



TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DEL VALLE DEL CAUCA

Santiago de Cali, cinco (05) de febrero de dos mil veintiuno (2021)

AUTO INTERLOCUTORIO

Magistrado Ponente: Dr. RONALD OTTO CEDEÑO BLUME

MEDIO DE CONTROL:	NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
DEMANDANTE:	FERNANDO OTOYA DOMÍNGUEZ mfsudupe@restrepoylondono.com cecalderon@restrepoylondono.com dfvizcaya@restrepoylondono.com
DEMANDADOS:	DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES – DIAN notificacionesjudicialesdian@dian.gov.co
RADICACIÓN:	76001-23-33-001-2015-00179-00

1. ASUNTO

Procede este Despacho, a resolver sobre la solicitud presentada por las partes de terminación de proceso por conciliación en materia tributaria.

2. ANTECEDENTES

El señor **FERNANDO OTOYA DOMÍNGUEZ** mediante apoderada judicial, presentó demanda a través del medio de control de Nulidad y Restablecimiento del Derecho en contra de la **DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES – DIAN**, solicitando la nulidad de la Liquidación Oficial del Impuesto al Patrimonio No. 052412013000254 del 23 de octubre de 2013 y la Resolución que resolvió el recurso de reconsideración No. 0052362014000016 del 30 de septiembre de 2014. A título de restablecimiento del derecho, solicito se declare que no es contribuyente del impuesto al patrimonio por el año gravable 2009 y que no está obligado a pagar mayores impuesto ni sanciones por dicha anualidad¹.

Dicho proceso correspondió por reparto a este Despacho en primera instancia², llevándose a cabo el trámite respectivo y encontrándose pendiente de proferir sentencia³.

3. SOLICITUD DE CONCILIACIÓN

Encontrándose el presente proceso a Despacho para proferir sentencia de primera instancia⁴, el apoderado judicial de la parte actora manifestó su

¹ Folios 149 a 178 del cuaderno No 1.

² Folio 179 del cuaderno No. 1.

³ Folio 324 del cuaderno No. 1.

intención de acogerse al artículo 100 de la Ley 1943 de 2018, por lo que solicitó que no se proferiera decisión de fondo en el presente asunto⁵.

Luego, tanto el apoderado judicial de la parte actora⁶ como de la parte demandada⁷, allegaron copia del acta No. 24 del 27 de septiembre de 2019 suscrita por el Comité Especial de Conciliación y Defensa Judicial de la **DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES – DIAN** y el señor **FERNANDO OTOYA DOMÍNGUEZ**, a través del cual decidió conciliar el presente asunto, por cumplir todos los requisitos previstos para ello, dentro de los cuales está el pago de los valores en discusión con unas deducciones permitidas en la ley, de conformidad con lo establecido en el artículo 100 de la Ley 1943 de 2018.

4. PROBLEMA JURÍDICO

Corresponde al Despacho establecer si el acuerdo conciliatorio suscrito entre el señor **FERNANDO OTOYA DOMÍNGUEZ** y la **DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES – DIAN**, cumple con los requisitos previstos en el artículo 100 de la Ley 1943 de 2018, para que prospere su aprobación ante la jurisdicción contenciosa administrativa.

5. TESIS DEL DESPACHO

Se improbará la conciliación a la que llegaron el señor **FERNANDO OTOYA DOMÍNGUEZ** y la **DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES – DIAN**, pues al presentar la solicitud ante esta jurisdicción, las partes no allegaron ninguna prueba diferente a la copia del acta de conciliación, que acreditara el cumplimiento de los requisitos establecidos en la Ley 1943 de 2018.

6. CONSIDERACIONES

La Ley 1943⁸ del 28 de diciembre de 2018 “*Por la cual se expiden normas de financiamiento para el restablecimiento del equilibrio del presupuesto general y se dictan otras disposiciones*”, en su artículo 100 facultó a la **DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES-DIAN** para realizar conciliaciones en procesos contenciosos administrativos en materia tributaria, aduanera y cambiaria, de acuerdo con los términos y condiciones allí establecidas. Dicha Ley fue reglamentada por el Decreto 872 del 20 de mayo de 2019, que sustituyó el título 4 de la parte 6 del libro 1 del Decreto 1625 de 2016, Único Reglamentario en Materia Tributaria.

El artículo 100 de la Ley 1943 de 2018, señalaba lo siguiente:

“ARTÍCULO 100. CONCILIACIÓN CONTENCIOSO-ADMINISTRATIVA EN MATERIA TRIBUTARIA. Facúltase a la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN) para realizar conciliaciones en procesos contenciosos administrativos, en materia tributaria, aduanera y cambiaria de acuerdo con los siguientes términos y condiciones:

⁴ Según constancia secretarial visible a folio 324 del cuaderno No. 1.

⁵ Folio 329 a 331 del cuaderno No. 1.

⁶ Folio 337 a 339 del cuaderno No. 1

⁷ Folio 340 a 343 del cuaderno No. 1.

⁸ Declarada inexecutable por la sentencia C-481 de 2019.

MEDIO DE CONTROL:	NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
RADICACIÓN:	76001-23-33-001-2015-00179-01
DEMANDANTE:	FERNANDO OTOYA DOMÍNGUEZ
DEMANDADO:	DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES – DIAN

Los contribuyentes, agentes de retención y responsables de los impuestos nacionales, los usuarios aduaneros y del régimen cambiario, que hayan presentado demanda de nulidad y restablecimiento del derecho ante la jurisdicción de lo contencioso administrativo, podrán conciliar el valor de las sanciones e intereses según el caso, discutidos contra liquidaciones oficiales, mediante solicitud presentada ante la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN), así:

Por el ochenta (80%) del valor total de las sanciones, intereses y actualización según el caso, cuando el proceso contra una liquidación oficial se encuentre en única o primera instancia ante un Juzgado Administrativo o Tribunal Administrativo, siempre y cuando el demandante pague el ciento por ciento (100%) del impuesto en discusión y el veinte por ciento (20%) del valor total de las sanciones, intereses y actualización.

Cuando el proceso contra una liquidación oficial tributaria, y aduanera, se halle en segunda instancia ante el Tribunal Contencioso Administrativo o Consejo de Estado según el caso, se podrá solicitar la conciliación por el setenta por ciento (70%) del valor total de las sanciones, intereses y actualización según el caso, siempre y cuando el demandante pague el ciento por ciento (100%) del impuesto en discusión y el treinta por ciento (30%) del valor total de las sanciones, intereses y actualización. Se entenderá que el proceso se encuentra en segunda instancia cuando ha sido admitido el recurso de apelación interpuesto contra la sentencia de primera instancia.

Cuando el acto demandado se trate de una resolución o acto administrativo mediante el cual se imponga sanción dineraria de carácter tributario, aduanero o cambiario, en las que no hubiere impuestos o tributos a discutir, la conciliación operará respecto del cincuenta por ciento (50%) de las sanciones actualizadas, para lo cual el obligado deberá pagar en los plazos y términos de esta ley, el cincuenta por ciento (50%) restante de la sanción actualizada.

En el caso de actos administrativos que impongan sanciones por concepto de devoluciones o compensaciones improcedentes, la conciliación operará respecto del cincuenta por ciento (50%) de las sanciones actualizadas, siempre y cuando el contribuyente pague el cincuenta por ciento (50%) restante de la sanción actualizada y reintegre las sumas devueltas o compensadas en exceso y sus respectivos intereses en los plazos y términos de esta ley.

Para efectos de la aplicación de este artículo, los contribuyentes, agentes de retención, declarantes, responsables y usuarios aduaneros o cambiarios, según se trate, deberán cumplir con los siguientes requisitos y condiciones:

1. Haber presentado la demanda antes de la entrada en vigencia de esta ley.
2. Que la demanda haya sido admitida antes de la presentación de la solicitud de conciliación ante la Administración.
3. Que no exista sentencia o decisión judicial en firme que le ponga fin al respectivo proceso judicial.
4. Adjuntar prueba del pago, de las obligaciones objeto de conciliación de acuerdo con lo indicado en los incisos anteriores.
5. Aportar prueba del pago de la liquidación privada del impuesto o tributo objeto de conciliación correspondiente al año gravable 2018, siempre que hubiere lugar al pago de dicho impuesto.
6. Que la solicitud de conciliación sea presentada ante la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN) hasta el día 30 de septiembre de 2019.

El acta que dé lugar a la conciliación deberá suscribirse a más tardar el día 31 de octubre de 2019 y presentarse por cualquiera de las partes para su aprobación ante el juez administrativo o ante la respectiva corporación de lo contencioso administrativo, según el caso, dentro de los diez (10) días hábiles siguientes a su suscripción, demostrando el cumplimiento de los requisitos legales. Las conciliaciones de que trata

MEDIO DE CONTROL:	NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
RADICACIÓN:	76001-23-33-001-2015-00179-01
DEMANDANTE:	FERNANDO OTOYA DOMÍNGUEZ
DEMANDADO:	DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES – DIAN

el presente artículo, deberán ser aceptadas por la autoridad judicial respectiva, dentro del término aquí mencionado.

La sentencia o auto que apruebe la conciliación prestará mérito ejecutivo de conformidad con lo señalado en los artículos 828 y 829 del Estatuto Tributario, y hará tránsito a cosa juzgada.

Lo no previsto en esta disposición se regulará conforme lo dispuesto en la Ley 446 de 1998 y el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, con excepción de las normas que le sean contrarias

PARÁGRAFO 1o. La conciliación podrá ser solicitada por aquellos que tengan la calidad de deudores solidarios o garantes del obligado.

PARÁGRAFO 2o. No podrán acceder a los beneficios de que trata el presente artículo los deudores que hayan suscrito acuerdos de pago con fundamento en el artículo 7o de la Ley 1066 de 2006, el artículo 1o de la Ley 1175 de 2007, el artículo 48 de la Ley 1430 de 2010, los artículos 147, 148 y 149 de la Ley 1607 de 2012, los artículos 55, 56 y 57 de la Ley 1739 de 2014, y los artículos 305 y 306 de la Ley 1819 de 2016, que a la entrada en vigencia de la presente ley se encuentren en mora por las obligaciones contenidas en los mismos.

(...)".

A su turno, el Decreto No. 872 de 2019 "Por el cual se reglamentan los artículos 100, 101 y 102 de la Ley 1943 de 2018, se sustituye el Título 4 de la Parte 6 del Libro 1 y se adiciona el Capítulo 8 Título 2 de la Parte 6 del Libro 1 del Decreto 1625 de 2016 Único Reglamentario en Materia Tributaria", en relación con las exigencias para la procedencia de la conciliación contencioso administrativa tributaria, aduanera y cambiaria señala lo siguiente:

"ARTÍCULO 1.6.4.2.2. Requisitos para la procedencia de la conciliación contencioso administrativa tributaria, aduanera y cambiaria. La conciliación contenciosa administrativa procede, siempre y cuando se cumpla con la totalidad de los siguientes requisitos:

- 1. Haber presentado la demanda antes del 28 de diciembre de 2018.*
- 2. Que la demanda haya sido admitida antes de la presentación de la solicitud de conciliación ante la Administración.*
- 3. Que al momento de decidir sobre la procedencia de la conciliación contencioso administrativa no exista sentencia o decisión judicial en firme que le ponga fin al respectivo proceso judicial.*
- 4. Adjuntar prueba del pago de las obligaciones objeto de conciliación.*
- 5. Aportar prueba del pago de la liquidación privada del impuesto o tributo objeto de conciliación correspondiente al año 2018, siempre que hubiere lugar al pago del impuesto.*
- 6. Que la solicitud de conciliación sea presentada ante la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales, DIAN, a más tardar el día treinta (30) de septiembre de 2019.*

(...)

MEDIO DE CONTROL:	NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
RADICACIÓN:	76001-23-33-001-2015-00179-01
DEMANDANTE:	FERNANDO OTOYA DOMÍNGUEZ
DEMANDADO:	DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES – DIAN

“ARTÍCULO 1.6.4.2.5. Presentación de la fórmula de conciliación ante la jurisdicción contencioso administrativa. La fórmula conciliatoria se debe acordar y suscribir a más tardar el 31 de octubre de 2019 y deberá ser presentada por cualquiera de las partes para su aprobación ante el juez administrativo o ante la respectiva corporación de lo contencioso administrativo, según el caso, dentro de los diez (10) días hábiles siguientes a su suscripción, anexando los documentos que acrediten el cumplimiento de los requisitos legales”.

A su vez, el artículo 1.6.4.2.3 del referido Decreto reglamentario, dispuso los porcentajes que deben pagar los contribuyentes que pretendan acogerse a la conciliación, sobre los impuestos, intereses y sanciones, de la siguiente manera:

" ARTÍCULO 1.6.4.2.3. Determinación de los valores a conciliar en los procesos contencioso administrativos tributarios, aduaneros y cambiarios. El valor objeto de la conciliación en los procesos contenciosos administrativos, tributarios, aduaneros y cambiarios se determinará de la siguiente forma:

Los contribuyentes, agentes de retención y responsables de los impuestos nacionales, los usuarios aduaneros y del régimen cambiario, deudores solidarios o garantes del obligado que hayan presentado demanda de nulidad y restablecimiento del derecho ante la jurisdicción de lo contencioso administrativo podrán conciliar el valor de las sanciones e intereses, según el caso, discutidos contra liquidaciones oficiales, mediante solicitud presentada ante la Unidad Administrativa Especial de la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales, DIAN, así:

1. Por el ochenta por ciento (80%) del valor total de las sanciones, intereses y actualización, según el caso, cuando el proceso contra una liquidación oficial se encuentre en única o primera instancia ante un Juzgado Administrativo o Tribunal Administrativo, siempre y cuando el demandante pague el ciento por ciento (100%) del impuesto en discusión y el veinte por ciento (20%) del valor total de las sanciones, intereses y actualización.

(...)"

De conformidad con lo anterior, se concluye que para que proceda la presente conciliación judicial, se deben cumplir con los siguientes requisitos:

1. Que la demanda se haya incoado antes del 28 de diciembre de 2018.
2. Que la demanda haya sido admitida antes de presentar la solicitud de conciliación.
3. Que al momento de la conciliación no se haya proferido sentencia definitiva.
4. Que se aporte prueba del pago de las obligaciones objeto de la conciliación, esto es.
5. Aportar la prueba del pago de la liquidación privada del impuesto o tributo objeto de la conciliación correspondiente al año gravable 2018.
6. Que la solicitud de conciliación sea presentada hasta el 30 de septiembre de 2019.
7. Que la fórmula conciliatoria sea acordada a más tardar el 31 de octubre de 2019.

MEDIO DE CONTROL:	NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
RADICACIÓN:	76001-23-33-001-2015-00179-01
DEMANDANTE:	FERNANDO OTOYA DOMÍNGUEZ
DEMANDADO:	DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES – DIAN

8. Que dicha fórmula sea presentada ante el Tribunal dentro de los diez (10) días siguientes a la suscripción.

9. Que el contribuyente no se encuentre en mora por acuerdos de pago suscritos con fundamento en el artículo 7° de la Ley 1066 de 2006, el artículo 1° de la Ley 1175 de 2007, o el artículo 48 de la Ley 1430 de 2010, los artículos 147, 148 y 149 de la Ley 1607 de 2012, los artículos 55, 56 y 57 de la Ley 1739 de 2014, y los artículos 305 y 306 de la Ley 1819 de 2016, y que al 28 de diciembre de 2018 no se encuentren en mora por las obligaciones contenidas en los mismos.

7. CASO EN CONCRETO

7.1. Se procede a verificar si en el asunto *sub lite*, se cumplen los requisitos de la conciliación contenciosa administrativa tributaria.

A través del acta No. 024 del 27 de septiembre de 2019⁹, el señor **FERNANDO OTOYA DOMÍNGUEZ** y la **DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES – DIAN** decidieron conciliar el presente asunto señalando de manera genérica que se cumplen los requisitos establecidos en el artículo 100 de la Ley 1943 de 2018, reglamentado por el Decreto No. 872 de 2019, sin que se allegue prueba o certificación alguna que permita acreditar el cumplimiento de los mismos.

Por lo tanto, si bien se puede verificar el cumplimiento de algunos de los requisitos establecidos en las normas antes citadas, los apoderados de las partes al presentar su solicitud de terminación del presente proceso, únicamente allegaron copia del acta No. 024 del 27 de septiembre de 2019 y no aportaron ninguna prueba diferente que acredite el cumplimiento de los requisitos establecidos en el artículo 100 de la Ley 1943 de 2018, reglamentado por el Decreto No. 872 de 2019 que hagan posible el estudio de dicha conciliación.

Por lo tanto, es claro que la falta de acreditación de algunos requisitos hace imposible efectuar un análisis, comoquiera que la legalidad del acuerdo depende del cumplimiento de todos y cada uno de los requerimientos del artículo 100 de la Ley 1943 de 2018, reglamentado por el Decreto No. 872 de 2019.

Bajo ese orden de ideas, los apoderados judiciales de las partes no cumplieron con dicha carga, razón suficiente para improbar el acuerdo conciliatorio y negar la solicitud de terminación del presente asunto.

Por lo expuesto, el Tribunal Administrativo del Valle del Cauca,

RESUELVE

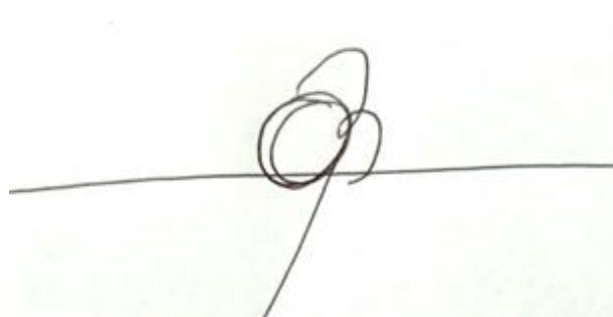
PRIMERO: **IMPROBAR** el acuerdo conciliatorio presentado por las partes y, por lo tanto, negar la solicitud de terminación del proceso, conforme a lo indicado en precedencia.

⁹ Folios 342 a 343 del cuaderno No. 1.

MEDIO DE CONTROL:	NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
RADICACIÓN:	76001-23-33-001-2015-00179-01
DEMANDANTE:	FERNANDO OTOYA DOMÍNGUEZ
DEMANDADO:	DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES – DIAN

SEGUNDO: Una vez ejecutoriado el presente auto, se debe regresar el proceso a Despacho para continuar con el trámite correspondiente.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE,

A handwritten signature in black ink, consisting of a horizontal line with a large, stylized loop above it and a vertical line extending downwards from the loop.

RONALD OTTO CEDEÑO BLUME
Magistrado