

<< Volver



Unidad Informática de Doctrina

Area **del Derecho**
Tributario
Banco **de Datos**
Retención en la fuente
Problema Jurídico

CONCEPTO 015355 int 672 DE 2024 AGOSTO 13

[Consultar Documento Jurídico](#)

PROBLEMA JURÍDICO #1.

Considerando lo dispuesto en el Oficio radicado interno No. Oficio No. 003325 Interno 382 **del 24 de mayo de 2024** ¿puede extenderse la interpretación dada respecto a los intereses moratorios al interés corriente?

PROBLEMA JURÍDICO #2.

En las sentencias por pago **de devoluciones** dónde la obligación que da origen es la **devolución de** impuestos, ¿los intereses liquidados están sujetos a la práctica **de** retención en la fuente a título **de** impuesto sobre la renta?

PROBLEMA JURÍDICO #3.

En el pago **de** sentencias **de** condenas por litigios **de** orden laboral como: retiros, primas, nivelaciones salariales, sanciones y/o multas que sean **de** índole disciplinaria ¿los intereses liquidados están sujetos a la práctica **de** retención en la fuente a título **de** impuesto sobre la renta?

PROBLEMA JURÍDICO #4.

En el pago **de** sentencias por procesos **de** índole aduanera, donde la obligación que da origen es la **devolución de** tributos tales como aranceles y/o IVA y en el pago **de** sentencias resultado **de** una conciliación en materia aduanera ¿los intereses liquidados están sujetos a la práctica **de** retención en la fuente a título **de** impuesto sobre la renta?

PROBLEMA JURÍDICO #5.

En el pago **de** sentencias resultado **de** procesos **de** reparación directa por **decomiso** y/o **destrucción de** mercancías (ADA) ¿los intereses liquidados están sujetos a la práctica **de** retención en la fuente a título **de** impuesto sobre la renta?

TESIS JURÍDICA #1.

La aplicación **de** la retención en la fuente en el pago **de** los intereses en el reconocimiento **de** intereses a favor **de** los contribuyentes tiene como fundamento el artículo 863 ET., y se sujeta a la obligación originaria. Por ende, tanto en calidad **de** moratorios como **de** corrientes comparten la característica **de** accesoriedad a la obligación principal.

TESIS JURÍDICA #2.

Al ser la obligación principal que da origen a la sentencia, la **devolución de** impuestos pagados a la Administración tributaria nacional, dichas sumas **de** dinero no son susceptibles **de** capitalizarse o producir un incremento neto en el patrimonio **de** los contribuyentes, puesto que fueron pagadas indebidamente o en exceso a la administración a título **de** impuesto. **De** esta manera, su **devolución** no cumple con lo dispuesto en la normatividad tributaria nacional para considerarse sujetas a la retención en la fuente a título **de** impuesto sobre la renta.

TESIS JURÍDICA #3.

De conformidad con la doctrina vigente⁵ y lo explicado en los puntos anteriores, la procedencia **de** la retención en la fuente a título **del** impuesto sobre la renta tratándose **de** intereses originados en el reconocimiento **de** acreencias laborales efectuado por medio **de** sentencias, se sujeta al concepto **de** la obligación originaria. Razón por la cual, se **deberá determinar** su procedencia y aplicar la tarifa que resulte **de** acuerdo con lo dispuesto en los artículos 383 a 388 **del** ET.

TESIS JURÍDICA #5.

De conformidad con la doctrina vigente⁸ y lo explicado en los puntos anteriores, la procedencia **de** la retención en la fuente a título **del** impuesto sobre la renta en el pago **de** intereses por concepto **de** tributos aduaneros reconocidos en el pago **de** sentencias se sujetará al concepto **de** la obligación originaria.

▼ **Descriptores**

Pago **de** sentencias
Intereses corrientes y moratorios

▼ **Fuentes Formales**

DECRETO 1165 DE 2019 ART. 731

ESTATUTO TRIBUTARIO **DECRETO 0624 DE 1989 ART. 26**

ESTATUTO TRIBUTARIO **DECRETO 0624 DE 1989 ART. 103**

ESTATUTO TRIBUTARIO **DECRETO 0624 DE 1989 ART. 368**

ESTATUTO TRIBUTARIO **DECRETO 0624 DE 1989 ART. 369**

ESTATUTO TRIBUTARIO **DECRETO 0624 DE 1989 ART. 383** 
 ESTATUTO TRIBUTARIO **DECRETO 0624 DE 1989 ART. 395** 
 ESTATUTO TRIBUTARIO **DECRETO 624 DE 1989 ART. 850** 
 ESTATUTO TRIBUTARIO **DECRETO 624 DE 1989 ART. 863** 

▼ Extracto

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 será **de** carácter general, no se referirá a asuntos particulares y se someterá a lo consagrado en el artículo 131 **de** la Ley 2010 **de** 2019².

La peticionaria solicita se resuelvan unas inquietudes relacionadas con el Oficio No. 003325 Interno 382 **del 24 de mayo de 2024**, que se refiere a la aplicación **de** la retención en la fuente a título **de** impuesto sobre la renta en los pagos **de** intereses moratorios originados en una **decisión** judicial.

Así las cosas, procede este **Despacho** a aclarar cada una **de** las inquietudes presentadas, no sin antes precisar que **de** la doctrina vigente³ respecto a la aplicación **de** la retención en la fuente a título **del** impuesto sobre la renta en el pago **de** sentencias, se concluye que:

- La **determinación de** la procedencia **de** la obligación **de** efectuar retención en la fuente a título **del** impuesto sobre la renta se sujeta a lo establecido en el artículo 26 ET. Así, para que un ingreso pueda considerarse como constitutivo **de** renta y, por lo tanto, sujeto a retención en la fuente se requiere: (i) Que sea un ingreso propio; (ii) Que sea realizado durante el año o periodo gravable; (iii) Que sea susceptible **de** capitalizarse o producir un incremento neto en el patrimonio y (ib.) que no haya sido expresamente exceptuado como constitutivo **de** renta o **de** ganancia ocasional.
- Por su parte, la no procedencia **de** la retención en la fuente está dispuesta en el artículo 369 ET.
- Ahora bien, existen diferentes tarifas **de** retención en la fuente aplicables en función **de**: (i) el concepto **del** ingreso y, (ii) ciertas características y condiciones **del** beneficiario **del** pago o abono en cuenta. Por esta razón, no es posible dar una única respuesta sobre los conceptos y tarifas aplicables en el pago **de** sentencias, siendo necesario -en cada caso particular- examinar las circunstancias que dan origen al pago para así **determinar** la procedencia **de** la retención en la fuente.
- Tratándose **del** pago **de** intereses moratorios, al ser estos considerados accesorios a la obligación principal que los genera, estarán sometidos a retención en la fuente, si lo está la obligación principal. En consecuencia, si la obligación principal está sujeta a retención, los intereses moratorios también lo estarán por el mismo concepto sin que pueda afirmarse que son rentas producidas por el capital.
- Así, la **determinación de** la procedencia **de** la obligación **de** efectuar retención en la fuente a título **del** impuesto sobre la renta a los intereses **de** mora se aplica **de** la misma manera que para el título **de** la obligación principal, esto es, **de** acuerdo con lo establecido en el artículo 26 ET., puesto que lo general sigue la suerte **de** lo accesorio.

PROBLEMA JURÍDICO #1.

Considerando lo dispuesto en el Oficio radicado interno No. Oficio No. 003325 Interno 382 **del 24 de mayo de 2024** ¿puede extenderse la interpretación dada respecto a los intereses moratorios al interés corriente?

TESIS JURÍDICA #1.

La aplicación **de** la retención en la fuente en el pago **de** los intereses en el reconocimiento **de** intereses a favor **de** los contribuyentes tiene como fundamento el artículo 863 ET., y se sujeta a la obligación originaria. Por ende, tanto en calidad **de** moratorios como **de** corrientes comparten la característica **de** accesoriedad a la obligación principal.

Así las cosas, la interpretación dada respecto a los intereses moratorios en el Oficio No. 003325 Interno 382 **del 24 de mayo de 2024** es aplicable al interés corriente en el entendido bajo el cual su tratamiento respecto a la procedencia **de** la retención en la fuente a título **del** impuesto sobre la renta se somete al concepto **de** la obligación originaria.

FUNDAMENTACIÓN

La causación **de** intereses a favor **de** los contribuyentes tiene como fundamento el artículo 863 ET., norma que dispone la procedencia **de** estos, tanto en calidad **de** moratorios como corrientes. **De** acuerdo con esta norma se causan intereses corrientes, cuando se hubiere presentado solicitud **de** devolución y el saldo a favor estuviere en discusión, **desde** la fecha **de** notificación **del** requerimiento especial o **del** acto que niegue la **devolución**, según el caso, hasta la ejecutoria **del** acto o providencia que confirme total o parcialmente el saldo a favor.

Por su parte, se causan intereses moratorios, a partir **del** vencimiento **del** término para **devolver** y hasta la fecha **del** giro **del** cheque, emisión **del** título o consignación. En todos los casos en que el saldo a favor hubiere sido discutido, se causan intereses moratorios **desde** el día siguiente a la ejecutoria **del** acto o providencia que confirme total o parcialmente el saldo a favor, hasta la fecha **del** giro **del** cheque, emisión **del** título o consignación.

En este sentido, el reconocimiento **de** los intereses tanto moratorios como corrientes tratándose **de la devolución de** impuestos **deviene de** la obligación originaria, puesto que mantienen la accesoriedad con relación al capital y la homogeneidad en relación con la obligación principal. Por tanto, la aplicación **de la** retención en la fuente en el pago **de** los intereses **de** obligaciones, que se originan en sentencias a cargo **de la** Administración tributaria nacional se sujeta al concepto **de la** obligación originaria.

En consecuencia, la interpretación dada respecto a los intereses moratorios en el oficio No. 003325 Interno 382 **del 24 de mayo de 2024** es aplicable al interés corriente, en el entendido bajo el cual la procedencia **de la** práctica **de** retención en la fuente a título **de** impuesto sobre la renta sobre éstos se sujeta al concepto y tarifa **de la** obligación principal.

PROBLEMA JURÍDICO #2.

En las sentencias por pago **de devoluciones** dónde la obligación que da origen es la **devolución de** impuestos, ¿los intereses liquidados están sujetos a la práctica **de** retención en la fuente a título **de** impuesto sobre la renta?

TESIS JURÍDICA #2.

Al ser la obligación principal que da origen a la sentencia, la **devolución de** impuestos pagados a la Administración tributaria nacional, dichas sumas **de** dinero no son susceptibles **de** capitalizarse o producir un incremento neto en el patrimonio **de** los contribuyentes, puesto que fueron pagadas indebidamente o en exceso a la administración a título **de** impuesto. **De** esta manera, su **devolución** no cumple con lo dispuesto en la normatividad tributaria nacional para considerarse sujetas a la retención en la fuente a título **de** impuesto sobre la renta.

FUNDAMENTACIÓN

Respecto a la **devolución de** impuestos pagados el artículo 850 **del** ET., dispone, entre otros aspectos, que:

ARTICULO 850. **DEVOLUCIÓN DE** SALDOS A FAVOR. Los contribuyentes o responsables que liquiden saldos a favor en sus **declaraciones** tributarias podrán solicitar su **devolución**.

La Dirección **de** Impuestos y Aduanas Nacionales **deberá devolver oportunamente a los contribuyentes, los pagos en exceso o de lo no debido, que éstos hayan efectuado por concepto de obligaciones tributarias y aduaneras, cualquiera que fuere el concepto del pago,** siguiendo el mismo procedimiento que se aplica para las **devoluciones de** los saldos a favor (...) (Subrayas fuera **de** texto).

Cuando por algún motivo el contribuyente **debe** acudir a la jurisdicción contenciosa administrativa para obtener la **devolución del** saldo a favor o **del** pago en exceso o indebido, se colige que éstas sumas **de** dinero **debieron** gravarse al momento correspondiente a su obtención, por lo que no pueden considerarse rentas gravables al momento en que la Administración tributaria nacional las paga por concepto **de devolución de** impuestos. En consecuencia, no están sujetas a la retención en la fuente a título **del** impuesto sobre la renta.

Especial mención tienen los conceptos **de** pago **de lo no debido** y pago en exceso, que han sido **definidos** por la doctrina vigente⁴, en concordancia con la jurisprudencia **de** las Altas Cortes, así:

- i) El pago **de lo no debido** consiste en aquellos que se realizan sin que exista causa legal para hacer exigible su cumplimiento.
- ii) El pago en exceso ocurre cuando el individuo paga más **de lo** que la Ley exige.

Cuando la Administración Tributaria paga la sentencia, este ingreso no es susceptible **de** capitalizarse o producir un incremento neto en el patrimonio **del** contribuyente, puesto que su origen obedeció a un pago **de lo no debido** o a un pago en exceso que el contribuyente efectuó a título **de** impuesto y, el cual, está siendo **devuelto** con los respectivos intereses corrientes y/o moratorios a los que la ley da lugar.

PROBLEMA JURÍDICO #3.

En el pago **de** sentencias **de** condenas por litigios **de** orden laboral como: retiros, primas, nivelaciones salariales, sanciones y/o multas que sean **de** índole disciplinaria ¿los intereses liquidados están sujetos a la práctica **de** retención en la fuente a título **de** impuesto sobre la renta?

TESIS JURÍDICA #3.

De conformidad con la doctrina vigente⁵ y lo explicado en los puntos anteriores, la procedencia **de la** retención en la fuente a título **del** impuesto sobre la renta tratándose **de** intereses originados en el reconocimiento **de** acreencias laborales efectuado por medio **de** sentencias, se sujeta al concepto **de la** obligación originaria. Razón por la cual, se **deberá determinar** su procedencia y aplicar la tarifa que resulte **de** acuerdo con lo dispuesto en los artículos 383 a 388 **del** ET.

FUNDAMENTACIÓN

Son rentas **de** trabajo **de** acuerdo con lo previsto por el artículo 335 **del** ET., las señaladas en el artículo 103 **del** mismo estatuto.

A su turno, el artículo 103 ET., las **define** en los siguientes términos:

ARTICULO 103. **DEFINICIÓN.** Se consideran rentas exclusivas **de** trabajo, las obtenidas por personas naturales por concepto **de** salarios, comisiones, prestaciones sociales, viáticos, gastos **de** representación, honorarios, emolumentos eclesiásticos, compensaciones recibidas por el trabajo asociado cooperativo y, en general, las compensaciones por servicios personales.

PARAGRAFO 1. Para que sean consideradas como rentas **de** trabajo las compensaciones recibidas por el trabajo asociado cooperativo, la precooperativa o cooperativa **de** trabajo asociado, **deberá** tener registrados sus regímenes **de** trabajo y compensaciones en el Ministerio **de** Trabajo y Seguridad Social y los trabajadores asociados **de** aquellas **deberán** estar vinculados a regímenes **de** seguridad social en salud y pensiones aceptados por la ley, o tener el carácter **de** pensionados o con asignación **de** retiro **de** acuerdo con los regímenes especiales establecidos por la ley. Igualmente, **deberán** estar vinculados al sistema general **de** riesgos profesionales.

PARAGRAFO 2. Las compensaciones recibidas por el trabajo asociado cooperativo están gravadas con el impuesto a la renta y complementarios en los mismos términos, condiciones y excepciones establecidos en el Estatuto Tributario para las rentas exentas **de** trabajo provenientes **de** la relación laboral asalariada.

En consecuencia, las sumas correspondientes a primas, retiros, nivelaciones salariales, sanciones y/o multas que sean **de** índole disciplinaria al originarse en compensaciones por servicios personales o **derivarse de** relaciones laborales son consideradas ingresos laborales.

Ahora bien, la práctica **de** la retención en la fuente por concepto **de** los ingresos laborales está regulada en los artículos 383 a 388 ET., normas que disponen la tarifa, los procedimientos y la **depuración de** la base **de** retención para este tipo **de** rentas.

Así las cosas, cuando vía judicial se reconoce en favor **de** los contribuyentes el pago **de** acreencias que obedecen a rentas laborales, sobre éste se **deberá** efectuar la retención en la fuente a título **del** impuesto sobre la renta aplicando las tarifas, procedimientos y **depuración de** que tratan los artículos 383 a 388 ET., ello por originarse en pagos **de** índole laboral **de** las que tratan los artículos 335 y 103 ET.

En consecuencia, tratándose **del** pago **de** intereses **derivados del** reconocimiento **de** este tipo **de** acreencias laborales, la procedencia, tarifa y procedimiento **de** retención en la fuente a título **del** impuesto sobre la renta se sujetará a las condiciones al que esté sometido el pago **de** la obligación principal.

PROBLEMA JURÍDICO #4.

En el pago **de** sentencias por procesos **de** índole aduanera, donde la obligación que da origen es la **devolución de** tributos tales como aranceles y/o IVA y en el pago **de** sentencias resultado **de** una conciliación en materia aduanera ¿los intereses liquidados están sujetos a la práctica **de** retención en la fuente a título **de** impuesto sobre la renta?

TESIS JURÍDICA #4.

De conformidad con la doctrina vigente⁶ y lo explicado en los puntos anteriores, la procedencia **de** la retención en la fuente a título **del** impuesto sobre la renta en el pago **de** intereses por concepto **de** tributos aduaneros reconocidos en el pago **de** sentencias se sujetará al concepto **de** la obligación originaria.

FUNDAMENTACIÓN

Los tributos aduaneros son constituidos por el arancel **de** aduanas y por el impuesto a las ventas. El arancel **de** aduanas es parte **de** la política **de** comercio exterior **del** gobierno, mientras que el IVA es un tributo propio **de** la política tributaria **del** Estado⁷.

Así las cosas, la **devolución de** cualquiera **de** estos tributos está sujeta a lo dispuesto en el Título 19 **del** Decreto 1165 **de** 2019, norma que indica la procedencia, procedimiento y el término para efectuar las **devoluciones de** tributos aduaneros a título **de** pago **de** lo no **debido** y pago en exceso.

Ahora bien, en lo no regulado por el Decreto 1165 **de** 2019 el mismo compendio normativo dispone en el artículo 731 que: "salvo las particularidades indicadas en el título, en todo lo **demás**, el reconocimiento, trámite **de** las compensaciones y **devoluciones**, y sanción por improcedencia **de** las mismas, se remite a la regulación prevista en el Estatuto Tributario y **demás** normas que lo modifiquen, sustituyan o complementen".

Por lo tanto, tratándose **del** cálculo y liquidación **de** intereses en el pago **de** sentencias **de** procesos **de** índole aduanera, donde la obligación que da origen es la **devolución de** tributos, éste se rige por lo dispuesto en el artículo 863 ET., siendo extensible la interpretación expuesta para el problema jurídico #1 previamente abordado.

Así las cosas, la procedencia **de** la retención en la fuente a título **del** impuesto sobre la renta en el pago **de** intereses por concepto **de** tributos aduaneros reconocidos en el pago **de** sentencias, se sujetará al concepto **de** la obligación originaria. Nótese que, si dichos pagos son reconocidos únicamente por concepto **de** **devolución de** tributos, éstos no estarán sujetos a la práctica **de** retención a título **del** impuesto sobre la renta pues como se explicó anteriormente, no son susceptibles **de** capitalizarse o **de** generar un incremento neto en el patrimonio.

PROBLEMA JURÍDICO #5.

En el pago **de** sentencias resultado **de** procesos **de** reparación directa por **de**comiso y/o **de**strucción **de** mercancías (ADA) ¿los intereses liquidados están sujetos a la práctica **de** retención en la fuente a título **de** impuesto sobre la renta?

TESIS JURÍDICA #5.

De conformidad con la doctrina vigente⁸ y lo explicado en los puntos anteriores, la procedencia **de** la retención en la fuente a título **del** impuesto sobre la renta en el pago **de** intereses por concepto **de** tributos aduaneros reconocidos en el pago **de** sentencias se sujetará al concepto **de** la obligación originaria.

Téngase en cuenta que, tratándose **de** procesos **de** reparación directa, su condena podrá contemplar indemnizaciones por daño emergente, concepto no sujeto a retención en la fuente y, lucro cesante, éste último sujeto a retención en la fuente por ser considerado ingreso gravable.

FUNDAMENTACIÓN

Tal como se explicó en el punto anterior, tratándose **de** la liquidación **de** intereses en el pago **de** sentencias **de** índole aduanera **debemos** remitirnos a lo dispuesto en las normas **de** procedimiento tributario⁹, para el caso específico a lo regulado en el artículo 863 ET.

Así las cosas, toda vez que la norma aplicable es la misma que regula el procedimiento **de** devolución **de** impuestos en materia tributaria, se tiene que la procedencia **de** la retención en la fuente en el pago **de** intereses provenientes **de** sentencias **de** índole aduanera se sujetará al concepto **de** la obligación originaria.

Ahora bien, toda vez que las sentencias **derivadas de** procesos **de** reparación directa pueden reconocer indemnizaciones por los conceptos **de** daño emergente y lucro cesante, se hace necesario sintetizar lo explicado en la doctrina vigente sobre el asunto¹⁰, así:

- Las indemnizaciones tienen como finalidad reparar el **deterioro** o perjuicio causado a una persona en sus bienes o **derechos** y tienen una equivalencia pecuniaria **determinada** o **determinable**. Los daños patrimoniales causados se clasifican como, "lucro cesante", entendido como el beneficio que se **deja de** percibir o no se podrá percibir por razón **de** una acción u omisión; y daño emergente, el cual **debe** entenderse como la pérdida **de** un bien económico que se encuentra **dentro del** patrimonio **de** la persona afectada por dicho acto o omisión.

- Los ingresos recibidos por concepto **de** indemnización por daño emergente no son susceptibles **de** incrementar el patrimonio neto, ya que corresponden a la reparación **de** un daño o la sustitución **de** lo perdido, por lo tanto no constituyen renta gravable. Al no constituir renta gravable, no estará sujeta a retención en la fuente por dicho impuesto.

- Por su parte, el lucro cesante está sometido a retención en la fuente, porque corresponde a un ingreso constitutivo **de** la ganancia o provecho que **debió** recibirse en su oportunidad y, por tanto, sujeto al impuesto sobre la renta.

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

³ Conceptos DIAN Nos. 006594 **de** 2019, 005083 **de** 2023, Oficios 033661 **de** noviembre 20 **de** 2018 y 025723 **de** octubre 10 **de** 2019.

⁴ Cfr. Conceptos DIAN Nos. 0499 **de** 2016; 1754 **de** 2018;

⁵ Cfr. conceptos Nos. 007135 **de** 2017, 003325 **de** 2024,

⁶ Conceptos DIAN Nos. 006594 **de** 2019, 005083 **de** 2023, Oficios 033661 **de** noviembre 20 **de** 2018 y 025723 **de** octubre 10 **de** 2019.

⁷ Cfr. Concepto 022640 **de** 1999.

⁸ Conceptos DIAN Nos. 006594 **de** 2019, 005083 **de** 2023, Oficios 033661 **de** noviembre 20 **de** 2018 y 025723 **de** octubre 10 **de** 2019.

⁹ Ello por expresa disposición **del** artículo 731 **del** Decreto 1165 **de** 2019.

¹⁰ Cfr. Oficios Nos. 021652 **de** 2018; 901221 **de** 2020; 910205 - int 342 **de** 2021; 003325 int 382 **de** 2024 y 003548 **de** 2024.