auxiliares o preparatorias son las más adecuadas para regular el comercio electrónico y la configuración de un establecimiento permanente.
- 3.- Analizar la posible incorporación de normas que regulen el tratamiento tributario de la economía digital en nuestra legislación conforme a los avances en la legislación comparada, pero respetando los principios de neutralidad y eficacia en la recaudación del tributo.
- 4.- Debe evaluarse el concepto de agente para efectos de la configuración de un establecimiento permanente, incorporando las nuevas exigencias establecidas a nivel internacional para su materialización, sin afectar la seguridad jurídica.
- 5.- Debe modificarse la Ley del Impuesto a la Renta a fin de introducir una norma que grave las ganancias derivadas de la adquisición de créditos sin recurso, cuando efectivamente se produzca su recuperación o cobranza y con una tasa similar a la aplicable a los intereses. Debe derogarse el Decreto Supremo N° 219-2007-EF.
- 6.- Respecto de los pactos de no competencia la Administración Tributaria debería revisar su criterio a fin de ajustarse a lo expresado en la conclusión 8.
- 7.- La Ley del Impuesto a la Renta debe permitir compensar las pérdidas de fuente extranjera con las rentas futuras de la misma fuente.
- 8.- Debe admitirse la coexistencia o compatibilidad del régimen de transparencia fiscal con los Convenios para Evitar la Doble Imposición. Sin embargo, en ese contexto, resultan inaplicables las normas de la ley doméstica que limiten o restrinjan la utilización del crédito directo por el impuesto pagado en el exterior y produzcan efectos de doble imposición.
- 9.- En el caso de enajenación indirecta de acciones por parte de sujetos domiciliados en el país en que el subyacente corresponde a acciones emitidas tanto por sociedades peruanas como extranjeras y se ha determinado renta de fuente peruana con arreglo al inciso e) del Artículo 10° de la Ley del Impuesto a la Renta, es conveniente que la ley recoja un mecanismo de atribución mixta de la fuente de la renta a fin de gravar tanto la renta de fuente peruana vinculada con las acciones emitidas por sociedades peruanas, como la renta de fuente extranjera por la parte del valor correspondiente a los títulos emitidos en el exterior.



- 10.- Para alentar en el futuro el cumplimiento de los contribuyentes, deben reducirse las tasas del Impuesto a la Renta aplicables a las rentas pasivas de fuente extranjera.
- 11.- Debe extenderse el régimen de neutralidad fiscal de la Ley del Impuesto a la Renta a las reorganizaciones de sociedades no domiciliadas con inversiones en el Perú, que no supongan un cambio de control.
- 12.- Debe adoptarse el derecho al crédito indirecto en todos los casos para no desalentar la exportación de capitales.
- 13.- Debe considerarse como renta de fuente peruana no gravada la redistribución de utilidades por sociedades extranjeras, cuando los dividendos provienen de empresas peruanas.

Lima, 19 de abril de 2017.

Cecilia Delgado Ratto
Presidenta

Alex Córdova Arce
Relator General

Humberto Medrano Cornejo
Presidente Comité de Resolución I

Orlando Marchesi Velásquez
Secretario



Notas:

- (1) Los asociados inscritos en las XIII Jornadas Nacionales de Derecho Tributario, fueron 173.
- (2) Los asociados que votaron por la aprobación del Proyecto de Resolución fueron 71.
- (3) La Resolución se aprobó por UNANIMIDAD, con el 100% de los votos emitidos.