

REPÚBLICA DE COLOMBIA



**JUZGADO PRIMERO ADMINISTRATIVO MIXTO DEL
CIRCUITO JUDICIAL DE BUENAVENTURA (VALLE DEL CAUCA)**

Carrera 3 No 3 – 26 Of. 209 Edificio Atlantis Tel. (2) 2400753

Correo electrónico: j01admbtura@cendoj.ramajudicial.gov.co

SENTENCIA No. 0078
PROCESO: 05-001-33-33-027-2018-00167-00
DEMANDANTE: MAGNUM LOGISTICS S.A
DEMANDADO: DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS
NACIONALES.
MEDIO DE CONTROL: NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO

Distrito de Buenaventura, treinta (30) de septiembre de dos mil veinte (2020).

I. ASUNTO

Se dicta sentencia de primera instancia en el medio de control de Nulidad y Restablecimiento del Derecho de carácter aduanero en el asunto de la referencia.

II. ANTECEDENTES

1. La demanda

1.1. Pretensiones y hechos:

La sociedad **MAGNUM LOGISTIC S.A**, por intermedio de apoderado judicial y en ejercicio del medio de control consagrado en el Artículo 138 de la Ley 1437 de 2011, instauró demanda de Nulidad y Restablecimiento del Derecho de carácter aduanero contra la **DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES**, para que se hagan las siguientes,

DECLARACIONES Y CONDENAS:

1.-) Que se declare la nulidad del acto administrativo contenido en la Resolución número 412 del 31 de mayo de 2017, expedida por el Jefe de la División de Gestión de Liquidación de la Dirección Seccional de Impuestos y Aduanas de Buenaventura, que impuso sanción al agente de carga internacional **MAGNUM LOGISTICS S.A**, de conformidad con lo establecido en el numeral 3.1 del artículo

498 del Decreto 2685 de 1999.

2.-) Que se declare la nulidad de la Resolución Nro. 135-201-236-601-002020 del 27 de noviembre de 2017, por medio de la cual se confirmó el acto administrativo antes referido.

3.-) Que a título de restablecimiento del derecho se ordene a la entidad demandada declarar que no se configuró la infracción consagrada en el numeral 3.1 del artículo 498 del Decreto 2685 de 1999 y que por tanto no hay lugar a la imposición de la sanción y pago de la infracción.

4.-) Que a título de restablecimiento de derecho se ordene a la entidad demandada:

a. Realizar la devolución de las sumas de dinero, en caso de haberse cancelado algún valor por concepto de la sanción impuesta, así como los valores correspondientes a la actualización de la sanción si se produjo como consecuencia de un proceso de cobro coactivo.

b. Que en el evento de que la sanción impuesta haya afectado la calificación del riesgo del actor, se ordene a la entidad demandada la eliminación como antecedente de la sanción impuesta a efectos de lo dispuesto en el Decreto 390 de 2016.

c. Que si como consecuencia de la sanción impuesta se han generado otros perjuicios se ordene a la DIAN que sean resarcidos, en relación con la cancelación de permisos autorizaciones o reconocimientos otorgado por la entidad demandada que se hayan visto afectados como consecuencia de los actos administrativos.

Apuntaló tales pedimentos en los siguientes **HECHOS**:

1.-) La sociedad TÉCNICA COLOMBIANA S.A.S., identificada con NIT 860.518.227 – 1, es una sociedad comercial que se dedica a la importación y comercialización de partes, autopartes y accesorios para vehículos automotores.

2.-) Que en desarrollo de su objeto social, compró una mercancía a su proveedor en el exterior CUB ELECPARTS INC con el fin de importarla a Colombia, partiendo de Taiwán e ingresando al país por el puerto de Buenaventura.

3.-) Que la SOCIEDAD TÉCNICA COLOMBIANA S.A.S. celebró contrato de Agenciamiento de Carga con la sociedad comercial MAGNUM LOGISTICS S.A. con NIT 811.012.106 – 6.

4.-) Que en cumplimiento de sus obligaciones en calidad de Agente de Carga, MAGNUM LOGISTICS S.A. gestionó a través del sistema informático aduanero MUISCA la información relacionada con el arribo de la mercancía.

5.-) Que la información del documento de transporte Nro. KEBUN1506302 del 03 de julio de 2015, fue transmitida a la autoridad aduanera DIAN a través de los sistemas informáticos, formulario Nro. 1166730224341-4 del 17 de julio de 2015, en cuya casilla 29 se indica “disposición de carga”, diligenciándose “tránsito aduanero”.

6.-) Que en realidad la “*disposición de la carga*” correspondía a una operación de transporte multimodal que corresponde a “*continuación de viaje*”, que es una modalidad de tránsito regulada igualmente en la legislación aduanera en el Título VIII del Decreto 2685 de 1999.

7.-) Que la operación de “continuación de viaje” que está regulada por la legislación aduanera fue autorizada por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales, tal como consta en el formulario Nro. 660900635189-8, autorización Nro. 3510015M005528 del 06 de agosto de 2015.

8.-) Que el 17 de marzo de 2017, MAGNUM LOGISTICS S.A. recibió el Requerimiento Especial Aduanero Nro. 135-238-419-448.1-05 del 10 de marzo de 2017, proferido dentro del expediente IT 2015 2015 01189, por parte de la Jefe del G.I.T. Investigaciones Aduaneras I de la División de Gestión de Fiscalización de la Dirección Seccional de Impuestos y Aduanas de Buenaventura, donde se proponía la imposición de una sanción por la infracción del numeral 3.1 del artículo 498 del Decreto 2685 de 1999.

9.-) Que mediante radicado Nro. 009960 del 17 de abril de 2017 se presentó respuesta al Requerimiento Especial Aduanero Nro. 135-238-419-448.1-05 del 10 de marzo de 2017 por parte de la sociedad comercial MAGNUM LOGISTICS S.A., en donde se argumentó la inexistencia de la conducta punible, la violación por parte de la entidad demandada de principios de debido proceso, de justicia, de prevalencia de lo sustancial entre otros, y se solicitó el archivo del expediente.

10.-) Que el 31 de mayo de 2017 la jefe de la División de Gestión de Liquidación de la Dirección Seccional de Impuestos y Aduanas de Buenaventura, emitió Resolución Sanción Nro. 412, en la cual le impuso la sanción establecida en el numeral 3.1 del artículo 498 del Decreto 2685 de 1999.

11.-) Que con la información en la casilla 29 del formulario 1166 presentado por parte de MAGNUM LOGISTICS S.A., no se pretendió ni procuró beneficio alguno, ni efectivamente se obtuvo, ya que la operación de “tránsito aduanero” en los términos de la legislación aduanera del Título VIII del Decreto 2685 de 1999, estableció requisitos más exigentes que la operación de “transito multimodal, la cual no tiene tantas restricciones como el tránsito en DTA.

12.-) Que la operación de “traslado” se llevó de manera normal con los controles que la entidad demandada realiza sin que se haya objetado aspecto alguno de la misma.

13.-) Que en virtud de lo anterior, presentó ante la División de Gestión Jurídica de la Dirección Seccional de Impuestos y Aduanas de Buenaventura, recurso de reconsideración en contra de la Resolución Sanción Nro. 412, mediante escrito con radicado Nro. RBM#09135 del 08 de julio de 2017.

14.-) Que el día 27 de noviembre de 2017, la Jefe de la División de Gestión Jurídica de la Dirección Seccional de Impuestos y Aduanas de Buenaventura, emitió Resolución Nro. 135-201-236-601-002020, mediante la cual confirmó en todas sus partes la Resolución Nro. 412 del 31 de mayo de 2017.

15.-) Que con el referido acto administrativo se agotó la sede administrativa y es decisión de fondo con la cual se da por terminado el proceso.

1.2 Las normas quebrantadas y el concepto de violación:

PROCESO:	05-001-33-33-027-2018-00167-00
DEMANDANTE:	MAGNUM LOGISTICS S.A
DEMANDADO:	DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES.
MEDIO DE CONTROL:	NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO

Considera como vulnerados las siguientes normas:

Artículos 29 y 228 de la Constitución Política
 Artículos 50, 137 y 138 de la Ley 1437 del 2011
 Artículo 371 del Decreto 2685 de 1999
 Artículo 2 del Decreto 390 de 2016

Y dentro de los fundamentos de derecho hace alusión a lo siguiente:

Oficio 73471 del 19 de noviembre de 2013
 Circular 175 del 29 de octubre del 2001
 Sentencia C-160 de 1998, proferida por la Honorable Corte Constitucional.

Primer cargo: Violación al debido proceso:

Considera que el debido proceso y las garantías mínimas consagradas en el artículo 29 de la Constitución Política es aplicable a toda clase de actuaciones realizadas por el Estado, tanto las judiciales como las administrativas sancionatorias, como lo ha señalado la Honorable Corte Constitucional en diferentes pronunciamientos (C-160 de 1998), por lo tanto la interpretación tanto de los hechos como de las normas deben sujetarse a los principios mínimos establecidos en garantía del interés público y de los ciudadanos.

Indica que no existe ninguna diferencia entre la “continuación de viaje” y la “declaración de tránsito aduanero” y que en el caso concreto no se llevó a cabo una modalidad diferente a la que se había aludido en los documentos, pero que el único problema que se generó fue que en el sistema informático de la aduana se dijo por error involuntario que la mercancía sería sometida a tránsito cuando en realidad se trataba de un transporte multimodal; que tanto es así, que el funcionario de la DIAN encargado de carga incorporó el tránsito en la modalidad señalada para permitir la trazabilidad del proceso, observando que la misma coincidía con los documentos presentados a la autoridad aduanera en su momento.

Alude que se trata de un error de forma, donde una casilla de un formato 1166 se diligenció con una información que puede ser verificable y sin cambiar

PROCESO:	05-001-33-33-027-2018-00167-00
DEMANDANTE:	MAGNUM LOGISTICS S.A
DEMANDADO:	DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES.
MEDIO DE CONTROL:	NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO

efectivamente la operación de que se trata ni generar consecuencias de ninguna clase en el sistema informático de la aduana y que es evidente que se trató de un error involuntario, pero a la vez irrelevante porque el resto de la operación fue coherente con los documentos.

Adiciona que la DIAN sostuvo la importancia de efectuar las operaciones por medio de los servicios informáticos de la entidad y para el efecto cita el artículo 4 del Decreto 390 de 2016, por lo que para el desarrollo del procedimiento en cuestión y de las formalidades aduanera MAGNUM LOGISTICS SA no utilizó ningún mecanismo diferente de los sistemas informáticos de la demandada que lleve a considerar que no se cumplió con la obligación, antes bien presentó oportunamente la información de los documentos de viaje de manera completa y llevó a cabo la modalidad indicada en los mismos.

Dice que la violación al debido proceso radica en el desconocimiento que se hace de la modalidad del régimen aduanero efectuada por la Agencia de Carga, la cual correspondió en su totalidad con la indicada en el documento de transporte, operación OTM frente a la cual se cumplieron las obligaciones en su totalidad, sin ocasionar ningún daño al fisco o al Estado ni a un tercero, ya que no se vulneraron las normas concernientes a los regímenes aduaneros, es decir que en nada afectó haber consignado “tránsito aduanero” en cambio de “continuación de viaje”, si bien ambas operaciones corresponden al mismo régimen suspensivo regulado por el Título VIII del Decreto 2685 de 1999, porque al final se tramitó y ejecutó éste último (transporte multimodal por la continuación de viaje) que venía consagrado en los documentos soportes, por lo que considera que la entidad debió hacer un análisis integral de los hechos y los documentos, aplicando criterios de proporcionalidad y razonabilidad, para así concluir que resulta totalmente irracional, desproporcionado, inequitativo e injusto la expedición de los actos administrativos acusados.

Segundo cargo: Violación al principio de justicia

Dice que la entidad demandada al expedir los actos administrativos acusados vulneró el principio de justicia, debido a que no tuvo en cuenta que las sanciones establecidas en la legislación aduanera pretenden penalizar aquellas acciones que efectivamente hayan ocasionado un daño al Estado o a un tercero, y no

simplemente castigar la comisión de cualquier hecho insignificante, aumentando de esta manera su fácil recaudo.

Concluye que la entidad demandada actuó de manera injusta en contra del principio de justicia porque en la regulación aduanera se pretende el cumplimiento de las formalidades sustanciales a la obligación aduanera no simplemente un error que en nada afecta estadísticas, la liquidación o el pago de tributos ni se sale del rango legal de tal modo que pueda predicarse que debe actuar el poder punitivo para corregir una desviación grosera o peligrosa de la actuación del operador de comercio (agente de aduanas).

Tercer cargo: Violación del artículo 228 de la Constitución Política por desconocimiento del principio de prevalencia de lo sustancial sobre lo formal.

Dice que este principio proviene de la constitución por expresión que de él hace el artículo 228 de la Carta Política y que son materializados en la legislación de los procedimientos administrativos y más precisamente en la aduanera.

Refiere que en el presente caso se debe tener en cuenta que la finalidad de la operación aduanera llevada a cabo por la parte actora era el transporte internacional de las mercancías, bajo control aduanero, desde el lugar de origen hasta el puerto de arribo y que el resto de la operación la ejecutaría un transportador nacional desde el puerto hasta el depósito ubicado en una jurisdicción diferente al lugar de ingreso de las mismas, que por esta razón fue establecido en la casilla 29 (disposición de carga) del formulario 1166 “transito aduanero”; que la intención de MAGNUM LOGISTICS era dejar la información de su operación hasta entregarla al siguiente operador (OTM) en el régimen de tránsito en la subcategoría multimodal, ya que la disposición que tendría la mercancía inmediatamente fuese descargada era el “*transporte interno en el territorio aduanero nacional*”, independiente de la forma que este revistiera (cabotaje, tránsito aduanero o transporte multimodal); la operación efectivamente era a una “*continuación de viaje*”, puesto que correspondía a una operación OTM, sin embargo, la finalidad era la misma, la cual fue llevada a feliz término, tanto así que la misma entidad demandada autorizó la operación como correspondía: continuación de viaje.

Señala que en “*este punto no se está discutiendo la tipicidad de alguna sanción como lo entiende la entidad demandada, la efectividad del derecho sustancial sobre la meras formas de atender obligaciones aduaneras. La forma el diligenciamiento de información previa pero lo sustancial era la solicitud y tramite de la continuación de viaje en ejecución de un transporte multimodal terminada de manera regular y correcta*”.

1. El trámite Procesal:

El trámite procesal surtido en el presente medio de control fue objeto de pronunciamiento en el saneamiento del proceso, ante el cual las partes y el Despacho manifestaron que no existía ninguna irregularidad.

1.1. Contestación de la demanda de la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales - DIAN.

Dentro de la oportunidad legal correspondiente la entidad demandada contestó la demanda oponiéndose a las pretensiones de la misma, por cuanto considera que su defendida no ha violado las normas invocadas.

Considera que al demandante no se le ha violado el debido proceso por desconocimiento del artículo 371 y siguientes del decreto 2685 de 1999, pues la administración ha garantizado la seguridad jurídica que se desprende de la correcta expedición de los actos administrativos, los cuales estuvieron sujetos a la normatividad donde el interesado se le dio garantías al derecho de defensa en todas las instancias.

Estima que “*la modalidad mediante la cual el importador decide transportar su mercancía y en el caso que nos ocupa era la intención de acuerdo a la documentación que fue presentada por el Agente de carga internacional MAGNUM LOGISTICS S.A identificado con Nit. 811.012.106, ante la autoridad aduanera, mediante el documento de transporte No KEBUN1506302 del 03 de julio de 2015, observamos que indicó como consignatario OTM MAHE NEUTRAL SHIPPING S.A con nit 800.159.856 MAGNUM ZONA FRANCA S.A. NIT. 900.093.075-5 ZONA FRANCA BOGOTA S.A. CENTENARIO No 108 A 85 MZ 10 BOD:66 BOGOTA, COLOMBIA CARGA EN OTM. Asi mismo se observa que se encuentra el formato 1166 (Documento de Transporte/Documento Consolidador*

PROCESO:
DEMANDANTE:
DEMANDADO:
MEDIO DE CONTROL:

05-001-33-33-027-2018-00167-00
MAGNUM LOGISTICS S.A
DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES.
NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO

de Carga), la información que fue consignada en el sistema informático MUISCA, se encuentra que en la casilla 29 la cual se refiere a la disposición de la carga el Agente de Carga registro “TRÁNSITO NACIONAL” cuando de acuerdo a la información contenida en el Documento de transporte KEBUN 1506302 del 03 de julio de 2015, correspondía a una Continuación de Viaje.”

Alude que el actor en este momento no puede argumentar violación a las normas invocadas, toda vez que su responsabilidad como agente de carga internacional conforme a la normatividad aduanera tiene unas obligaciones que son de estricto cumplimiento, entre ellas las de entrega a través de los sistemas informáticos electrónicos de la dirección de impuestos y aduanas nacionales en la oportunidad prevista en el artículo 94 -1 del decreto 2685 de 1999, la información del documento de transporte señalando el trámite o destino que le debe dar a la mercancía una vez descargada en el lugar de llegada.

Pronunciamiento del litisconsorte facultativo:

El litisconsorte facultativo ANDRES ARANGO CUARTAS, a través de memorial que obra a folios 94 y ss del c-1 se adhirió a las pretensiones y los hechos de la demanda.

El litisconsorte facultativo Compañía de seguros Generales Suramericana SA, a través de apoderado, se pronunció frente a los hechos de la demanda manifestando que no le constan, pues se tratan de unas circunstancias completamente ajenas al giro ordinario de los negocios de su representada y frente a las pretensiones manifiesta que coadyuva todas y cada una de las declaraciones y condenas solicitadas por la parte activa, dentro de sus argumentos se destaca la solicitud de nulidad de los actos administrativos por haberse expedido de forma extemporánea el requerimiento especial aduanero, es decir después de 30 días señalados en el artículo 583 del Decreto 390 de 2016, pues afirma que el Formato 1166 objeto de controversia data del 17 de julio de 2015 y el auto 1189 del 15 de octubre de 2015, se ordenó adelantar la investigación.

Finalmente propuso las excepciones (fls 107 y ss del c-1).

2.2. Audiencia Inicial

PROCESO:	05-001-33-33-027-2018-00167-00
DEMANDANTE:	MAGNUM LOGISTICS S.A
DEMANDADO:	DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES.
MEDIO DE CONTROL:	NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO

Mediante Auto de Sustanciación 1179 del 16 de julio de 2019, se fijó fecha para llevar a cabo la Audiencia Inicial de que trata el Artículo 180 del CPACA (fl. 134 y ss del cdno 01). Celebrada dicha diligencia el día 13 de noviembre de 2019 (fl 147 y ss del c-1), la suscrita Juez procedió a verificar las subetapas surtidas en el proceso y a ejercer el control de legalidad que le corresponde.

2.3. Alegaciones de conclusión:

Mediante auto de sustanciación No. 2094 (fl 151 c-1) se ordenó correr traslado común a las partes para que formularan sus alegatos de conclusión y al Ministerio Público, para que si a bien tenía rindiera el concepto correspondiente, hasta por veinte (20) minutos cada uno. Dentro de dicha oportunidad las partes hicieron lo propio (CD fl 146 c-1).

Surtido el correspondiente rito procesal y no observándose causal de nulidad que invalide lo actuado, es viable emitir pronunciamiento de fondo.

III. CONSIDERACIONES

1. Presupuestos procesales

Se reúnen a cabalidad los requisitos de capacidad de las partes, capacidad procesal, jurisdicción, competencia y demanda en forma.

2. Planteamiento del problema jurídico

El problema jurídico a resolver se circunscribe a determinar la legalidad de los actos administrativos acusados, a través de los cuales se impuso a la parte actora sanción en la suma de \$3.876.100 y ordena hacer efectiva la póliza de cumplimiento de disposiciones legales No. 1298658-9, expedida por la COMPAÑÍA DE SEGUROS GENERALES SURAMERICANA SA, a las voces del numeral 3.1 del artículo 498 del Decreto 2685 de 1999, modificado por el artículo 30 del Decreto 2101 de 2008.

2.1 Problema jurídico asociado:

PROCESO:	05-001-33-33-027-2018-00167-00
DEMANDANTE:	MAGNUM LOGISTICS S.A
DEMANDADO:	DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES.
MEDIO DE CONTROL:	NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO

Establecer si el Agente de Carga Internacional Magnum Logistic SA incurrió en inexactitudes o errores en la información presentada a través de los servicios informáticos cuando consignó en el formulario 1166- Documento de Transporte/Documento Consolidador de Carga, en la casilla 29 (Disposición de Carga) “Tránsito Nacional” y no “Continuación de Viaje”, de acuerdo al documento de transporte KIBUN1506302.

El hilo conductor que seguirá el Despacho para resolver el problema jurídico planteado será el siguiente: *(i)* En primer lugar se referirá al marco normativo, *(ii)* seguidamente de lo probado dentro del proceso y finalmente el *(iii)* Caso concreto.

3. Marco normativo:

Definiciones relevantes en la legislación aduanera

El Estatuto Aduanero –Decreto 2685 de 1999, define las siguientes materias relacionadas con el régimen de tránsito aduanero:

“TITULO I. DISPOSICIONES GENERALES

ARTICULO 1. DEFINICIONES PARA LA APLICACIÓN DE ESTE DECRETO.

(...)

ADUANA DE PARTIDA

Es aquella donde se inicia legalmente un tránsito aduanero.

ADUANA DE PASO

Es cualquier Aduana por donde circulan mercancías en tránsito sin que haya finalizado la modalidad.

ADUANA DE DESTINO

Es aquella donde finaliza la modalidad de tránsito aduanero.

AGENTE DE CARGA INTERNACIONAL

*[Definición modificada por el artículo 1 del Decreto 2628 de 2001.]
Persona jurídica inscrita ante la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales, para actuar exclusivamente en el modo de transporte marítimo, y cuyo objeto social incluye, entre otras, las siguientes actividades: coordinar y organizar embarques, consolidar carga de*

exportación o desconsolidar carga de importación y emitir o recibir del exterior los documentos de transporte propios de su actividad.

(...)

AUTORIDAD ADUANERA

Es el funcionario público o dependencia oficial que en virtud de la Ley y en ejercicio de sus funciones, tiene la facultad para exigir o controlar el cumplimiento de las normas aduaneras.

(...)

DESCARGUE

Es la operación por la cual la mercancía que ingresa al territorio aduanero es retirada del medio de transporte en el que ha sido movilizadada.

(...)

DOCUMENTO CONSOLIDADOR DE CARGA.

*[Definición adicionada por el artículo 1 del Decreto 2101 de 2008.]
Corresponde al documento que contiene la relación de los documentos de transporte hijos de todas las cargas, agrupadas y a bordo del medio de transporte, y que van a ser cargadas y descargadas en un puerto a nombre de un agente de carga internacional.*

DOCUMENTO DE TRANSPORTE

Es un término genérico que comprende el documento marítimo, aéreo, terrestre o ferroviario que el transportador respectivo o el agente de carga internacional, entrega como certificación del contrato de transporte y recibo de la mercancía que será entregada al consignatario en el lugar de destino y puede ser objeto de endoso.

(...)

DOCUMENTO DE TRANSPORTE HIJO.

*[Definición adicionada por el artículo 1 del Decreto 2101 de 2008.]
Corresponde al documento de transporte que expide un agente de carga internacional en desarrollo de su actividad, es prueba de la existencia del contrato de transporte y acredita la recepción de la mercancía objeto de tal contrato por parte del transportador.*

DOCUMENTO DE TRANSPORTE MULTIMODAL

Es el documento prueba de un contrato de transporte multimodal que acredita que el operador ha tomado las mercancías bajo su custodia y se ha comprometido a entregarlas de conformidad con las cláusulas de ese contrato.

DOCUMENTOS DE VIAJE

Son el Manifiesto de Carga, con sus adiciones, modificaciones o explicaciones, las guías aéreas, los conocimientos de embarque o cartas de porte, según corresponda, y el documento consolidador de carga y sus documentos hijos, cuando a ello haya lugar.

(...)

INFRACCIÓN ADUANERA

Es la acción u omisión que conlleva la transgresión de la legislación aduanera.

(...)

OPERADOR DE TRANSPORTE MULTIMODAL

Es toda persona que, por sí o por medio de otra que actúe en su nombre, celebra un contrato de transporte multimodal y actúa como principal, no como agente o por cuenta del expedidor o de los transportadores que participan en las operaciones de transporte multimodal y asume la responsabilidad de su cumplimiento.

(...)

RÉGIMEN ADUANERO

Es el tratamiento aplicable a las mercancías sometidas al control y vigilancia de la autoridad aduanera, mediante el cual se les asigna un destino aduanero específico y de acuerdo con las normas vigentes. Los regímenes aduaneros son importación, exportación y tránsito.

(...)

TRANSITO ADUANERO

Es el régimen aduanero que permite el transporte de mercancías nacionales o de procedencia extranjera, bajo control aduanero, de una Aduana a otra situadas en el territorio aduanero nacional.

En este régimen se pueden dar las modalidades de tránsito, cabotaje y transbordo.

TRANSPORTE MULTIMODAL INTERNACIONAL

Es el traslado de mercancías por dos o más modos de transporte diferentes, en virtud de único contrato de transporte multimodal, desde un lugar situado en un país en que el operador de transporte multimodal toma la mercancía bajo su custodia hasta otro lugar designado para su entrega.

(...)

ZONA PRIMARIA ADUANERA.

Es aquel lugar del territorio aduanero nacional habilitado por la Aduana para la realización de las operaciones materiales de recepción, almacenamiento y movilización de mercancías que entran o salen del país, donde la autoridad aduanera ejerce sin restricciones su potestad de control y vigilancia.”.

Regímenes aduaneros en Colombia

Contempla la legislación colombiana tres regímenes aduaneros I) Régimen de importación, II) Régimen de exportación y III) Régimen de tránsito aduanero, que constituyen en marco aplicable a las mercancías sometidas al control y vigilancia de la autoridad aduanera representada en la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales y tienen cabida en un momento específico de la operación de comercio internacional.

En breve debe decirse que el **Régimen de Importación** consiste en el ingreso al territorio aduanero nacional de mercancías de procedencia extranjera. También se considera importación la introducción de mercancías que proceden de zona franca industrial de bienes y servicios, al resto del territorio aduanero nacional¹. La mercancía que ingresa al país está sometida a: I) **control previo** que se realiza desde el lugar de llegada de la mercancía, zona primaria, y hasta el momento de su nacionalización, II) **control simultáneo** que se realiza al momento de nacionalización de la mercancía y III) **control posterior** que se surte cuando la mercancía se encuentra en zona secundaria (carreteras, almacenes o establecimientos abiertos al público).

Ahora, el **Régimen de Tránsito Aduanero** se encuentra definido en el artículo 353 del Decreto 2685 de 1999, como la modalidad que permite el transporte terrestre de mercancías nacionales o de procedencia extranjera sometidas a control aduanero, de una aduana a otra situada en el territorio aduanero nacional, cuyas modalidades son: tránsito, cabotaje y transbordo.

El tránsito aduanero se encuentra regulado en el Título VIII del Estatuto Aduanero y las disposiciones aplicables, preceptúan:

“ARTICULO 355. EMPRESAS TRANSPORTADORAS. Las operaciones de tránsito aduanero se realizarán únicamente en los vehículos de empresas inscritas y autorizadas previamente por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales.

Excepcionalmente, la Aduana podrá autorizar el tránsito en vehículos pertenecientes a los declarantes, para lo cual se requiere la constitución de una garantía específica.

ARTICULO 356. RESPONSABILIDADES. [Inciso modificado por el artículo 3 del Decreto 2883 de 2008.] El declarante se hará responsable ante la aduana por la información consignada en la declaración de tránsito aduanero y por el pago de los tributos aduaneros correspondientes a la

¹ Artículo 1. Estatuto Aduanero.

PROCESO:

DEMANDANTE:

DEMANDADO:

MEDIO DE CONTROL:

05-001-33-33-027-2018-00167-00

MAGNUM LOGISTICS S.A

DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES.

NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO

mercancía sometida al régimen de tránsito que no llegue a la aduana de destino. Si el declarante es una agencia de aduanas, esta sólo responderá por el pago de los tributos en el evento previsto el parágrafo del artículo 27-4 del presente Decreto.

La empresa transportadora responderá ante la autoridad aduanera por la finalización del régimen dentro de los plazos autorizados y por la correcta ejecución de la operación de tránsito aduanero.

(...)

ARTICULO 359. OPORTUNIDAD PARA SOLICITAR LA MODALIDAD DE TRÁNSITO ADUANERO. *De conformidad con lo previsto en el artículo 113 del presente Decreto, una vez sea descargada la mercancía y sin haberla ingresado a depósito, deberá solicitarse y autorizarse la modalidad de tránsito aduanero, cuando proceda.*

ARTICULO 360. PRESENTACIÓN DE LA DECLARACIÓN DE TRÁNSITO ADUANERO. *La Declaración de Tránsito Aduanero deberá presentarse a la Aduana de Partida, a través del sistema informático aduanero.*

ARTICULO 361. CAUSALES PARA NO ACEPTAR LA DECLARACIÓN DE TRÁNSITO ADUANERO. *La Aduana validará la consistencia de los datos de la Declaración antes de aceptarla, e informará al declarante las discrepancias advertidas que no permitan la aceptación.*

No se aceptará la Declaración de Tránsito Aduanero, respecto de la cual se configure alguna de las siguientes situaciones:

a) Cuando se solicita tránsito aduanero para operación que no se encuentre contemplada en el artículo 354o. del presente Decreto.

b) Cuando la Declaración de Tránsito Aduanero no se encuentre debidamente diligenciada y soportada en la información contenida en los documentos que a continuación se señalan: conocimiento de embarque, carta de porte o guía aérea, según corresponda, factura comercial o proforma que permita identificar el género, la cantidad y el valor de las mercancías que serán sometidas al régimen de tránsito.

c) Cuando la modalidad de tránsito esté prohibida o restringida o,

d) Cuando la empresa transportadora que vaya a realizar la operación de tránsito aduanero no se encuentre inscrita ante la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales. PARAGRAFO. Las garantías que deban constituirse con ocasión de la operación de tránsito aduanero, deberán presentarse, si fuere el caso, ante la autoridad aduanera como requisito para obtener la autorización del régimen.

ARTICULO 362. ACEPTACIÓN DE LA DECLARACIÓN DE TRÁNSITO ADUANERO. *La Declaración de Tránsito Aduanero para los efectos previstos en este Decreto, se entenderá aceptada cuando el sistema informático aduanero, previa verificación de la información allí contenida, asigne el número y fecha correspondiente y autorice al declarante la impresión de la Declaración.*

En caso de que no exista conformidad entre la información consignada en la Declaración de Tránsito Aduanero con la contenida en los documentos señalados en el literal b) del artículo anterior, el sistema informático aduanero, indicará al declarante los errores encontrados para las correcciones respectivas. (...)

ARTICULO 363. RECONOCIMIENTO. El declarante deberá entregar la Declaración de Tránsito Aduanero a la autoridad aduanera, acompañada de los documentos establecidos en el literal b) del artículo 361o. del presente Decreto. Si existe conformidad entre la documentación entregada y la información consignada en la Declaración, el funcionario competente dejará constancia del hecho en el sistema informático aduanero y en la respectiva Declaración.

De no existir conformidad se procederá a notificar al declarante para que adjunte el documento requerido o presente una nueva declaración subsanando los errores detectados por la autoridad aduanera.

Efectuada la revisión documental, la Aduana podrá ordenar el reconocimiento externo de la carga que será sometida al régimen de tránsito aduanero, cuando haya lugar a ello.

Si con ocasión de la diligencia de reconocimiento, la Aduana detecta carga en exceso, aprehenderá los sobrantes, anulará la aceptación de la Declaración de Tránsito y dispondrá el envío de la mercancía amparada a un depósito habilitado para que sea sometida a la aplicación de otro régimen. Cuando se detecten faltantes o defectos, el inspector dejará constancia del hecho en el sistema informático y en la Declaración de Tránsito Aduanero, la cual se entenderá modificada y procederá el tránsito para la cantidad verificada en la diligencia de reconocimiento. Igual procedimiento se aplicará cuando se detecte una de las situaciones previstas en el artículo 361o. del presente Decreto.

Nótese de la normativa en cita que en la modalidad de tránsito las mercancías son tomadas en el puerto de entrada y nace para el Declarante la responsabilidad por la información consignada y por el pago de tributos aduaneros de la mercancía que no llegue a la aduana de destino, así mismo, el Transportador responderá por la finalización de la modalidad en el plazo autorizado por la Aduana y su correcta ejecución de la operación. El tránsito aduanero finaliza con la entrega de la carga al depósito o al usuario operador de la zona franca, quien recibirá del transportador la declaración de tránsito aduanero, ordenará el descargue y confrontará la cantidad, el peso y el estado de la carga con lo consignado en la declaración. Si existiere conformidad la registrará en el sistema informático de la aduana.

Dentro del Capítulo II se encuentra las Operaciones del Transporte Multimodal, a saber:

PROCESO:
DEMANDANTE:
DEMANDADO:
MEDIO DE CONTROL:

05-001-33-33-027-2018-00167-00
MAGNUM LOGISTICS S.A
DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES.
NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO

“ARTICULO 371. OPERACIONES DE TRANSPORTE MULTIMODAL. Para movilizar mercancías de procedencia extranjera con suspensión de tributos aduaneros por el territorio aduanero nacional, al amparo de un documento de transporte multimodal, se requiere que el Operador de Transporte Multimodal se encuentre debidamente inscrito en el Registro de Transporte Multimodal a cargo del Ministerio de Transporte.

PARÁGRAFO. [Parágrafo adicionado por el artículo 14 del Decreto 390 de 2009.] La inscripción de los Operadores de Transporte Multimodal ante la autoridad aduanera, se entenderá surtida con la homologación del registro efectuado ante el Ministerio de Transporte.

ARTICULO 372. RESPONSABILIDAD DEL OPERADOR DE TRANSPORTE MULTIMODAL. Sin perjuicio de las responsabilidades comerciales, el Operador de Transporte Multimodal será responsable por el pago de tributos aduaneros en caso de que la mercancía por él transportada se pierda, o se deteriore durante la vigencia de la operación en el territorio aduanero nacional, sin perjuicio de la responsabilidad por la no finalización de la operación en el tiempo autorizado por la Aduana de Ingreso.

(...)

ARTICULO 374. AUTORIZACIÓN DE LA CONTINUACIÓN DE VIAJE. Para la autorización de la Continuación de Viaje por el territorio aduanero nacional al amparo de un contrato de transporte multimodal, o cualquier documento que haga sus veces, deberá presentarse copia del documento de transporte en el que se especifique el destino final de las mercancías.

La ejecución del transporte multimodal deberá realizarse en un medio de transporte perteneciente a los Operadores de Transporte Multimodal, cuyo control está a cargo del Ministerio de Transporte o subcontratados con empresas transportadoras legalmente constituidas. La subcontratación que realice el Operador de Transporte Multimodal para la ejecución de la operación, no lo exonera de su responsabilidad de finalizar la operación en el término autorizado por la Aduana de Partida y por pago de los tributos aduaneros suspendidos en caso de pérdida de la mercancía.

En este caso, la Aduana autorizará la Continuación de Viaje verificando que el Operador de Transporte Multimodal se encuentre con su inscripción vigente en el respectivo registro de la Aduana y que la empresa transportadora subcontratada se encuentre inscrita ante la Dirección de Impuestos y Aduanas para realizar operaciones de tránsito o cabotaje, firmará los documentos de viaje y establecerá el plazo para la finalización de la operación.

(...)”

Igualmente en el Capítulo V, se establece:

“[...] CAPÍTULO V.

OTRAS DISPOSICIONES

ARTÍCULO 389. ASPECTOS NO REGULADOS. A los aspectos aduaneros no regulados para las operaciones de transporte multimodal y de cabotaje, les serán aplicables las disposiciones establecidas en

PROCESO:
DEMANDANTE:
DEMANDADO:
MEDIO DE CONTROL:

05-001-33-33-027-2018-00167-00
MAGNUM LOGISTICS S.A
DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES.
NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO

este Decreto para el tránsito aduanero, en cuanto no les sean contrarias (...). Negrilla del Despacho.

Señala entonces la normativa que bajo esta modalidad de transporte se trasladan las mercancías por dos o más medios de transporte, pero bajo un único contrato de transporte, por lo tanto, los Operadores de este tipo además de responder por las obligaciones del Transporte, también lo hacen por las del Declarante en cuyo evento de presentarse deterioro o pérdida de la mercancía.

Así mismo, se dispone que para la autorización de la “continuación de viaje” por el territorio aduanero nacional en la modalidad de transporte multimodal, deberá presentarse copia del documento de transporte² en el que se especifique el destino final de las mercancías; y, la aplicación en los aspectos aduaneros no regulados para la operación de transporte multimodal serán los regulados para el régimen de tránsito aduanero³, en cuanto no les sean contrarias.

Para los agentes de carga internacional, el artículo 105 de Decreto 2685 de 1999, señaló las siguientes obligaciones:

[Artículo modificado por el artículo 18 del Decreto 2101 de 2008.] Son obligaciones del Agente de Carga Internacional en el modo marítimo, las siguientes:

a) Entregar a través de los servicios informáticos de la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales la Información contenida en los documentos consolidados y en los documentos de transporte hijo, relacionados con la carga que llegará al territorio nacional, en la forma y oportunidad prevista en el artículo 96 del presente decreto:

b) Presentar a la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales, a través de los servicios informáticos electrónicos, dentro del término previsto en el artículo 98 del presente decreto, el informe de descargue e inconsistencias;

c) Justificar las inconsistencias advertidas, de acuerdo con lo previsto en el artículo 99 del presente decreto;

d) Expedir la planilla de envío que relacione las mercancías que serán introducidas a un depósito o a una zona franca;

² (Artículo 1 del Decreto 2685 de 1999) DOCUMENTO DE TRANSPORTE “[...] Es un término genérico que comprende el documento marítimo, aéreo, terrestre o ferroviario que el transportador respectivo o el agente de carga internacional, entrega como certificación del contrato de transporte y recibo de la mercancía que será entregada al consignatario en el lugar de destino y puede ser objeto de endoso”[...].

[...] DOCUMENTO DE TRANSPORTE MULTIMODAL Es el documento prueba de un contrato de transporte multimodal que acredita que el operador ha tomado las mercancías bajo su custodia y se ha comprometido a entregarlas de conformidad con las cláusulas de ese contrato [...]”.

³ (CAPITULO I. TRANSITO ADUANERO ARTICULO 353). “[...] DEFINICIÓN. Es la modalidad que permite el transporte terrestre de mercancías nacionales o de procedencia extranjera, bajo control aduanero, de una Aduana a otra situadas en el territorio aduanero nacional [...]”.

PROCESO: 05-001-33-33-027-2018-00167-00

DEMANDANTE: MAGNUM LOGISTICS S.A

DEMANDADO: DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES.

MEDIO DE CONTROL: NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO

e) *Entregar, dentro de la oportunidad establecida, las mercancías amparadas en los documentos consolidados y en los documentos de transporte hijo, al depósito habilitado, al usuario de la zona franca, al declarante o al importador, según sea el caso;*

f) *Responder porque la información que entreguen a la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales, sobre documentos consolidadores y documentos de transporte hijo, corresponda al contenido de los documentos físicos”*

Los documentos de transporte de mercancías deben cumplir con ciertos requisitos para su validez y además, deben informar el destino que se le dará a la mercancía una vez llegue a su lugar de arribo. El Estatuto también prevé que los documentos de viaje se remiten previamente a la autoridad aduanera a través de los servicios informáticos y la opción de corregir las irregularidades que se adviertan entre la carga declarada y la efectivamente descargada. Veamos:

“ARTÍCULO 94-1. INFORMACIÓN DE LOS DOCUMENTOS DE TRANSPORTE. La información de los documentos de transporte y consolidadores, deberá corresponder como mínimo, a los siguientes datos sobre la carga que ingresará al país: tipo, número y fecha de los documentos de transporte o de los documentos consolidadores; características del contrato de transporte, cantidad de bultos, peso y volumen según corresponda; flete; identificación de la unidad de carga cuando a ello hubiere lugar; identificación general de la mercancía.

Adicionalmente, con la información del documento de transporte, se debe señalar el trámite o destino que se le dará a la mercancía una vez sea descargada en el lugar de llegada.

(...)

ARTICULO 96. TRANSMISIÓN Y ENTREGA DE LOS DOCUMENTOS DE VIAJE A LA AUTORIDAD ADUANERA. *[Artículo modificado por el artículo 10 del Decreto 2101 de 2008.] (...)*

[Inciso modificado por el artículo 1 del Decreto 1039 de 2009.] Cuando se trate de carga consolidada en el modo marítimo el agente de carga internacional, deberá entregar a la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales a través de los servicios informáticos electrónicos, la información de los documentos consolidados y de los documentos de transporte hijos con una anticipación mínima de doce (12) horas a la llegada del medio de transporte al territorio nacional. Cuando se trate de trayectos cortos señalados por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales, la entrega de información a que se refiere el presente artículo por parte del transportador o agente de carga deberá realizarse con una anticipación mínima de seis (6) horas a la llegada del medio de transporte, en el caso del modo marítimo y, una (1) hora, antes de la llegada del medio de transporte en el caso del modo de transporte aéreo.

(...)

*La información de los documentos de viaje entregada a la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales podrá ser corregida, modificada por el transportador o el agente de carga internacional, **según el caso, antes de presentarse el aviso de llegada del medio de transporte al territorio aduanero nacional.** Igualmente y dentro del mismo término, en casos excepcionales, se podrán presentar adiciones de documentos de transporte, de acuerdo al reglamento que para el efecto establezca la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales.*

(...)”Negrilla del Despacho.

Respecto de las infracciones aduaneras de los agentes de carga internacional y las sanciones aplicables el artículo 498 del Decreto 2685 de 1999, señala que concretamente como *Leves* en el numeral **3.1** *“Incurrir en inexactitudes o errores en la información presentada a través de los servicios informáticos.*

La sanción aplicable será de multa equivalente a seis (6) salarios mínimos legales mensuales vigentes”.

Para finalizar, resulta relevante la tipicidad de la conducta e infracción del agentes de carga internacional en cita, cuando acudimos al artículo 5 del Estatuto Aduanero, que procura el procesamiento electrónico de datos para operaciones, tales como el tránsito aduanero y dispone que los procedimientos para la aplicación de los distintos regímenes aduaneros **deberán** realizarse mediante el uso del sistema de transmisión y procesamiento electrónico de datos, adoptado por la autoridad aduanera y que en casos de contingencia la autoridad aduanera podrá autorizar el trámite manual mediante la presentación física de la documentación.

4. De lo probado dentro del proceso:

A continuación, procede este Despacho a realizar al examen de los medios de prueba legalmente aportados e incorporados, decretados y practicados dentro del presente juicio.

4.1 Con manifiesto de carga No. 116575006281670 del 25 de julio de 2015, amparada con documento de transporte No. KEBUN1506302 del 3 de julio de 2015 (fl 2 y ss c-antec), ingresa al territorio aduanero nacional mercancía consistente en: *“PARTES ELECTRICAS PARA AUTOVEHICULOS Y CAMIONES PESADOS SWITCH DIRECCIONAL BLAZER MOD. 95 EN ADELANTE, SWICT DIRECCIONAL POEL CORSA Y ASTRA MOD. 93 EN ADELANTE CONTROL DE LUCES KODIAK TODOS MOD. 94 EN ADELANTE DIMMER SWITCH CAMBIA*

PROCESO:
DEMANDANTE:
DEMANDADO:
MEDIO DE CONTROL:

05-001-33-33-027-2018-00167-00
MAGNUM LOGITICS S.A
DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES.
NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO

LUCES CORSA TODOS RAMA DIRECCIONAL GMC KODIAK MOD. 82 EN ADELANTE PERA LUZ FRENO UNIVERSAL MASTER DE BATERIA UNIVERSAL DOBLE POLO FLASHER 24V 3 PATAS CAMINONES FUSO DE ISUZU NPR de acuerdo a factura No. 1258-150624005 del 24 de junio de 2014.” (Ver acto acusado fl 56 y ss ibidem, factura- fl 12 y lista de empaque -f-13).

4.2 Según el formulario No. 660900635189 8 (fl 5 c- antec) la operación indicada para el caso bajo estudio era la continuación de viaje No. 3510015M005526, de acuerdo con el documento de transporte No. KEBUN1506302 del 3 de julio de 2015.

4.3 Mediante correo electrónico de fecha 2 de agosto de 2015, bajo el asunto de “*utilizacion de sistema*”, se informó “*Compañera le envío la presente información acerca del tránsito en CV 3510015M005526 del 01-08-2015, l cual fue presentado en el formato 660, pero en el sistema SIGLO XXI, de incorporo el documento de transporte bajo la modalidad de DTA, por lo cual se tuvo que incorporar el transito CV en la modalidad señalada y así permitir la trazabilidad del proceso*”

4.4 El Agente de Carga Internacional MAGNUM LOGISTICS SA, identificado con NIT 811.012.106, al momento de entregar a través de los Servicios Informáticos Electrónicos la información contenida en el documento de transporte No. KEBUN1506302 del 3 de julio de 2015 consignó la anotación “**Transito Nacional**”, en la casilla 29 (disposición de carga) en el Formato 1166 de documento de transporte / documento consolidador de carga del 17 de julio de 2015. (fl 19 y ss c- antec).

4.5 Con oficio No. 135-245-453-155 del 14 de agosto de 2015 el Jefe del GIT de control Carga y Tránsito de la División de Gestión de la Operación Aduanera de la Dirección Seccional de Impuestos y Aduanas de Buenaventura con el propósito se adelante investigación administrativa y se determine infracción administrativa aduanera en que presuntamente incurrió la parte actora (fl 2 del c- antec).

4.6 La Jefe (A) del GIT de investigaciones Aduaneras I de la División de Gestión de Fiscalización de la Dirección Seccional de Impuestos y Aduanas de Buenaventura expidió Requerimiento Especial Aduanero No. 135-238-419 448.1 del 10 de marzo de 2017, proponiendo sanción pecuniaria en contra de la parte actora, en aplicación del numeral 3.1 del artículo 498 del Decreto 2685 de 1999,

por incurrir en inexactitudes o errores en la información presentada a través de los servicios informáticos electrónicos, conforme los elementos probatorios obrantes en la causa. (fl36 y ss ibidem). Acto administrativo notificado el día 17 de marzo de 2017 (fl 38 ibidem).

4.7 Con la Resolución No. 412 del 31 de mayo de 2017, la Jefe de la División de Gestión de Liquidación de la Dirección Seccional de Impuestos y Aduanas de Buenaventuras, se impuso sanción al Agente de Carga Internacional MAGNUM LOGISTICS S.A., con multa por valor de \$3.866.100, de conformidad con lo establecido en el numeral 3.1 del artículo 498 del Decreto 2685 de 1999, modificado por el artículo 30 del Decreto 2101 de 2008 y ordenó hacer efectiva la Póliza de Seguros No. 1298658-9, expedida por la compañía SEGUROS GENERALES SURAMERICANA S.A., por ese valor, teniendo en cuenta las siguientes consideraciones (fol. 14 y ss c.1):

“En estas circunstancias, debe reiterarse lo señalado en apartes anteriores frente a la figura del Agente de Carga Internacional para efectos aduaneros, definida en el artículo 1° del Decreto modificado por el Decreto 2628 de 2011 como aquella Persona Jurídica inscrita ante la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales, para actuar exclusivamente en el modo de transporte marítimo, y cuyo objeto social incluye, entre otras, las actividades de coordinar y organizar embarques, consolidar carga de exportación o desconsolidar carga de importación y emitir o recibir del exterior los documentos de transporte propios de su actividad.

Definida la conducta del investigado es importante mencionar que la normatividad aduanera se establece que existen deberes que cumplir por parte de quienes intervienen en el proceso de importación de bienes, que tratándose de los Agentes de Carga Internacional, están condicionados a su actuación en dicho proceso, razón por la cual son señaladas sus funciones y responsabilidades en forma clara y precisa.

*Conforme la normatividad aduanera, el Agente de Carga Internacional tiene unas obligaciones que son de estricto cumplimiento, entre ellas está la de entregar a través de los sistemas informáticos electrónicos de la Dirección Nacional de Impuestos y Aduanas, en la oportunidad prevista en el **Artículo 94-1 del Decreto 2685 de 1999**, la información del documento de transporte, se debe señalar el trámite o destino que se le dará a la mercancía una vez sea descargada en el lugar de llegada.*

*Así mismo el literal f) de **Art. 105 del D.2685/99**, específicamente establece que los Agentes de Carga Internacional deben Responder porque la información que entreguen a la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales, sobre los documentos consolidadores (como en el presente caso) y documentos de transporte hijos, corresponda al contenido de los documentos físicos.*

Así mismo el Artículo 5° del Decreto 2685 de 1999 y el Artículo 1° de la Resolución 4240 de 2000, manifiesta que los procedimientos para los diferentes regímenes aduaneros, deben transmitirse a través del sistema informático aduanero, generando la importancia que tiene el ingreso de la información y el cuidado que debe tener el Agente de Carga Internacional ya que un error en este proceso implica la posible realización de trámites manuales o de estancamientos en los procedimientos de la llegada de la mercancía al territorio aduanero nacional los cuales generan demoras, sobrecostos, pérdidas de información y estadística que inciden en macro procesos que salen del control de la Administración.

Por lo anterior, es de resaltar que para el desarrollo y facilitación de las Operaciones de Comercio Exterior a través del Sistema Informático Aduanero “MUISCA”, la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales, ha expedido normas específicas para el tema y Manuales de Procedimientos, con los cuales se establecen parámetros Técnicos y Procedimentales, que regulan la emisión, transferencia, uso y control de la información relacionados con tales operaciones.

Por ende es necesario precisar que la Dirección Seccional no está exigiendo al usuario aduanero sino solo aquello que la misma Ley le permite, revestido de espíritu de justicia y considerando que la legislación persigue a los evasores, contrabandistas, pero sin embargo hay otra parte de la legislación que tiene que ver con la responsabilidad y eficiencia en el manejo de las ayudas y sistemas adoptados por la autoridad aduanera, situación en la que estaríamos en este caso objeto de estudio.

Expuesta la norma precitada y entendiendo que el AGENTE DE CARGA INTERNACIONAL, incorporó la información contenida en el documento de transporte en estudio dentro del término establecido, consultamos a folio 10 del plenario, los datos consignados en el Documento de Transporte No. KEBUN1506302 del 03 de julio de 2015, observamos que indicó como consignatario OTM, MAHE NEUTRAL SHIPPING S.A. con NIT 800.159.856-3, MAGNUM ZONA FRANCA S.A. NIT 900.093.075-5, ZONA FRANCA BOGOTA S.A. AV. CENTENARIO N° 108 A 85 MZ 10 BOD: 66 BOGOTA, COLOMBIA **CARGA EN OTM**. (Negrilla fuera del texto).

Así mismo, a folio 18 se encuentra Formato 1166 (Documento de Transporte /Documento Consolidador de Carga), la información consignada en el Sistema informático MUISCA, hallando que en la casilla 29 referida a la disposición de carga, registró “Tránsito Nacional”, cuando de acuerdo a la información contenida en el documento de transporte KEBUN1506302 del 03 de julio de 2015, (fol. 10), correspondía “Continuación de Viaje”.
(...)

Las obligaciones y las normas que regulan la actividad del Agente de Carga Internacional, son de obligatorio cumplimiento por obedecer al interés público que cobija dicha actividad, su exigencia no se debe a un capricho del ente aduanero, sino que corresponde al giro ordinario de la operación de comercio exterior como cadena logística en cumplimiento de la correcta sistematización de los procedimientos aduaneros. El acatamiento de las disposiciones relacionadas con la entrega virtual de la información contenida en los documentos de transporte, constituye un aspecto esencial de la labor del Agente De Carga Internacional, por ser

donde se concreta y se evidencia su participación como obligatorio aduanero.

(...)

En este orden de ideas, no es aceptable la insignificancia que la empresa investigada infiere a estas operaciones de tránsito, pues como se explico se trata de modalidades diferentes cada una con implicaciones importantes que son objeto del ejercicio de control y vigilancia que le es propio a la administración aduanera dentro de sus amplias facultades de fiscalización y control. Es por ello que el mismo funcionario del Grupo correspondiente se vé obligado aceptar las condiciones en que el ACI destina la mercancía y pese el error en la destinación, procede a incorporar la operación solicitada en la modalidad señalada para permitir la trazabilidad del proceso y así impedir trámites manuales, de lo cual deja constancia a través de correo electrónico.

Resulta relevante señalar que cuando la norma indica la obligación a los Agente de Carga Internacional de proporcionar el destino (sic) d ela mercancía, busca prever efectos adversos de cualquier acontecimiento que altere el control aduanero ejercido con el Sistema Informático y se desdibuje su objeto. Por lo cual no hay ocasión de establecer una graduación de la sanción en este tema, pues ya la misma está denominada como infracción leve.

(...)"

4.8 Mediante Resolución No. 135-201-236-60 002020 del 27 de noviembre de 2017, expedida por la Jefe de la División de Gestión Jurídica de la Dirección Seccional de Impuestos y Aduanas de Buenaventura, confirmó en todas sus partes lo resuelto en la Resolución Sanción No. 412 del 31 de mayo de 2017, teniendo en cuenta que la sociedad contó con las oportunidades para corregir el error cometido, conforme con lo dispuesto en los artículos 62 y 96 del Decreto 2685 de 1999 y las mismas fueron desaprovechadas, además que la infracción aduanera está tipificada en el numeral 3.1 del artículo 498 del Decreto 2685 de 1999, modificado por el artículo 30 del Decreto 2101 de 2008, señalando las infracciones aduaneras de los agentes de carga internacional y las sanciones aplicables, que para este caso correspondió en incurrir en inexactitudes o errores en información presentada a través de los servicios informáticos electrónicos, equivalente a una multa de 6 salarios mínimos legales mensuales.

5. Caso concreto

En el presente caso, la sociedad MAGNUM LOGISTICS S.A., solicita la nulidad de la Resolución No. 412 del 31 de mayo de 2017, mediante la cual el Jefe de la División de Gestión de Liquidación de la Dirección Seccional de Impuestos y

PROCESO:	05-001-33-33-027-2018-00167-00
DEMANDANTE:	MAGNUM LOGISTICS S.A
DEMANDADO:	DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES.
MEDIO DE CONTROL:	NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO

Aduanas de Buenaventura le impuso una sanción, de conformidad con lo establecido en el numeral 3.1 del artículo 498 del Decreto 2685 de 1999 y la nulidad de la Resolución Nro. 135-201-236-601-002020 del 27 de noviembre de 2017, por medio de la cual se confirmó el acto administrativo antes referido.

En efecto de las pruebas documentales obrantes en el expediente se establece que la parte actora como Agente de Carga Internacional diligenció el Documento de Transporte/ Documento Consolidador⁴ Formato 1166 expedido el 17 de julio de 2015, indicando que la importación se sometía a transito nacional, amparada en documento de viaje (hijo) KEBUN1506302 del 3 de julio de 2015, bajo el modo de transporte marítimo. Así mismo, se estableció que la Autoridad Aduanera mediante Formulario No. 660900635189 8 expedido el 6 de agosto de 2015⁵, autorizó la Operación 3510015 005526 como Continuación de Viaje e impuso fecha límite de finalización de la misma.

Conforme con la normatividad expuesta con antelación se determina claramente la diferencia entre las modalidades de Transito Aduanero Nacional y Transporte Multimodal, en tanto que la primera corresponde al transporte terrestre de las mercancías nacionales o de procedencia extranjera sometidas a control aduanero, de una aduana a otra en el territorio nacional, mientras que en la segunda el Operador de Transporte Multimodal moviliza mercancías por dos o mas modos de transporte en virtud de único contrato de transporte.

De igual manera, se especificó las responsabilidades que acarrearán los declarantes y empresas transportadoras dentro del tránsito aduanero y para el caso de las empresas transportadora no solo se establece la finalización del régimen dentro de los plazos autorizados, sino la correcta ejecución de operación aduanera. Igualmente, el Operador de Transporte Multimodal, responderá sin perjuicio de las responsabilidades comerciales, por el pago de tributos aduaneros en caso de que la mercancía transportada se pierda, deteriore durante la vigencia de la operación en el territorio nacional y la no finalización de la operación en el tiempo autorizado. Dentro de las obligaciones que deben cumplir los Agentes de Carga Internacional en modo marítimo son entre otras la de entregar a través de los servicios informáticos de la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales la información contenida en los documentos de transporte hijo, relacionadas con la carga que

⁴ Ver a folio 41 c.1.

⁵ Fol. 42c.1.

llegará al territorio nacional, en la forma y dentro de la oportunidad previstas y responder porque la información que entreguen a la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales, sobre documentos consolidadores y documentos de transporte hijo, corresponda al contenido de los documentos físicos. Y respecto de las infracciones aduaneras de los agentes de carga internacional y las sanciones aplicables el artículo 498 del Decreto 2685 de 1999, señala concretamente como *Leves* en el numeral 3.1 *“Incurrir en inexactitudes o errores en la información presentada a través de los servicios informáticos. La sanción aplicable será de multa equivalente a seis (6) salarios mínimos legales mensuales vigentes”*.

En este sentido, de la normatividad y las pruebas referidas, se puede concluir inicialmente que *i)* existió por parte del Agente de Carga Internacional error en diligenciamiento del Documento Transporte/ Documento Consolidador, en tanto que señaló como operación aduanera el “Transito de Nacional”, de una mercancía extranjera que inicialmente sería transportada de forma marítima hasta el territorio nacional, cuando lo correcto era “Continuación de Viaje”, toda vez que al arribo de la mercancía a la Aduana Autorizada en el territorio nacional continuaba su viaje por territorio nacional de forma terrestre hasta la zona franca destinada y autorizada; *ii)* en la calidad de transportador Multimodal el Agente de Carga Internacional comprometería su responsabilidad cuando dispone una operación aduanera distinta a la ejecutada dentro los documentos de transporte a través de los servicios informáticos de la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales *iii)* en los eventos de inexactitudes o errores en la información presentada a través de los servicios informáticos le es aplicable la sanción consagrada en el numeral 3.1. del artículo 498 del Decreto 2685 de 1999.

A pesar de lo mencionado y al observarse en su integridad el Estatuto Aduanero se llega a conclusiones distintas, pues dentro de las previsiones de los artículos 94-1 y 96, se establece la posibilidad de la corrección y modificación de los documentos de viaje por parte del Agente de Carga Internacional, antes de presentarse el aviso de llegada del medio de transporte al territorio, aunado a que en virtud de lo dispuesto en el artículo 389 del mismo compendio normativo para las operaciones de transporte multimodal y de cabotaje, le son aplicables las disposiciones establecidas para el tránsito aduanero mientras no sean contrarias, por ello, es preciso citar el artículo 362, en el cual le corresponde al sistema informático aduanero indicar los errores encontrados para las correcciones respectivas en la documentación allegada, de la misma manera, se dispone en el artículo 363, sobre la no conformidad de los documentos relacionados, notificándole al declarante para que subsane los errores cometidos.

De lo anterior, resulta entonces que la DIAN omitió cumplir con el deber legal de garantizar al interesado el derecho de subsanar los errores advertidos en la documentación presentada, como en este caso ocurrió al señalar una modalidad de viaje distinta a la ejecutada en el documento consolidador; por lo que debió permitir presentar una corrección en el sistema informático señalando la Continuación de Viaje, en atención a que claramente y a primera vista observó que, cuando otorgó la continuación de viaje una vez la mercancía se encontraba en la aduana y así lo hizo saber por el correo electrónico de fecha 2 de agosto de 2015.

En suma, la DIAN estaba en la obligación de revisar la documentación arrimada y establecer si existía conformidad con los documentos soporte de transporte, que en efecto se encontraban en regla y, la información contenida en el sistema informático, advirtiéndolo al operador de transporte la inconsistencia presentada para otorgar la posibilidad de subsanar el error, como quiera que, dentro de las pruebas obrantes en el dossier no quedó acreditado que se realizara este deber, considera el Despacho que los actos administrativos que dieron origen a la imposición de una sanción con ocasión al numeral 3.1. del artículo 498 del Decreto 2685 de 1999, por incurrir en inexactitudes o errores en la información presentada a través de los servicios informáticos, son nulos, al pretermirse derechos como el debido proceso, defensa y oportunidad del Agente de Carga Internacional.

Teniendo todo lo expuesto, el Despacho declarará la nulidad de los actos administrativos acusados y ordenará que no hay lugar al pago de la sanción económica señalada en los mismos, a la devolución de la suma pagada por este concepto en el evento de haberse realizado dicha cancelación con el correspondiente reintegro del dinero debidamente actualizada y la eliminación de la sanción en los registros de antecedentes que puedan afectar la calificación de riesgo del accionante. Al respecto de otros perjuicios solicitados en la demanda el Despacho no los encontró probados, por tanto, no hay lugar al reconocimiento.

IV. DECISIÓN

En mérito de lo expuesto, el Juzgado Primero Administrativo Mixto del Circuito Judicial de Buenaventura - Valle, administrando justicia en nombre de la República de Colombia y por autoridad de la Ley,

RESUELVE:

PROCESO:
DEMANDANTE:
DEMANDADO:
MEDIO DE CONTROL:

05-001-33-33-027-2018-00167-00
MAGNUM LOGISTICS S.A
DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES.
NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO

PRIMERO: DECLARAR la nulidad del acto administrativo contenido en la Resolución número 412 del 31 de mayo de 2017, expedida por el Jefe de la División de Gestión de Liquidación de la Dirección Seccional de Impuestos y Aduanas de Buenaventura, mediante la cual impuso sanción al Agente de Carga Internacional **MAGNUM LOGISTICS S.A**, y, la nulidad de la Resolución Nro. 135-201-236-601-002020 del 27 de noviembre de 2017, por medio de la cual se confirmó el primer acto administrativo, de conformidad con las razones expuestas en esta providencia.

SEGUNDO: A título de restablecimiento del derecho **DECLARAR** que al Agente de Carga Internacional **MAGNUM LOGISTICS S.A**, no está obligado a pagar la sanción impuesta en los actos administrativos declarados nulos.

TERCERO: A título de restablecimiento del derecho **ORDENAR** a la **DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUNAS NACIONALES – DIAN**, la devolución de la suma pagada por sanción debidamente actualizada, en el evento de haberse realizado este pago por las resoluciones demandadas, además realice la eliminación de la sanción en los registros de antecedentes que puedan afectar la calificación de riesgo del accionante.

CUARTO: Como consecuencia de lo anterior, **ORDENAR** la no afectación de la póliza de seguros No. 1298658-9, expedida por la Compañía **SEGUROS GENERALES SURAMERICANA S.A.**, por el monto de \$3.866.100.00.

QUINTO: NEGAR las demás pretensiones.

COPIESE, NOTIFIQUESE Y CUMPLASE

**SARA HELEN PALACIOS
JUEZ**

PROCESO:
DEMANDANTE:
DEMANDADO:
MEDIO DE CONTROL:

05-001-33-33-027-2018-00167-00
MAGNUM LOGISTICS S.A
DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES.
NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO