



Comisión de Finanzas Públicas y Moneda
Congreso de la República de Guatemala, C. A.

DICTAMEN

02-2005

HONORABLE PLENO

Con fecha 9 de febrero del año 2005, el Pleno del Congreso de la República, conoció la Iniciativa de Ley registrada con el número 3201, presentada por el Presidente de la República, la cual propone aprobar **Reformas al Decreto No. 38-92, Ley del Impuesto a la Distribución de Petróleo Crudo y Combustibles Derivados del Petróleo**, y dispuso trasladar dicha iniciativa a la Comisión de Finanzas Públicas y Moneda, de acuerdo a lo establecido en los artículos 39, 40 y 41 de la Ley Orgánica del Organismo Legislativo, para su estudio y dictamen correspondiente.

I. ANTECEDENTES:

El Decreto número 38-92 del Congreso de la República, Ley del Impuesto a la Distribución de Petróleo Crudo y Combustibles Derivados del Petróleo, ha sido objeto de varias reformas, entre ellas la efectuada por el Decreto número 04-2003 del Congreso de la República, el cual mediante su artículo 1, reformó el artículo 3 de la ley antes citada, que se refería al hecho generador de este impuesto. Esta norma empezó a regir a partir del 15 de febrero de 2003 y fue declarada inconstitucional por la Corte de Constitucionalidad, en resolución emitida en el expediente número 361-2003, publicada el 16 de diciembre de 2004, con efectos a partir del 17 de diciembre de 2004.

En consecuencia, como efecto del referido fallo, el artículo 3 de la ley de mérito, reformado por el artículo 1 del Decreto número 04-2003 del Congreso, dejó de tener aplicación desde la última fecha antes señalada y por lo tanto, aunque la ley





Comisión de Finanzas Públicas y Moneda
Congreso de la República de Guatemala, C. A.

encuentra vigente, no puede aplicarse el impuesto por carecer el texto legal de una de las bases de recaudación, como lo es el hecho generador.

Dicha situación afecta los ingresos del Estado, puesto que la Administración Tributaria se encuentra sin la base legal necesaria para aplicar este impuesto y por ende no puede recaudar los recursos ordinarios con que el Estado contaba para cumplir con sus funciones en general y con obligaciones específicas, puesto que la ley del impuesto de mérito, determina porcentajes y montos de la recaudación del tributo aplicado a algunos de los productos derivados del petróleo, para el cumplimiento de obligaciones muy puntuales, tales como aporte a las municipalidades y montos específicos para el Ministerio de Comunicaciones, Infraestructura y Vivienda, para la conservación y mejoramiento de la red vial de carreteras, incluyendo la infraestructura de caminos rurales.

(a) Justificación:

La iniciativa presentada por el Organismo Ejecutivo, al Congreso de la República, tiene por objeto resolver la problemática que representa para la captación de los ingresos del Estado, el hecho que por efecto del fallo emitido por la Corte de Constitucionalidad en el expediente No.361-2003, se produjo la derogatoria de la norma que regulaba lo concerniente al hecho generador, por consiguiente, se ha provocado un vacío legal toda vez que actualmente no existe la disposición legal que regula los supuestos que dan origen o nacimiento a la obligación tributaria. De esa cuenta, la Ley del Impuesto a la Distribución de Petróleo Crudo y Combustibles Derivados del Petróleo se encuentra vigente, pero carece de una de las bases de recaudación, como es el hecho generador, pilar fundamental de una ley tributaria.





Comisión de Finanzas Públicas y Moneda
Congreso de la República de Guatemala, C. A.

Por imperativo legal, cuando una norma que reformó una ley anterior es expulsada del ordenamiento legal, no recobra su vigencia aquella que fue reformada, lo que en el caso que nos ocupa ha provocado la existencia de una ley carente de hecho generador y dicha circunstancia solamente puede ser suplida por la emisión de un decreto del Congreso de la República que regule expresamente el hecho generador del impuesto. Así también, el descenso en la recaudación de los tributos por concepto de distribución de petróleo crudo y otros combustibles derivados del petróleo hace necesario emitir la correspondiente normativa por el medio legal pertinente, que es a través de la emisión de un Decreto por el Congreso de la República, en apego a lo dispuesto por el artículo 239 de la carta magna.

Asimismo, al promoverse el restablecimiento del hecho generador del Impuesto referido, se hace imperativo al mismo tiempo consignar reformas tendientes a mejorar los mecanismos de control para la efectiva recaudación por parte de la Administración Tributaria, en ese sentido es pertinente reformar el artículo 41, literal a) del Decreto número 65-89 del Congreso de la República, Ley de Zonas Francas, estableciendo dentro de las prohibiciones, el depósito o almacenaje temporal del petróleo y sus derivados en dichas zonas, con la finalidad de limitar, que a través de este medio se realicen prácticas elusivas del pago del impuesto.

(b) Objetivos:

Subsanar el vacío legal que se produjo con la sentencia proferida por la Corte de Constitucionalidad, al declarar inconstitucional el artículo 1 del Decreto número 4-2003 del Congreso de la República que reformó el artículo 3 del Decreto número 38-92 del Congreso de la República, Ley del Impuesto a la Distribución de Petróleo Crudo y Combustibles Derivados del Petróleo.





Comisión de Finanzas Públicas y Moneda
Congreso de la República de Guatemala, C. A.

Restablecer el nivel de recaudación de los ingresos tributarios percibidos por el Estado en concepto del Impuesto a la Distribución de Petróleo Crudo y Combustibles Derivados del Petróleo a efecto que pueda captar los recursos necesarios para atender las necesidades más inmediatas de la población.

Introducir las reformas necesarias a la Ley del Impuesto a la Distribución de Petróleo Crudo y Combustibles Derivados del Petróleo que se adecuen a las normas constitucionales a efecto que las mismas sean sólidas y no evidencien contradicción con la Carta Magna.

Restablecer los ingresos que por disposición de la norma aludida fueron debidamente presupuestados en el Presupuesto General de Ingresos y Egresos para el ejercicio fiscal 2005 y que deben distribuirse de la siguiente manera:

- a) Ministerio de Comunicaciones, Infraestructura y Vivienda, como fondo privativo para la conservación y mejoramiento de la red vial de carreteras, incluyendo la infraestructura de caminos rurales, a razón de un Quetzal (Q.1.00) por cada galón de la gasolina regular, gasolina súper y diesel.
- b) Aporte a las Municipalidades del país proveniente del monto del impuesto que se recaude por concepto de gasolina superibr y gasolina regular a razón de veinte centavos de Quetzal (Q.0.20) por galón.

II. ANÁLISIS DE LA COMISIÓN:

Después de haber estudiado y revisado la propuesta presentada, la comisión destaca las siguientes observaciones:





Comisión de Finanzas Públicas y Moneda
Congreso de la República de Guatemala, C. A.

Se considera necesario emitir la disposición legal que regule el hecho generador del Impuesto a la Distribución de Petróleo Crudo y Combustibles Derivados del Petróleo a efecto que la Superintendencia de Administración Tributaria -SAT- pueda recaudar oportunamente los recursos por dicho concepto y restablecer el nivel de recaudación por dicho tributo.

Con la emisión de dicha disposición legal se propicia que el Estado pueda contar con los recursos necesarios que se encuentran asignados en el Presupuesto General de Ingresos y Egresos para el ejercicio fiscal 2005, necesarios para la atención de las funciones que tiene asignadas el Estado, por imperativo constitucional.

Asimismo, se espera restablecer el nivel de recaudación por concepto de ingresos provenientes de la aplicación del Impuesto a la Distribución de Petróleo Crudo y Combustibles Derivados del Petróleo; así como el hecho generador del impuesto en relación, adecuado a los principios tributarios constitucionales, a efecto que se encuentre congruente con la Constitución Política de la República.

Por otra parte, la Comisión recomienda establecer un ordenamiento lógico y secuencial del articulado del proyecto de Decreto propuesto en la Iniciativa estudiada y analizada para los efectos de interpretación y aplicación de la ley.

III. DICTAMEN DE LA COMISION:

Sobre la base de lo expuesto anteriormente, leyes citadas y lo que para el efecto establece el artículo 239 inciso d) de la Constitución Política de la República, 39, 40, 41 y 111 de la Ley del Organismo Legislativo, la Comisión de Finanzas Públicas y Moneda emite **DICTAMEN FAVORABLE** relacionado con la **Iniciativa de Ley Número 3201** del Presidente de la República, por medio de la cual se pretende





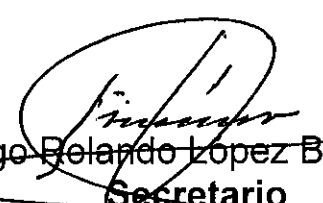
Comisión de Finanzas Públicas y Moneda
Congreso de la República de Guatemala, C.A.

reformular la Ley del Impuesto a la Distribución de Petróleo Crudo y Combustibles derivados del Petróleo, el cual se somete a consideración del Honorable Pleno para que, de merecer su aprobación, dicha iniciativa se convierta en ley de la República.

DADO EN LA SALA DE LA COMISIÓN DE FINANZAS PUBLICAS Y MONEDA A
/DIECISIETE/
LOS QUINCE DIAS DEL MES DE FEBRERO DEL AÑO DOS MIL CINCO, Testado:
QUINCE, Omítase. Entre líneas DIECISIETE, Léase.-


Víctor Leonel Ramírez Hernández
Presidente


Haroldo Eric Quej Chon
Vicepresidente


Hugo Belando López Barrios
Secretario


Jaime Antonio Martínez Lohayza


Oliverio García Rodas





Comisión de Finanzas Públicas y Moneda
Congreso de la República de Guatemala, C.A.

José Conrado García Hidalgo

Edgar Armando Aragón González

Virna Ileana López Chacón de Gil

Mariano Rayo Muñoz

Nineth Valenka Montenegro Cottom

Mario Taracena Díaz Sol

Rubén Darío Morales Véliz

Joel Rubén Martínez Herrera

Ingrid Roxana Baldetti Elías

Carlos Santiago Nájera Sagastume

*VOTO RAZONADO
EN CONTRA.*

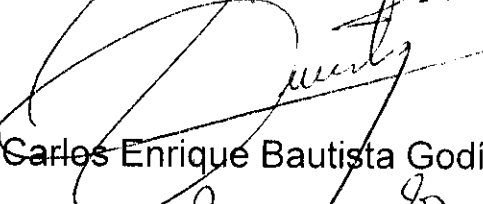




Comisión de Finanzas Públicas y Moneda
Congreso de la República de Guatemala, C. A.


Luis Francisco Barquín Aldecoa

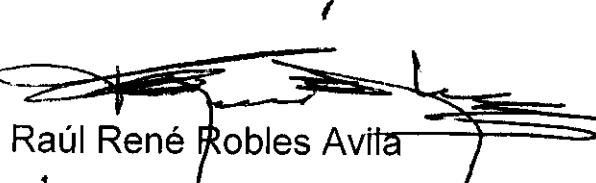
*Voto Razonado
en contra.*


Carlos Enrique Bautista Godínez

*Voto Razonado
en contra.*


Luis Fernando Pérez Martínez

*Voto Razonado
en contra.*


Raúl René Robles Avila

*VOTO RAZONADO EN
CONTRA.-*


Oswaldo Iván Arévalo Barrios

Voto En Contra


Mario Israel Rivera Cabrera

Voto En Contra.





DECRETO NÚMERO _____

EL CONGRESO DE LA REPÚBLICA DE GUATEMALA

CONSIDERANDO:

Que corresponde al Congreso de la República, decretar impuestos ordinarios y extraordinarios desarrollando su base de recaudación, cumpliendo con los principios constitucionales de legalidad, equidad y justicia tributarias.

CONSIDERANDO:

Que el Estado requiere contar con los recursos financieros que le permitan cumplir con sus objetivos establecidos dentro del Presupuesto General de Ingresos y Egresos para el ejercicio fiscal 2005 y los futuros, siendo en consecuencia urgente emitir la disposición legal que le permita percibir los ingresos, para con ello cumplir con uno de sus fines constitucionales, el cual es el bien común de la población guatemalteca.

POR TANTO,

En ejercicio de las atribuciones que le confieren los artículos 171, inciso a) y 239 de la Constitución Política de la República de Guatemala.

DECRETA:

Las siguientes:

**REFORMAS A LA LEY DEL IMPUESTO A LA DISTRIBUCIÓN DE PETRÓLEO
CRUDO Y COMBUSTIBLES DERIVADOS DEL PETRÓLEO,
DECRETO NÚMERO 38-92 DEL CONGRESO DE LA REPÚBLICA**

ARTÍCULO 1. Se reforma el artículo 2, el cual queda así:

"ARTÍCULO 2. Hecho generador. Para los efectos de la presente ley, el impuesto se genera en los siguientes casos:

- a) En el momento del despacho de los productos afectos, que han sido previamente nacionalizados o de producción nacional, de los depósitos o lugares de almacenamiento de los importadores, almacenadores, distribuidores, refinerías o plantas de transformación, para su distribución en el territorio nacional por cualquier medio de transportación o conducción.
- b) En el momento del despacho de los productos afectos, que han sido previamente nacionalizados o de producción nacional, de los depósitos o lugares de almacenamiento de los importadores, almacenadores, distribuidores, refinerías o plantas de transformación, para su uso, disposición o consumo propio.
- c) En el caso del ingreso al país por vía terrestre de productos afectos, después de concluido el proceso de nacionalización de dichos productos, al momento del egreso de los mismos de la zona primaria aduanera, por cualquier medio de transporte móvil.

ARTÍCULO 2. Se adiciona el artículo 2 bis al Decreto número 38-92 del Congreso de la República y sus reformas, Ley de Impuesto a la Distribución de Petróleo Crudo y Combustibles Derivados del Petróleo, con el texto siguiente:

"ARTÍCULO 2 bis. Despacho y nacionalización. Para los efectos de la presente ley, se entenderá como despacho a la carga de los productos afectos a las unidades de transporte móvil o su trasiego por un sistema estacionario de transporte, para su distribución, uso o consumo, en el territorio nacional.

Asimismo, cuando se mencione nacionalizados o nacionalización deberá entenderse que: Se produce la nacionalización en el instante en que se efectúa el pago de los derechos de importación que habilita el ingreso al país de los bienes respectivos.

Así también, para esta ley se entenderá por zona primaria aduanera o recinto aduanero, toda área donde se presten o se realicen, temporal o permanentemente, servicios, controles u operaciones de carácter aduanero y que se extiende a las porciones del mar territorial donde se ejercen dichos servicios, así como a las dependencias e instalaciones conexas establecidas en

las inmediaciones de sus oficinas, bodegas y locales, tales como los muelles, caminos y campos de aterrizaje legalmente habilitados con ese fin.”

ARTÍCULO 3. Se reforma el artículo 5 de la ley, el cual queda así:

“ARTÍCULO 5. Exenciones. Están exentos de la aplicación del impuesto a que se refiere esta ley, los productos afectos destinados a:

- a) Las instituciones y organismos que gocen de exención de impuestos por mandato constitucional.
- b) Las misiones diplomáticas acreditadas ante el Gobierno de la República, con la condición de que los países a que pertenezcan dichas misiones otorguen igual tratamiento como reciprocidad.
- c) Los organismos internacionales de carácter público o privado que operen en el país, en la realización de actividades de beneficio social o de apoyo a la gestión pública y el desarrollo económico y social, siempre que los respectivos convenios o contratos aprobados por ley, así lo establezcan.”

ARTÍCULO 4. Se reforma el artículo 6, el cual queda así:

“ARTÍCULO 6. Registro. Para los efectos de la aplicación de la exención que establecen los artículos 5 y 12 “D” de esta ley, los interesados deberán inscribirse ante la Administración Tributaria, en el Registro de Personas Exentas que se crea por esta ley, cumpliendo con los requisitos siguientes:

- a) Nombres y apellidos completos de la persona individual, razón social o denominación legal y nombre comercial, si lo tuviere.
- b) Nombres y apellidos completos del representante legal de la persona jurídica y de las personas que de acuerdo con el documento de constitución o sus reformas, tengan la calidad de administradores, gerentes o representantes de dichas personas y copia legalizada del documento que acredita la representación.
- c) Acreditar su derecho de exención en forma legal.



- d) Si es generador de energía eléctrica, deberá acreditar estar interconectado al Sistema Eléctrico Nacional.
- e) Indicar donde se encuentra instalada la planta generadora y el nombre de la misma.
- f) Si es importador de gas licuado de petróleo deberá indicar la cantidad del producto que destinará para el llenado de cilindros de gas para uso doméstico.

ARTÍCULO 5. Se adiciona el artículo 6 bis al Decreto número 38-92 del Congreso de la República y sus reformas Ley de Impuesto a la Distribución de Petróleo Crudo y Combustibles Derivados del Petróleo, con el texto siguiente:

"ARTÍCULO 6 bis. Aplicación de las exenciones. Para los efectos de la aplicación de las exenciones que establece la presente ley, la Administración Tributaria llevará una cuenta corriente, en la que se establecerán como créditos, las cantidades y tipo de combustibles autorizados por la misma, y como débitos las importaciones o compras locales que los beneficiarios efectuaren. Para establecer dicho crédito se estimará la cantidad de combustible y su tipo la cual se autorizará por la Administración Tributaria. Para su autorización la Administración Tributaria considerará lo consumido por el beneficiario el año anterior y sus saldos al inicio del nuevo año, así como la estimación técnica de conformidad con los factores técnicos de rendimiento y consumo, según información que en declaración jurada le proporcione el mismo.

En el caso de personas exentas conforme a lo dispuesto por el artículo 12 "D" de esta ley, la cantidad y tipo de combustible que el beneficiario acreditará en su cuenta corriente, será equivalente a la cantidad y tipo de combustible utilizado en la generación de electricidad en plantas termoeléctricas que estén conectadas al Sistema Eléctrico Nacional, que haya sido despachado durante el año anterior. Si la persona exenta no hubiere generado energía eléctrica en el año anterior o aquellos que cambien de tipo de combustible utilizado para la generación de energía eléctrica, se tomará como base para el crédito inicial, una estimación de consumo de combustible para los primeros seis meses de producción de energía eléctrica, presentada por la persona exenta ante la Superintendencia de Administración Tributaria. En los años subsiguientes se aplicará el procedimiento descrito en el párrafo anterior.



ARTÍCULO 6. Se adiciona el artículo 6 ter al Decreto número 38-92 del Congreso de la República y sus reformas Ley de Impuesto a la Distribución de Petróleo Crudo y Combustibles Derivados del Petróleo, con el texto siguiente:

“ARTÍCULO 6 ter. Liquidación de la cuenta corriente. La liquidación de la cuenta corriente se hará durante el mes de enero de cada año, con base en una declaración jurada firmada por el contribuyente o su representante legal, que deberá presentar dentro de los primeros diez (10) días hábiles de dicho mes, que contendrá lo siguiente:

- a) El destino que se le dio al combustible;
- b) Cantidad de combustible utilizado y su tipo;
- c) Nombre y Número de Identificación Tributaria del proveedor de dicho combustible, los números de factura y fecha, si el combustible fue adquirido a importador dentro del país;
- d) Números y fechas de las declaraciones aduaneras de importación, cuando el combustible lo importe directamente la persona exenta.

El contenido de dicha declaración, quedará sujeto a la función fiscalizadora de la Administración Tributaria y para el efecto podrá requerir información a personas individuales o jurídicas para la determinación de factores técnicos de rendimiento y consumo sobre la actividad de generación de energía eléctrica que utilice combustible exento del pago del impuesto que establece esta ley; la información que se obtenga tendrá plena validez y efectos probatorios. En caso no se presente la declaración de liquidación a que se refiere este párrafo, no podrá acreditar nuevos despachos de combustible.

El Reglamento establecerá los procedimientos administrativos que faciliten el cumplimiento de lo dispuesto en este artículo.”

ARTÍCULO 7. Se reforma el primer párrafo del artículo 7, el cual queda así:

“ARTÍCULO 7. Utilización de exenciones. Las exenciones reconocidas al amparo de esta ley, deberán ser utilizadas única y exclusivamente por las personas beneficiarias, no pudiendo ser transferidas a ningún título a favor de terceros.”



ARTÍCULO 8. Se adiciona un segundo párrafo al artículo 16, con el texto siguiente:

“En los casos establecidos en el inciso c) del artículo 2 de esta ley, el impuesto se enterará con posterioridad a la nacionalización de los productos afectos, por medio del formulario de pago que para el efecto proporcione la Administración Tributaria, previo a retirar el producto afecto del recinto aduanero que utilice el contribuyente de este impuesto para ingresar los productos afectos al país”.

ARTICULO 9. Se reforma el artículo 18, el cual queda así:

“ARTICULO 18. Importadores de combustibles. Las personas individuales o jurídicas que importen los productos afectos por el impuesto establecido por esta ley, deben contar previamente con la respectiva Licencia de Importador vigente, otorgada por la Dirección General de Hidrocarburos del Ministerio de Energía y Minas y deben estar inscritos en el Registro de Importadores que tiene a su cargo la Intendencia de Aduanas de la Superintendencia de Administración Tributaria, con la finalidad de que les sea validada la declaración aduanera de mercancías bajo el régimen de importación definitiva.”

ARTICULO 10. Se reforma el artículo 20, el cual queda así:

“ARTICULO 20. Infracciones, sanciones y prohibiciones. El incumplimiento de las obligaciones tributarias establecidas en esta ley, será sancionado de conformidad con lo establecido en el Decreto número 6-91 del Congreso de la República, Código Tributario y otras leyes aplicables.

El uso o consumo de combustibles exentos para actividades o fines distintos a los que motivaron su otorgamiento, se tipificará como un caso especial de defraudación tributaria, que establece el Decreto número 17-73 del Congreso de la República, Código Penal.

Se prohíbe la autorización de depósitos aduaneros o almacenes fiscales cuando su objeto sea la comercialización, depósito o almacenamiento temporal con suspensión de derechos e impuestos de petróleo crudo y combustibles derivados del petróleo, así como el gas natural.”



ARTÍCULO 11. Se reforma el inciso a) del artículo 41 del Decreto número 65-89 del Congreso de la República, Ley de Zonas Francas, el cual queda así:

- “a) Explotación, comercialización, depósito o almacenamiento temporal con suspensión de derechos e impuestos, de petróleo crudo y combustibles derivados del petróleo, así como gas natural.”

ARTÍCULO 12. Transitorio. Los contribuyentes y/o agentes retenedores a que se refiere la Ley del Impuesto a la Distribución de Petróleo Crudo y Combustibles Derivados del Petróleo, podrán acreditar el valor de los Derechos Arancelarios a la Importación, pagados por la importación de los productos derivados del petróleo, por los inventarios de productos afectos que tengan en existencia a la fecha de inicio de vigencia del presente Decreto sobre los cuales deben aplicar y enterar el Impuesto a la Distribución de Petróleo Crudo y Combustibles Derivados del Petróleo, cuando los mismos productos afectos que integran dichos inventarios, hayan pagado los derechos arancelarios conforme la Resolución número 132-2004 del Consejo de Ministros de Integración Económica, publicada por disposición del Acuerdo Ministerial Número 0601-2004, del Ministerio de Economía.

La Superintendencia de Administración Tributaria deberá verificar la correcta aplicación del acreditamiento establecido en el presente artículo.

ARTÍCULO 13. Vigencia. El presente Decreto empezará a regir el diecisiete de marzo de dos mil cinco y debe publicarse en el Diario Oficial.

PASE AL ORGANISMO EJECUTIVO PARA SU PUBLICACION Y CUMPLIMIENTO.

DADO EN EL PALACIO DEL ORGANISMO LEGISLATIVO, EN LA CIUDAD DE GUATEMALA, EL _____ DE _____ DE DOS MIL CINCO.

PRESIDENTE

SECRETARIO



PALACIO NACIONAL: Guatemala, _____ de _____ de dos mil cinco.

PUBLIQUESE Y CUMPLASE.

OSCAR BERGER

EL SECRETARIO GENERAL DE
LA PRESIDENCIA