

▼ **Descriptores**

▼ **Fuentes Formales**

▼ **Extracto**

1. Esta Subdirección está facultada para absolver las consultas escritas, presentadas **de** manera general, sobre la interpretación y aplicación **de** las normas tributarias, aduaneras y **de** fiscalización cambiaria, en lo **de** competencia **de** la DIAN¹. En este sentido, la doctrina emitida es **de** carácter general, no se refiere a asuntos particulares y se somete a lo consagrado en el artículo 131 **de** la Ley 2010 **de** 2019.
2. Mediante el radicado **de** la referencia, el peticionario pregunta sobre quién **debe** seguir acreditando el cumplimiento **de** las obligaciones cuando una sociedad usuaria altamente exportadora- ALTEX, ha sido objeto **de** fusión por absorción con otra sociedad calificada como Operador Económico Autorizado -OEA, a quien se le ha transmitido en bloque el patrimonio, **dentro del** cual se encuentra una maquinaria industrial importada en el marco **de** los beneficios establecidos en el literal g) **del** artículo 428 **del** Estatuto Tributario.
3. Para dar respuesta a esta pregunta, será necesario remitirnos a lo dispuesto en la normatividad relacionada, así como a lo manifestado en la doctrina emitida por el **despacho de** la Subdirección **de** Normativa y Doctrina.
4. La fusión es una forma **de** integración societaria que por disposición legal corresponde a una reforma estatutaria cuyos efectos implican la disolución sin liquidación **de** una o más sociedades y la transmisión en bloque **del** patrimonio a la sociedad absorbente². Frente a la fusión **de** sociedades comerciales, el artículo 172 **del** Código **de** comercio indica lo siguiente:

Artículo 172. Fusión **de la sociedad-concepto.** *Habrá fusión cuando una o más sociedades se disuelvan, sin liquidarse, para ser absorbidas por otra o para crear una nueva.*

La absorbente o la nueva compañía adquirirá los **derechos y obligaciones de** la sociedad o sociedades disueltas al formalizarse el acuerdo **de** fusión.

5. Por su parte, el artículo 178 ídem menciona que:

Artículo 178. DERECHOS Y OBLIGACIONES DE LA SOCIEDAD ABSORBENTE. *En virtud **del** acuerdo **de** fusión, una vez formalizado, la sociedad absorbente adquiere los bienes y **derechos de** las sociedades absorbidas, y se hace cargo **de** pagar el pasivo interno y externo **de** las mismas.*

*La tradición **de** los inmuebles se hará por la misma escritura **de** fusión o por escritura separada, registrada conforme a la ley. La entrega **de** los bienes muebles se hará por inventario y se cumplirán las solemnidades que la ley exija para su validez o para que surtan efectos contra terceros.*

6. En materia tributaria, también se han señalado los efectos fiscales que se **derivan de** los acuerdos **de** fusión, especialmente, en lo que tiene que ver con la vida útil **de** los bienes transmitidos y **de** la responsabilidad solidaria frente a las obligaciones **de** las sociedades absorbidas. En este sentido, el numeral 2 **del** artículo 319-6 y el artículo 319-9 **del** Estatuto Tributario prescriben que:

ARTÍCULO 319-6. efectos en las fusiones y escisiones reorganizativas entre entidades: *Las Fusiones y Escisiones Reorganizativas tendrán los efectos que a continuación se señalan: (..) Para efectos **de** depreciación o amortización fiscal en cabeza **de** la entidad adquirente, no habrá lugar a extensiones o reducciones en la vida útil **de** los bienes transferidos, ni a modificaciones **del** costo fiscal base **de** depreciación o amortización.*

Artículo 319-9. Responsabilidad solidaria en casos **de fusión y escisión.** *En todos los casos **de** fusión, las entidades participantes en la misma, incluyendo las resultantes **de** dichos procesos si no existieren previamente a la respectiva operación, serán responsables solidaria e ilimitadamente entre sí por la totalidad **de** los tributos a cargo **de***

las entidades participantes en la fusión en el momento en que la misma se perfeccione, incluyendo los intereses, sanciones, anticipos, retenciones, contingencias y demás obligaciones tributarias.

7. Por su parte, el artículo 428 literal g) establece un beneficio **de** no causación **del** impuesto sobre las ventas -IVA, en los casos **de** la importación ordinaria **de** maquinaria industrial o equipos no producidos en el país, realizada por usuarios altamente exportadores:

*g. La importación ordinaria **de** maquinaria industrial que no se produzca en el país, **destinada** a la transformación **de** materias primas, por parte **de** los usuarios altamente exportadores Para efectos **de** este artículo, la calificación **de** usuarios altamente exportadores sólo requerirá el cumplimiento **del** requisito previsto en el literal b) **del** artículo 36 **del** Decreto 2685 **de** 1999.*

8. En este punto, es menester precisar que, **de** acuerdo con los párrafos transitorios **del** artículo 428 ET, los términos Usuarios Altamente Exportadores e Importación ordinaria, se entenderán sustituidos por los términos Operador Económico Autorizado e Importación para el consumo, respectivamente.

9. La procedencia **de** estos beneficios se encuentra sujeta al cumplimiento **de** los requisitos ordenados en el inciso 3° **del** literal g) **del** artículo 428 ET, esto es, **i) deberá** acreditarse anualmente el cumplimiento **del** monto **de** las exportaciones y **ii)** la maquinaria importada **deberá** permanecer **dentro del** patrimonio **del** respectivo importador durante un término no inferior al **de** su vida útil.

10. Sobre este particular, el Concepto 012127 **de** 2015 analiza lo relacionado con las obligaciones fiscales que se **derivan** para la sociedades absorbentes una vez se perfecciona el acuerdo **de** fusión. Al respecto se dijo que esta **deberá** responder tanto por las obligaciones **de** la sociedad absorbida que se encuentren pendientes **de** cumplimiento, como aquellas obligaciones que a la fecha **de** fusión no se hayan consolidado. A continuación, se citan los apartes que resuelven la cuestión planteada en la solicitud:

*Hecha esta salvedad, es preciso tener en cuenta que, ocurrido el perfeccionamiento **de** la fusión, existe un antes y un **después** para las sociedades intervinientes, absorbida y absorbente. Antes **de** la fusión la sociedad absorbida es un sujeto **de** obligaciones tributarias con una identificación propia frente a la DIAN y responde directamente por sus obligaciones tributarias. **Después de** formalizada la fusión, pasa a ser una sola con la absorbida y se funden en un solo sujeto.*

*Frente a la responsabilidad **de** las obligaciones tributarias por parte **de** la sociedad absorbente, es claro lo relacionado con las posteriores al perfeccionamiento **de** la fusión, incluidas aquellas que no se consolidaron (...) Sin embargo, es posible que materializada la fusión existan obligaciones fiscales consolidadas, antes **de** la misma, en cabeza **de** la absorbida (períodos fiscales cumplidos) pero que están pendientes, por ejemplo, **de** presentación **de** declaraciones y/o pago.*

*Desde el punto **de** vista **de** la norma en cita, esas obligaciones son **de** cargo **de** la absorbente o la resultante **de** la fusión, la cual **deberá** proceder a su cumplimiento. No obstante, al respecto, surge una duda razonable y es válida la pregunta, bajo qué razón social y NIT **deben** presentarse esas **declaraciones** y/o efectuarse los respectivos pagos.*

*Solemnizada la fusión, la sociedad absorbida, ya no es un ente jurídico independiente, **desaparece**, razón por la cual el cumplimiento **de** las obligaciones fiscales anteriores a la fusión y la presentación **de** declaraciones y **demás deberes** pendientes tendrían que ser cumplidos necesariamente por la sociedad absorbente a través **de** su representante legal. Igual, por ejemplo, en el evento **de** expedirse actos administrativos en relación con obligaciones y períodos anteriores a la fusión, tendría que acudir la absorbente y ejercer los **derechos** que corresponda, pues en suma, se obliga por esos asuntos y es además responsable solidario por esas obligaciones.*

11. En este orden **de** ideas, se entiende que, en los procesos **de** fusión, la sociedad absorbente **deberá** acreditar, anualmente y durante la vida útil, el cumplimiento **de** las condiciones para conservar el beneficio tributario establecido en el literal g) **del** artículo 428 **del** ET, **de** la maquinaria o equipos importados que hayan sido objeto **de** transferencia en bloque **del** patrimonio **de** la sociedad absorbida.

12. En los anteriores términos se absuelve su petición y se recuerda que la normativa, jurisprudencia y doctrina en materia tributaria, aduanera y **de** fiscalización cambiaria, en lo **de** competencia **de** esta Entidad, puede consultarse en el normograma DIAN: <https://normograma.dian.gov.co/dian/>.

¹ **De** conformidad con el numeral 4 **del** artículo 56 **del** Decreto 1742 **de** 2020 y el artículo 7 **de** la Resolución DIAN 91 **de** 2021.

² Reyes Villamizar, **Derecho Societario**, Tomo II, Ed. Temis, 2006, p. 89 y ss