

Acta aud
micial

REPÚBLICA DE COLOMBIA



TRIBUNAL CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO DEL VALLE DEL
CAUCA

AUDIENCIA INICIAL
Art. 180 Ley 1437 de 2011
ACTA No. 007

RADICACIÓN No.: 76-001-23-31-000-2012-00255-00
MEDIO DE CONTROL: NRD - ADUANERO
ACCIONANTE: COLGATE PALMOLIVE COMPAÑÍA
ACCIONADO: DIAN

MAGISTRADO PONENTE: OSCAR A. VALERO NISIMBLAT

En Santiago de Cali a los doce días del mes de agosto de dos mil trece (2013), siendo la una y treinta (1:30 p.m.) del día indicado en providencia del 19 de julio del 2013 (fl. 398), el Magistrado Ponente **Dr. OSCAR A. VALERO NISIMBLAT**, el **Dr. JHON ÉRICK CHAVEZ BRAVO** y el **Dr. FERNANDO GUZMÁN GARCÍA** del Tribunal Contencioso Administrativo del Valle del Cauca se constituyen en audiencia pública y la declaran abierta a fin de dar inicio a la **AUDICENCIA INICIAL** prevista en el artículo 180 de la Ley 1437 de 2011, dentro del proceso de la referencia.

Instala la presente audiencia el Magistrado Ponente.

1. PRESENTACIÓN DE LAS PARTES ASISTENTES

Se deja constancia de la comparecencia de los que a continuación se presentan:

1.1. DEMANDANTE

Apoderada: Ana Lucía Parra Vera, identificada con cédula de ciudadanía No. 63.555.828 de Bucaramanga y T.P. No. 167.552 del C.S. de la J., a quien se le reconoce personería para actuar como apoderada sustituta de la parte demandante, en los términos del poder otorgado.

Dirección: Cra 35 a No. 2 a 31 de Cali

1.2. DEMANDADA

Apoderado: Henry Soto Cruz, identificado con cédula de ciudadanía No. 16.256.521 de Palmira y T.P. No. 49919 del C.S. de la J., a quien se le reconoce personería para actuar como apoderado de la entidad accionada, en los términos del poder otorgado.

Dirección: Carrera 3a No. 10-60 piso 8, Edificio antiguo BCH de Cali

1.3. LITISCONSORTE NECESARIO COMPAÑÍA MUNDIAL DE SEGUROS S.A.

Apoderado: Gustavo Alberto Herrera Avila, identificado con cédula de ciudadanía No. 19.935.114 de Bogotá y T.P. No. 39116 del C.S. de la J., a quien se le reconoce personería para actuar como apoderado de Compañía Mundial de Seguros S.A., en los términos del poder otorgado y el Dr. Erwin Nicolás Vásquez Sandoval, identificado con cédula de ciudadanía No. 80.214.328 de Bogotá como apoderado General de la Aseguradora.

Dirección: Avenida 5N No. 21N-22 oficina 201 y Avenida 6A Bis No. 35N-100 Oficina 212, Centro Empresarial Chipichape.

1.4. MINISTERIO PÚBLICO

No compareció.

2. INASISTENCIAS Y EXCUSAS

No asistieron:

- Agencia Nacional de Defensa Jurídica del Estado
- Ministerio Público

Su asistencia no es obligatoria. Artículo 180-2 del CPACA.

SANEAMIENTO DEL PROCESO – Art. 207 del CPACA

El despacho no encuentra ninguna nulidad que afecte la decisión a tomar en la presente diligencia.

Si las partes consideran la existencia de algún motivo de nulidad, deben manifestarlo en este momento, de lo contrario se entienden subsanados con la celebración de esta audiencia.

Las partes manifiestan que no existe causal de nulidad que invalide la actuación.

La presente decisión se notifica en estrados.

4. DECISIÓN DE EXCEPCIONES PREVIAS

No se solicitaron.

5. FIJACIÓN DEL LITIGIO

5.1. Pretensiones

Declarar la nulidad de los actos administrativos por medio de los cuales la DIAN propuso liquidación oficial de revisión de valor en aduanas para 81 declaraciones de importación presentadas por COLGATE PALMOLIVE entre el 07 de enero y el 23 de diciembre del 2009.

5.2. Fundamento de las pretensiones

- ✓ COLGATE PALMOLIVE importó sabores, fragancias y mangos para cepillos de dientes que fueron sometidos a procesos de transformación sustancial, perdiendo su identidad original y se transformaron en bienes finales distintos que son los que se venden en el país (cremas dentales, jabones lavaplatos, limpiadores y cepillos dentales).
- ✓ Según la cláusula 9a del contrato de regalías suscrito entre COLGATE COLOMBIA y COLGATE COMPANY, el primero debe pagar regalías al segundo por la venta de los bienes finales desarrollados a partir de inventos, patentes y demás derechos de propiedad industrial señalados en el contrato de regalías y no por la importación de las materias primas.
- ✓ Con base en el parágrafo 3 de la nota al artículo 8 del Acuerdo de Valor de la OMC, la mercancía importada se somete a un proceso de transformación que impide que pueda ser identificada separadamente del bien final que es objeto de licencia y sobre el cual se pagan regalías, motivo por el cual el pago no se basa en datos objetivos y cuantificables.
- ✓ El pago de regalías no constituye una condición de venta de la mercancía importada, porque COLGATE COLOMBIA paga a COLGATE PALMOLIVE COMPANY una regalía equivalente a un porcentaje sobre las ventas totales de los productos autorizados, con independencia de que tales productos se elaboren con materia prima nacional o importada de proveedores vinculados a COLGATE PALMOLIVE COMPANY.

- ✓ No hay lugar a incrementar o ajustar el valor en aduana, porque las mercancías importadas se someten a un proceso de transformación que impide que pueda ser identificada separadamente del bien final que es objeto del derecho de licencia o canon sobre el cual se pagan las regalías.

5.3. Argumentos de la entidad accionada

- ✓ El pago de las regalías se da sobre las ventas netas de los productos licenciados, por ello en el momento de la importación no se declaran dichos valores.
- ✓ El pago del canon sí se basa en datos objetivos y cuantificables, ya que producto de una diligencia de inspección contable se pudo verificar la realización de las ventas netas que sirvieron como base para los cálculos de las regalías.
- ✓ El pago del canon y derechos de licencia por los productos importados, distribuidos y vendidos en el territorio por COLGATE PALMOLIVE COLOMBIA es una condición de venta de dichos productos, ya que una causal de la terminación del contrato de regalía es precisamente el no pago de la regalía, así esta no se pague directamente al vendedor.
- ✓ De conformidad con el numeral 3º del artículo 26 de la Resolución Comunitaria 846 del 2004, se pueden hacer ajustes al precio pagado o por pagar por la mercancía importada, cuando el canon o derecho de licencia guarde relación no solamente con la mercancía importada, sino también con otros componentes tales como bienes o servicios incorporados a las mercancías después de su importación.

5.4. Argumentos de la litisconsorte

- ✓ No hay lugar a ajustar el valor en aduana de las materias primas importadas, porque las mismas no están relacionadas con el pago de regalías, el cual depende exclusivamente de las ventas netas en Colombia de los productos licenciados, que son distintas de las materias primas importadas con las cuales se producen.

- ✓ Le fue violado el debido proceso y derecho de defensa, porque no fue notificado del Requerimiento Especial Aduanero.
- ✓ Operó la prescripción de las acciones derivadas del contrato de seguro, porque la DIAN debió tener conocimiento de la presunta infracción en los meses de enero y diciembre de 2009 y profirió la Liquidación Oficial de Revisión en marzo del 2012, habiendo transcurrido más de dos años de haberse producido el hecho generador del acto administrativo.

5.5. Hecho de la demanda en el cual las partes están de acuerdo:

Importación por COLGATE PALMOLIVE COLOMBIA de sabores, fragancias y mangos para cepillos de dientes para la producción de cremas dentales, lavaplatos, limpiadores y cepillos dentales.

5.6. Hechos de la demanda en los cuales hay disenso:

1. Bienes sobre los cuales COLGATE PALMOLIVE COLOMBIA debe pagar regalías.
2. Que el pago de la regalía se base en datos objetivos y cuantificables.
3. Pago de regalías como condición de venta de la mercancía importada.
4. Ajuste del precio pagado por la mercancía importada por COLGATE PALMOLIVE COLOMBIA.

El Despacho otorga el uso de la palabra a las partes para que manifiestan si están o no de acuerdo con el desacuerdo señalado por el Despacho, ante lo cual las partes manifiestan estar de acuerdo en los hechos expresados por el Despacho.

5.7. Problema Jurídico a resolver

Establecer si COLGATE PALMOLIVE COLOMBIA debe ajustar el valor pagado en aduana a la DIAN, por las materias primas importadas para la fabricación de productos de la marca Colgate en Colombia.

6. CONCILIACIÓN

Por ser este un asunto de carácter tributario, no es susceptible de conciliación, ante lo cual la parte demandada manifiesta estar de acuerdo.

7. MEDIDAS CAUTELARES

No habiendo medidas cautelares por resolver, se continuará con el decreto de pruebas.

Esta decisión se notifica en estrados.

8. DECRETO DE PRUEBAS

8.1. PARTE DEMANDANTE

- Se tiene como prueba al momento de fallar, los documentos aportados con la demanda (fls. 326 a 328).
- Se niega la solicitud de oficio visible a folio 328 de la demanda, porque los documentos obrantes en el expediente son suficientes para proferir decisión de mérito.

8.2. PARTE DEMANDADA

- No aportó ni solicitó pruebas

8.3. LITISCONSORTE NECESARIO

- No aportó ni solicitó pruebas

Esta decisión se notifica en estrados

El apoderado de la compañía de seguros manifiesta que sí se pidieron pruebas documentales con la contestación de la demanda, solicitando adicionar el auto con las pruebas aportadas por ella.

El Despacho repone el auto de pruebas, en el sentido de que se tengan como pruebas al momento de fallar, los documentos aportados por el litisconsorte necesario relacionadas en el folio 396 de la contestación de la demanda, en especial lo relacionado con la copia de la Póliza de Seguros.

Por ser este un asunto de puro derecho, se procederá a la etapa de sentencia.

9. ALEGACIONES Y JUZGAMIENTO

Se concede el uso de la palabra a las partes para efectos de que expongan sus alegatos de conclusión, otorgando para el efecto el término de 20 minutos.

9.1. Parte demandante

La apoderada de COLGATE PALMOLIVE inicia la exposición de sus alegatos de conclusión desde el minuto 23:50 al minuto 38:00.

9.2. Parte demandada

El apoderado de la DIAN inicia la exposición de sus alegatos de conclusión desde el minuto 38:20 al 44:35.

9.3. Litisconsorte Necesario

El apoderado de la aseguradora COMPAÑÍA MUNDIAL DE SEGUROS inicia la exposición de sus alegatos de conclusión desde el minuto 44:50 al 55:45.

10. SENTENCIA

De conformidad con el artículo 179 y 187 de la ley 1437 de 2011, se procede a dictar sentencia conforme la siguiente motivación.

Breve resumen de la demanda y su contestación.

COLGATE PALMOLIVE COMPAÑÍA, actuando a través de apoderado judicial y en ejercicio del medio de control Nulidad y Restablecimiento del Derecho de carácter Aduanero presentó demanda contra la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales - DIAN- con base en las siguientes,

PRETENSIONES

1. Que se declare la nulidad de la Resolución No. 1-88-241-06-40-007 del 16 de marzo del 2012, por medio de la cual se profirió Liquidación Oficial de Revisión de Valor en relación con las declaraciones de importación relacionadas a continuación:

1. 01186052095040	31. 09004061362381	59. 01204101052912
2. 07085330130523	32. 07735280020294	60. 01671040504740
3. 09004061341257	33. 077449300020136	61. 0773527004418
4. 230027012497974	34. 23830014533144	62. 23830014686610
5. 0708531079891	35. 14308020834067	63. 01186052282212
6. 07735260065139	36. 07749290015906	64. 07825340029232
7. 23027012501558	37. 23027012535601	65. 07085300324771
8. 07749300013358	38. 011860522001866	66. 07500290187406
9. 230300147366121	39. 23027012536015	67. 23030015130229

10. 23027012502121	40. 01186052204925	68. 07085270737073
11. 07060260182886	41. 13563010173345	69. 23030015142140
12. 078225260166634	42. 09004061370277	70. 23831013875197
13. 07735260068133	43. 13563010173551	71. 23027012586071
14. 14308010678431	44. 13563010174605	72. 07735260087743
15. 23830014414807	45. 09004061373336	73. 07825280118563
16. 23027012512661	46. 07749300025040	74. 07749270047511
17. 23027012512647	47. 07825280115798	75. 09004061389386
18. 09019130811233	48. 07825280115838	76. 23030015184564
19. 14308040625349	49. 07085300292378	77. 23027012590568
20. 14308020801083	50. 07085300292378	78. 23830014750477
21. 07085270677348	51. 07735260081554	79. 14308040672132
22. 230270125116847	52. 01671020503942	80. 07735260088727
23. 01186052151676	53. 07735270042605	81. 5263300043815
24. 14308040628612	54. 01671010509353	
25. 07749300016757	55. 23830014662823	
26. 07085270681762	56. 07085300313451	
27. 14308020808643	57. 23027012572540	
28. 14308020811633	58. 01204101052905	
29. 23030014847901		
30. 07735260074443		

2. Que se declare la nulidad de Resolución No. 1-00-223-10106 del 12 de julio del 2012, a través de la cual se resolvió el recurso de reconsideración interpuesto contra la Resolución anterior, confirmándola en todas sus partes.

3. Como consecuencia de las nulidades anteriores, que se declare que las anteriores declaraciones de importación se ajustan a derecho.

4. Que la DIAN se abstenga de cobrar la suma de trescientos veintidós millones novecientos sesenta y dos mil pesos \$322.962.000 por concepto de tributos aduaneros y sanciones.

5. En el evento de que COLGATE PALMOLIVE COMPAÑÍA pague, por cualquier causa, los tributos aduaneros, las multas y sanciones exigidas en la Liquidación Oficial de Revisión de Valor, esas sumas sean reembolsadas por la DIAN, indexadas y con los intereses a que haya lugar.

ARGUMENTO JURÍDICO DE LAS PRETENSIONES

- ✓ COLGATE COLOMBIA importó sabores, fragancias y mangos para cepillos de dientes que fueron sometidos a procesos de transformación sustancial, perdiendo su identidad original y se transformaron en bienes finales distintos que son los que se venden en el país (cremas dentales, lavaplatos, limpiadores y cepillos dentales).
- ✓ Según la cláusula 9a del contrato de regalías suscrito entre COLGATE COLOMBIA y COLGATE COMPANY, el primero debe

pagar regalías al segundo por la venta de los bienes finales desarrollados a partir de inventos, patentes y demás derechos de propiedad industrial señalados en el contrato de regalías y no por la importación de las materias primas.

- ✓ Con base en el párrafo 3 de la nota al artículo 8 del acuerdo de valor de la OMC, la mercancía importada se somete a un proceso de transformación que impide que pueda ser identificada separadamente del bien final que es objeto de licencia y sobre el cual se pagan regalías, motivo por el cual el pago no se basa en datos objetivos y cuantificables.
- ✓ El pago de regalías no constituye una condición de venta de la mercancía importada, porque COLGATE COLOMBIA paga a COLGATE PALMOLIVE COMPANY una regalía equivalente a un porcentaje sobre las ventas totales de los productos autorizados, con independencia de que tales productos se elaboren con materia prima nacional o importada de proveedores vinculados a COLGATE PALMOLIVE COMPANY.
- ✓ No hay lugar a incrementar o ajustar el valor en aduana, porque las mercancías importadas se someten a un proceso de transformación que impide que pueda ser identificada separadamente del bien final que es objeto del derecho de licencia o canon sobre el cual se pagan las regalías.

ARGUMENTOS DE LA DEFENSA

- ✓ El pago de las regalías se da sobre las ventas netas de los productos licenciados, por ello en el momento de la importación no se declaran dichos valores.
- ✓ El pago del canon sí se basa en datos objetivos y cuantificables, ya que producto de una diligencia de inspección contable se pudo verificar la realización de las ventas netas que sirvieron como base para los cálculos de las regalías.
- ✓ El pago del canon y derechos de licencia por los productos importados, distribuidos y vendidos en el territorio por COLGATE PALMOLIVE COLOMBIA es una condición de venta de dichos productos, ya que una causal de la terminación del

contrato de regalía es precisamente el no pago de la regalía, así esa no se pague directamente al vendedor.

- ✓ De conformidad con el numeral 3° del artículo 26 de la Resolución comunitaria 846 del 2004, se pueden hacer ajustes al precio pagado o por pagar por la mercancía importada, cuando el canon o derecho de licencia guarde relación no solamente con la mercancía importada, sino también con otros componentes tales como bienes o servicios incorporados a las mercancías después de su importación.

HECHOS PROBADOS

1. Entre COLGATE PALMOLIVE COMPANY y COLGATE PALMOLIVE COLOMBIA se celebró un contrato de regalías (fls. 95 a 102) para la fabricación y venta de productos Colgate en Colombia.
2. El Revisor Fiscal de COLGATE PALMOLIVE certificó que esta compañía no efectuó pagos a su matriz COLGATE PALMOLIVE COMPANY por concepto de regalías, en relación con la venta en el mercado colombiano de las materias primas importadas (fl. 225).
3. Mediante Liquidación Oficial de Revisión la DIAN establece que COLGATE PALMOLIVE COMPAÑÍA debe adicionar el valor pagado en aduana, por hallar diferencia entre el valor declarado y el que corresponde según la normatividad en materia de valoración aduanera (fls. 10 a 51).
4. A través de Resolución del 12 de julio del 2012 se resolvió el recurso de reconsideración interpuesto contra la Liquidación oficial de Revisión, confirmándose en todas sus partes (fls. 80 a 91).

VALORACIÓN PROBATORIA

Los documentos y pruebas relacionadas en el expediente y antecedentes administrativos estuvieron a disposición de las partes para su valoración sin que hubiesen sido objetadas, discutidas o tachadas de falsas, siendo motivo para que así se asuman y se adopten en su integridad y en su autoría.

PROBLEMA JURÍDICO

Establecer si COLGATE PALMOLIVE COLOMBIA debe ajustar el valor pagado en aduana a la DIAN, por las materias primas importadas para la fabricación de productos de la marca Colgate Palmolive en Colombia.

ARGUMENTACIÓN JURÍDICA

Los actos administrativos demandados deberán declararse nulas, habida cuenta de las siguientes consideraciones:

Sobre los métodos de valoración de las mercancías en aduana el Estatuto Tributario establece lo siguiente:

Artículo 247. Métodos para determinar el valor en aduana.

Los métodos para determinar el valor en aduana según el Acuerdo¹ son los siguientes:

Método del "Valor de Transacción". Se regirá por lo dispuesto en los artículos 1° y 8° del Acuerdo y sus Notas Interpretativas.

(...)

Los artículos 1 y 8 del **Acuerdo de Valoración de la OMC** establecen lo siguiente:

Artículo 1

1. El valor en aduana de las mercancías importadas será el valor de transacción, es decir, el precio realmente pagado o por pagar por las mercancías cuando éstas se venden para su exportación al país de importación, ajustado de conformidad con lo dispuesto en el artículo 8...

Artículo 8

1. Para determinar el valor en aduana de conformidad con lo dispuesto en el artículo 1, se añadirán al precio realmente pagado o por pagar por las mercancías importadas:

c) Los cánones y derechos de licencia relacionados con las mercancías objeto de valoración que el comprador tenga que pagar directa o indirectamente como condición de venta de dichas mercancías, en la medida en que los mencionados cánones y derechos no estén incluidos en el precio realmente pagado o por pagar;

*3. Las adiciones al precio realmente pagado o por pagar previstas en el presente artículo sólo podrán hacerse sobre la base de **datos objetivos y cuantificables**.*

*4. Para la determinación del valor en aduana, el precio realmente pagado o por pagar **únicamente podrá incrementarse** de conformidad con lo dispuesto en el presente artículo.*

¹ Entiéndase Acuerdo de Valoración de la OMC de 1994

Sobre los cánones y derechos de licencia, la Resolución 846 del Reglamento Comunitario de la Decisión 571- Valor en Aduana de las Mercancías Importadas establece lo siguiente:

Artículo 26. Cánones y derechos de licencia.

(...)

2. El canon o el derecho de licencia sólo se sumará al precio realmente pagado o por pagar, si ese pago:

- a) está relacionado con la mercancía que se valora.
- b) constituye una condición de venta de dicha mercancía,
- c) se basa en datos objetivos y cuantificables.
- d) no está incluido en el precio realmente pagado o por pagar

(...)

Cuando el método de cálculo del importe de un canon o de un derecho de licencia se refiera al precio de la mercancía importada, se presumirá, salvo prueba en contrario, que el pago de dicho canon o derecho de licencia está relacionado con la mercancía que se valora.

Del anterior recorrido normativo se extrae en síntesis lo siguiente:

- ✓ El valor en aduana de las mercancías importadas es el valor de la transacción.
- ✓ Salvo prueba en contrario, se presume que el pago del canon o derecho de licencia está relacionada con la materia que se valora.
- ✓ El canon o derecho de licencia solo se sumará al precio realmente pagado o por pagar si dicho pago:
 - Está relacionado con la mercancía que se valora
 - Constituye una condición de venta de dicha mercancía
 - No está incluido en el precio realmente pagado o por pagar
 - Se basa en datos objetivos y cuantificables

Una vez planteado lo anterior, la Sala verificará si los anteriores presupuestos se aplican al caso concreto, para efectos de establecer si el valor en aduana pagado por COLGATE PALMOLIVE COLOMBIA sobre la mercancía importada debe ser adicionada.

1. Entre COLGATE PALMOLIVE COLOMBIA y COLGATE PALMOLIVE COMPANY se suscribió un contrato de regalías en el que se estableció que:

- Los productos objeto de licencia son los que incorporen el know-how de COLGATE y que se vendan en el territorio (numeral 3° del contrato fl. 97).
- Son ventas netas las ventas brutas de los productos licenciados (numeral 4° del contrato fl. 97).
- COLGATE PALMOLIVE COLOMBIA debe pagar un 5% de regalía sobre las ventas netas totales de los productos licenciados (numeral 9° literal a) del contrato fl. 98).
- Si COLGATE COLOMBIA incumple con los pagos que le corresponde, debe reembolsarlos a COLGATE COMPANY cuando esta los haya asumido (numeral 9° literal c) del contrato fl. 99).

2. El pago del canon o licencia que COLGATE COLOMBIA debe pagar a COLGATE COMPANY es sobre las ventas netas totales en el territorio nacional de los productos licenciados, es decir, de los productos finales de la marca Colgate.

3. Los sabores, fragancias y mangos de cepillos importados por COLGATE COLOMBIA son diferentes de los productos licenciados, por cuanto dicha materia prima hace parte de la composición de los bienes finales sometidos a procesos de transformación, que da como resultado los productos de la marca COLGATE.

4. Según el literal c) del numeral 9° del contrato de regalías, COLGATE PALMOLIVE COLOMBIA debe pagar un 5% de regalía sobre las ventas netas totales de los productos licenciados, esto es, los que incorporen el know-how de COLGATE y que se vendan en el territorio nacional.

5. El canon o derecho de licencia no está incluido en el precio pagado por la mercancía importada, por cuanto las partes contratantes no acordaron que el mismo recaería sobre esos productos.

Sobre la definición de datos objetivos y cuantificables los artículos 2 y 60 de la Resolución 846 del Reglamento Comunitario de la

Decisión 571- Valor en Aduana de las Mercancías Importadas establece lo siguiente:

Artículo 2. Definiciones

b) Datos objetivos y cuantificables:

Aquellos que pueden demostrarse con elementos de hecho físicos, tales como, documentos escritos o medios magnéticos. Son susceptibles de cálculos matemáticos y/o de verificación.

Artículo 60. Datos objetivos y cuantificables.

2. Los datos deben ser "objetivos", o sea, deben basarse únicamente en elementos de hecho sin interpretaciones personales. Deben ser "cuantificables", es decir, debe ser posible fijar su monto mediante cantidades y cifras. No deben basarse en estimaciones, apreciaciones o presunciones ni en la experiencia personal.

A falta de estos datos objetivos y cuantificables, no podrán hacerse los ajustes al precio pagado o por pagar y no podrá aplicarse el Método del Valor de Transacción, según lo dispuesto por el artículo 1 del Acuerdo sobre Valoración de la OMC y lo señalado en el artículo 5 de este Reglamento.

6. Como quiera que el pago del canon o derecho de licencia es a cargo de los productos finales de la marca COLAGATE, no podría respecto de la mercancía importada, aplicarse el criterio de datos objetivos y cuantificables, por cuanto esta es mezclada con otras sustancias y sometidas posteriormente a procesos de transformación para la fabricación de bienes de la marca COLGATE.

OPINION CONSULTIVA DEL COMITÉ TÉCNICO DE VALORACIÓN DE LA ORGANIZACIÓN MUNDIAL DE COMERCIO

En un caso similar, dicho Comité conceptuó lo siguiente:

**OPINION CONSULTIVA 4.9
CÁNONES Y DERECHOS DE LICENCIA
SEGÚN EL ARTÍCULO 8.1 c) DEL ACUERDO**

- 1. Un fabricante, titular de una marca relativa a preparados para uso veterinario, y una empresa importadora pactan un acuerdo. Según éste, el fabricante cede al importador el derecho exclusivo de fabricar, utilizar y vender en el país de*

importación "preparados patentados". Estos preparados, que contienen cortisona importada en forma apropiada para uso veterinario, se elaboran con cortisona a granel, suministrada al importador por el fabricante o en nombre de éste. La cortisona es un agente antiinflamatorio corriente no patentado que puede obtenerse de diferentes fabricantes y uno de los principales ingredientes de los preparados patentados.

El fabricante también otorga al importador la licencia que le da derecho exclusivo a utilizar la marca, en relación con la fabricación y venta, en el país de importación, de los preparados patentados.

Según las disposiciones financieras del acuerdo, el importador debe pagar al fabricante un canon equivalente al 8% de los dos primeros millones de u.m. de las ventas netas del preparado patentado, realizadas en un año civil, más el 9% de los siguientes 2 millones de u.m. de las ventas netas del preparado patentado, realizadas en el mismo año civil. Se establece, igualmente, el pago anual de un canon mínimo de 100.000 u.m. En ciertas circunstancias especificadas en el acuerdo, ambas partes podrían convertir los derechos exclusivos en no exclusivos. En este caso, el canon mínimo se reduciría en un 25% y, en algunos casos, en un 50%. También los cánones basados en las ventas podrían reducirse en ciertas circunstancias.

Por último, los cánones que se basan en las ventas de los preparados patentados han de pagarse dentro de los 60 días, contados desde el final de cada trimestre del año civil.

2. El Comité Técnico de Valoración en Aduana expresó la opinión siguiente:

El canon se paga por el derecho de fabricar los preparados patentados que tienen incorporado el producto importado y, en definitiva, por el derecho de utilizar la marca para dichos preparados. El producto importado es un agente antiinflamatorio corriente no patentado. Por tanto, la utilización de la marca no está relacionada con las mercancías objeto de valoración. El pago del canon no constituye una condición de la venta para la exportación de las mercancías importadas, sino una condición para fabricar y vender los preparados patentados en el país de importación. Por consiguiente, no procede

añadir ese pago al precio realmente pagado o por pagar.

CONCLUSIONES DE LA SALA

1. Los productos importados por COLGATE COLOMBIA no están relacionados con la mercancía que se valora, porque si bien es cierto los sabores, fragancias y mangos para cepillos están incorporados en productos de la marca COLGATE, el canon o derecho de licencia solo es pagado sobre la base de la venta de estos últimos.
2. El pago del canon o derecho de licencia no es una condición para la venta de los productos COLGATE, sino para la fabricación de los mismos.
3. Además de que COLGATE PALMOLIVE COMPANY y COLGATE PALMOLIVE COLOMBIA no pactaron el pago de licencia sobre la mercancía importada, tampoco podría cobrarse una vez finalizado el proceso de fabricación, por estar mezclados e incluidos en los productos finales.
4. Al no cumplirse con ninguno de los requisitos estudiados en la presente providencia, no es procedente ajustar el pago realizado por COLGATE PALMOLIVE COLOMBIA sobre la mercancía importa.

El Tribunal Contencioso Administrativo del Valle del cauca, administrando justicia en nombre de la Republica de Colombia por autoridad de la Ley,

RESUELVE:

1. **ACCEDER** a las pretensiones de la demanda y en consecuencia:
2. **DECLARAR** la nulidad de las Resoluciones No. 1-88-241-06-40-007 del 16 de marzo del 2012 y 1-00-223-10106 del 12 de julio del mismo año, por las razones expuestas en la parte considerativa de la presente providencia.
3. **DECLARAR** que COLGATE PALMOLIVE COLOMBIA no debe ajustar el precio pagado por las mercancías objeto de valoración por la DIAN en los actos administrativos acusados.

4. **ORDENAR** a la DIAN abstenerse de hacer efectiva la póliza de seguro No. C-A0029007 expedida por la aseguradora COMPAÑÍA MUNDIAL DE SEGUROS S.A.
5. En caso de que COLGATE PALMOLIVE haya pagado las sumas de dinero liquidadas por la DIAN, las misas serán devueltas debidamente indexadas.
6. En caso de que hayan sido causadas, **CONDENAR** en costas a la DIAN, las cuales deberán liquidarse por Secretaría.
7. De no ser apelada la presente sentencia, se ordena su archivo.

Esta decisión queda notificada en estrados.

El Dr. Jhon Erick Chaves Bravo realiza **ACLARACIÓN DE VOTO** en la presente sentencia, desde el minuto 00: al 07:06 de la grabación No. 2.

Se verifica que la audiencia haya quedado grabada en su totalidad y que el CD haga parte de la presente acta.

No siendo otro el objeto de la presente diligencia, se da por terminada y se firma por quienes en ella intervinieron siendo las 3:10 pm.

Los magistrados,



OSCAR A. VALERO NISIMBLAT

FERNANDO GUZMÁN GARCÍA



JHON ERICK CHAVEZ BRAVO

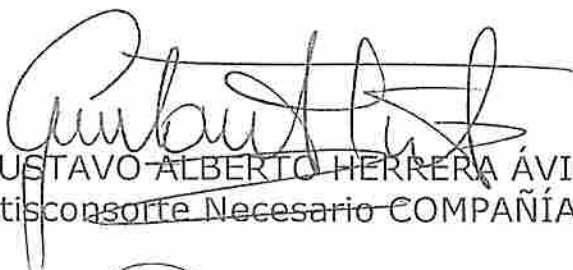
PARTES INTERVINIENTES:



ANA LUCIA PARRA VERA
Apoderada COLGATE PALMOLIVE



HENRY SOTO CRUZ
Apoderado DIAN



GUSTAVO ALBERTO HERRERA ÁVILA
~~Litisconsorte Necesario~~ COMPAÑÍA MUNDIAL DE SEGUROS S.A.



ERWIN NICOLÁS VASQUEZ SANDOVAL
Apoderado General COMPAÑÍA MUNDIAL DE SEGUROS S.A.



KAREN GOMEZ MOSQUERA
Secretaria ad hoc