

**DEPARTAMENTO DE ANTIOQUIA
GOBERNACIÓN****RESOLUCIÓN**

“Por la cual se resuelve un procedimiento administrativo sancionatorio por afectación al impuesto al consumo”

ACTUACIÓN ADMINISTRATIVA No: 0691/2018

**ESTABLECIMIENTO. BAR Y LICORES LICO EXPRESS
DIRECCIÓN DE LA CARRERA 52 # 72-145
APREHENSIÓN. ITAGUÍ – ANTIOQUIA
MUNICIPIO.**

INVESTIGADAS.

**CLAUDIA PATRICIA JIMÉNEZ CC. 1.118.292.991
MEJÍA
LINA MARCELA PENAGOS ACEVEDO CC. 35.546.771**

El Secretario de Hacienda del Departamento de Antioquia en ejercicio de las facultades legales y reglamentarias consagradas en la Ley 223 de 1995, en la Ordenanza No. 041 de 2020 *“Por medio de la cual se establece el estatuto de rentas del departamento de Antioquia”*, modificada por la Ordenanza No. 020 de 2022, en concordancia con el artículo 24 y siguientes de la Ley 1762 de 2015, y las demás normas complementarias

CONSIDERANDO.

1. Que en este Ente de Fiscalización Departamental obra el expediente que da cuenta de la Actuación Administrativa No. 0691/2018, en el cual constan las diligencias y actuaciones administrativas relacionadas con el procedimiento administrativo sancionatorio por afectación al impuesto al consumo iniciado en contra de las señoras CLAUDIA PATRICIA JIMÉNEZ MEJÍA, identificada con la cédula de ciudadanía n.º 1.118.292.991 y LINA MARCELA PENAGOS ACEVEDO, identificada con la cédula de ciudadanía n.º 35.546.771.
2. Dicho procedimiento tuvo origen en la visita de inspección y vigilancia efectuada el 27 de diciembre de 2018, por el Grupo Operativo de la Subsecretaría de Ingresos de la Secretaría de Hacienda del Departamento de Antioquia, con acompañamiento de la Policía Nacional, al Establecimiento de comercio abierto al público denominado “BAR Y LICORES LICO EXPRESS”, ubicado en la dirección carrera 52 # 72-145 municipio de Itagüí, Antioquia, se le realizó aprehensión de la mercancía que a continuación se discrimina a las señoras CLAUDIA PATRICIA JIMÉNEZ MEJÍA y LINA MARCELA PENAGOS ACEVEDO, por tratarse de aperitivos, por las cuales no se presentó la declaración ni el pago del impuesto al consumo, de acuerdo con lo dispuesto por los artículos 202 y 218 de la Ley 223 de 1995, artículo 2.2.1.2.15 del Decreto 1625 de 2016, y el artículo 152, numeral 4, literal a), Ordinal I, de la Ordenanza

No. 29 de 2017, y por no dar estricto cumplimiento a lo establecido en el literal b) del artículo 215 de la Ley 223 de 1995, según lo dispuesto por el literal k) del artículo 413 de la Ordenanza No. 29 de 2017.

3. Que la anterior Actuación Administrativa por parte de la Autoridad de Fiscalización Departamental dio lugar al Acta de Aprehensión No. 2239/2018 del 27 de diciembre de 2018.
4. La mercancía aprehendida en la mencionada diligencia fue la siguiente:

n.º	TIPO DE MERCANCÍA	MARCA	PRESENTACIÓN	TOTAL DECOMISADO
1.	Aperitivo	Champaña Portobelo	750 ml	08
TOTAL				08

5. Que en observancia de lo anterior, mediante el Auto No. 2019080006108 del 11 de septiembre de 2019, debidamente notificado por aviso publicado en cartelera y en la página web de la gobernación de Antioquia, fijado el 24 de noviembre de 2023 y desfijado el 30 de noviembre de la misma anualidad, el Ente de Fiscalización Departamental resolvió iniciar procedimiento administrativo sancionatorio por afectación al impuesto al consumo en contra de las personas naturales en mención, para establecer los hechos u omisiones que constituyen infracción a la Ley 1762 de 2015 y a las normas que regulan las rentas departamentales, en especial las alusivas al impuesto al consumo.
6. En el mencionado acto administrativo se resolvió formular contra las personas naturales señoras CLAUDIA PATRICIA JIMÉNEZ MEJÍA, identificada con la cédula de ciudadanía n.º 1.118.292.991 y LINA MARCELA PENAGOS ACEVEDO, identificada con la cédula de ciudadanía n.º 35.546.771, el siguiente cargo:

“ARTÍCULO SEGUNDO: Formular pliego de cargos a las señoras Claudia Patricia Jiménez Mejía, identificada con cédula de ciudadanía n.º 1.118.292.991 y Lina Marcela Penagos Acevedo, identificada con cédula de ciudadanía n.º 35.546.771, por ser presuntas contraventoras del Régimen de Rentas del departamento de Antioquia, de acuerdo con lo establecido en los artículos 202 y 218 de la Ley 223 de 1995, 2.2.1.2.1. y 2.2.1.2.15 del Decreto 1625 de 2016, y artículo 152, numeral 4, literal a), Ordinal I, de la Ordenanza 29 de 2017, y por no dar estricto cumplimiento a lo establecido en el literal b) del artículo 215 de la Ley 223 de 1995, según lo dispuesto por el literal k) del artículo 413 de la Ordenanza 29 de 2017. (...)”

7. Que vencido el término otorgado por el artículo 24 de la Ley 1762 de 2015, no se encuentra en el expediente que las investigadas hubieran presentado escrito de descargos, ejerciendo así sus derechos de contradicción y defensa.
8. Tampoco se encuentra que las investigadas hayan presentado o solicitado pruebas, así como tampoco consideró necesario esta Entidad decretar pruebas de oficio o adicionales, razón por la cual este Ente de Fiscalización dispuso la incorporación como pruebas al presente expediente los siguientes documentos:
 - 8.1. Acta de Aprehensión No. 2239/2018 del 27 de diciembre de 2018, la cual permite inferir la existencia de una contravención del Estatuto de Rentas del departamento de Antioquia.

- 8.2. Dictamen químico - prueba de campo del 27 de diciembre de 2018, suscrito por la ingeniera química Tatiana Zuluaga, identificada con la cédula de ciudadanía n.º 32.295.936 y registro profesional n.º 12605.
 - 8.3. Certificado de antecedentes de la Procuraduría General de la Nación correspondiente a las señoras CLAUDIA PATRICIA JIMÉNEZ MEJÍA, identificada con la cédula de ciudadanía n.º 1.118.292.991 y LINA MARCELA PENAGOS ACEVEDO, identificada con la cédula de ciudadanía n.º 35.546.771.
 - 8.4. Consulta realizada en el Registro Único Empresarial y Social – RUES - correspondiente a las señoras CLAUDIA PATRICIA JIMÉNEZ MEJÍA, identificada con la cédula de ciudadanía n.º 1.118.292.991 y LINA MARCELA PENAGOS ACEVEDO, identificada con la cédula de ciudadanía n.º 35.546.771.
 - 8.5. Copia del certificado de precios promedio de bebidas alcohólicas, para la liquidación del componente ad valorem durante el año 2018, expedido por el DANE el 27 de diciembre de 2017.
9. Que el artículo 24 de la Ley 1762 de 2015, consagró la etapa de traslado para alegatos de conclusión de la siguiente manera: "Vencido el período probatorio se dará traslado al investigado por diez (10) días para que presente los alegatos respectivos."

Con fundamento en lo anterior, mediante el Auto No. 2024080003685 del 06 de marzo de 2024, debidamente notificado a través de aviso publicado en cartelera y en la página web de la gobernación de Antioquia, se declaró cerrado el periodo probatorio y se corrió traslado a la parte investigada para que de considerarlo presentara memorial de alegatos; sin que se recibiera en este Despacho, memorial alguno de parte del investigado.

10. Así las cosas, las pruebas que obran dentro del expediente, serán las que se tendrán en cuenta para adoptar la presente decisión, por haberse allegado regular y oportunamente al procedimiento.
11. Llegados a este punto, se debe establecer si con las pruebas que obran en el expediente, se logra desvirtuar el cargo formulado en contra de las investigadas o si por el contrario se tiene certeza acerca de su responsabilidad; para tal efecto se procederá entonces, con el análisis del cargo.

Ahora bien, el cargo consistió en no presentar declaración ni acreditar el respectivo pago del impuesto al consumo, en contravención a lo dispuesto por los artículos 202 y 218 de la Ley 223 de 1995, artículo 2.2.1.2.15 del Decreto 1625 de 2016, y el artículo 152, numeral 4, literal a), Ordinal I, de la Ordenanza No. 29 de 2017, y por no dar estricto cumplimiento a lo establecido en el literal b) del artículo 215 de la Ley 223 de 1995, según lo dispuesto por el literal k) del artículo 413 de la Ordenanza No. 29 de 2017.

Al respecto, se tiene que mediante el Acta de Apreensión No. 2239/2018 del 27 de diciembre de 2018, queda plenamente demostrado que las investigadas no tenían al momento de la diligencia de control y vigilancia, la declaración del impuesto al consumo ni tampoco acreditaron el respectivo pago del impuesto al consumo.

12. En virtud de lo precitado, se tiene que la conducta irregular investigada se encuentra probada mediante el Acta de Apreensión No. 2239/2018 del 27 de diciembre de 2018, toda vez que esta evidencia que la mercancía que tenían en

su posesión era su responsabilidad, y por tanto, debía estas probar el cumplimiento de sus obligaciones respecto de la declaración del impuesto al consumo, y así como de efectuar el pago respectivo.

13. De conformidad con lo hasta aquí expuesto, es evidente que se cuenta con suficiente material probatorio en el expediente que da cuenta de la configuración de una conducta que se concreta en una contravención a la normatividad atinente al Régimen del impuesto al consumo, en especial, lo dispuesto por los artículos 202 y 218 de la Ley 223 de 1995, artículo 2.2.1.2.15 del Decreto 1625 de 2016, artículo 152, numeral 4, literal a), Ordinal I, de la Ordenanza No. 29 de 2017, y por no dar estricto cumplimiento a lo establecido en el literal b) del artículo 215 de la Ley 223 de 1995, según lo dispuesto por el literal k) del artículo 413 de la Ordenanza No. 29 de 2017, pues como bien se expuso, en el establecimiento de comercio abierto al público denominado "BAR Y LICORES LICO EXPRESS", ubicado en la dirección carrera 52 # 72-145 municipio de Itagüí, Antioquia, en donde a las señoras CLAUDIA PATRICIA JIMÉNEZ MEJÍA y LINA MARCELA PENAGOS ACEVEDO, se les realizó aprehensión de 08 unidades de aperitivos por los cuales no se presentó declaración del impuesto al consumo ni tampoco se acreditó el pago respectivo.

Además de las pruebas relacionadas y desglosadas anteriormente, las personas naturales que se investigan, no ejercieron sus derechos constitucionales y legales de defensa y contradicción, habiéndose otorgado en las etapas correspondientes para ello, por lo que teniendo la conducta probada y además la responsabilidad de las investigadas en el hecho, el cargo formulado está llamado a prosperar.

14. En relación con las normas infringidas, se tiene la Ley 223 de 1995, prescribe lo siguiente:

***"Artículo 202. Hecho generador.** Está constituido por el consumo de licores, vinos, aperitivos, y similares, en la jurisdicción de los departamentos.*

(...)

***Artículo 218. Señalización.** Los sujetos activos de los impuestos al consumo de que trata este Capítulo podrán establecer la obligación a los productores e importadores de señalizar los productos destinados al consumo en cada departamento y el Distrito Capital. Para el ejercicio de esta facultad los sujetos activos coordinarán el establecimiento de sistemas únicos de señalización a nivel nacional.*

Por su parte, el Decreto No. 1625 de 2016, consagra en los artículos 2.2.1.2.1. y 2.2.1.2.15. lo siguiente:

***"Artículo 2.2.1.2.1. Declaraciones de impuestos al consumo.** Los productores, importadores o distribuidores, según el caso, de licores, vinos, aperitivos y similares; de cervezas, sifones, refajos y mezclas de bebidas fermentadas con bebidas no alcohólicas; y de cigarrillos y tabaco elaborado, deberán presentar las siguientes declaraciones tributarias de impuestos al consumo:*

(...)

2. *Declaraciones ante los departamentos y el Distrito Capital, según el caso, de los productos extranjeros introducidos para distribución, venta, permuta, publicidad, donación o comisión y por los retiros para autoconsumo, en la respectiva entidad territorial, incluidos los adquiridos en la enajenación de productos extranjeros decomisados o declarados en abandono.*

3. *Declaración ante los departamentos y el Distrito Capital, según el caso, sobre los despachos, entregas o retiros de productos nacionales para distribución, venta, permuta, publicidad, comisión, donación o autoconsumo, efectuados en el periodo gravable en la respectiva entidad territorial, incluidos los adquiridos en la enajenación de productos nacionales decomisados o declarados en abandono, así:*

(...)

b) *Quincenalmente, dentro de los cinco (5) días calendario siguientes al vencimiento del período gravable, si se trata de licores, vinos, aperitivos y similares, **o de cigarrillos y tabaco elaborado.***

(...)

Artículo 2.2.1.2.15. Aprehensiones. *Sin perjuicio de las facultades que tienen los funcionarios de la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales, los funcionarios departamentales y del Distrito Capital de Bogotá que tengan la competencia funcional para ejercer el control operativo de rentas podrán aprehender en sus respectivas jurisdicciones los productos nacionales y extranjeros, en los siguientes casos:*

(...)

2. *Cuando los vendedores detallistas no acrediten el origen legal de los productos. (...)* (Subrayas y Negrillas fuera del texto original).

Finalmente, el artículo 152 de la Ordenanza No. 029 de 2017, señala con precisión las contravenciones al régimen del impuesto al consumo, así:

“Artículo 152. *Son contraventores, de las rentas del departamento, las personas naturales o jurídicas, que directamente o a través de cualquier tipo de asociación con o sin personería jurídica, exploten sin autorización o ejerzan cualquier actividad que afecte cualquiera de los monopolios de arbitrio rentísticos del departamento de Antioquia o el régimen de impuesto al consumo. Para lo cual se establecen como contravenciones las siguientes:*

(...)

4. EN CUANTO AL REGIMEN DE IMPUESTO AL CONSUMO:

a) La posesión o tenencia a cualquier título, el ofrecimiento o financiación de:

1. *Productos sometidos al impuesto al consumo de qué trata la Ley 223 de 1995, respecto de los cuales no se hubiere declarado o pagado dicho impuesto por parte del sujeto pasivo.*

(Subrayas y Negritas fuera del texto original).

Artículo 413: *Obligaciones de los contribuyentes, responsables, agentes de retención o declarantes. Los contribuyentes, responsables, agentes de retención o declarantes de los tributos administrados por el Departamento de Antioquia, deben cumplir con las siguientes obligaciones: (...)*

k. Tener un sistema contable que se ajuste a lo previsto en el Código de Comercio y demás normas vigentes que regulan la materia. En el caso de la participación porcentual y/o impuesto al consumo debe darse estricto cumplimiento a lo establecido en el artículo 215 de la Ley 223 de 1995.

(...)"

15. Que los comerciantes, propietarios, administradores, encargados y/o responsables, entre otros, tienen el deber de conocer el giro ordinario de los negocios propios de la actividad que pretenden desarrollar, y por ende estos deben de poseer un nivel mínimo de conocimiento y frente a las obligaciones que debe cumplir, así como también del grado diligencia en el cumplimiento de las mismas respecto a los productos que se comercializan, almacenan, exhiben o guardan dentro del establecimiento, sin importar cuál sea la destinación de la mercancía, es decir, comercialización, decoración, exhibición o consumo personal.

Así las cosas, serán declaradas contraventoras del Régimen de Rentas del Departamento de Antioquia, y consecuentemente sancionadas entre otros con el decomiso de los productos aprehendidos y el cierre temporal del establecimiento donde se comercializaban o almacenaban los mismos, de conformidad con lo establecido en los artículos 14, 15 y 16 de la Ley 1762 de 2015 y el artículo 159, numeral I, literal b, y numeral VIII de la Ordenanza No. 029 de 2017.

16. Que en este orden de ideas, no obran en el expediente elementos de prueba que permitan exonerar de responsabilidad a las investigadas del cargo formulado mediante el Auto No. 2019080006108 del 11 de septiembre de 2019.
17. Que una vez configurada la contravención al Régimen de impuesto al consumo, es procedente determinar la sanción a imponer. Para efectos de lo anterior, es pertinente señalar que el artículo 159 de la Ordenanza No. 029 de 2017, consagra lo siguiente:

“ARTÍCULO 159. Sanciones. *El contraventor de las rentas del departamento de Antioquia, que incurra en alguna de las conductas contravencionales establecidas en el artículo 152 de la presente ordenanza, podrá ser objeto de las siguientes contravenciones:*

I. Decomiso de:

(...)

b) Todos los productos que se encuentren en las demás contravenciones del artículo 146 de la presente ordenanza, a excepción de las establecidas en los literales b) y c) del numeral 4 del mismo artículo.

(...)

VIII. Cierre temporal de los establecimientos en donde se comercialicen o almacenen productos sometidos al impuesto al consumo, del que trata la Ley 223 de 1995, respecto de los cuales no se hubiere declarado o pagado dicho impuesto por parte del sujeto pasivo del mismo.

La dosificación de la sanción atenderá los siguientes criterios:

Cuando el valor de la mercancía sea inferior a setenta y seis (76) UVT, el cierre del establecimiento se ordenará, por diez (10) días calendario.

Cuando el valor de la mercancía sea mayor a setenta y seis (76) UVT y hasta ciento cincuenta y dos (152) UVT, el cierre del establecimiento se ordenará, por veinte (20) días calendario.

Cuando el valor de la mercancía sea mayor a ciento cincuenta y dos (152) UVT y hasta doscientos veintiocho (228) UVT, el cierre del establecimiento se ordenará, por treinta (30) días calendario.

Cuando el valor de la mercancía sea mayor a doscientos veintiocho (228) UVT y hasta trescientos ochenta (380) UVT, el cierre del establecimiento se ordenará, por cuarenta (40) días calendario.

Cuando el valor de la mercancía sea mayor a trescientos ochenta (380) UVT y hasta quinientos treinta y dos (532) UVT, el cierre del establecimiento se ordenará, por cincuenta (50) días calendario.

Cuando el valor de la mercancía sea mayor a quinientos treinta y dos (532) UVT y hasta seiscientos ochenta y cuatro (684) UVT, el cierre del establecimiento se ordenará, por sesenta (60) días calendario.

Cuando el valor de la mercancía sea mayor a seiscientos ochenta y cuatro (684) UVT y hasta ochocientos treinta y seis (836) UVT, el cierre del establecimiento se ordenará, por setenta (70) días calendario.

Cuando el valor de la mercancía sea mayor a ochocientos treinta y seis (836) UVT y hasta novecientos ochenta y ocho (988) UVT, el cierre del establecimiento se ordenará, por ochenta (80) días calendario.

Cuando el valor de la mercancía sea mayor a novecientos ochenta y ocho (988) UVT y hasta mil ciento treinta y nueve (1.139) UVT, el cierre del establecimiento se ordenará, por noventa (90) días calendario.

Cuando el valor de la mercancía sea mayor a mil ciento treinta y nueve (1.139) UVT, el cierre del establecimiento se ordenará, por ciento veinte (120) días calendario.

El cierre del establecimiento de comercio genera para su titular o titulares la prohibición de registrar o administrar en el departamento de Antioquia, directamente o por interpuesta persona, un nuevo establecimiento de comercio con objeto idéntico o similar, por el tiempo que dure la sanción.

Para efectos del avalúo de que trata el presente ordinal, se atenderán criterios de valor comercial, y como criterios auxiliares se podrá acudir a

los términos consagrados por el Estatuto Tributario y el Estatuto Aduanero.

El propietario del establecimiento de comercio, que sin previa autorización lo reabra antes de la fecha prevista para el cumplimiento de la sanción de cierre impuesta por la autoridad competente, será sancionado con multa de cuarenta y seis (46) UVT por día transcurrido, sin perjuicio de la obligación de completar la totalidad de días de cierre impuestos y las sanciones penales a que haya lugar.”

18. Conforme a la potestad de configuración legislativa en materia de imposición de sanciones administrativas, es claro que en el ámbito tributario y de fiscalización del impuesto al consumo es posible determinar que las personas sancionadas son responsables por la comisión de la contravención. Esto, por cuanto la realidad de la situación permite a la Autoridad de Fiscalización inferir la culpabilidad, ello en consideración a que la conducta se estructuró en flagrancia tras lo encontrado en la diligencia de inspección y vigilancia. En otras palabras, el grado de certeza, al menos sumario, es en principio muy alto. No porque se trate de un capricho de la autoridad competente, sino porque es fácilmente comprobable, por ejemplo, si se cuenta o no con los soportes del pago del impuesto.
19. Finalmente, revisado el expediente que contiene la presente Actuación Administrativa, está plenamente demostrado se ha observado el debido proceso, que se ha respetado cada etapa procesal, permitiendo así probar la responsabilidad de las investigadas, como contraventoras del Régimen de Rentas del departamento de Antioquia.

En mérito de lo expuesto, el Secretario de Hacienda del Departamento de Antioquia,

RESUELVE.

ARTÍCULO PRIMERO: Declarar responsables y tener como contraventoras del Régimen de Rentas del departamento de Antioquia, en especial el atinente al Régimen de impuesto al consumo, a las señoras CLAUDIA PATRICIA JIMÉNEZ MEJÍA, identificada con la cédula de ciudadanía n.º 1.118.292.991 y LINA MARCELA PENAGOS ACEVEDO, identificada con la cédula de ciudadanía n.º 35.546.771, de acuerdo con lo establecido en los artículos 202 y 218 de la Ley 223 de 1995, artículos 2.2.1.2.1. y 2.2.1.2.15. del Decreto No. 1625 de 2016, artículo 152, numeral 4, literal a), Ordinal I, de la Ordenanza No. 29 de 2017, y por no dar estricto cumplimiento a lo establecido en el literal b) del artículo 215 de la Ley 223 de 1995, según lo dispuesto por el literal k) del artículo 413 de la Ordenanza No. 29 de 2017, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva del presente acto administrativo.

ARTÍCULO SEGUNDO: Ordenar el decomiso de la mercancía a favor del departamento de Antioquia, por las razones expuestas en la parte motiva del presente Acto Administrativo y procédase con su destrucción.

ARTÍCULO TERCERO: Ordenar el cierre temporal por DIEZ (10) DÍAS del establecimiento de comercio abierto al público denominado “BAR Y LICORES LICO EXPRESS”, ubicado en la dirección carrera 52 # 72-145 municipio de Itagüí, Antioquia, al establecerse que allí se concretaron las contravenciones objeto del

presente procedimiento, tal y como quedo expuesto en la parte motiva del presente acto administrativo.

ARTÍCULO CUARTO: Notificar la presente Resolución a las investigadas o a su apoderado legalmente constituido, conforme lo establece los artículos 565 y siguientes del Estatuto Tributario.

ARTÍCULO QUINTO: Indicar que contra la presente actuación procede el recurso de reconsideración, el cual deberá interponerse personalmente y por escrito ante el mismo funcionario que profirió éste acto administrativo, dentro de los diez (10) días hábiles siguientes a su notificación, según lo establecido en el artículo 24 de la Ley 1762 de 2015, so pena de ser rechazado.

ARTÍCULO SEXTO: Una vez ejecutoriada y en firme la presente Resolución envíese el expediente de la Actuación Administrativa No. 0691/2018, al Grupo Operativo para que materialice la sanción de cierre del establecimiento abierto al público.

ARTÍCULO SÉPTIMO: Que una vez en firme el presente acto administrativo, se reportará la sanción impuesta para efectos de que dicha información obre como antecedente en el Registro de Contraventores de Rentas Departamentales.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE


 EUGENIO PRIETO SOTO
 SECRETARIO DE HACIENDA

	NOMBRE	FIRMA	FECHA
Proyectó:	Henry Pérez Galeano – Abogado Apoyo – Sustanciación	LWA	18/04/2024
Revisó:	Lina Marcela Calle – Profesional Universitaria	Lina C	18/04/2024
Aprobó:	Diego Humberto Aguiar Acevedo	Diego Aguiar A.	18/04/2024

Los arriba firmantes declaramos que hemos revisado el documento y los encontramos ajustado a las normas y disposiciones legales vigentes y por lo tanto, bajo nuestra responsabilidad lo presentamos para firma.