

REPÚBLICA DE COLOMBIA



TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DEL VALLE DEL CAUCA

Santiago de Cali, dieciocho (18) de agosto de dos mil veintidós (2022)

Auto Interlocutorio No. 328

MAGISTRADO PONENTE: OMAR EDGAR BORJA SOTO

Medio de Control:	Nulidad y Restablecimiento del Derecho (Tributario)
Expediente:	760012333000-2022-00644-00
Demandante:	REFINADORA NACIONAL DE ACEITES Y GRASAS S.A.S davidmartinez@smaa.com.co oscarmartinez@smaa.com.co santiagomez@smaa.com.co pabloandresmeza@smaa.com.co
Demandado:	DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES -DIAN
Asunto	Auto admite demanda (Ley 2080 de 2021)
Expediente digital:	76001-23-33-000-2022-00644-00

ADVERTENCIA SOBRE PUBLICIDAD DEL EXPEDIENTE Y MEMORIALES.

En aras del cumplimiento del artículo 46¹ de la Ley 2080 de 2021 que modifica el artículo 186 de la Ley 1437 de 2011, las partes cuentan con los documentos necesarios para formular sus alegaciones en la medida en que fueron notificados de todas las actuaciones surtidas en el proceso y se surtieron los correspondientes traslados.

La **Ley 2080 del 2021**, vigente en materia procesal a partir del 26 de enero de ese año, reformó el CPACA, por lo cual se hacen las siguientes precisiones:

El **expediente físico** fue digitalizado y puede consultarse en el repositorio **MERCURIO**, previa solicitud de acceso al siguiente link <https://bit.ly/3i5HGEU> . En el siguiente link encontrará un video tutorial para el ingreso: <https://bit.ly/3BQHMIh>.

El **expediente digital** está en la sede electrónica **SAMAI**, donde podrá consultar las actuaciones en el botón **“CONSULTA DE PROCESOS”** en el siguiente link <https://samairj.consejodeestado.gov.co/Vistas/Casos/procesos.aspx>.

En SAMAI también encontrará la VENTANILLA VIRTUAL, link <https://relatoria.consejodeestado.gov.co:8087/> donde los sujetos procesales podrán solicitar ACCESO A LOS EXPEDIENTES para consultar documentos protegidos, pedir CITA VIRTUAL y además deberán **RADICAR MEMORIALES Y ESCRITOS los cuales se gestionarán directamente al proceso, lo que garantiza celeridad, economía, eficiencia, transparencia y publicidad, por tanto, es el canal oficial para recibir memoriales a partir del 16 de mayo de 2022.**

Para el ACCESO A LOS EXPEDIENTES debe ingresar a la VENTANILLA VIRTUAL, dirigirse al módulo “Solicitudes y otros servicios en línea”, dar clic en “Acceso a expedientes” aceptar términos y condiciones, diligenciar el formulario respectivo, anexando copia del documento de identidad que acredite su calidad dentro del proceso.

Para radicar memoriales debe ingresar a la VENTANILLA VIRTUAL, dirigirse al módulo “Solicitudes y otros servicios en línea”, dar clic en “Memoriales y/o Escritos”, aceptar

términos y condiciones, diligenciar el formulario respectivo anexando copia del documento de identidad que acredite su calidad dentro del proceso **y cargar los archivos con destino al proceso** en los formatos permitidos pdf,.docx,.doc,.xlsx. Tamaño máximo por cada archivo: 20 MB.

En el siguiente link podrá consultar un video tutorial que lo guiará en SAMAI [VENTANILLA VIRTUAL](#)

Solo de manera subsidiaria continuarán recibiendo escritos y memoriales en el correo electrónico: rpmemorialestadmvcauca@cendoj.ramajudicial.gov.co identificando la radicación completa del expediente, el magistrado ponente, el medio de control, las partes y el asunto so pena de no gestionar el memorial. Las partes darán cumplimiento al artículo 78.14 del CPG

I. ANTECEDENTES

REFINADORA NACIONAL DE ACEITES Y GRASAS S.A.S, a través de apoderado judicial, mediante el medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho consagrado en el artículo 138 de la Ley 1437 de 2011, pretende lo siguiente:

II. Que se declaren nulas por ser contrarias a la Constitución y a la Ley la Liquidación Oficial de Revisión No. 152412021000004 del 6 de abril de 2021 y la Resolución No. 001720 del 7 de marzo de 2022 (Resolución que resuelve Recurso de Reconsideración) actos administrativos proferidos por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales –DIAN, por medio de los cuales la entidad demandada modificó la Declaración Privada del **Impuesto a las Ventas –IVA correspondiente al quinto bimestre del año 2017**, presentada por la sociedad accionante.

II. Que como consecuencia de la nulidad de los actos administrativos atrás individualizados se restablezca en su derecho a declarando lo siguiente:

a) Que REFINADORA NACIONAL DE ACEITES Y GRASAS S.A.S. -NIT. 900.292.211-4 no se encuentra obligada a pagar mayor impuesto a cargo ni sanción de inexactitud por el quinto bimestre del Impuesto a las Ventas del año 2017 determinado por la entidad accionada.

b) Declarar la firmeza de la declaración de IVA presentada por el demandante respecto el quinto bimestre del año 2017.

c) Que se cancelen los registros contables que la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales –DIAN hubiere abierto a REFINADORA NACIONAL DE ACEITES Y GRASAS S.A.S. -NIT. 900.292.211-4 como deudora del Impuesto a las Ventas del quinto bimestre del año 2017.

d) Condenase en costas y agencias en derecho a la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales –DIAN de acuerdo al criterio objetivo plasmado por la Sección Segunda, subsección A del honorable Consejo de Estado, en Sentencia No. 1291-2014 del 7 de abril de 2016 y el artículo 365 de la Ley 1564 de 2012 (Código General del Proceso), en concordancia con el despliegue jurídico y probatorio que por este medio inicia por parte del suscrito apoderado judicial en representación de la sociedad demandante.

II. CONSIDERACIONES

Corresponde al Despacho pronunciarse sobre la misma a fin de verificar si la misma cumple los requisitos legales, para ser admitida.

1. DE LA JURISDICCIÓN Y COMPETENCIA

Conforme a los artículos 104 y 152 del CPACA, la Jurisdicción de lo Contencioso Administrativo está instituida para conocer además de lo dispuesto en la Constitución Política y en leyes especiales, de las controversias y litigios originados en actos, en los que estén involucradas las entidades públicas, o los particulares cuando ejerzan función administrativa.

1.1 Factor territorial

Los numerales 7 y 8 del art. 156 del CPACA, en cuanto a la competencia territorial señala:

ARTÍCULO 156. COMPETENCIA POR RAZÓN DEL TERRITORIO. <Artículo modificado por el artículo 31 de la Ley 2080 de 2021. Para la determinación de la competencia por razón del territorio se observarán las siguientes reglas: (...)

7. En los que se promuevan sobre el monto, distribución o asignación de impuestos, tasas y contribuciones nacionales, departamentales, municipales o distritales, se determinará por **el lugar donde se presentó o debió presentarse la declaración**, en los casos en que esta proceda; en los demás casos, en el **lugar donde se practicó la liquidación**.

8. En los casos de imposición de **sanciones**, la competencia se determinará por el **lugar donde se realizó el acto o el hecho** que dio origen a la sanción.

En el presente asunto, se pretende controvertir la legalidad de la Liquidación Oficial de Revisión No. 152412021000004 del 6 de abril de 2021 y la Resolución No. 001720 del 7 de marzo de 2022 (Resolución que resuelve Recurso de Reconsideración)

El demandante presentó la declaración en el Municipio de Palmira, por lo tanto, el Tribunal Administrativo del Valle tiene competencia para conocer por el factor territorial en el presente asunto.

1.2 Factor Cuantía

El artículo 157 del CPACA Modificado por el artículo 32 de la Ley 2080 de 2021 respecto a la competencia por razón de la cuantía señala que en casos como el sub-judice “En asuntos de carácter tributario, la cuantía se establecerá por el valor de la **suma discutida por concepto de impuestos, tasas, contribuciones y sanciones**”

A su turno, el artículo 152 del CPACA (modificado por el artículo 28 de la Ley 2080 de 2021) establece la competencia de los Tribunales Administrativos en

primera Instancia cuando “se promuevan sobre el monto, distribución o asignación de impuestos, contribuciones y tasas nacionales, departamentales, municipales o distritales, cuando la cuantía sea superior a **quinientos (500) salarios mínimos legales mensuales vigentes**”

En el presente asunto, una vez analizado el contenido de los actos demandados y las pretensiones de la demanda, se advierte que se controvierte la suma de \$5.143.068.000 (mayor impuesto a cargo en cuantía de \$2.571.534.000 y sanción de inexactitud por valor de \$2.571.534.000), cifra que **supera el tope de los 500 SMLMV**.

2. REQUISITO DE CONCILIACIÓN PREJUDICIAL

El Despacho advierte que antes de incoar las acciones contencioso administrativas se debe agotar la conciliación prejudicial como lo consagra el numeral 1 del artículo 161 del CPACA: “*Cuando los asuntos sean conciliables, el trámite de la conciliación extrajudicial constituirá requisito de procedibilidad de toda demanda en que se formulen pretensiones relativas a nulidad con restablecimiento del derecho, reparación directa y controversias contractuales*”, sin embargo, **versando el presente asunto además sobre el impuesto a cargo sobre una sanción y por tanto el asunto no resulta conciliable**.

Para asuntos como el presente, importa citar sentencia de unificación del Consejo de Estado del 05 de septiembre de 2013, en el que estableció que **en los asuntos tributarios no son conciliables**.

3. DEL TÉRMINO DE CADUCIDAD DE LA ACCIÓN

Respecto de la caducidad del medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho el literal d) del artículo 164 del CAPACA dispone: “*Cuando se pretenda la nulidad y restablecimiento del derecho, la demanda deberá presentarse dentro del término de cuatro (4) meses contados a partir del día siguiente al de la comunicación, notificación, ejecución o publicación del acto administrativo, según el caso, salvo las excepciones establecidas en otras disposiciones legales.*”.

En el sublite, la resolución por medio de la cual se resolvió el recurso de reconsideración fue notificada por correo electrónico a la parte actora el 10 de marzo de 2022, por lo que, en principio los cuatro (04) meses del medio de control, vencían **el 11 de julio de 2022**.

De: notificaciones@dian.gov.co <notificaciones@dian.gov.co>

Enviado el: jueves, 10 de marzo de 2022 6:15 p. m.

Para: davidmartinez@fma.com.co

Asunto: Notificación de acto administrativo

La demanda se presentó 06 de julio de 2022, siendo más que evidente que no ha operado la caducidad.

4. DEL PODER Y LA LEGITIMACIÓN EN ACTIVA Y PASIVA.

La legitimación por activa, es la posibilidad que tiene la persona que ha sufrido un daño para acudir procesalmente ante la jurisdicción contenciosa administrativa.

Respecto al derecho de postulación, el artículo 160 del CPACA señala que: *“Quienes comparezcan al proceso deberán hacerlo por conducto de abogado inscrito, excepto en los casos en que la ley permita su intervención directa.”*

En el archivo No. 2 del expediente digital se aportó copia del certificado de existencia y representación de la entidad demandante en el que se acredita que la representación se encuentra a cargo de:

NOMBRAMIENTOS		
REPRESENTANTES LEGALES		
Por Acta No. 18 del 19 de agosto de 2015 de la Asamblea General De Accionistas, inscrita/o en esta Cámara de Comercio el 30 de noviembre de 2015 con el No. 2062 del libro IX, se designó a:		
CARGO	NOMBRE	IDENTIFICACION
GERENTE	CARLOS ALBERTO AGUDELO MUZZULINI	C.C. No. 94.378.527
GERENTE	ALVARO JOSE AGUDELO MUZZULINI	C.C. No. 94.433.626

Así mismo, se aportó en archivo No. 02 del expediente poder especial otorgado por el señor ALVARO JOSÉ AGUDELO MUZZULINI a los siguientes abogados:

PODER ESPECIAL

amplio y suficiente en cuanto en derecho es necesario a los doctores **SANTIAGO MEZA MAFLA**, abogado titulado e inscrito, portador de la tarjeta profesional No. 165.049 del Consejo Superior de la Judicatura y la cédula de ciudadanía No. 16.717.355 de Cali, **DAVID ERNESTO MARTÍNEZ GUERRERO**, abogado titulado e inscrito, portador de la tarjeta profesional No. 203.707 del Consejo Superior de la Judicatura y la cédula de ciudadanía No. 10.296.280 de Popayán, y **OSCAR ANDRES MARTINEZ MARIN**, abogado titulado e inscrito, portador de la tarjeta profesional No. 313.258 del Consejo Superior de la Judicatura y la cedula de ciudadanía No. 1.143.837.782 de Cali, para que conjunta o separadamente, ante el Tribunal Administrativo del Valle del Cauca, y en vía de la acción de nulidad y restablecimiento del derecho ofrecida por el artículo 138 de la Ley 1437 del 18 de enero de 2011 (Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo), pidan y obtengan la declaratoria de nulidad de los actos administrativos proferidos por la DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES - DIAN, a través de los cuales se modificó la Declaración del Impuesto Sobre las Ventas - IVA del quinto bimestre de 2017 determinando un menor saldo a favor y un mayor saldo a pagar por parte de la sociedad REFINADORA NACIONAL DE ACEITES Y GRASAS S.A.S.

En consecuencia, se dispondrá tener como apoderado principal al señor DAVID ERNESTO MARTINEZ GUERRERO (quien suscribió la demanda) y como apoderados suplentes a los señores SANTIAGO MEZA MAFLA y OSCAR ANDRÉS MARTINEZ MARIN.

Frente a la legitimación y la representación de las entidades públicas dispone el artículo 159 del CPACA dispone: *“Las entidades públicas, los particulares que*

cumplen funciones públicas y los demás sujetos de derecho que de acuerdo con la ley tengan capacidad para comparecer al proceso, podrán obrar como demandantes, demandados o intervinientes en los procesos contencioso administrativos, por medio de sus representantes, debidamente acreditados.”

El apoderado de la parte demandante dentro de la descripción fáctica realizada en el escrito de la demanda, hace imputaciones a la DIAN, como quiera que pretende la nulidad de las proferidas por dicha entidad. En ese orden de ideas, la parte demandante y la entidad demandada están legitimadas materialmente por activa y por pasiva, para actuar en las presentes actuaciones.

5. DE LOS REQUISITOS FORMALES.

De igual forma se cumple con la totalidad de los requisitos establecidos en los artículos 162 (requisitos de la demanda) 163 (individualización de pretensiones) y 164 (oportunidad de la demanda) de la Ley 1437 de 2011.

Aunado a lo anterior se allegaron los anexos pertinentes que exige el art. 166, incluyendo copia de la demanda en mensaje de datos para los efectos del inciso 3 del art. 199, modificado por el art. 612 de la Ley 1564 de 2012.

6. APLICACIÓN DE LA LEY 2080 DE 2021.

En virtud del artículo 162-8 del CPACA, modificado por el artículo 35 de la Ley 2080 de 2021, corresponde a la parte actora el envío de la demanda y anexos a las demandas al buzón electrónico, circunstancia que se verifica en el archivo:

```
From: Juan Pablo Mosquera <juanpablomosquera@smaa.com.co>
To: "notificacionesjudicialesdian@dian.gov.co"
    <notificacionesjudicialesdian@dian.gov.co>
CC: Santiago Meza Mafla <santiagomezma@smaa.com.co>, David Martinez
    <davidmartinez@smaa.com.co>, Oscar Martinez <oscarmartinez@smaa.com.co>,
    =?iso-8859-1?Q?Pablo_Andr=E9s_Meza?= <pabloandresmeza@smaa.com.co>
Subject:
    =?iso-8859-1?Q?NOTIFICACI=D3N_DEMANDA_REFINADORA_NACIONAL_DE_ ACEITES_Y_GR?=
    =?iso-8859-1?Q?ASAS_S.A.S._ _REFINAL_VS_DIAN_ _IVA_BIMESTRE_5_DE_2017?=
Thread-Topic:
    =?iso-8859-1?Q?NOTIFICACI=D3N_DEMANDA_REFINADORA_NACIONAL_DE_ ACEITES_Y_GR?=
    =?iso-8859-1?Q?ASAS_S.A.S._ _REFINAL_VS_DIAN_ _IVA_BIMESTRE_5_DE_2017?=
Thread-Index: AdiRPLtRGM8ChyUISwOVAEapSypSAw==
Date: Wed, 6 Jul 2022 13:36:22 +0000
```

Por reunir los requisitos legales el Despacho,

RESUELVE:

PRIMERO: ADMITIR la demanda instaurada por REFINADORA NACIONAL DE ACEITES Y GRASAS S.A.S contra la DIAN y en consecuencia dispone:

SEGUNDO: NOTIFICAR este auto al demandante por estado, en la forma prevista en el **artículo 201 del CPACA** modificado por el artículo 50 de la Ley

2080 de 2021, quien podrá consultarlo en la página web: www.ramajudicial.gov.co

TERCERO: NOTIFICAR personalmente la presente providencia a la demandada **DIAN**, enviando copia de esta providencia, en virtud del artículo 162-8 in fine del CPACA.

CUARTO: Remítase a la **AGENCIA NACIONAL DE LA DEFENSA JURÍDICA DEL ESTADO**, además de esta providencia, copia de la demanda y los anexos al buzón de correo electrónico creados por dicha entidad para efecto de recibir notificaciones judiciales de conformidad con lo establecido en los artículos 197, 198 y 199 del CPACA, éste último modificado por el artículo 48 de la Ley 2080 del 2021.

A las personas de derecho privado que no tengan un canal digital o de no conocerse este, se notificarán personalmente de acuerdo con el artículo 291 del CGP concordante con el artículo 49 de la Ley 2080 de 2021 que modificó el artículo 200 del CPACA.

QUINTO: A la demandada DIAN y al AGENTE DEL MINISTERIO PÚBLICO se les correrá traslado de esta demanda por el término de treinta (30) días para contestarla, proponer excepciones, pedir pruebas, llamar en garantía y en su caso, proponer demanda de reconvención, acorde con el artículo 172 del CPACA.

Este plazo se comenzará a contabilizar a los dos (2) días hábiles siguientes al del envío del mensaje y, el término respectivo empezará a correr a partir del día siguiente de conformidad con lo establecido en el artículo 199 del CPACA modificado por el inciso 4º del artículo 48 de la Ley 2080 de 2021.

SEXTO: ADVERTIR a la demandada que, en el plazo para contestar la demanda deberá allegar el expediente administrativo que contenga los antecedentes de la actuación que se demanda y se encuentre en su poder. La inobservancia de este deber constituye falta disciplinaria gravísima del funcionario encargado del asunto (artículo 175, parágrafo 1º del CPACA).

SÉPTIMO. Se le informa a las partes y sus apoderados que para los efectos del artículo 53A de la misma normatividad el canal oficial de comunicación e información para recibir memoriales es a través de la **VENTANILLA VIRTUAL** y excepcionalmente el correo electrónico: rpmemorialestadmvcuca@cendoj.ramajudicial.gov.co

OCTAVO: ADVERTIR a los sujetos procesales que los memoriales que se alleguen al expediente se deben remitir una copia a los correos electrónicos de los demás sujetos procesales, **identificando el NÚMERO DE RADICADO DEL PROCESO CON LOS 23 DÍGITOS SEPARADOS POR GUIÓN, NOMBRE DEL MAGISTRADO PONENTE, NOMBRE DEL DEMANDANTE, EL ASUNTO** (Núm. 14 del art. 78 del C.G.P.) y de igual forma deberán indicar su canal digital conforme al numeral 7 del artículo 175 del CPACA.

NOVENO. RECONOCER personería para actuar como apoderado de la parte demandante, al abogado DAVID ERNESTO MARTÍNEZ GUERRERO C.C. No. 102.296.280 de Popayán y T.P. No. 203.707 correo: davidmartinez@smaa.com.co ; en los términos y para los efectos a que alude el poder presentado.

DÉCIMO: INFORMAR a las partes que el canal oficial para recibir memoriales y escritos será la **VENTANILLA VIRTUAL** de SAMAI, como se explica en el capítulo de publicidad de esta providencia.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE

Firmado electrónicamente
OMAR EDGAR BORJA SOTO
Magistrado