

Expediente administrativo PARTE 2 RAD: 13001 33 33 014 2021 00225 00 - ZOFRANCA VS DIAN

Jhon Jairo Olivera Ruíz <joliverar1@dian.gov.co>

Mié 04/05/2022 10:31

Para: Juzgado 14 Administrativo - Bolivar - Cartagena <admin14cgena@cendoj.ramajudicial.gov.co>

Señora Juez.

Monica Patricia Elles Mora

Juzgado Décimo Cuarto Administrativo del Circuito de Cartagena.

REFERENCIA:	Expediente:	13001-33-40-014-2021-00225-00
	Demandante:	ZOFRANCA SA.
	M. de Control:	Nulidad y Restablecimiento del Derecho.
	NI	2299

JHON JAIRO OLIVERA RUIZ, identificado con la cédula de ciudadanía No. 1.047.364.609 de Cartagena- Bolívar, portador de la Tarjeta Profesional No. 181949 del C. S. de la J., actuando como apoderado de la **NACION - UNIDAD ADMINISTRATIVA ESPECIAL- DIRECCION DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES (DIAN)**, por medio del presente escrito concurre ante ese Despacho con fin de presentar **expediente administrativo**.

JHON J. OLIVERA RUIZ

CC 1047364609

TP 181949 CSJ

Representacion Externa

Division de Gestion Juridica Aduanera

Pbx 6700111 ext. 966204

Manga 3a Av. Calle 28 N° 25-76 Edificio Aduanas

Cartagena de Indias

www.dian.gov.co



Los dignos de bendiciones, ALABAMOS a Dios!

"La Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales – DIAN está comprometida con el Tratamiento legal, lícito, confidencial y seguro de sus datos personales. Consulte la Política de Tratamiento de Datos Personales en: www.dian.gov.co., donde puede conocer sus derechos constitucionales y legales, así como la forma de ejercerlos. Atenderemos todas las observaciones, consultas o reclamos en los canales de PQRS habilitados, contenidos en la Política de Tratamiento de Información de la DIAN. Si no desea recibir más comunicaciones por favor eleve su solicitud en los citados canales"



Asesorías Jurídicas y Auditorías Aduaneras
Juan Carlos Henao Peláez

inconsistencia: " el día 27 de abril a las 3PM nos dirigimos al usuario de bienes y servicios International Fuels ZF y el usuario operador a sus instalaciones para realizar inventario de compresores, encontrando un faltante de (1) unidad a lo cual la Sra. Roxy Barrios en su calidad de Gerente corrobora la verificación del inventario y que se procederá a realizar la denuncia respectiva ante las autoridades competentes.

3. Para el cierre de la visita, se consignó la siguiente nota: "se adjunta copia de la denuncia realizada por el Señor Jesús Vargas Durán el día 2 de mayo de 2018."

En dicha denuncia, el usuario calificado INTERNATIONAL FUELS ZF S.A. expuso los hechos en que ocurrió el presunto hurto del compresor, evidenciándose a todas luces que tal acto no fue propiciado ni generado por la omisión o acción del usuario operador.

4. En cuanto el usuario operador tuvo conocimiento de los hechos, informó lo sucedido a la División de Gestión de la operación aduanera mediante radicado interno No. 048E2018013880 del 4 de mayo de 2018, dando cumplimiento a la obligación de informar sobre este tipo de sucesos.

5. Mediante requerimiento ordinario de información No. 00524 del 15 de agosto de 2019, la División de Gestión de Fiscalización informó al interesado sobre la existencia de la investigación aperturada y la posibilidad de acogerse a la reducción de las sanciones establecida en los numerales 1.3, 1.4, 2.8 y 2.9 del artículo 488 del Decreto 2685 de 1999, todas con ocasión a los hechos narrados en los puntos anteriores.

6. Mi representada haciendo uso de su derecho a la defensa, dio respuesta al requerimiento de información arriba mencionado mediante radicado interno No. 048E2019028014 del 10 de septiembre de 2019, en el cual expuso las razones sobre la improcedencia de las sanciones propuestas y aportó las pruebas que las soportaban.

7. La División de gestión de gestión de fiscalización, después de analizar la respuesta al requerimiento y las pruebas que remitió la sociedad interesada, emitió el requerimiento especial aduanero No. 000546 del 29 de noviembre de 2019, en el cual propuso imponer a mi representada las sanciones de multa contempladas en los numerales Nos. 1.3 y 2.9 del artículo 625 del Decreto 1165 de 2019, con base en los mismos hechos narrados en la presente respuesta.

8. Mi representada en ejercicio de su derecho a la defensa, dio respuesta al requerimiento



especial aduanero mediante radicado interno No. 048E2020000824 del 9 de enero de 2020.

9.La división de gestión de liquidación, mediante auto No. 000388 del 28 de enero de 2020, declaró la improcedencia de la investigación por inconsistencias y errores en el requerimiento especial aduanero,

10.Mediante requerimiento especial aduanero 201 del 7 de julio de 2020, la Dian propone imponer la sanción contemplada en los numerales 1.3 del decreto 1165 de 2019 y 2.8 del decreto 2685 de 1999.

MOTIVOS DE INCONFORMIDAD

Inaplicabilidad de las sanciones establecidas en los numerales 1.3 del Decreto 1165 de 2019 y 2.8 del decreto 2685 de 1999.

Aplicación del numeral 3 del artículo 614 del Decreto 1165 de 2019. Causal de exoneración de responsabilidad.

Aplicación del principio de justicia, tipicidad y prohibición de analogía.

La propuesta sancionatoria expuesta en el requerimiento del asunto se fundamenta en el hecho de que el usuario operador permitió la salida del compresor sin el cumplimiento de los requisitos y formalidades aduaneras, sin que el operador jurídico especificara a que requisitos y/o formalidades hace referencia respecto del incumplimiento; por otro lado, propone sancionar a la sociedad interesada por el hecho de no llevar los registros de entrada y salida de mercancías conforme a los requisitos y condiciones señalados por la DIAN, sanciones descritas en los numerales 1.3 del artículo 625 del decreto 1165 de 2019 y 2.8 del artículo 488 del Decreto 2685 de 1999, respectivamente.

En la lectura del requerimiento observamos que el funcionario sustanciador no se detiene a analizar los verbos rectores y los ingredientes normativos como elementos básicos del juicio de tipicidad que debe realizarse dentro del ejercicio sancionatorio



bajo los principios rectores aplicables para ese efecto concebidos en el artículo 2 del Decreto 1165 de 2019¹, para ello, nos pronunciaremos sobre cada sanción propuesta:

Permitir la salida de mercancía al resto del TAN sin el cumplimiento de requisitos y trámites establecidos por las normas aduanera

El usuario operador NO permitió la salida de la mercancía encartada, se trató de un hecho delictivo efectuado a espaldas del usuario operador, sobre el cual puso en conocimiento de la autoridad aduanera dentro del término establecido para ello.

Si nos vamos a la conceptualización del verbo "permitir" dentro del diccionario de la real academia de la lengua, encontramos lo siguiente:

*"dar su consentimiento para que otros hagan o dejen de hacer algo."*²

De acuerdo con ese concepto, dentro del expediente administrativo no consta ninguna señal de permiso por parte del usuario operador al sujeto que materialmente extrajo la mercancía de la zona franca, por lo que es desacertado afirmar la existencia de un permiso para que la mercancía saliera de la zona franca, por cuanto se encuentra debidamente probado dentro del expediente administrativo que se trató de un hurto sobre el que mi representada no tuvo injerencia alguna, siendo improcedente afirmar que este sujeto permitió la salida de esa mercancía de acuerdo con las condiciones circunstanciales de este caso.

Dicha salida no está atada a un formulario aprobado o a cualquier otro documento que demuestre la supuesta permiso del usuario operador, es por ello que, ante la ausencia de configuración del verbo rector de la sanción propuesta, es improcedente que su Despacho continúe con la investigación administrativa, esto en aplicación a los principios arriba mencionados.

No llevar los registros de la entrada y salida de mercancía de la zona franca conforme con los requerimientos y condiciones señaladas por la DIAN.

¹ Principio de justicia, principio de tipicidad y principio de prohibición de analogía.

² <http://lema.rae.es/drae2001/srv/search?id=kKhczSYJODXX2GZrxBn7>



Asesorías Jurídicas y Auditorías Aduaneras
Juan Carlos Henao Peláez

La aplicación de esta sanción tampoco es procedente, debido a que mi representada llevo los registros de entrada y salida de manera correcta dentro de su sistema de control de inventarios, el hecho correspondiente a la salida arbitraria de ese compresor fue ajeno al accionar de la sociedad cuestionada, y no fue registrado en el sistema porque se trató de una salida realizada a espaldas del operador y que sobrepasó los límites del control y seguridad que físicamente maneja ese usuario dentro de sus instalaciones siendo imposible jurídicamente llevar un registro de una salida que ni siquiera fue autorizada.

Aunado a lo anterior, es importante aclarar que si bien la mercancía salió de las instalaciones de la zona franca sin un documento que lo respaldare y dicha salida no se registró dentro del sistema de control de inventarios por tratarse de una circunstancia ajena a la voluntad del usuario operador, si bajo consideración de ese despacho la conducta de mi representada se halla tipificada debe darse aplicación a la causal exonerativa de responsabilidad contemplada en el numeral 3.) del artículo 614 del Decreto 1165 de 2019, el cual dispone en su tenor literal lo siguiente:

“Cuando con un hecho imprevisible e irresistible ocasionado por un tercero distinto al obligado aduanero, hace incurrir al usuario en una infracción administrativa aduanera.”

En el asunto que nos atañe, tenemos que el hurto que se encuentra probado con la denuncia penal instaurada por el usuario calificado demuestra que la salida de esa mercancía obedeció a un hecho imprevisible e irresistible que no fue ocasionado por el sujeto que se pretende sancionar, pues esa conducta escapa del accionar de mi representada y el legislador aduanero contempló para este tipo de eventos la exoneración de responsabilidad del usuario, razón por la cual solicitamos a su Despacho dar estricta aplicación a esa causal de carácter taxativa y que a todas luces señala la carencia de fundamentos para seguir adelante con la investigación administrativa.

PETICION

Una vez analizados nuestros argumentos y pruebas, y de encontrarlo conforme, se ordene improcedencia de la investigación y el archivo definitivo del expediente CU 2018 2018 02649.



Asesorías Jurídicas y Auditorías Aduaneras
Juan Carlos Henao Peldez

NOTIFICACIONES

Recibo notificaciones en la ciudad de Cartagena, Barrio Manga 4 avenida calle 29 No. 25-69 interior 8.

En espera de su respuesta y trámite, se suscribe respetuosamente,

Mercedes Ricardo Blanco
MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO
C.C.1.143.342.146
T.P. 214.969 del C.S de la J.
Apoderada ZOFRANCA S.A.

Espacio reservado para la Dian		4. Numero de formulario Pagina 1 de hoja No.1	
24. Lugar administrativo	Cod.	25. División	Cod.
Dirección seccional de aduanas de Cartagena	48	División de Gestión de Liquidación	241
Expedientes asignados			

Expediente: CU181802649 - Valor: \$47.828.000			
Nombre: ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS SAS			
Fecha Notificación: 4-ago-20 -			
Quince (15) ó (60) días: Para entregar el día: " 27-ago-20 "			
Fecha máxima Periodo Probatorio: " 11-sep-20 "			
Fecha máxima de evacuación sin Pruebas: " 12-oct.-2020 "			
Fecha máxima de evacuación con pruebas 2 meses: " 20/12/2020 "			
Fecha máxima de evacuación con pruebas 4 meses: " 18/02/2021 "			
PROGRAMA :			
Fecha apertura: 15-ago.-2019		No.358	
	NUMERO	FECHA	
No. REA	201	7-jul-20	
PLANILLA DE RECIBO	79	13-ago.-2020	
FECHA PROYECTO	30-sep-20		
FECHA PARA ENTREGA A REVISION	7-oct-20	FECHA REVISADO	__ / __ / __
FECHA MAXIMA DE EVACUACION SIN PERIODO DE PRUEBAS	12-oct.-2020		
POLIZA SEGUROS FECHA DE LOS HECHOS: CONFIANZA- No.02DL006205	Vigencia: 16-mar-19 hasta - 16-mar-21 PRESCRITA		Fecha de los Hechos: 03/05/2018 P - 02-may.-2020 - PRESCRITA
POLIZA SEGUROS A LA FECHA DEL REA: - No. - Vigente a la fecha del REA	Vigencia: - hasta -		Descripción Sanción: NUM 1.3 ART 625 DCTO 1165 Y ART 2.8 ART 488 DEL 2685
CODIGO SIE	SZFO	2.3.1	665-01 C- -03/05/2021
OBSERVACIONES: ACTA VISITA 065-03/05/2018, MCIA S PERDIDAS Y/ FALTANTES – AUTO PRUEBAS-			
ARCHIVO UBICACIÓN	CONTROL TIEMPOS: FAVOR REVISAR INICIALMENTE TIEMPOS Y VENCIMIENTOS		
39. Motivo			
39. Observaciones: FECHA DE ENTREGA: 27-ago-20			
Firma auditor	Funcionario autorizado		
Para asignar a: VERENA POSADA	Nombre: IBETH DEL SOCORRO URQUIJO BURGOS		
Cc:	Cc:45.477.947		
42. Cargo	Cargo: Jefe de División 		

248-145/21

katty esther perez perez

De: katty esther perez perez
Enviado el: martes, 24 de noviembre de 2020 11:56 a. m.
Para: Ibeth del Socorro Urquijo Burgos
CC: Natalia Marrugo Castro; Irma Luz Marin Cabarcas
Asunto: SOLICITUD DE EXPEDIENTE

Cordial saludo Dra. Ivette Urquijo B.

- 1- De manera atenta solicito el favor remita el expediente CU2018201802649 con Acto Administrativo N° 1078 de 26/10/2020 la Señora PAULA ESTEFANIA GARCIA SANTOS actuando como apoderada especial de la Compañía ASEGURADORA DE FIANZAS SA CONFIANZA presento RECURSO DE RECONSIDERACION, mediante Radicado N°003E2020025407 del 13/11/2020, LA RESOLUCION LLEGO CERTIFICADA.
- 2- De manera atenta solicito el favor remita el expediente CU2019202000535 con Acto Administrativo N° 1120 de 30/10/2020 la Señora PAULA ESTEFANIA GARCIA SANTOS actuando como apoderada especial de la Compañía ASEGURADORA DE FIANZAS SA CONFIANZA presento RECURSO DE RECONSIDERACION, mediante Radicado N°003E2020025410 del 13/11/2020, LA RESOLUCION LLEGO CERTIFICADA.
- 3- De manera atenta solicito el favor remita el expediente CU2017201901426 con Acto Administrativo N° 1029 de 20/10/2020 el Señor JAIRO JESUS SILVA RIVERA actuando como representante legal de la Sociedad AGENCIA DE ADUANAS ASENCOMEX SAS NIVEL 2 presento RECURSO DE RECONSIDERACION, mediante Radicado N°048E2020016581 del 20/11/2020, LA RESOLUCION LLEGO CERTIFICADA.
- 4- De manera atenta solicito el favor remita el expediente DV2019202000028 con Acto Administrativo N° 898 de 23/09/2020 el Señor SANTIAGO ARANGO ARROYAVE actuando como representante legal de la Sociedad AGENCIA DE ADUANAS HUBEMAR SAS presento RECURSO DE RECONSIDERACION, mediante Radicado N°048E2020016578 del 20/11/2020, LA RESOLUCION LLEGO CERTIFICADA.
- 5- De manera atenta solicito el favor remita el expediente CU2019201901515 con Acto Administrativo N° 1027 de 20/10/2020 la Señora MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO actuando como apoderada de la Sociedad ZONA FRANCA DE LA CANDELARIA SA USUARIO OPERADOR presento RECURSO DE RECONSIDERACION, mediante Radicado N°048E2020016211 del 17/11/2020, LA RESOLUCION LLEGO CERTIFICADA.

Cordialmente,

KATTY ESTHER PEREZ PEREZ
Division de Gestion Juridica Aduanera
Direccion Seccional de Aduanas Cartagena

Manga 3ª. Avenida Calle 28 # 25-76
Conmutador 6700111 Ext: 964503
kperezp@dian.gov.co
Cartagena

26 OCT 2020

001078

"RESOLUCIÓN POR MEDIO DE LA CUAL SE IMPONE SANCIÓN POR INFRACCIÓN ADMINISTRATIVA ADUANERA DE LOS USUARIOS DE ZF INDUSTRIALES DE BIENES Y DE SERVICIOS USUARIOS INDUSTRIALES Y COMERCIALES"

CÓDIGO : 665-02
PROCESO : Fiscalización y Liquidación
SUBPROCESO : Control Aduanero
PROCEDIMIENTO : Determinación de Sanciones Aduaneras

No. EXPEDIENTE : CU 2018 2018 02649

DATOS DEL IMPORTADOR

NIT : 800.213.678-1
Nombre o Razón Social : SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.
Dirección RUT o para notificar : CL 29 27 05 BRR MANGA
Ciudad o Municipio : CARTAGENA
Departamento : BOLIVAR

DATOS DE LA ASEGURADORA

Tipo de Documento : NIT
Número de Identificación : 860.070.374-9
Nombre o Razón Social : COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A.
Dirección : CL 82 11 37 P 7
Departamento : BOGOTA D.C.
Ciudad : BOGOTA D.C.

DATOS DE LA GARANTIA

Número de la Póliza : 02 DL006205
Valor de la Póliza : \$ 3.315.600.000
Global (x) o Específica ()
Vigencia : Desde el 16/03/2019 hasta el 16/03/2021

LIQUIDACIÓN DE LA SANCIÓN:

Numeral 1.3 Art. 625 Decreto 1165/2019 : \$16.578.000,00
Numeral 2.8 Art. 488 Decreto 2685/1999 : \$31.250.000,00

VALOR TOTAL A PAGAR : \$47.828.000,00

COMPETENCIA:

La Jefe de la División de Gestión de Liquidación (A) de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena, en uso de sus facultades legales y en especial las conferidas en el Decreto No 4048 de octubre 22 de 2008, Artículo 591 y 686 del Decreto 1165 de 2019, Resolución 7 y Resolución 9 del 2008, y demás normas concordantes y/o complementarias, atendiendo los siguientes:

HECHOS:

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1** Expediente: CU 2018 2018 02649

1.- El GIT de Zona Franca de la División de Gestión de la Operación Aduanera de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena, a través de **Auto Comisorio No. 528 radicado No. 002551 de 30/04/2018**, faculta practicar diligencia de control y verificación de las obligaciones aduaneras respecto al usuario de Bienes y Servicios **INTERNACIONAL FUELS ZF S.A. NIT 900.019.337-5**, realizando control de inventarios de las mercancías, manejo y administración de estos, conforme a los procedimientos establecidos y la normatividad de Zonas Francas, entre ellas la de aceptar, reconocer o inspeccionar y autorizar las operaciones de Tránsito Aduanero; en las instalaciones de: **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1**, en cumplimiento de sus funciones como controlador de Zona Franca (Folio 7 al 12).

2.- En el Acta de Visita de Control No. 065 de 03/05/2018, señala lo siguiente:

"En la Ciudad de Cartagena de Indias D.T.H y C., siendo las 9:30 horas del día 3 de mayo de 2018, los funcionarios comisionados para el control aduanero de la Zona Franca Permanente Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena, para dar cumplimiento al Auto Comisorio No. 528 de 03/05/2018 y el funcionario representante de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, ubicada en el Km 13 vía Mamonal de esta Ciudad, con el fin de llevar acabo la visita de control, respecto al usuario de Bienes y Servicios INTERNACIONAL FUELS ZF S.A. identificado con NIT 900.019.337-5, para realizar control de inventarios de las mercancías manejo y administración de inventarios, conforme a los procedimientos establecidos por la DIAN y la normatividad de Zonas Francas respectivamente..."

... OBSERVACIONES DIAN

Durante el transcurso de la visita se evidenció:

- ✓ Los ítems seleccionados en el muestreo corresponden a compresores
- ✓ Se le hizo trazabilidad a la selección encontrándose no conforme con los documentos soportes toda vez que se encontraron físicamente 4 compresores y sistema de inventarios SIZA se reportan con saldo 5 compresores.
- ✓ Adicionalmente el Sistema registra 1 compresor con FMM de ingreso 91687667 y una salida temporal FMM 916219588 por concepto de reparación, revisión y con prórroga de fecha límite de reingreso el 28 de mayo de 2018, reingresado sin novedad.
- ✓ Por otro lado, teniendo en cuenta el FMM 91699169 amparando 3 compresores de los cuales se encuentran físicamente de marca INGERSOLL RAND XP 375/ con seriales 240165UNIN080 y 340554UJN080, con la novedad que para este FMM no registra el tercer serial correspondiente al tercer compresor el cual el usuario manifiesta que ha sido robado de sus instalaciones.
- ✓ Continuando con el inventario encontramos un compresor de marca SULLAIR con serial 004-126944/ 185DPQJD, sin embargo, no existen saldos en sistema de inventario SIZA con estas características.
- ✓ Finalmente evidenciamos que en el sistema de inventarios existe 1 compresor marca CHICAGO BOX- PNEUMATIC, MODELO: CPS275, referencia:cps275, uso destino: industrial y construcción, potencia: 60 kW, tipo de compresor: de tornillo, presión: 101.503 psi, motor de combustión disel, serial: cnk501040 tipe: 4bt3.9-c80/ made in China, fad: 8/284 m3/min/scfm/ speed: 2000 rpmp.engine: 60/80kw/hp color rojo con negro / con 02 llantas para su movilización y acople para arrastrarlo con FMM de ingreso 91699169, sin embargo físicamente no se encontró dentro de las instalaciones del Usuario INTERNACIONAL FUELS ZF S.A.S.
- ✓ Se le ordenó a los usuarios objeto de control se sirvan identificar plenamente en los formularios expedidos para los ingresos y salidas las mercancías, las marcas, referencias, seriales, año de producción, colores entre otros detalles de la mercancía, por otro lado, los movimientos de mercancías, equipos, maquinarias entre usuarios de una misma zona franca o por fuera de sus instalaciones se encuentra restringidos a formularios de movimientos de mercancía, no es procedente realizar estos movimientos sin este requisito o sin autorización del funcionario competente.

Jefe de División: *Telmas*

Revisó: *[Firma]*

Proyectó: *[Firma]*

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena
Manga, Avenida 3a No. 25-74
PBX 670 0111
Cartagena Bolívar Colombia

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1** Expediente: CU 2018 2018 02649

Relación de documentos aportados:

- Copia Auto comisorio No. 528 de 3 de mayo de 2018
- Copia informe de Saldos de Movimientos por compañía para un ítem
- FMM 91699169 de 18/11/2010 (3 compresores)
- FMM 91687667 de 16/09/2009 (1 compresor) reparación.
- FMM 916169769 de 18/11/2010 (1 compresor)
- Registro fotográfico.
- Copia radicado No. 048E2018013880 de fecha 04/05/2018 – Denuncio de hurto en Fiscalía

3.- Mediante **Oficio No. 048 245 452 1578 de 31/05/2018** e **Insumo No. 0478 de 25/05/2018** (folio 2 a 31), la Jefe GIT Zona Franca (A) de la División Gestión de la Operación Aduanera de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena remitió a la División Gestión de Fiscalización de la misma Dirección Seccional, documentos preliminares a nombre del Usuario Operador **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1**, para analizar la procedencia de la sanciones establecidas en el Numeral 1.3, 1.4, 2.8 y 2.9 del **Artículo 488 del Decreto 2685 de 1999**, teniendo en cuenta las circunstancias que se relacionan en el informe :

- *“1.3 Cambiar o sustraer mercancías que se encuentren en sus instalaciones...”*
- *1.4 Permitir la salida de mercancías hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional sin el cumplimiento de los requisitos y formalidades establecidos por las normas aduaneras...”*
- *2.8 No llevar los registros de la entrada y salidas de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales...*
- *2.9 No informar por escrito a la autoridad aduanera, a más tardar dentro de los tres (3) días siguientes a la ocurrencia del hecho o de su detección, sobre el hurto, pérdida o sustracción de las mercancías sujetas a control aduanero de los recintos de la Zona Franca...”*

4.- Al oficio e insumo adjuntan los siguientes documentos:

- Lista de chequeo (folio 6)
- Acta de Hechos No.065 de 03/05/2018 (folios 7 al 11)
- Auto Comisorio No. 528 de 30/04/2018 (folio 12-13)
- FMM 91687667 de 16/09/2009 (folio 14 al 17)
- FMM 91699169 de 18/11/2010 (folio 18 -19)
- FMM 916169769 de 18/11/2010 (folio 20)
- Reporte saldo artículos de International Fuels (folio 21)
- Copia radicado No. 048E2018013880 de 04/05/2018 (folio 23 al 31)

5.- El GIT Secretaría de la División Gestión de Fiscalización de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena, mediante **Auto No. 02649 de 16/11/2018** ordenó la apertura al **Expediente CU 2018 2018 02649** dentro del programa CU a nombre del Usuario Operador **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1**, por la presunta infracción administrativa contemplada en el Artículo 488 del Decreto 2685 de 1999 (folio 32).

6.- Mediante **Requerimiento Ordinario No. 000524 de 15/08/2019**, la División de Fiscalización de la Dirección de Aduanas de Cartagena, informa a la **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1**, sobre la investigación en curso contempladas en los numerales 1.3, 1.4, 2.8 y 2.9 del **Artículo 488 del Decreto 2685 de 1999** y solicita documentos correspondientes y tendientes a desvirtuar los hechos objetos de indagación (folios 33 al 34).

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1** Expediente: CU 2018 2018 02649

7.- Mediante **radicado No. 048E2019028014 de 10/09/2019**, el Representante Legal de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, responde el Requerimiento Ordinario No. 000524 de 05/08/2019, solicitando prórroga para responder la solicitud (folio 35).

8.- Con **radicado No. 048E2019030079 de 01/10/2019**, el Representante Legal de la Sociedad investigada, responde Requerimiento Ordinario No. 000524 de 15/08/2019 (folios 36 al 39).

9.- Mediante **radicado No. 048E2019030514 de 04/10/2019**, el Representante Legal de la Sociedad, da alcance al radicado No. 048E2019030079 de 01/10/2019, aportando los siguientes documentos: Copia del radicado interno No. 048E2018013880 del 04/05/2018, Copia del FMM No. 91699169, Copia del Acta de verificación No. 13778-A, Copia de la denuncia penal instaurada por el Represente Legal del Usuario International Fuels ZF S.A.S. (folios 40 al 45).

10.- En el expediente reposa la **Póliza de Disposiciones Legal No. 02 DL 006205**, con vigencia desde el 16/03/2019 hasta el 16/03/2021, expedida por la COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. con NIT: 860.070.374-9 (folio 48).

11.- Mediante **Requerimiento Ordinario No. 000723 de 29/11/2019**, la División de Fiscalización de la Dirección de Aduanas de Cartagena, solicita a la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, poner a disposición de la División de Gestión de Fiscalización Aduanera de Cartagena la mercancía con la siguiente descripción: COMPRESOR S/N 004-126944/185DPQJD MARCA SULLAIR (folios 49-50 y 52-53).

12.- El **Requerimiento Ordinario No. 000723 de 29/11/2019**, fue notificado de la siguiente forma:

INTERESADO	NIT	FORMA DE NOTIFICACIÓN	FECHA	FOLIO
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.	800.213.678-1	PC015186329C0	04/12/2019	51

13.- Mediante **Requerimiento Ordinario No. 000724 de 29/11/2019**, la División de Fiscalización de la Dirección de Aduanas de Cartagena, solicita a la INTERNATIONAL FUELS ZF S.A.S. con NIT 900.019.337-5, poner a disposición de la División de Gestión de Fiscalización Aduanera de Cartagena la mercancía con la siguiente descripción: COMPRESOR S/N 004-126944/185DPQJD MARCA SULLAIR (folios 54 al 57).

14.- El **Requerimiento Ordinario No. 000724 de 29/11/2019**, fue notificado de la siguiente forma:

INTERESADO	NIT	FORMA DE NOTIFICACIÓN	FECHA	FOLIO
INTERNATIONAL FUELS ZF S.A.S.	800.213.678-1	PC015186332C0	04/12/2019	58

15.- Mediante **Requerimiento Especial Aduanero No. 000546 de 29/11/2019**, la División Gestión de Fiscalización Aduanera de esta Dirección Seccional, propone a la División Gestión de Liquidación, sancionar al Usuario Operador SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, de acuerdo a lo establecido en el Numeral 1.3 y 2.8 del artículo 625 del Decreto 1165 de 2019 por valor de: TREINTA Y DOS MILLONES QUINIENTOS NOVENTA Y DOS MIL TRESCIENTOS CUARENTA Y OCHO PESOS M/CTE (\$32.592.348,00) (folio 59 al 64).

16.- El **Requerimiento Especial Aduanero No. 000546 de 29/11/2019**, fue notificado de la siguiente forma:

Jefe de División: 

Revisó: 

Proyectó: 

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena
Manga, Avenida 3a No. 25-74
PBX 670 0111
Cartagena Bolívar Colombia

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1 Expediente: CU 2018 2018 02649

INTERESADO	NIT	FORMA DE NOTIFICACIÓN	FECHA	FOLIO
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.	800.213.678-1	PC015186346C0	04/12/2019	65
COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A.	860.070.374-9	PC015187182C0	09/12/2019	66

17.- El término para presentar respuesta al Requerimiento Especial Aduanero No. 000546 de 29/11/2019, teniendo en cuenta la fecha de notificación, corría para el Usuario Operador hasta el día 28/12/2019 y para la Aseguradora el día 31/12/2019, de acuerdo a lo establecido en el Artículo 684 del Decreto 1165 de 2019.

18.- El expediente se recibió en la División Gestión de Liquidación con Planilla No. 241 del 18/12/2019, el cual consta de un cuadernillo con sesenta y seis (66) folios, procedente de la División Gestión de Fiscalización (folio 67).

19.- Con Acta No. 955 de fecha 31/12/2019, se asigna el expediente al funcionario liquidador el día 07/01/2020 (folio 68).

20.- Mediante escrito radicado No. 048E2020000824 de 09/01/2020, estando por fuera de la oportunidad legal para responder, la Abogada MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO, identificada con Cedula de Ciudadanía No. 1'143.342.146 y Tarjeta Profesional No. 214.969 del Consejo Superior de la Judicatura, obrando en calidad de Apoderada de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, presenta respuesta al Requerimiento Especial Aduanero No. 000546 de 29/11/2019, manifestando los siguiente motivos de inconformidad: *- Inaplicación de las sanciones establecidas en los numerales 1,3 y 2,8 del Decreto 1165/2019, Aplicación del numeral 3 del artículo 614 del Decreto 1165 de 2019, causal de exoneración de responsabilidad, Aplicación del principio de justicia, tipicidad y prohibición de analogía, Permitir la salida de mercancía al resto del TAN sin el cumplimiento de requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras y No llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme con los requerimientos y condiciones señaladas por la DIAN* (folio 69 al 78).

21.- Mediante oficio No. 1 48 238 418 00017 de 10/01/2020, el Jefe GIT Secretaria de la división de Gestión Fiscalización de esta Seccional, envía a la Jefe de División de Liquidación de la misma Seccional, radicado No. 048E2020000870 de 09/01/2020, donde la Abogada MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO, identificada con Cedula de Ciudadanía No. 1'143.342.146 y Tarjeta Profesional No. 214.969 del Consejo Superior de la Judicatura, en calidad de Apoderada de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, estando por fuera de la oportunidad legal para responder, presenta respuesta al **Requerimiento Ordinario No. 000723 del 29/11/2019** alegando que no es viable la entrega de la mercancía, debido que, se trata de un hurto (folios 79 al 80).

22. Mediante **Auto de Improcedencia por Inconsistencia y error en el Requerimiento Especial Aduanero No. 000388 de 28/01/2020**, la División de Gestión de Liquidación declara Improcedente el Requerimiento Especial Aduanero No. 00546 de 29/11/2019, a nombre de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, debido a que se afectó la póliza de cumplimiento y Disposiciones Legales No. 02 DL005825 con vigencia 16/04/2019 hasta el 16/04/2021, constituida por la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1; póliza que no corresponde al caso en estudio, por cuanto pertenece a un tomador diferente y devuelve a la División de Gestión de Fiscalización el expediente CU 2018 2018 02649, con el fin de expedir UN NUEVO Requerimiento Especial Aduanero (folios 85 al 98).

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1** Expediente: CU 2018 2018 02649

El Auto No. 000388 de 28/01/2020, fue notificado mediante Correo Certificado GUIA No. PC016244500CO el día 31/01/2020, a la Abogada RICARDO BLANCO MARIA MERCEDES, apoderada de la Sociedad Operadora Zona Franca Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena de Indias S.A. ZOFRANCA S.A. y a la COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZA S.A. el día 20/02/2020, por Correo Certificado GUIA PC16244601CO; informado que contra el mismo procedía recurso de reconsideración dentro de los 15 días siguientes a su notificación (folio 90 – 91). Dentro del término legal no se ejerció recurso.

Una vez ejecutoriado el Auto No. 000388 de 28/01/2020, el expediente CU 2018 2018 02649 a nombre de SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. fue remitido a la División de Fiscalización mediante Correo electrónico de fecha 08/05/2020, recibido el 13/05/2020 (folio 99).

23.- Mediante un nuevo **Requerimiento Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020**, la División Gestión de Fiscalización Aduanera de esta Dirección Seccional, propone a la División Gestión de Liquidación, imponer a la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, en calidad de Usuario Operador, el pago de una Sanción por la suma de: **CUARENTA Y SIETE MILLONES OCHOCIENTOS VEINTIOCHO MIL PESOS MCTE (\$47.828.000,00)**, discriminados así: la suma de: DIEZ Y SEIS MILLONES QUINIENTOS SETENTA Y OCHO MIL PESOS MCTE. (\$16.578.000,00) la infracción establecida en el Numeral 1.3 del Art. 625 del Decreto 1165/2019 y la suma de: TREINTA Y UN MILLON DOSCIENTOS CINCUENTA MIL PESOS MCTE. (\$31.250.000,00) por la infracción estipulada en el numeral 2.8 del Artículo 488 del Decreto 2685 de 1999; y estudiar la viabilidad de hacer efectiva la Póliza de Seguros de Cumplimientos de Disposiciones Legal No. 02 DL 006205 con vigencia desde 16/03/2019 hasta el 16/03/2021 expedida por la COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. con NIT 860.070.374-9 constituida por la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1 (folio 104 al 110).

24.- El Requerimiento Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020, fue notificado de la siguiente forma:

INTERESADO	CC/NIT	FORMA DE NOTIFICACIÓN	FECHA	FOLIO
MARIA MERCEDES RICARDO / APODERADA DE SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.	1.143.342.146	PC018078195C0	04/08/2020	111
COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A.	860.070.374-9	PC018077963C0	03/08/2020	112

25.- El término para presentar respuesta al Requerimiento Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020, teniendo en cuenta la fecha de notificación, corría para el Usuario Operador hasta el día 26/08/2020 y para la Aseguradora el día 27/08/2020, de acuerdo a lo establecido en el Artículo 684 del Decreto 1165 de 2019.

26.- El Expediente CU 2018 2018 02649 a nombre de a SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. fue recibido nuevamente en la División de Gestión de Liquidación Aduanera, el día 14/08/2020 con Planilla No.079 de 13/08/2020, procedente de la División de Gestión Fiscalización Aduanera; conformado por ciento doce (112) folios (folio 113).

27.- Mediante radicado No. 048E2020009382 de 27/08/2020, la Abogada MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO, identificada con Cedula de Ciudadanía No. 1'143.342.146 y Tarjeta Profesional No. 214.969 del Consejo Superior de la Judicatura, en calidad de Apoderada de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, presenta respuesta al **Requerimiento**

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1 Expediente: CU 2018 2018 02649

Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020, alegando motivos de inconformidad y como petición ordenar improcedente la investigación y archivar el expediente CU 2018 2018 02649 (folios 114 al 119).

28.- Mediante Acta No. 0358 de fecha 27/08/2020, se asigna nuevamente el Expediente No. CU 2018 2018 02649, a través de correo electrónico al funcionario auditor el día 27/08/2020 (folios 120 al 121).

FUNDAMENTO JURIDICO

Con base en las facultades consagradas en el artículo 591 del Decreto 1165 de 2019 esta entidad tendrá competencia para adelantar las investigaciones y desarrollar los controles necesarios para asegurar el efectivo cumplimiento de las normas aduaneras.

Este Despacho recurre a las normas de carácter aduanero aplicables al caso que nos ocupa, específicamente

Del Decreto 1165 de 2019:

Artículo 2. Principios generales.

Artículo 4. Obligación aduanera.

Artículo 5. Alcance de la obligación aduanera.

Artículo 6. Naturaleza de la obligación aduanera.

Artículo 7. Obligados Aduaneros.

Artículo 8. Responsables de la Obligación Aduanera.

Artículo 11. Alcance.

Artículo 494. OBLIGACIONES DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCAS.

Son obligaciones de los usuarios operadores de las Zonas Francas, las siguientes:

3. Autorizar la salida de mercancías de la Zona Franca hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional, con el cumplimiento de los requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras;

8. Llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme con los requerimientos y condiciones señaladas por la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN);

11. Informar por escrito a la autoridad aduanera, a más tardar dentro de los tres (3) días siguientes a la ocurrencia del hecho o de su detección, sobre el hurto, pérdida o sustracción de las mercancías sujetas a control aduanero de los recintos de la Zona Franca;

13. Autorizar y llevar el control de las operaciones de ingreso y salida de mercancías e inventarios de bienes de los usuarios, para lo cual el operador deberá establecer un sistema informático de control de inventarios y efectuar inspecciones físicas a dichos inventarios y revisiones a los procesos productivos de los mismos, cuando lo considere conveniente, o cuando lo solicite la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN);

Artículo 497. Responsabilidad por pérdida o retiro de bienes en zonas francas.

El usuario operador de la Zona Franca responderá ante la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN) por los tributos aduaneros y las sanciones a que haya lugar respecto de los bienes que sean sustraídos de sus recintos o perdidos en estos, salvo que en la actuación administrativa correspondiente demuestre que la causa de la pérdida o retiro le es imputable exclusivamente al Usuario Industrial de Bienes o Usuario Industrial de Servicios o al Usuario Comercial, según sea el caso.

Cuando el usuario operador invoque en la respuesta al Requerimiento Especial Aduanero la circunstancia prevista en el inciso anterior, la autoridad competente proferirá el Requerimiento Especial Aduanero contra el presunto infractor, y la actuación administrativa adelantada en contra del usuario operador se interrumpirá desde la notificación de dicho acto hasta el vencimiento del término

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1** Expediente: CU 2018 2018 02649

para dar respuesta al mismo. Vencido este término, se acumularán los expedientes y los términos de la etapa probatoria y de las demás etapas serán los previstos en los artículos 684 y siguientes del presente Decreto.

Artículo 625. INFRACCIONES ADUANERAS DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCAS Y SANCIONES APLICABLES. Constituyen infracciones aduaneras en que pueden incurrir los usuarios operadores de las Zonas Francas y las sanciones asociadas con su comisión, las siguientes: (...):

1.3. Permitir la salida de mercancías hacia el resto del territorio aduanero nacional sin el cumplimiento de los requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras.

La sanción será de multa equivalente a quinientas (500) Unidades de Valor Tributario (UVT).

2.8. No llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme con los requerimientos y condiciones señalados por la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN).

La sanción aplicable será de multa equivalente a cuatrocientas ochenta y tres (483) Unidades de Valor Tributario (UVT).

Artículo 653. Principios del derecho probatorio. En la actuación administrativa se observarán los principios del derecho probatorio, tales como el de la necesidad de la prueba, publicidad, eficacia, contradicción y evaluación de las pruebas fundada en la sana crítica."

Artículo 654. Sustento probatorio de las decisiones de fondo. Toda decisión de la autoridad aduanera debe fundarse en los hechos que aparezcan probados en el expediente, a través de las pruebas allegadas al mismo, dentro de los términos y oportunidades establecidos en este Decreto."

Artículo 655. Medios de Prueba. Serán admisibles como medios de prueba los documentos propios del comercio exterior, los señalados en el presente Decreto, en los acuerdos comerciales, convenios de cooperación y asistencia mutua y tratados suscritos por Colombia y, en lo que fuere pertinente, en el régimen probatorio previsto por el Estatuto Tributario y en el Código General del Proceso, tales como la declaración de parte, la confesión, el testimonio, interrogatorio de parte, el dictamen pericial, la inspección aduanera e inspección contable, los documentos, los indicios, los informes y cualesquiera otros medios que sean útiles para la formación del convencimiento del funcionario aduanero acerca de los hechos..."

Artículo 656. Oportunidad para solicitar las pruebas. Al interesado, o al tercero vinculado a la actuación, le incumbe probar los supuestos de hecho de las normas jurídicas cuya aplicación pretende.

Según el caso, las pruebas deberán solicitarse únicamente en los siguientes momentos procesales: en el de la aprehensión; o con el documento de objeción a la aprehensión; o con la respuesta al requerimiento especial; o con el recurso de reconsideración; o en las oportunidades procesales expresamente previstas por este Decreto. También podrán decretarse de oficio por la autoridad aduanera.

Las pruebas deberán ser pertinentes, necesarias y conducentes para la verificación de los hechos objeto de la actuación administrativa. Se rechazarán las que notoriamente no lo sean, exponiendo, en este último caso, las razones en que se fundamenta el rechazo.

La conducencia se refiere a la idoneidad del medio probatorio para demostrar el hecho que se pretende probar; y la pertinencia consiste en estar relacionado el medio probatorio con el hecho por demostrar.

Artículo 657. Valoración de las pruebas. Las pruebas serán apreciadas en su conjunto, de acuerdo con las reglas de la sana crítica, con independencia de quien las haya solicitado.

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1** Expediente: CU 2018 2018 02649

En el acto que decide de fondo, el funcionario aduanero deberá exponer en forma razonada el mérito que le asignó a cada prueba que obra en el expediente.

Un medio de prueba no es admisible para demostrar hechos que, de acuerdo con las normas generales o especiales, no son susceptibles de probarse por dicho medio, sino por otro diferente.

Artículo 648. SANCION A APLICAR CUANDO NO SEA POSIBLE APREHENDER LA MERCANCIA. *Cuando no sea posible aprehender la mercancía porque no se haya puesto a disposición de la autoridad aduanera, procederá la aplicación de una sanción de multa equivalente al doscientos por ciento (200%) del avalúo de la misma, que se impondrá al importador y al poseedor o tenedor, según corresponda.*

Cuando la imposibilidad de aprehender la mercancía obedezca al hecho de ser perecedera, o por haber sido consumida, destruida, transformada, ensamblada, o por imposibilidad jurídica, el porcentaje de la multa equivaldrá al ciento cincuenta por ciento (150%) del avalúo. No obstante, la sanción prevista en este inciso no aplicará cuando las mercancías fueron objeto de toma de muestras, durante el control simultáneo o posterior y con base en el resultado del análisis merceológico reportado con posterioridad al levante, se establezca que se trata de mercancías diferentes. Éstas podrán ser declaradas con el pago de rescate a que haya lugar, aún después de haber sido consumidas, destruidas o transformadas.

Cuando no sea posible ubicar al importador, poseedor o tenedor, también se podrá imponer la sanción prevista en el inciso anterior, a quien de alguna manera intervino en la introducción de las mercancías al país; o en transporte, el almacenamiento, agenciamiento aduanero o comercialización, salvo que alguno de estos últimos suministre información que conduzca a la aprehensión de mercancías, o a la ubicación del importador, o poseedor o tenedor las mismas.

La sanción prevista en artículo sólo se podrá exigir una sola vez, por lo que el primero que la cancele extingue la obligación de pago respecto de los demás.

El procedimiento que debe seguirse para imponer esta sanción será el establecido para la imposición sanciones previsto en el presente Decreto, en cuyo caso el Requerimiento Especial Aduanero indicará la causal de aprehensión de las mercancías; el hecho de haberse cancelado el levante, cuando a ello hubiere lugar; y, cuando se hubiere ubicado al importador, poseedor o tenedor, la constancia de haberse solicitado ponerlas a disposición Autoridad Aduanera su aprehensión, requerimiento este que deberá hacerse mediante escrito notificado por correo.

El avalúo de la mercancía se hará conforme lo reglamente la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN).

La imposición la sanción prevista en artículo o pago de la misma, no subsana la situación irregular en que se encuentre la mercancía y, en consecuencia, la Autoridad Aduanera podrá disponer en cualquier tiempo su aprehensión y decomiso, salvo que se hubiere rescatado.

La imposición sanción se extingue en el momento en que la mercancía sea puesta a disposición de la Autoridad Aduanera, siempre y cuando la entrega se realice antes la ejecutoria del acto administrativo que la impone.

No procederá la sanción prevista en este artículo al tercero adquirente con factura de compraventa de los bienes, expedida con todos los requisitos legales; ni al usuario aduanero a quien se le hubiere hecho efectiva la garantía o hubiere sido sancionado por no entregar la mercancía.

El presente artículo se aplicará igualmente sobre la mercancía empotrada, ensamblada o incorporada en otro bien, salvo que su poseedor o tenedor la ponga a disposición la autoridad aduanera dentro los quince (15) días hábiles siguientes a la recepción del requerimiento que ordena ponerla a disposición, en lugar que ella indique.

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1** Expediente: CU 2018 2018 02649

Parágrafo. Constituye condición para proferir el Requerimiento Especial Aduanero, a que hace referencia el presente artículo, que la autoridad aduanera, cuando a ello hubiere lugar, cancelado previamente el levante conforme con procedimiento del artículo 650 de este Decreto.

Artículo 680. Requerimiento Especial Aduanero

Artículo 685. Periodo Probatorio. Una vez vencido el término para presentar el documento de objeción a la aprehensión, del último notificado del acta de aprehensión, dentro de los diez (10) días hábiles siguientes se procederá a establecer si hay lugar o no a la corrección de la causal de aprehensión, para los efectos previstos en el artículo 652 de este Decreto. Si no hubiere lugar a tal corrección se ordenará, mediante auto motivado, la práctica de las pruebas solicitadas o que se decreten de oficio.

El auto que decreta las pruebas se notificará por estado. Contra el auto que niegue las pruebas procederá el recurso de reposición, dentro de los diez (10) días hábiles siguientes a su notificación, y se resolverá dentro de los cinco (5) días hábiles siguientes a su interposición.

Ejecutoriado el auto que decreta pruebas, el término para su práctica será de dos (2) meses.

Vencido el periodo probatorio o antes de ello, cuando se hubieren practicado todas las pruebas decretadas, mediante auto se ordenará el cierre de dicho periodo. Contra este auto no procede recurso alguno. Dentro de los cinco (5) días hábiles siguientes a la notificación de dicha providencia, el interesado podrá presentar, a manera de alegatos de conclusión, un escrito donde se pronuncie en relación con las pruebas allegadas al proceso; sin que ello dé lugar a la suspensión de los términos procesales.

Artículo 686. Acto Administrativo que Decide de Fondo.

Decreto 2685 de 1999

Artículo 409. OBLIGACIONES DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCAS PERMANENTES. Son obligaciones de los usuarios operadores de las Zonas Francas Permanentes, las siguientes:

c) Autorizar la salida de mercancías de la Zona Franca hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional, con el cumplimiento de los requisitos y formalidades establecidos por las normas aduaneras;

h) Llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales;

k) Informar por escrito a la autoridad aduanera, a más tardar dentro de los tres (3) días siguientes a la ocurrencia del hecho o de su detección, sobre el hurto, pérdida o sustracción de las mercancías sujetas a control aduanero de los recintos de la Zona Franca;

Artículo 488. INFRACCIONES ADUANERAS DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCAS Y SANCIONES APLICABLES. Constituyen infracciones aduaneras en que pueden incurrir los usuarios operadores de las Zonas Francas y las sanciones asociadas con su comisión, las siguientes:

1.3. Cambiar o sustraer mercancías que se encuentren en sus instalaciones.

1.4. Permitir la salida de mercancías hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional sin el cumplimiento de los requisitos y formalidades establecidos por las normas aduaneras.

La sanción aplicable para los numerales 1.3 a 1.13 será la de multa equivalente a cincuenta (50) salarios mínimos mensuales legales vigentes. Dependiendo de la gravedad del perjuicio causado a los intereses del Estado, se podrá imponer, en sustitución de la sanción de multa, sanción de cancelación de la autorización como Usuario Operador.

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1** Expediente: CU 2018 2018 02649

...

2.8. No llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales.

2.9. No informar por escrito a la autoridad aduanera, a más tardar dentro de los tres (3) días siguientes a la ocurrencia del hecho o de su detección, sobre el hurto, pérdida o sustracción de las mercancías sujetas a control aduanero de los recintos de la Zona Franca.

La sanción aplicable será de multa equivalente a veinte (20) salarios mínimos legales mensuales vigentes por cada infracción.

Para la falta prevista en el numeral 2.9., se aplicará la sanción prevista en el artículo 503 del presente decreto cuando con ocasión de la sustracción de la mercancía no sea susceptible de ser aprehendida.

MEDIDAS DE EMERGENCIA ECONÓMICA, SOCIAL Y ECOLÓGICA:

Dentro del marco de Emergencia Económica, Social Ecológica el Gobierno Nacional expidió el Decreto Legislativo 491 de marzo 28 de 2020, que en su artículo 6º establece:

Artículo 6. Suspensión de términos de las actuaciones administrativas o jurisdiccionales en sede administrativa. Hasta tanto permanezca vigente la Emergencia Sanitaria declarada por el Ministerio de Salud y Protección Social las autoridades administrativas a que se refiere el artículo 1 del presente Decreto, por razón del servicio y como consecuencia de la emergencia, podrán suspender, mediante acto administrativo, los términos de las actuaciones administrativas o jurisdiccionales en sede administrativa. La suspensión afectará todos los términos legales, incluidos aquellos establecidos en términos de meses o años.

La suspensión de los términos se podrá hacer de manera parcial o total en algunas actuaciones o en todas, o en algunos trámites o en todos, sea que los servicios se presten de manera presencial o virtual, conforme al análisis que las autoridades hagan de cada una de sus actividades y procesos, previa evaluación y justificación de la situación concreta.

En todo caso los términos de las actuaciones administrativas o jurisdiccionales se reanudarán a partir del día hábil siguiente a la superación de la Emergencia Sanitaria declarada por el Ministerio de Salud y Protección Social.

Durante el término que dure la suspensión y hasta el momento en que se reanuden las actuaciones no correrán los términos de caducidad, prescripción o firmeza previstos en la Ley que regule la materia.

PARÁGRAFO 1. La suspensión de términos a que se refiere el presente artículo también aplicará para el pago de sentencias judiciales.

PARÁGRAFO 2. Los Fondos Cuenta sin personería jurídica adscritos a los ministerios, que manejen recursos de seguridad social y que sean administrados a través de contratos fiduciarios, podrán suspender los términos en el marco señalado en el presente artículo.

Durante el tiempo que dure la suspensión no correrán los términos establecidos en la normatividad vigente para la atención de las prestaciones y en consecuencia no se causarán intereses de mora.

PARÁGRAFO 3. La presente disposición no aplica a las actuaciones administrativas o jurisdiccionales relativas a la efectividad de derechos fundamentales.

Que el Director General de la DIAN teniendo en cuenta, entre otras motivaciones que el artículo 6º del Decreto 491 del 28 de marzo de 2020, expidió la Resolución 22 de 18 de marzo de 2020, posteriormente derogada por la Resolución 030 de marzo 29 de 2020 que establece:

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1 Expediente: CU 2018 2018 02649

ARTÍCULO 8°. SUSPENDER hasta tanto permanezca vigente la Emergencia Sanitaria declarada por el Ministerio de Salud y Protección Social la totalidad de los términos de las actuaciones administrativas o jurisdiccionales en sede administrativa, incluidos los procesos disciplinarios.

Durante el término que dure la suspensión y hasta el momento en que se reanuden las actuaciones no correrán los términos de caducidad, prescripción o firmeza previstos en la legislación tributaria, aduanera y cambiaria

PARÁGRAFO PRIMERO. De conformidad con lo establecido en el inciso 3 del artículo 6 del Decreto 491 de 2020, los términos se reanudarán al día hábil siguiente a la superación de la Emergencia Sanitaria declarada por el Ministerio de Salud y Protección Social. Para este efecto, los términos suspendidos empezarán a correr nuevamente, teniendo en cuenta los días que al momento de la suspensión hacían falta para cumplir con las obligaciones correspondientes, incluidas aquellos establecidos en meses o años.

Que mediante Resolución 31 de 3 de abril de 2020, se modifica parcialmente la Resolución 0030 de 29 de marzo de 2020 por medio de la cual se adoptan medidas de urgencia para garantizar la atención y la prestación de los servicios por parte de la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales, el cual quedó así;

Artículo 1o. Modifíquese el párrafo segundo del artículo 8 de la Resolución 0030 de 29 de marzo de 2020, el cual quedará así:

PARÁGRAFO SEGUNDO. Las actuaciones que se adelanten durante el término de suspensión de que trata el presente artículo se notificaran una vez se levante la suspensión aquí prevista. (...)

Que la Resolución 55 de 29 de mayo de 2020, por la cual se adoptan medidas de urgencia para garantizar la atención y la prestación de los servicios por parte de la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales -DIAN, en el marco del Estado de Emergencia Económica, Social y Ecológica, estableció:

Artículo 1° Levantamiento de Suspensión de Términos. Sin perjuicio de lo dispuesto en el artículo 2° de la presente resolución, levantar a partir del dos (2) de junio de 2020 la suspensión de los términos de las actuaciones administrativas o jurisdiccionales en sede administrativa de que trata el artículo 8° de la Resolución 000030 del 29 de marzo de 2020, y sus modificaciones.

PARÁGRAFO PRIMERO. La notificación o comunicación de los actos administrativos u oficios cuya suspensión de términos sea levantada se realizará conforme la normatividad aplicable. Para el efecto, los términos suspendidos empezaran a correr nuevamente, teniendo en cuenta los días que al momento de la suspensión hacían falta para cumplir con las obligaciones correspondientes, incluidos aquellos establecidos en meses o años.

RESOLUCION 7540 DEL 2018

MOTIVOS DE INCONFORMIDAD

Mediante radicado No. 048E2020009382 de 27/08/2020, la Abogada MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO, identificada con Cedula de Ciudadanía No. 1'143.342.146 y Tarjeta Profesional No. 214.969 del Consejo Superior de la Judicatura, en calidad de Apoderada de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, presenta motivos de inconformidad al Requerimiento Especial Aduanero No. 201 del 7/07/2020, señalando lo siguiente:

- ✓ INAPLICABILIDAD DE LAS SANCIONES ESTABLECIDAS EN LOS NUMERALES 1.3 DEL DECRETO 1165 DE 2019 y 2.8 DEL DECRETO 2685 DE 1999.
- ✓ APLICACIÓN DEL NUMERAL 3 DEL ARTÍCULO 614 DEL DECRETO 1165 DE 2019. CAUSAL DE EXONERACION DE RESPONSABILIDAD.
- ✓ APLICACIÓN DEL PRINCIPIO DE JUSTICIA, TIPICIDAD Y PROHIBICION DE ANALOGIA.

Jefe de División: *T. Davis*

Revisó: *AAA*

Proyectó: *J. J.*

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena
Manga, Avenida 3a No. 25-74
PBX 670 0111
Cartagena Bolívar Colombia

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1 Expediente: CU 2018 2018 02649

La propuesta sancionatoria expuesta en el requerimiento del asunto se fundamenta en el hecho de que el usuario operador permitió la salida del compresor sin el cumplimiento de los requisitos y formalidades aduaneras hace referencia respecto del incumplimiento; por otro lado, propone sancionar a la sociedad interesada por el hecho de no llevar los registros de entrada y salida de mercancías conforme a los requisitos y condiciones señalados por la DIAN, sanciones descritas en los numerales 1.3 del Artículo 625 del Decreto 1165 de 2019 y 2.8 del Artículo 488 del Decreto 2685 de 1999, respectivamente.

En la lectura del requerimiento observamos que el funcionario sustanciador no se detiene a analizar los verbos rectores y los ingredientes normativos como elementos básicos del juicio de tipicidad que debe realizarse dentro del ejercicio sancionatorio bajo los principios rectores aplicables para ese efecto concebidos en el artículo 2 de Decreto 1165 de 2019, para ello, nos pronunciamos sobre cada sanción propuesta:

Permitir la salida de mercancía al resto del TAN sin el cumplimiento de requisitos y trámites establecidos por las normas aduanera

El Usuario operador NO permitió la salida de la mercancía de la encartada, se trató de un hecho delictivo efectuado a espaldas del usuario operador, sobre el cual puso en conocimiento de la autoridad aduanera dentro del término establecido para ellos.

Si nos vamos a la conceptualización del verbo "permitir" dentro del diccionario de la real academia de la lengua, encontramos lo siguiente:

"dar su consentimiento para que otros hagan o dejen de hacer algo."

De acuerdo con ese concepto, dentro del expediente administrativo no consta ninguna señal de permisión por parte del usuario operador al sujeto que materialmente extrajo la mercancía de la zona franca, por lo que es desacertado afirmar la existencia de un permiso para que la mercancía saliera de la zona franca, por cuanto se encuentra debidamente probado dentro del expediente administrativo que se trató de un hurto sobre el que mi representada no tuvo injerencia alguna, siendo improcedente afirmar que este sujeto permitió la salida de esa mercancía de acuerdo con las condiciones circunstanciales de este caso.

Dicha salida no está atada a un formulario aprobado o a cualquier otro documento que demuestre la supuesta permisión del usuario operador, es por ello que, ante la ausencia de configuración del verbo rector de la sanción propuesta, es improcedente que su Despacho continúe con la investigación administrativa, esto en aplicación a los principios arriba mencionados.

No llevar los registros de la entrada y salida de mercancía de la zona franca conforme con los requerimientos y condiciones señaladas por la DIAN.

La aplicación de esta sanción tampoco es procedente, debido a que mi representada llevo los registros de entrada y salida de manera correcta dentro de su sistema de control de inventarios, el hecho correspondiente a la salida arbitraria de ese compresor fue ajeno al accionar de la sociedad cuestionada, y no fue registrado en el sistema porque se trató de una salida realizada a espaldas del operador y que sobrepasó los límites del control y seguridad que físicamente maneja ese usuario dentro de sus instalaciones siendo imposible jurídicamente llevar un registro de una salida que ni siquiera fue autorizada.

Aunado a lo anterior, es importante aclarar que si bien la mercancía salió de las instalaciones de la zona franca sin un documento que lo respaldare y dicha salida no se registró dentro del sistema de control de inventarios por tratarse de una circunstancia ajena a la voluntad del usuario operador, si bajo consideración de ese despacho la conducta de mi representada se halla tipificada debe darse aplicación a la causal exonerativa de responsabilidad contemplada en el numeral 3) del artículo 614 del Decreto 1165 de 2019, el cual dispone en su tenor literal lo siguiente:

"Cuando con un hecho imprevisible e irresistible ocasionado por un tercero distinto al obligado aduanero, hace incurrir al usuario en una infracción administrativa aduanera."

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1** Expediente: CU 2018 2018 02649

En el asunto que nos atañe, tenemos que el hurto que se encuentra probado con la denuncia penal instaurada por el usuario calificado demuestra que la salida de esa mercancía obedeció a un hecho imprevisible e irresistible que no fue ocasionado por el sujeto que se pretende sancionar, pues esa conducta escapa del accionar de mi representada y el legislador aduanero contempló para este tipo de eventos la exoneración de responsabilidad del usuario, razón por la cual solicitamos a su Despacho dar estricta aplicación a esa causal de carácter taxativa y que a todas luces señala la carencia de fundamentos para seguir adelante con la investigación administrativa.

PETICION: *Una vez analizados nuestros argumentos y pruebas, y de encontrarlo conforme, se ordene improcedente de la investigación y archivo definitivo del expediente CU 2018 2018 02649.*

De acuerdo con el artículo 652 del Decreto 1165 de 2019, las correcciones de la actuación administrativa no implica el desconocimiento de los argumentos y pruebas ya practicadas y de las que hubiere aportado el interesado.

Así las cosas atendiendo que en la presente investigación mediante Auto --- de declaró la improcedencia de la investigación, pero que el interesado a través de su apoderada, Mediante escrito radicado No. 048E2020000824 de 09/01/2020, presenta respuesta al Requerimiento Especial Aduanero No. 000546 de 29/11/2019. Lo motivos de inconformidad manifestados se tendrán en cuenta en el presente acto:

- Inaplicación de las sanciones establecidas en los numerales 1,3 y 2,8 del Decreto 1165/2019, Aplicación del numeral 3 del artículo 614 del Decreto 1165 de 2019, causal de exoneración de responsabilidad, Aplicación del principio de justicia, tipicidad y prohibición de analogía, Permitir la salida de mercancía al resto del TAN sin el cumplimiento de requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras y No llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme con los requerimientos y condiciones señaladas por la DIAN (folio 69 al 78).

CONSIDERACIONES DEL DESPACHO

En atención a los cambios normativos realizados por el Gobierno Nacional a la regulación aduanera, el presente proceso se culminará aplicando las normas vigentes al momento de su inicio, como lo estipula el artículo 771 del Decreto 1165 de 2019, que dispone:

"Artículo 771. TRANSITORIO PARA LOS PROCESOS DE FISCALIZACIÓN. Los procesos administrativos en curso se regirán por las normas vigentes al tiempo de su iniciación, de conformidad con el artículo 40 de la Ley 153 de 1887, modificado por el artículo 624 de la Ley 1564 del 2012...

Los trámites de investigación iniciados por la autoridad aduanera frente a conductas u omisiones tipificadas como infracciones en las normas que con este Decreto se derogan, continuarán hasta su culminación, siempre y cuando la conducta u omisión infractora se mantenga tipificada como infracción en la nueva regulación. La sanción aplicable atenderá el principio de favorabilidad previsto en el presente Decreto."

Así las cosas, de acuerdo con los antecedentes enumerados y las normas transcritas, le corresponde a la División de Gestión de Liquidación decidir de fondo sobre la propuesta elevada por la División de Gestión de Fiscalización en el Requerimiento Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020, con el fin de establecer si es procedente imponer sanción por la infracción administrativa aduanera a SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. estipulada en el numeral 1.3 del Art. 625 del Decreto 1165/2019 "1.3. Permitir la salida de mercancías hacia el resto del territorio aduanero nacional sin el cumplimiento de los requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras y 2.8 del Art. 488 del Decreto 2685/1999, "No llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señalados por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales".

En esta instancia es preciso dejar en claro que la actuación impugnada tiene como principios rectores las responsabilidades existentes entre todas las personas jurídicas o naturales que tienen relación

Jefe de División: *Telmar*

Revisó: *[Firma]*

Proyectó: *[Firma]*

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena
Manga, Avenida 3a No. 25-74
PBX 670 0111
Cartagena Bolívar Colombia

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1 Expediente: CU 2018 2018 02649

directa o indirectamente con los procesos aduaneros, y lo que se pretende establecer es la comisión o no de una infracción al régimen aduanero por parte de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.**

Así las cosas, procedemos hacer un breve relato de lo acontecido:

- ✓ El día 03/05/2018, los funcionarios adscritos a la División de Gestión de la Operación Aduanera, GIT Zona Franca, debidamente comisionados mediante Auto Comisorio No. 528 de 30/04/2020, se presentaron en las Instalaciones de la **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con el fin de llevar a cabo visita de control, respecto al usuario de Bienes y Servicios **INTERNATIONAL FUELS ZF SAS**, realizando control de inventarios de las mercancías, manejo y administración de inventario, conforme a los procedimientos establecidos por la DIAN y la normatividad de Zona Francas.
- ✓ Se procede al ingreso al sistema de inventarios de zona franca SIZA y se extrajo el REPORTE SALDO DE ARTICULOS con corte a 26 de abril de 2018 denominado Reporte de saldos de artículos, el cual contiene Código de Artículo, Descripción del artículo, Unidad, total saldo disponible en inventario; se seleccionó una muestra de todos los COMPRESORES con saldo existentes, posteriormente se realiza la verificación física, haciendo inspección física de las mercancías en las instalaciones del usuario calificado arrojando el siguiente resultado, el cual se deja constancia en el Acta de Hechos 065 de 3 de mayo de 2018:

... "De acuerdo al análisis realizado en el ítem 2 de la Tabla 1, del presente insumo, en el sistema de inventarios SIZA existe 1 compresor marca CHICAGO BOX - PNEUMATIC, MODELO: CP\$S275, referencia: CPS275, con FMM de ingreso 91699169, sin embargo, físicamente no se encontró dentro de las instalaciones del Usuario Calificado INTERNATIONAL FUELS ZF SAS.

De la misma tabla verificada anteriormente, en el ítem 3 de la tabla 1, se determina que existe un faltante dentro del inventario consistente en un compresor Ingersoll 375, el cual ingresó como FMM No. 91699169, adicionalmente no se logró determinar el serial del compresor fue robado dentro de las instalaciones del usuario calificado INTERNATIONAL FUELS ZF SAS, el usuario manifestó que este fue robado de las instalaciones, sin embargo no se ha determinado la fecha de la ocurrencia del mencionado robo o extracción de las instalaciones de la zona franca.

Adicionalmente dentro de las instalaciones se encontró físicamente un compresor S/N 004-126944/ 185DPQJD MARCA SULLAIR, pero dentro del sistema de inventarios SIZA no registra ningún formulario de ingreso ITEM 4 de la tabla 1.

Por último cabe resaltar que el usuario operador ha informado al GIT Zona Franca con radicado 048E2018013880 de fecha 04-05 2018, mediante el cual pone en conocimiento la situación referente al faltante del COMPRESOR INGERSOLL RAND XP375.

Así mismo adjuntan documentos soportes del compresor y denuncia instaurada sin embargo no es posible establecer la fecha exacta en la cual se extrae el compresor de las instalaciones de la zona franca y por ende se procede a colocar en el presente insumo a infracción por numeral 2.9 del Art. 488, toda vez que ni el usuario calificado ni el usuario operador tienen conocimiento de la fecha exacta de la pérdida del compresor"

Para el caso bajo estudio, tenemos que mediante Requerimiento Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020, la División Gestión de Fiscalización Aduanera de esta Dirección Seccional, propone a la División Gestión de Liquidación, imponer a la **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1, en calidad de Usuario Operador, el pago de una Sanción por las infracciones establecidas en los Numeral 1.3 del Art. 625 del Decreto 1165/2019 y 2.8 del Artículo 488 del Decreto 2685 de 1999, por la suma de: **CUARENTA Y SIETE MILLONES OCHOCIENTOS VEINTIOCHO MIL PESOS MCTE (\$47.828.000,00)**, y estudiar la viabilidad de hacer efectiva la

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1** Expediente: CU 2018 2018 02649

Póliza de Seguros de Cumplimientos de Disposiciones Legal No. 02 DL 006205 con vigencia desde 16/03/2019 hasta el 16/03/2021 expedida por la **COMPANÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. con NIT 860.070.374-9** constituida por la **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1**, que garantiza el pago de los derechos e impuestos, las sanciones y los intereses a que haya lugar, como consecuencia del incumplimiento de las obligaciones y responsabilidades en su condición de Usuario operador Zona Franca de acuerdo con la regulación aduanera vigente y demás normas especiales expedidas sobre la materia de acuerdo al valor asegurado.

Estando dentro de la oportunidad legal, la Abogada MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO, identificada con Cedula de Ciudadanía No. 1'143.342.146 y Tarjeta Profesional No. 214.969 del Consejo Superior de la Judicatura, en calidad de Apoderada de la **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1**, responde Requerimiento Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020, mediante radicado No. 048E2020009382 de 27/08/2020, señalando lo siguiente:

... "El Usuario operador NO permitió la salida de la mercancía de la encartada, se trató de un hecho delictivo efectuado a espaldas del usuario operador, sobre el cual puso en conocimiento de la autoridad aduanera dentro del término establecido para ellos.

... debido a que mi representada llevo los registros de entrada y salida de manera correcta dentro de su sistema de control de inventarios, el hecho correspondiente a la salida arbitraria de ese compresor fue ajeno al accionar de la sociedad cuestionada, y no fue registrado en el sistema porque se trató de una salida realizada a espaldas del operador ...

... dicha salida no se registró dentro del sistema de control de inventarios por tratarse de una circunstancia ajena a la voluntad del usuario operador, si bajo consideración de ese despacho la conducta de mi representada se halla tipificada debe darse aplicación a la causal exonerativa de responsabilidad contemplada en el numeral 3) del artículo 614 del Decreto 1165 de 2019, el cual dispone en su tenor literal lo siguiente:

"Cuando con un hecho imprevisible e irresistible ocasionado por un tercero distinto al obligado aduanero, hace incurrir al usuario en una infracción administrativa aduanera."

Así las cosas, este Despacho en virtud del Derecho de Defensa y del Debido Proceso, confrontará los argumentos expuestos con las evidencias que obran en el expediente y la normativa aduanera vigente en el momento de los hechos, con el objeto de ajustar la decisión a los principios de seguridad jurídica existentes en la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales.

Entre las obligaciones que debe cumplir un Usuario Operador de las Zonas Franca Permanente, en el Art. 409 del Decreto 2685 de 1999, encontramos entre otras las siguientes:

Artículo 409. OBLIGACIONES DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCAS PERMANENTES. Son obligaciones de los usuarios operadores de las Zonas Francas Permanentes, las siguientes:

c) Autorizar la salida de mercancías de la Zona Franca hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional, con el cumplimiento de los requisitos y formalidades establecidos por las normas aduaneras;

h) Llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales;

k) Informar por escrito a la autoridad aduanera, a más tardar dentro de los tres (3) días siguientes a la ocurrencia del hecho o de su detección, sobre el hurto, pérdida o sustracción de las mercancías sujetas a control aduanero de los recintos de la Zona Franca;

Respecto a los numeral 1.3 del Art. 625 del Decreto 1165/2019, el cual dice textualmente: **"1.3. Permitir la salida de mercancías hacia el resto del territorio aduanero nacional sin el cumplimiento de**

Jefe de División: *Telmos*

Revisó: *AFH*

Proyectó: *J-2*

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena
Manga, Avenida 3a No. 25-74
PBX 670 0111
Cartagena Bolívar Colombia

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1** Expediente: CU 2018 2018 02649

los requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras y numeral 2.8 del Art. 488 del Decreto 2685/1999, 2.8. No llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señalados por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales"; encontramos lo siguiente:

Se evidencia en los hallazgos mencionados en el Acta de Hechos 065 de 3 de mayo de 2018, que se encontró físicamente en las instalaciones un (1) Compresor S/N 04-126944/185DPQJD MARCA SULLAIR, pero no aparece relacionado en los sistemas de inventario SIZA. Con la afirmación consignada en este hallazgo encontramos que el Usuario Operador no lleva los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señalados por la DIAN, pues la mercancía arriba descrita no aparece relacionada en el registro de los sistemas de inventario SIZA y tampoco se encuentra relacionada en un FMM aunque físicamente estaba en las instalaciones del usuario, no es posible establecer con qué documentos ingresó a Zona Franca, encontrándose entonces en situación de ilegalidad, pues debería estar relacionada en un FMM y además contar con un BL consignado a un usuario de la zona franca, y una planilla de envío o amparada en una declaración aduanera.

La División de Fiscalización, procedió a requerir al interesado con Requerimiento Ordinario No. 723 del 29/11/2019 y 000724 de 29/11/2019, (folios 49 a 57) para que pusiera a disposición de la Autoridad Aduanera la mercancía consistente en un (1) Compresor S/N 04-126944/185DPQJD MARCA SULLAIR, por no encontrarse demostrado el ingreso de la mercancía en las instalaciones de la zona franca, estando las mercancías en situación de ilegalidad y proceder con su aprehensión o en su defecto proceder con la aplicación de las sanciones correspondientes por no poderse aprehender.

La Apoderada de la Zona Franca Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena ZOFRANCA S.A., presentó respuesta al requerimiento Ordinario de Información No. 000723 de 29/11/2019, alegando imposibilidad jurídica y material de poner a disposición la mercancía solicitada, toda vez que de los hechos del proceso se evidencia que el compresor fue objeto de hurto y se desconoce el paradero del bien, lo cual es ajeno a su representada y que se encuentra en manos de la autoridad competente de acuerdo a la denuncia por hurto instaurada por el usuario calificado INTERNATIONAL FUELS ZF S.A. (folio 80) denuncia ésta que no fue aportada.

En consecuencia de lo anterior, y las normas transcritas, con esta actuación, el usuario operador de Zona Franca Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena de Indias S.A. ZOFRANCA S.A., para el punto 4, mercancía consistente en un (1) Compresor S/N 004-126944/185DPQJD MARCA SULLAIR, el cual además de no encontrarse probado con qué FMM, ingresó a las instalaciones se manifiesta que no es posible colocarlo a disposición por haber sido hurtado; en consecuencia de lo anterior el Usuario Operador se encuentra incurso en las infracciones establecidas en los **numerales 1.3 del artículo 625 del Decreto 1165/2019 y numerales 2.8 y 2.9 del artículo 488 del Decreto 2685/1999.**

En este caso, se demuestra que la Sociedad Operadora Zona Franca Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena de Indias S.A. ZOFRANCA S.A. incumplió las obligación establecido en el Art. 409 del Decreto 2685/1999, consistente en: *c) Autorizar la salida de mercancías de la Zona Franca hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional, con el cumplimiento de los requisitos y formalidades establecidos por las normas aduaneras; h) Llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales;* debido que, al momento de la visita de control se encontró mercancías sin registros conforme a los requerimientos y condiciones señalados por la DIAN, como también no se encontró en sus instalaciones físicamente mercancía registrada en el sistema, como consta en el Acta de Hechos 065 de 3 de mayo de 2018.

Por lo anterior, la División de Fiscalización decide para la falta prevista en el **numeral 2.9 del Art. 488 del Decreto 2685/1999**, aplicar la sanción prevista en el artículo 503 del presente Decreto cuando con ocasión de la sustracción de la mercancía no sea susceptible de ser aprehendida.

En aras de cumplir con su objeto, la DIAN de conformidad con lo establecido en la legislación

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1 Expediente: CU 2018 2018 02649

aduanera, realiza los procedimientos necesarios para determinar el cumplimiento de todas las obligaciones relacionadas con las actuaciones de los usuarios aduaneros de cara a la normatividad vigente aplicable, de manera que se encuentra facultada para imponer las sanciones correspondientes a las infracciones aduaneras.

Así las cosas, este Despacho no acoge los argumentos *"INAPLICABILIDAD DE LAS SANCIONES ESTABLECIDAS EN LOS NUMERALES 1.3 DEL DECRETO 1165 DE 2019 y 2.8 DEL DECRETO 2685 DE 1999, APLICACIÓN DEL NUMERAL 3 DEL ARTÍCULO 614 DEL DECRETO 1165 DE 2019. CAUSAL DE EXONERACION DE RESPONSABILIDAD y APLICACIÓN DEL PRINCIPIO DE JUSTICIA, TIPICIDAD Y PROHIBICION DE ANALOGIA"*, expuestos por la apoderada de la Sociedad Operadora Zona Franca Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena de Indias S.A. ZOFRANCA S.A., pues se deben observar integralmente las obligaciones y verificar el contenido de las mismas en el artículo 409 del Decreto 2685/1999, hoy artículo 494 del Decreto 1165 de 2019, que contiene las OBLIGACIONES DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCAS PERMANENTES.

En este orden de ideas, podemos esgrimir que la Sociedad Operadora Zona Franca Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena de Indias S.A. ZOFRANCA S.A., no cumplió con todas las exigencias de la normatividad aduanera. Teniendo en cuenta la normatividad vigente en el momento de los hechos, con aplicación del principio de favorabilidad y de conformidad con lo expuesto, se permite este Despacho, retomar y acoger lo manifestado por el funcionario de la División de Gestión de Fiscalización propuesta en el Requerimiento Especial Aduanero No. 00201 de 07/07/2020, al señalar que la Sociedad Operadora Zona Franca Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena de Indias S.A. ZOFRANCA S.A., con su conducta, incurrió en la infracción aduanera contemplada en el numeral 1.3 del artículo 625 del Decreto 1155/2019 y el numeral 2.8 del artículo 488 del Decreto 2685/1999.

La División de Fiscalización teniendo en cuenta los hechos mencionados anteriormente y en aras de dar aplicación oficiosa el principio de favorabilidad, el cual dice: *b) Principio de favorabilidad. Si antes de la firmeza del acto que decide de fondo la imposición de una sanción o el decomiso entra a regir una norma que favorezca interesado, la autoridad aduanera la aplicará oficiosamente. Si la nueva norma es desfavorable al interesado, será la norma anterior la aplicable a todas las infracciones que se cometieron durante su vigencia.*, liquidando la infracción contemplada en los numeral 1.3 del artículo 625 del Decreto 1155/2019 y el numeral 2.8 del artículo 488 del Decreto 2685/1999, de la siguiente manera:

Artículo 488 Decreto 2685/1999	Artículo 625 Decreto 1165/2019
Numeral 1.3 – 50 SMLMV – 2018- Valor \$781.242,00 Valor Sanción \$39.062.000,00	Numeral 1.3 – 500 UVT – 2018 – Valor \$33.156,00 Valor Sanción \$16.578.000,00
Numeral 2.8 – 20SMLMV – 2018 – Valor \$781.242,00 Valor Sanción \$15.624.840,00 x 2 (Dos Infracciones) Valor \$31.249.680,00	Numeral 2.8 – 483 UVT – 2018 – Valor \$33.156,00 Valor Sanción \$16.014.348,00 x 2 (Dos infracciones) Valor \$32.028.696,00
SE TOMA LOS VALORES MAS FAVORABLE DE AMBOS DECRETO	
Numeral 1,3 Art. 625 Decreto 1165/2019	\$16.578.000,00
Numeral 2,8 Art. 488 del Decreto 2685/1999	\$31.250.000,00
VALOR TOTAL A PAGAR	\$47.828.000,00

Teniendo en cuenta que dentro de los considerandos del Requerimiento Especial se expone que para la falta prevista en el **numeral 2.9 del Art. 488 del Decreto 2685/1999**, aplicar la sanción prevista en el artículo 503 del presente Decreto cuando con ocasión de la sustracción de la mercancía no sea susceptible de ser aprehendida, tal como en forma literal consagra el artículo, pero no es propuesto el cobro de dicha sanción en el requerimiento, y dado que son conductas separadas e independientes, este Despacho remitirá insumo a la División de Fiscalización, para que se determine la procedencia de la sanción citada.

La Sociedad OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A ZOFRANCA S.A., con NIT. 800.213.678 - 1, constituyó la Póliza de Seguro de Cumplimiento de Disposiciones Legales Número No. 02 DL006205 con vigencia desde 16-03-2019 hasta el 16-03-2021, expedida por la COMPANIA ASEGURADORA DE FINANZAS S.A CONFIANZA, con NIT. 860.070.374-9; por valor de \$3.315.600.000,00; que garantizan el pago de los derechos e impuestos, las sanciones y los intereses a que haya lugar, como consecuencia del

Jefe de División: 

Revisó: 

Proyectó: 

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena
Manga, Avenida 3a No. 25-74
PBX 670 0111
Cartagena Bolívar Colombia

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1** Expediente: CU 2018 2018 02649

incumplimiento de las obligaciones y responsabilidades en su condición de usuario Operador de Zona Franca de acuerdo con la regulación aduanera vigente y demás normas especiales expedidas sobre la materia.

Por otra parte es necesario precisar tal como se manifestó en el acápite de fundamentos legales, que el Presidente de la República de Colombia expidió los Decretos 417, 457 y 491, todos de marzo 2020 mediante los cuales respectivamente, declaró el Estado de Emergencia Económica, Social y Ecológica en todo el territorio Nacional, impartió instrucciones en virtud de la emergencia sanitaria generada por la pandemia del Coronavirus COVID-19, y adoptó medidas de urgencia para garantizar la atención y la prestación de los servicios por parte de las autoridades públicas en el marco de dicha emergencia.

De acuerdo con lo señalado por el artículo 6º Decreto 491 de 28 de marzo de 2020, el Director General de la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales DIAN, expidió la Resolución 0030 de marzo 29 de 2020. Tal y como lo dispuso el parágrafo primero de la Resolución citada, una vez sea levantada la medida de suspensión, empezarán a correr nuevamente los términos, contabilizándose los días que hacían falta para proferir la decisión de fondo al momento de la suspensión.

A su vez en la Resolución 31 de 3 de abril de 2020, que modificó el la Resolución 30 del 2020, estableció que mientras dure la citada suspensión de términos la actividad administrativa deberá continuar; señalando en su artículo primero que, todas aquellas actuaciones que se adelanten durante el término de suspensión deberán ser notificadas una vez sea levantada la medida.

El artículo primero de la Resolución 55 de 29 de mayo de 2020 expedida por el Director de la DIAN, levantó la suspensión de términos a partir el 2 de Junio inclusive, y estableció en su parágrafo primero que la notificación o comunicación de los actos administrativos u oficios cuya suspensión de términos sea levantada se realizará conforme la normatividad aplicable. Para el efecto, los términos suspendidos empezaran a correr nuevamente, teniendo en cuenta los días que al momento de la suspensión hacían falta para cumplir con las obligaciones correspondientes, incluidos aquellos establecidos en meses o años.

Lo anterior, en vista de que la normatividad aduanera y la actividad de comercio exterior demandan de los interesados la colaboración armónica en consecución de los fines del Estado; seriedad, cuidado y diligencia en las operaciones frente a la DIAN. Es por eso que las obligaciones frente a ella tienen que cumplirse tal y como lo describen las normas correspondientes, sin que puedan alegarse eventos circunstanciales o excepción alguna, o lo que es lo mismo, que la obligación se cumpla tal y como lo determinan las normas y no como a bien tenga el habilitado, so pena de imponerse las sanciones correspondientes.

En mérito de lo expuesto, la Jefe de la División de Gestión de Liquidación de esta Dirección Seccional (A), conforme a los hechos expuestos en la parte motiva de esta resolución,

RESUELVE

ARTICULO PRIMERO: Imponer a la **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1**, el pago de: **CUARENTA Y SIETE MILLONES OCHOCIENTOS VEINTIOCHO MIL PESOS M/CTE (\$47.828.000,00)**, por concepto de la sanción a que se refiere los numerales 1.3 del artículo 625 del Decreto 1165/2019 y numerales 2.8 del artículo 488 del Decreto 2685/1999, de conformidad con lo expuesto en la parte considerativa del presente acto administrativo.

ARTICULO SEGUNDO: Ordenar hacer efectiva la Póliza de Seguro de Cumplimiento de Disposiciones Legales Número No. 02 DL006205 con vigencia desde 16/03/2019 hasta el 16/03/2021, expedida por la **COMPANIA ASEGURADORA DE FINANZAS S.A con NIT 860.070.374-9**, que garantiza el pago de los derechos e impuestos, sanciones e intereses a que haya lugar, como consecuencia del incumplimiento de la obligaciones y responsabilidades, constituida por **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE**

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1** Expediente: CU 2018 2018 02649

INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, por valor de: **CUARENTA Y SIETE MILLONES OCHOCIENTOS VEINTIOCHO MIL PESOS M/CTE (\$47.828.000,00)**, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva del presente acto.

ARTICULO TERCERO: Notificar por correo o de manera subsidiaria por aviso en la página web de la DIAN el presente acto administrativo a la Abogada **MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO**, identificada con Cedula de Ciudadanía No. 1'143.342.146 y Tarjeta Profesional No. 214.969 del Consejo Superior de la Judicatura, en calidad de Apoderada de la **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1**, a la dirección procesal a folio 119: **BARRIO MANGA 4 AVENIDA CALLE 29 No. 25-69 INTERIOR 8**, en la ciudad de: **CARTAGENA – BOLIVAR** y a la **COMPAÑIA ASEGURADORA DE FINANZAS S.A con NIT. 860.070.374-9**, en la Dirección fiscal a folio 122: **CL 82 11 37 P 7**, en la ciudad de: **BOGOTA D.C.**, en la forma y los términos previstos en los Artículos 756, 763 y 764 del Decreto 1165 del 2019, reglamentado por el Artículo 682 de la Resolución 46 de 2019.

ARTICULO CUARTO: Contra el presente acto procede el **Recurso de Reconsideración** dentro de los quince (15) días siguientes a la fecha de notificación de la misma de conformidad con el **Artículo 699 del Decreto 1165 de 2019**, el cual deberá interponerse ante la División de Gestión Jurídica de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena o ante la Subdirección de Gestión de Recursos Jurídicos de la Dirección de Gestión Jurídica, según lo establecido en el Artículo 673 de la Resolución Reglamentaria No. 46 de 2019, ateniendo los toques de cuantías allí establecidos.

ARTICULO QUINTO: Informar a los interesados que en caso de aceptar la sanción impuesta, el pago de la respectiva sanción debe hacerse en las entidades financieras autorizadas por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales para tal efecto, mediante Recibo Oficial de Pago de Tributos Aduaneros bajo el concepto de sanciones aduaneras, si esta aceptación se efectúa dentro del término previsto para interponer el recurso contra la presente providencia, la sanción se liquidará conforme a lo establecido en el numeral **numeral 3 del artículo 610 del Decreto 1165 de 2019**; debiendo acreditar el pago ante la División de Gestión de Liquidación o a la dependencia que haga sus veces de esta Dirección Seccional, anexando al escrito en que reconoce haber cometido la infracción, copia del Recibo donde acredite el pago de la sanción por el valor correspondiente y el cumplimiento de las formalidades legales.

ARTÍCULO SEXTO: Ejecutoriado el presente Acto Administrativo, por intermedio del GIT Documentación de la División Gestión Administrativa y Financiera, compulsar copia de esta resolución al **Subdirección de Registro Aduanero** donde reposa el original de la garantía, para que de acuerdo a la parte considerativa de este acto, **envíe certificación de la misma** al GIT Cobranzas de la División Gestión de Recaudación y Cobranzas de la Dirección Seccional de Impuestos de Cartagena, con el objeto de hacer efectivo el cobro de la obligación.

ARTICULO SEPTIMO: Ejecutoriado el presente Acto Administrativo, por intermedio de Secretaría de la División de Gestión de Liquidación, compulsar copia del presente acto a la División de Gestión de Recaudación y Cobranzas de la Dirección Seccional de Impuestos de Cartagena, para el cobro de la presente obligación, conforme al numeral 8 artículo 688 del Decreto 1165 de 2019.

ARTÍCULO OCTAVO: Ejecutoriado el presente Acto Administrativo, por intermedio de Secretaría de la División de Gestión de Liquidación, compulsar copia del presente acto a la División de Gestión de Fiscalización de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena, para analizar la procedencia de la propuesta de sanción, conforme consagra el artículo 488 del Decreto 1165 de 2019: *"para la falta prevista en el numeral 2.9 del se aplicará la sanción prevista en el artículo 503 del presente decreto cuando con ocasión de la sustracción de la mercancía no sea susceptible de ser aprehendida."*

ARTÍCULO NOVENO: En firme este Auto y transcurrido el término contemplado en la Tabla de Retención Documental Aduanera, REMITIR el expediente **CU 2018 2018 02649** al GIT Documentación de la División Gestión Administrativa y Financiera de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena para su respectivo archivo.

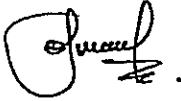
Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1 Expediente: CU 2018 2018 02649

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE,

Firma
Nombre Completo
Cargo
Dependencia
Proyectó:


: IVETTE DEL SOCORRO URQUIJO BURGOS
: Jefe División de Gestión de Liquidación (A)
: Dirección Seccional de Aduanas Cartagena

Firma
Nombre Completo
Cargo


: VERENA DEL CARMEN POSADA MARSIGLIA
: Gestor II

Revisó

Firma
Nombre Completo
Cargo


: MARTA MARGARITA SOSA CAMPO
: Gestor IV

Fecha elaboración: 19/10/2020

.....



June 1078

9/11/2020 1:18 p.m.



La información aquí contenida es auténtica e inmodificable.

WWW.4-72.COM.CO

Cartagena de Indias D.T. y C., noviembre 25 de 2020
Oficio No. 1 – 48 – 201 – 241 – 00217

Doctora
IRMA LUZ MARIN CABARCAS
Jefe de División de Gestión Jurídica Aduanera
Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena

Referencia: EXPEDIENTES ORIGINALES CON RECURSO.

Cordial saludo,

A fin de atender su solicitud recibida mediante correo electrónico de fecha noviembre 24 de 2020, en el cual manifiesta tener las certificaciones de las notificaciones y correspondientes guías de manera muy atenta me permito enviar a usted los expedientes originales relacionados a continuación:

EXPEDIENTE	ACTO ADMINISTRATIVO	INTERESADO
CU2018201802649 TOMO 1: FOLIOS: 120	RESOL. 1078 DEL 26/10/2020	SOCIEDAD OPERADORA ZN FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA ZOFRANCA S.A.

Atentamente,

IVETTE DEL SOCORRO URQUIJO BURGOS
Jefe División de Gestión Liquidación Aduanera (A)

Proyectó: Natalia Marrugo Castro.
Judicante Ad Honorem.

Kathy P
25-11-2020.



DIAN No. Radicado 003E2020025407
Fecha 2020-11-13 03:40:51 PM
Remitente COMPAÑIA ASEGURADORA DE FIANZAS S.
Destinatario 48- DESPACHO

Folios 10

Anexos 0



Recurso de Reconsideración
Página No. 1

Bogotá D.C., 12 de Noviembre del 2020

Señores

DIVISIÓN DE GESTIÓN JURÍDICA

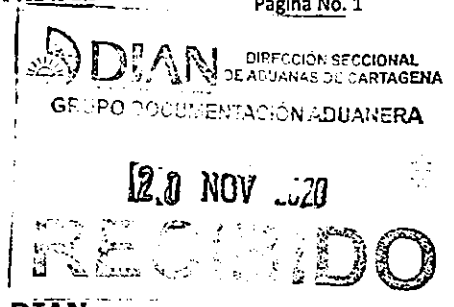
DIRECCIÓN SECCIONAL DE ADUANAS DE CARTAGENA

DIRECCION DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES - DIAN

Atn. Ibeth del Socorro Urquijo Burgos

Jefe División Gestión de Liquidación Aduanera

Ciudad



Referencia: Recurso de Reconsideración contra resolución No. 001078 del 26/10/2020
Expediente No. CU 2018 2018 02649
Póliza No. 02 DL006205
C - 28555

Paula Estefanía García Santos, mayor de edad, vecina y residente en la ciudad de Bogotá D.C., identificada con la cédula de ciudadanía No. 1.018.437.442 de Bogotá D.C., abogada titulada, portadora de la tarjeta profesional No. 229.488 del Consejo Superior de la Judicatura, en mi condición de apoderada especial de **la Compañía Aseguradora de Fianzas S.A. "Confianza"**, conforme poder que se adjuntó al presente proceso, de la manera más atenta me permito presentar Recurso de Reconsideración contra la resolución No. 001078 del 26/10/2020, así:

OPORTUNIDAD

Teniendo en cuenta que la Resolución Sanción No. 001078 del 20/10/2020, Expediente No. CU 2018 2018 02649, fue notificado a la Compañía Aseguradora de Fianzas S.A. Confianza, el 9 de noviembre del 2020, me encuentro dentro del término legal para dar respuesta. Por lo anterior, solicito respetuosamente a su despacho se proceda al estudio de los argumentos que adelante expondré.

RUBRICADO

Paula García Santos





CONFIANZA

Swiss Re
Corporate Solutions

Recurso de Reconsideración
Página No. 2

PERSONERÍA

Anexo al presente escrito poder especial debidamente conferido por la doctora Sandra Liliana Serrato, en calidad de Representante legal de Confianza S.A. y el Certificado de existencia y representación legal expedido por la Superintendencia Financiera de Colombia.

ANTECEDENTES

1. La Compañía que definiendo expidió póliza de cumplimiento de Disposiciones Legales No. 02 DL006205 a favor de la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales - DIAN, cuyo objeto fue: "GARANTIZAR LA FINALIZACION DE LA IMPORTACION TEMPORAL A LARGO PLAZO SEÑALADOS EN LA DECLARACION DE IMPORTACION (...)"
2. Que el día 9 de noviembre del 2020, el funcionario sustentador de la Seccional de Aduanas de Cartagena profiere la resolución por medio de la cual se impone una sanción.

Por lo anterior, respetuosamente solicito a su despacho se proceda al estudio de los siguientes argumentos desvinculando a Confianza S.A. de la investigación que se adelanta.

ARGUMENTOS DE DEFENSA

I. COADYUVANCIA

En calidad de garantes de Sociedad operadora Zona Franca Industrial de bienes y servicio de Cartagena de Indias S.A. ZONAFRANCA S.A. manifestamos que Coadyuvamos los argumentos expuestos por el garantizado, quienes radicaron la respuesta a la resolución sanción No. 001078, mediante la cual se expresan todos sus argumentos de defensa, así como los anexos que dan cuenta de ello.

NUJANIA 35
SIEDIC

Sandra Liliana Serrato



II. DESCARGOS DE LA ASEGURADORA

Esta aseguradora solicita se proceda al cierre del expediente, teniendo en cuenta que el garantizado ya procedió a la explicación detallada y pormenorizada de los argumentos de defensa.

III. LÍMITE DE LA RESPONSABILIDAD DE LA ASEGURADORA

Sin perjuicio de lo anterior, de manera subsidiaria, me permito presentar el siguiente argumento:

De conformidad con lo dispuesto en el artículo 1056 del Código de Comercio, el asegurador puede, *mutuo proprio*, escoger los riesgos que asume y la forma como los asume.

En tal virtud, el asegurador puede establecer exclusiones, deducibles, garantías y topes para las indemnizaciones que reconocerá por cada uno de los amparos otorgados, respetando los límites que establece la ley.

Así las cosas, la aseguradora puede limitar la responsabilidad que asumirá en caso de verificarse la condición suspensiva a la que se sujetó el surgimiento de la obligación resarcitoria a su cargo, mediante lo que se denomina "suma asegurada" o "valor asegurado".

En virtud de lo dispuesto, el artículo 1079 del Código de Comercio:

"El asegurador no estará obligado a responder sino hasta la concurrencia de la suma asegurada (...)".

Por lo tanto, de conformidad con la citada norma y el clausulado de las condiciones generales de la póliza que nos ocupa procedería la afectación de la póliza, en caso que así se estime, máximo hasta el límite de su cobertura; es decir, teniendo en cuenta el valor establecido en la póliza expedida por la aseguradora.

Rosa M. S.

NOTARIA 35



IV. PRESCRIPCION DEL CONTRATO DE SEGURO

Con ocasión a toda acción que encuentre fuente directa en una disposición relativa al contrato de seguro, se dará aplicación al artículo 1081 del C.Co., el cual es de orden público reza así:

"Art. 1081.- La prescripción de las acciones que se derivan del contrato de seguro o de las disposiciones que lo rigen podrá ser ordinaria o extraordinaria.

La prescripción ordinaria será de dos años y empezará a correr desde el momento en que el interesado haya tenido o debido tener conocimiento del hecho que da base a la acción.

La prescripción extraordinaria será de cinco años, correrá contra toda clase de personas y empezará a contarse desde el momento en que nace el respectivo derecho.

Estos términos no pueden ser modificados por las partes." (Negrilla y Subrayado fuera del texto original)

Igualmente, de acuerdo con el clausulado general de la póliza de Disposiciones Legales expedida por Confianza S.A, se establece:

"CLAUSULA DECIMO TERCERA: PRESCRIPCIÓN

Las prescripciones de las acciones derivadas del presente contrato se regirán por las normas legales vigentes que regulan la prescripción del contrato de seguro."

De lo anterior se colige que el plazo de los dos años es el término para aplicar la prescripción ordinaria de las acciones que se derivan del contrato de seguro, término que se contabiliza desde el momento en que el interesado haya tenido o debido tener conocimiento del hecho que dio origen a la acción.

En suma, de acuerdo con el artículo en mención el tener conocimiento del hecho que da base a la acción, incumplimiento de la obligación aduanera, es igual al momento en que nace el respectivo derecho y en el que se suscita la exigibilidad de la obligación indemnizatoria.

Ahora bien, es de señalar que en el presente caso se encuentra configurada la prescripción ordinaria del contrato de seguro, toda vez que la administración aduanera conoció del hecho que da base a la acción al día siguiente al vencimiento del plazo máximo para el pago, pues ese día la Administración tuvo o debía tener conocimiento del respectivo incumplimiento de pago.

Rafael...

RECEBIDO /
NOTARIA 26





CONFIANZA

 Swiss Re
Corporate Solutions

Recurso de Reconsideración
Página No. 5

Así pues, en el caso de pólizas de garantía de obligaciones sujetas a plazo, el vencimiento del mismo sin que se haya efectuado el pago constituye la realización del siniestro. Y, corresponde al acreedor verificar si vencido el plazo, que es un hecho objetivo, el deudor pagó o no la obligación a su cargo.¹

V. **EFFECTIVIDAD DE LA GARANTIA ARTÍCULO 530 DE LA RESOLUCIÓN 4240 DE 2000**

Es pertinente señalar que el procedimiento que se debió adelantar para declarar el incumplimiento y hacer efectiva la póliza tiene su arraigo legal en el artículo 530 de la Resolución 4240, a través del cual el incumplimiento de las obligaciones aduaneras respaldadas con garantías bancarias o de compañía de seguros, se declarará de oficio, previa recepción del expediente que contenga las pruebas de los hechos y la fotocopia autenticada de la garantía.

Así las cosas, con ocasión a la fecha del incumplimiento de la obligación garantizada, la Administración debió dentro del mes siguiente de cada una de las cuotas presuntamente incumplidas, comunicar al usuario responsable de este hecho. Aunado a lo anterior, una vez más se evidencia que la Administración perdió la oportunidad para declarar el siniestro y evitar así la prescripción del contrato de seguro; en consecuencia, mi representada debe ser desvinculada del proceso administrativo.

Por todos los argumentos aquí expuestos, de manera respetuosa ruego a este Despacho excluir de toda responsabilidad a mi poderdante COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A., CONFIANZA S.A. y dar cierre al caso.

En el caso en que nos ocupa aplica el fenómeno de la "caducidad", entendiendo por el mismo la preclusión de la facultad sancionatoria por expiración del término durante el cual el Estado podía ejercer el derecho a accionar procesal o administrativamente sus atribuciones sancionatorias. Fenómeno este que no puede confundirse en sus efectos con la prescripción.

El artículo 478 del Decreto 2685 de 1999, consagra:

¹ CONSEJO DE ESTADO. SALA DE LO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO. SECCION CUARTA del 17 de julio de dos mil ocho 2008. Radicado No 2001-02180. Pág. 9.





CONFIANZA

 Swiss Re
Corporate Solutions

Recurso de Reconsideración
Página No. 6

"Caducidad de la acción administrativa sancionatoria. La acción administrativa sancionatoria prevista en este Decreto, caduca en el término de tres (3) años contados a partir de la comisión del hecho u omisión constitutivo de infracción administrativa aduanera. Cuando no fuere posible determinar la fecha de ocurrencia del hecho, se tomará como tal la fecha en que las autoridades aduaneras hubieren tenido conocimiento del mismo. Cuando se trate de hechos de ejecución sucesiva o permanente, el término de caducidad se contará a partir de la ocurrencia del último hecho u omisión".

De acuerdo con la norma especial anterior, en el caso bajo análisis se configuró la caducidad de la acción administrativa, puesto que la Administración tuvo conocimiento de la infracción administrativa, desde la fecha en que el importador debió proceder con el pago de la cuota y no lo hizo. Es decir, conforme se señala, han transcurrido los tres años que alude el artículo 478 del Estatuto Aduanero, por lo cual el término para pretender hacer exigible el pago e imponer sanción ha vencido, máxime si se tiene en cuenta que el Requerimiento Especial Aduanero fue notificado **más de dos años** después de la comisión del hecho constitutivo de infracción.

Aunado lo anterior, en el Concepto 00066 del 17 de noviembre de 2006, proferido por la DIAN, se afirma que:

"Es así como, la fecha a partir de la cual se contabiliza el término de tres años para que opere la caducidad de la acción administrativa aduanera no acusa dificultad alguna, razón por la cual debe quedar claro que una vez finalizado dicho término, la administración aduanera pierde la posibilidad de ejercer su facultad de imposición punitiva sobre las infracciones materia aduanera respecto de las cuales operó el fenómeno de la caducidad." (Subrayado fuera de texto)

En este orden de ideas, se concluye que para dar correcta aplicación al término de caducidad de la acción administrativa sancionatoria prevista en el artículo 478 del Decreto 2685 de 1999, la autoridad aduanera debe expedir y notificar la resolución que impone la sanción, dentro del término de tres (3) años allí previsto.

PETICIONES

Teniendo en cuenta los argumentos esgrimidos a lo largo de este escrito respetuosamente me permito solicitar a su despacho:

PRIMERA: Reconocerme personería para actuar.

SEGUNDA: Atender los argumentos aquí expuestos y por ende **Revocar** la Resolución por medio de la cual se impone una sanción respecto del Expediente No. CU 2018 2018 02649 que declara afectar la póliza de cumplimiento de disposiciones No.02 DL006205 expedida por Confianza S.A.



TERCERA: En consecuencia de lo anterior, ordenar el archivo del expediente.

PRUEBAS

1. Las que reposan en el expediente
2. Las que reposan en los Servicios Informáticos Electrónicos en las condiciones y términos previstos en el artículo 4 del Decreto 390 de 2016, o si así no fuere, en todo caso en las condiciones y términos previstos en el inciso final del artículo 5 del decreto 2685 de 1999.



NOTIFICACIONES

Compañía Aseguradora de Fianzas S.A. – Confianza y su apoderada:
Dirección: Calle 82 No. 11 - 37, Piso 7 - Bogotá
Teléfono: (1) 6444690 Ext. 2711.
correo electrónico: pgarcia@confianza.com.co y ccorreos@confianza.com.co

Atentamente

Paula Estefanía García Santos
C.C. 1.018.437.442 de Bogotá
T.P. No. 229.488 del C. S. de la J.

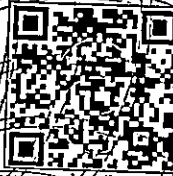
NOTARIA 35

NOTARIA 35 PRESENTACIÓN PERSONAL Y RECONOCIMIENTO
M.A. BEATRIZ SANIN POSADA
NOTARIA 35 DEL CÍRCULO DE BOGOTÁ D.C.

Certifica que:
Este documento dirigido a: Interesado
que presentado personalmente el día 12/11/2020
Por: **GARCIA SANTOS PAULA ESTEFANIA**
Quien se identificó con C.C. 1018437442
y con T.P. No. 229488 del C.S.J.
y manifestó que reconoce expresamente el contenido del mismo y que la firma que en él aparece es suya. En constancia firma nuevamente

Bogotá D.C. 12/11/2020
b4b65ty55obgbbd4g4

www.notariainlinea.com
8GWPQ4XCXZOWKM9ZV



Paula García Santos



Señores

DIRECCIÓN DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES – DIAN
DIVISIÓN DE GESTIÓN DE FISCALIZACIÓN ADUANAS
DIRECCIÓN SECCIONAL DE ADUANAS DE CARTAGENA
Carrera 6 No. 15 – 32 – DIAN Museo del Oro
Ciudad

Referencia: PODER. Resolución No.001078
Exp. CU 2018 2018 02649
C - 28555

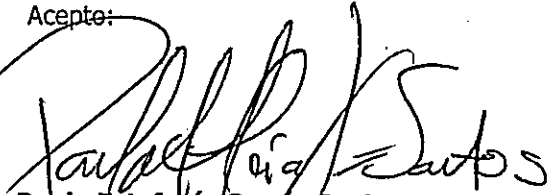
Sandra Liliana Serrato Amortegui, mayor de edad, vecina y residente en la ciudad de Bogotá D.C., identificada con la cédula de ciudadanía No. 39.784.501 de Bogotá D.C, actuando en mi calidad de Representante Legal de la **COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A, CONFIANZA S.A.**, de la manera más atenta me permito señalar que mediante el presente escrito otorgo poder especial, amplio y suficiente a la abogada **PAULA ESTEFANÍA GARCÍA SANTOS**, mayor de edad, con domicilio y residencia en la ciudad de Bogotá D.C., identificada con Cédula de Ciudadanía No. 1.018.437.442 de Bogotá D.C, portadora de la Tarjeta Profesional No. 229.488 expedida por el Consejo Superior de la Judicatura, para que en nombre y representación de Confianza S.A., interponga recurso de reconsideración contra la Resolución Sanción No. 001078 proferido por su Despacho y ejerza en representación de Confianza S.A. todas las gestiones y acciones necesarias para velar por los intereses y derechos de mi representada.

La Doctora **PAULA ESTEFANÍA GARCÍA SANTOS** queda expresamente facultada para presentar recurso a la resolución, así como sustituir, reasumir, interponer recursos a la resolución sanción que derive de dicha Investigación y en general realizar todas las actuaciones necesarias o convenientes para el correcto desempeño del presente mandato.

Atentamente,

Acepto:


Sandra Liliana Serrato Amortegui
Representante Legal


Paula Estefanía García Santos
C.C. No. 1.018.437.442 de Bogotá D.C.
T.P. 229.488 del C.S. de la J.

NOTARIA 35 PRESENTACIÓN PERSONAL Y RECONOCIMIENTO
M.A. BEATRIZ SANIN POSADA
NOTARIA 35 DEL CÍRCULO DE BOGOTÁ D.C.

Certifica que:
Este documento dirigido a: Interesado
que presentado personalmente el día: 13/11/2020
Por: **SERRATO AMORTEGUI SANDRA LIANA**
Quien se identificó con: C.C. 39784501
y con T.P. No. del C.S. J
y manifiesto que reconoce expresamente el contenido del mismo y que la firma que en él aparece es suya. En constancia firma nuevamente

Bogotá D.C. 13/11/2020
wve32c1xxvxs151



[Handwritten signature]



SUPERINTENDENCIA FINANCIERA DE COLOMBIA

Certificado Generado con el Pin No: 3426101192770711

Generado el 03 de noviembre de 2020 a las 09:19:48

**ESTE CERTIFICADO REFLEJA LA SITUACIÓN ACTUAL DE LA ENTIDAD
HASTA LA FECHA Y HORA DE SU EXPEDICIÓN**

EL SECRETARIO GENERAL

En ejercicio de las facultades y, en especial, de la prevista en el numeral 10 del artículo 11.2.1.4.59 del Decreto 1848 del 15 de noviembre del 2016.

CERTIFICA

RAZÓN SOCIAL: COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. CONFIANZA, pudiendo utilizar la sigla SEGUROS CONFIANZA S.A.

NATURALEZA JURÍDICA: Sociedad Comercial Anónima De Carácter Privado. Entidad sometida al control y vigilancia por parte de la Superintendencia Financiera de Colombia.

CONSTITUCIÓN Y REFORMAS: Escritura Pública No 1363 del 04 de junio de 1979 de la Notaría 18 de BOGOTÁ D.C. (COLOMBIA). Bajo la denominación de COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S. A. CONFIANZA

Escritura Pública No 2504 del 27 de junio de 1995 de la Notaría 36 de BOGOTÁ D.C. (COLOMBIA). Cambió su razón social por COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. CONFIANZA, sigla CONFIANZA S.A.

Escritura Pública No 2534 del 30 de junio de 2000 de la Notaría 31 de BOGOTÁ D.C. (COLOMBIA). la sociedad tendrá su domicilio principal en la ciudad de Santafé de Bogotá D.C.

Escritura Pública No 598 del 21 de abril de 2016 de la Notaría 35 de BOGOTÁ D.C. (COLOMBIA). Cambió su razón social de COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. CONFIANZA, por COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. CONFIANZA, pudiendo utilizar la sigla SEGUROS CONFIANZA S.A.

AUTORIZACIÓN DE FUNCIONAMIENTO: Resolución S.B. 7220 del 23 de diciembre de 1981

REPRESENTACIÓN LEGAL: El Presidente será designado por la Junta Directiva, El Presidente será el representante legal principal de la Sociedad. La Sociedad tendrá dos (2) representantes legales suplente designados por la Junta Directiva de entre aquellos empleados que ocupen cargos de vice-presidente o superiores o secretario general, de acuerdo con lo estipulado por la ley. Los representantes legales suplentes actuarán como sustitutos del Presidente en caso de ausencia temporal o absoluta del mismo y cuando actúen como tal, los representantes legales suplentes tendrán todas las atribuciones del Presidente y estarán sujetos a todas las restricciones del mismo. La Junta Directiva podrá, en cualquier momento, remover al Presidente y los representantes legales suplentes, en sus respectivas funciones bajo tales calidades. Todos los demás ejecutivos de la Sociedad serán escogidos por el Presidente e incluirán un Secretario General, uno o más Vice-Presidentes, Gerente, Directores (a diferencia de los miembros de la Junta Directiva) y demás funcionarios y empleados. Cualquier número de cargos podrá ser ejercido por la misma persona a menos que se establezca lo contrario en la ley o en estos Estatutos. Los Ejecutivos de la sociedad no tienen que ser Accionistas. La Sociedad tendrá representantes legales exclusivamente para atender asuntos judiciales, administrativos y juicios fiscales, específicamente para asistir, a juicio del Presidente, a las audiencias y diligencias judiciales, administrativas y de juicios fiscales a las cuales sea citada la Sociedad, con las limitaciones establecidas en este artículo. Serán representantes legales para asuntos judiciales, administrativos y juicios fiscales en los las personas que designe la Junta Directiva que sean necesarias y los mismos tendrán facultades de hasta mil (1000) salarios mínimos mensuales vigentes. Sujeto a los términos, condiciones y limitaciones impuestas por estos Estatutos y cualquier otro término, condición o limitación que pueda ser establecida por la ley, la Asamblea General de Accionistas y la Junta Directiva, las atribuciones del Presidente serán: a) Ejecutar, manejar y supervisar los negocios de la Sociedad. b) Representar a la Sociedad ante los Accionistas, terceras

Calle 7 No. 4 - 49 Bogotá D.C.
Conmutador: (571) 5 94 02 00 - 5 94 02 01
www.superfinanciera.gov.co



SUPERINTENDENCIA FINANCIERA DE COLOMBIA

Certificado Generado con el Pin No: 3426101192770711

Generado el 03 de noviembre de 2020 a las 09:19:48

ESTE CERTIFICADO REFLEJA LA SITUACIÓN ACTUAL DE LA ENTIDAD
HASTA LA FECHA Y HORA DE SU EXPEDICIÓN

partes y cualquier autoridad administrativa o gubernamental. c) Asegurar que la Sociedad ejecute y cumpla con sus obligaciones contractuales, de acuerdo con la ley aplicable; estos Estatutos y las resoluciones de la Junta Directiva y de la Asamblea General de Accionistas. d) Ejecutar en nombre de la Sociedad actos, acuerdos y operaciones por montos que no sobrepasen COP \$10.000.000.000 (entendiéndose que para cualquier acto, acuerdo y operación que sobrepase este límite deberá solicitar la autorización de la Junta Directiva según lo estipulado en la Sección 8.15). e) Ejecutar, sujeto a las limitaciones de atribuciones aquí establecidas, todas las pólizas, hipotecas, contratos y demás instrumentos de la Sociedad, excepto cuando se requiera que estos sean firmados y ejecutados por otros según la ley y excepto cuando otros ejecutivos de la Sociedad puedan firmar y ejecutar documentos cuando así los autoricen estos Estatutos, la Junta Directiva o el Presidente. f) Designar uno o más Vice-Presidentes. g) Aceptar las renunciaciones de los empleados y decidir sobre su remoción cuando estos hayan incumplido con el Reglamento Interno de Trabajo, los Manuales de Procedimientos o las instrucciones establecidas por las directivas de la Sociedad, de acuerdo con los procedimientos establecidos en el Régimen Laboral Colombiano. h) Presentar para aprobación de la Junta Directiva las cuentas, estados financieros, presupuesto de gastos, inventarios y cualquier otro asunto cuya responsabilidad deba ser compartida con la Junta Directiva. i) Presentar un informe escrito explicativo para que sea entregado por la Junta Directiva a la Asamblea General de Accionistas. j) Presentar el Reglamento Interno de Trabajo de la Sociedad para aprobación de la Junta Directiva. k) Apoderar y delegar autoridad específica a apoderados judiciales y extra-judiciales de la Sociedad. l) Convocar a la Junta Directiva cuando quiera que lo considere conveniente o necesario, manteniendo a la misma informada sobre el desempeño de la Sociedad. m) Informar sobre actividades comprobadas de su desempeño cuando esto sea requerido por la Asamblea General de Accionistas o la Junta Directiva y al final de cada año fiscal de la Sociedad y cuando él o ella presente su renuncia. n) Contratar o despedir a los empleados de la Sociedad. o) Desempeñar las demás funciones y ejercer las demás atribuciones que ocasionalmente le puedan ser asignadas por estos Estatutos o la Junta Directiva(Escritura Pública No. 1614 del 19/09/2014 Notaría 35 de Bogotá D.C.)

Que figuran posesionados y en consecuencia, ejercen la representación legal de la entidad, las siguientes personas:

NOMBRE	IDENTIFICACIÓN	CARGO
Luis Alejandro Rueda Rodríguez Fecha de inicio del cargo: 20/10/2008	CC - 79435025	Presidente
Sandra Liliانا Serrato Amortegui Fecha de inicio del cargo: 24/12/2014	CC - 39784501	Primer Suplente del Presidente
Samuel Rueda Gómez Fecha de inicio del cargo: 30/08/2002	CC - 5552706	Segundo suplente del Presidente
John Jairo González Herrera Fecha de inicio del cargo: 16/07/2019	CC - 80065558	Representante Legal para Asuntos Judiciales
Paola Silvana Vanegas Sánchez Fecha de inicio del cargo: 16/07/2019	CC - 1098604488	Representante Legal para Asuntos Judiciales
Natalia Alejandra Moncayo Rodriguez Fecha de inicio del cargo: 16/07/2019	CC - 1020729468	Representante Legal para Asuntos Judiciales
Martha Cecilia Cruz Alvarez Fecha de inicio del cargo: 09/10/2003	CC - 51644144	Representante legal para Asuntos Judiciales
Gloria Esperanza Navas González Fecha de inicio del cargo: 17/09/2020	CC - 35408565	Representante Legal para Asuntos Judiciales
Mónica Liliانا Osorio Gualteros Fecha de inicio del cargo: 25/06/2012	CC - 52811666	Representante Legal Fines Judiciales
Claudia García Echeverri Fecha de inicio del cargo: 28/01/2008	CC - 52283101	Representación Legal Fines Judiciales
Jessika González Moreno Fecha de inicio del cargo: 28/01/2008	CC - 52220613	Representante Legal Fines Judiciales

Calle 7 No. 4 - 49 Bogotá D.C.
Conmutador: (571) 5 94 02 00 - 5 94 02 01
www.superfinanciera.gov.co



10
145

SUPERINTENDENCIA FINANCIERA DE COLOMBIA

Certificado Generado con el Pin No: 3426101192770711

Generado el 03 de noviembre de 2020 a las 09:19:48

ESTE CERTIFICADO REFLEJA LA SITUACIÓN ACTUAL DE LA ENTIDAD
HASTA LA FECHA Y HORA DE SU EXPEDICIÓN

NOMBRE

Ivonne Gissel Cardona Ardila
Fecha de inicio del cargo: 25/06/2012

IDENTIFICACIÓN

CC - 52903237

CARGO

Representante Legal para Fines
Judiciales

RAMOS: Resolución S.B. No 5148 del 31 de diciembre de 1991 Cumplimiento, Responsabilidad civil, Todo riesgo para contratistas.

Resolución S.B. No 2786 del 14 de diciembre de 1994 Vida Grupo.

Resolución S.B. No 839 del 25 de agosto de 1997 Accidentes personales.

Resolución S.F.C. No 1035 del 29 de junio de 2011 revoca la autorización concedida a la Compañía Aseguradora de Fianzas S.A. Confianza para operar los ramos de Seguros de Vida Grupo y Accidentes Personales, confirmada con resolución 1954 del 01 de noviembre de 2011.

Resolución S.F.C. No 0385 del 08 de abril de 2016 Autoriza para operar los ramos de incendio, terremoto, sustracción, corriente débil, lucro cesante y montaje y rotura de maquinaria.

Resolución S.F.C. No 0043 del 18 de enero de 2019 Autoriza para operar el ramo de seguro de transporte.

Resolución S.F.C. No 0866 del 03 de julio de 2019 Autoriza para operar el ramo de seguro de vida grupo.

MÓNICA ANDRADE VALENCIA
SECRETARIO GENERAL

"De conformidad con el artículo 12 del Decreto 2150 de 1995, la firma mecánica que aparece en este texto tiene plena validez para todos los efectos legales."



1531

Oficio No. 1-48-235-402-

Cartagena de Indias D. T. y C., 30 de noviembre de 2020

Doctora:
IRMA LUZ MARIN CABARCAS
Jefe División de Gestión Jurídica
Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena
Presente

Referencia: Recursos de Reconsideración

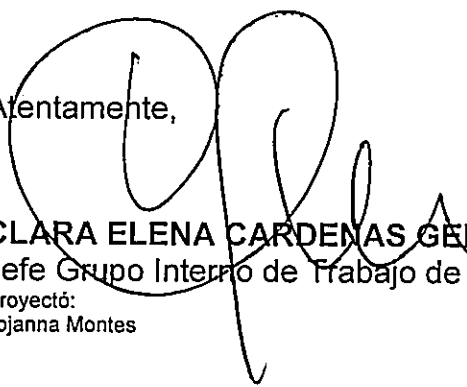
Cordial saludo;

De manera atenta me permito remitir documentos de la referencia y que detallaremos a continuación:

- Resolución No. 1078 del 26/10/2020 Radicado No. 048E2020017203 del 26/11/2020-ZONA FRANCA

Se anota que el Acto administrativo fue remitido debidamente notificado a su dependencia con planilla No. 1407 del 23/11/2020.

Atentamente,


CLARA ELENA CARDENAS GENEY
Jefe Grupo Interno de Trabajo de Documentación.
Proyectó:
Jojanna Montes


30-11-2020



Asesorías Jurídicas y Auditorías Aduaneras
Juan Carlos Henao Peláez

Cartagena de Indias, D. T. y C., 25 de noviembre de 2020

Doctora

IRMA LUZ CABARCAS MARÍN

Jefe División de Gestión Jurídica Aduanera

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena. DIAN).
L.C.



No. Radicado 048E2020017203

Fecha 2020-11-26 03:07:48 PM

Remitente ASESORIAS JURIDICAS Y AUDITORIAS

Destinatario 48- GIT DOCUMENTACION

Folios 13

Anexos 0



Asunto: *Recurso de reconsideración contra la resolución No. 001078 del 26 de octubre de 2020, proferida por la División de Gestión de Liquidación, por medio de la cual se impone una sanción por infracción aduanera de los usuarios operadores de las zonas francas. Investigado: SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A.- ZOFRANCA S.A. Expediente: 2018 2019 02649.*

Respetada Doctora:

MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO, identificada como aparece al pie de mi correspondiente firma, actuando en calidad de apoderada de la Sociedad ZOFRANCA S.A, con Nit. 800.213.678-1, tal como he sido reconocida dentro del presente proceso, estando dentro del término previsto en el artículo 699 del decreto 1165 de 2019, ante su Despacho presento recurso de reconsideración contra la resolución No. 001078 del 26 de octubre de 2020, proferida por la División de Gestión de Liquidación de esa Administración, para que habida consideración de los argumentos aquí expuestos y si lo considera pertinente, se sirva REVOCARLA en su totalidad y conceder lo peticionado así:

Presentación del caso:

Mediante Requerimiento Especial Aduanero No. 201 del 7 de julio de 2020, la División de Gestión de Fiscalización de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena, propuso imponer a mi representada las sanciones de multa establecidas en los numerales 1.3 del Decreto 2685 de 1999 y 2.8 del artículo 488 del Decreto 2685 de 1999, en razón de que mi representada, supuestamente sustrajo mercancías que se encontraban en sus instalaciones y no llevaba los registros de entrada y salida de la zona franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la DIAN.

Manga 4av. Calle 29 No. 25-69 Interior No.8 Tel.: 660.9214 Cel.: 300.5377932
Cartagena de Indias - Colombia. www.asduana.com mercedesricardo@asduana.com

Figure 1 consists of a 3x3 grid of histograms. The columns represent birth cohorts: 1915-1924, 1925-1934, and 1935-1944. The rows represent the number of children: 0, 1, and 2. The histograms show that the distribution shifts towards a higher number of children as the birth cohort increases.

1. The first step is to identify the key components of the system. This involves understanding the hardware, software, and data involved. For example, in a web application, this might include the server, the database, and the user interface.



Asesorías Jurídicas y Auditorías Aduaneras
Juan Carlos Henao Peláez

La Sociedad Investigada, en ejercicio de su derecho a la defensa, mediante radicado interno No. 048E2020009382 del 27 de agosto de 2020, presentó respuesta al Requerimiento Especial Aduanero, exponiendo los siguientes motivos de inconformidad:

Inaplicabilidad de las sanciones establecidas en los numerales 1.3 del Decreto 1165 de 2019 y 2.8 del decreto 2685 de 1999.

Aplicación del numeral 3 del artículo 614 del Decreto 1165 de 2019. Causal de exoneración de responsabilidad.

Aplicación del principio de justicia, tipicidad y prohibición de analogía.

Sin tener en cuenta los argumentos esbozados por la Sociedad sancionada, la División de Gestión de Liquidación, decidió acoger de manera íntegra la propuesta sancionatoria expresada por la División de Gestión de Fiscalización en el Requerimiento Especial Aduanero, por ende, impuso a ZOFRANCA S.A. las multas establecidas en los artículos 625 del Decreto 1165 de 2019 numeral 1.3 y 488 numeral 2.8 del Decreto 2685 de 1999.

Argumentos de la DIAN para proferir la resolución sanción:

En un acto administrativo carente de motivación y sin atender los fundamentos de defensa expuestos en la respuesta al requerimiento especial aduanero, la DIAN decide imponer la sanción en comento bajo las siguientes consideraciones:

Se encontró físicamente en las instalaciones un (1) compresor S/N 04-126944/185DPQJD MARCA SULLAIR, pero no aparece relacionado en los sistemas de inventario SIZA. Con la afirmación consignada en este hallazgo encontramos que el Usuario Operador no lleva los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señalados por la DIAN, pues la mercancía arriba descrita no aparece relacionada en el registro de los sistemas de inventario SIZA y tampoco se encuentra relacionada en un FMM aunque físicamente estaba en las instalaciones del usuario, no es posible establecer con qué documentos ingresó a Zona Franca, encontrándose entonces en situación de ilegalidad, pues debería estar relacionada en un FMM y además contar con un BL consignado a un usuario de la zona franca, y una planilla de envío o amparada en una declaración aduanera.

De acuerdo al análisis realizado en el ítem 2 de la Tabla 1, del presente insumo, en el sistema de inventarios SIZA existe 1 compresor marca CHICAGO BOX- PNEUMATIC, MODELO: CP\$S275, con FMM de ingreso 91699169, sin embargo, físicamente no se encontró dentro de las instalaciones del Usuario Calificado INTERNATIONAL FUELS ZF S.A.S.



Asesorías Jurídicas y Auditorías Aduaneras
Juan Carlos Henao Péláez

**TÍTULOS QUE SUSTENTAN EL RECURSO DE RECONSIDERACIÓN CONTRA LA
RESOLUCIÓN No. 001078 DEL 26 DE OCTUBRE DE 2020.**

Violación a los artículos 29 Y 83. POR FALTA DE APLICACIÓN.

Violación al artículo 4 de la ley 1609 de 2013. POR FALTA DE APLICACIÓN.

Violación al artículo 3 de la ley 1437 de 2011. POR FALTA DE APLICACIÓN.

Violación al artículo 2 numerales 3.), 6.) y 7.) del Decreto 1165 de 2019. POR FALTA DE APLICACIÓN.

Violación al artículo 625 numeral 1.3 del Decreto 1165 de 2019. POR ERROR DE APLICACIÓN.

Violación al artículo 488 numeral 2.8 del Decreto 2685 de 1999. POR ERROR DE APLICACIÓN.

Violación al artículo 494 numerales 3.), 8.) y 13.) y 497 del Decreto 1165 de 2019. POR ERROR DE APLICACIÓN.

Violación al artículo 614 numeral 3.) del Decreto 1165 de 2019. POR FALTA DE APLICACIÓN.

En el presente asunto tenemos dos situaciones, la primera corresponde al compresor ingresado a las instalaciones del Usuario Calificado INTERFUELS ZF S.A. mediante el formulario de movimiento de mercancías No. 91699169, el cual fue objeto de hurto, tal como se evidencia en la denuncia penal presentada por ese mismo Usuario¹, hecho que, una vez informado a mi representada, este último comunicó de manera inmediata a la DIAN.

La segunda hace alusión al compresor que fue encontrado físicamente por la DIAN en la visita relacionada en el acta de hechos No. 065 del 3 de mayo de 2018, identificado así: S/N 04-126944/185DPQJD MARCA SULLAIR, pero que supuestamente no se encontraba relacionado en los sistemas de control de inventarios del SIZA.

¹ NUNC 130016109529201802156- Fiscalía General de la Nación.



Asesorías Jurídicas y Auditorías Aduaneras
Juan Carlos Henao Peldez

Aunque el Requerimiento Especial Aduanero y la Resolución Sancionatoria no son tan claros en cuanto a la asignación de la sanción para cada situación expuesta, intuimos que, la sanción establecida en el numeral 1.3. del artículo 625 del Decreto 1165 de 2019, se refiere al compresor objeto de hurto, y la sanción 2.8 del artículo 488 del Decreto 2685 de 1999, hace referencia al compresor que se encontraba físicamente en las instalaciones de la Zona Franca sin formulario de movimiento de mercancías.

De acuerdo a lo anterior, nos referiremos a cada situación y a su sanción correspondiente en virtud de ejercer de manera adecuada el derecho a la defensa de la Sociedad Sancionada:

Sanción establecida en el numeral 1.3 del artículo 625 del Decreto 1165 de 2019.

"Permitir la salida de mercancías hacia el resto del territorio aduanero nacional sin el cumplimiento de los requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras. La sanción será de multa equivalente a quinientas (500) Unidades de Valor Tributario (UVT)."

Tal como se ha narrado en el acápite de antecedentes y de conformidad con las pruebas que aportamos en esta oportunidad², encontramos que el suceso ocurrido no obedece a la acción u omisión de mi representada, ya que era materialmente imposible para ésta ejercer el control en la salida de la mercancía que fue objeto de hurto según lo reportado por el usuario calificado.

La base fundamental de la resolución que impone la sanción se centra en un discurso simplista alejado de la realidad de las circunstancias que acaecieron, pues aduce esa autoridad que la sanción es aplicable simplemente porque la mercancía salió de la zona franca sin cumplir con los requisitos y formalidades aduaneras, pero eso sucedió por un hecho ajeno a la voluntad de mi representada, si hubo un "hurto" seguramente la mercancía no salió ni con formulario de movimiento de mercancías ni con declaración de importación, pues el operador no consintió tal conducta delictiva y terminó siendo una víctima más de tal hecho.

La posición de la DIAN va en contravía del principio de buena fe concebido en la Carta Política, reconocido en su artículo 83, el cual reza en su tenor literal lo siguiente:

² Constancia de la denuncia penal



Asesorías Jurídicas y Auditorías Aduaneras
Juan Carlos Henao Peláez

"Las actuaciones de los particulares y de las autoridades públicas deberán ceñirse a los postulados de la buena fe, la cual se presumirá en todas las gestiones que aquellos adelanten ante éstas"

Frente a este principio nos cuestionamos, por qué razón la DIAN presume que mi representada permitió la salida de esa mercancía, si la probanza documental evidencia que se trató de un suceso delictivo realizado sin su consentimiento, pretender endilgar la responsabilidad de la salida de la mercancía, es casi como juzgar de manera irresponsable al usuario operador en calidad de cómplice o consentidor de tal hecho delictivo.

No negamos ni pretendemos zafar de la responsabilidad al usuario operador frente a sus actividades de control aduanero de entrada y salida de mercancías desde y hacia la zona franca, pues esta obligación es clara bajo su condición de auxiliar de la función pública aduanera y en su calidad de administrador del área delimitada como zona franca, pero esto no quiere decir, que deba mi representada responder por la salida de una mercancía sin su consentimiento, producto de un presunto hurto que no debe ser cargado como responsabilidad suya.

No debe olvidarse que los hurtos son delitos que por su naturaleza no siempre requieren que sea imprimida violencia, es más, su agravación puede generarse por aspectos de abuso de confianza, donde sigilosamente el sujeto activo se aprovecha de la relación directa con la víctima para tomar como suyo lo que es ajeno.

¿Cómo puede la DIAN probar que mi representada permitió la salida de la mercancía?, tal presunción es violatoria al principio de buena fe antes citado, y desvirtúa la posibilidad de imponer la multa consagrada en el numeral 1.3 del artículo 625 del decreto 1165 de 2019, anteriormente citado.

Según el diccionario de la Real Academia Española, el verbo réctor de la sanción significa:

Permitir : "Dicho de quien tiene autoridad competente: **Dar su consentimiento para que otros hagan o dejen de hacer algo.**" (subrayado fuera del texto).

Para este caso NO existe prueba alguna sobre el consentimiento que dio mi representada para que esa mercancía saliera del de la zona franca, pues se ha demostrado en demasía que correspondió a un hecho ajeno a su voluntad que no debe ser desconocido dando mayor validez a la presunción de mala fe que vicia de manera integral el acto administrativo acusado.



Asesorías Jurídicas y Auditorías Aduaneras
Juan Carlos Henao Peláez

Esta sanción tiene como finalidad castigar administrativamente aquellos casos en lo que el usuario operador PERMITE la salida de la mercancía de la zona franca, esto es, da su consentimiento para que salga, sin tener en cuenta los requisitos y formalidades aduaneras establecidas para dicha operación, por ejemplo, una mercancía de origen extranjero que haya sido autorizada para salir de la zona franca sin declaración de importación, este supuesto sí se encasillaría dentro de esa multa porque existe el presupuesto primordial, correspondiente a la "permisión" por parte del operador; pero en este caso dicha "permisión" NO existe, tanto así que mi representada se enteró del hecho por la información suministrada por el usuario calificado y cumplió con su obligación de informar a la DIAN dentro de los términos legales previstos para tal efecto.

Teniendo en cuenta que mi representada NO permitió la salida de la mercancía de las instalaciones de la zona franca, encontramos pertinente y acertado afirmar que no existe incumplimiento a la obligación establecida en el artículo 494 numeral 3.) del decreto 1165 de 2019, el cual reza del siguiente modo:

"Autorizar la salida de mercancías de la Zona Franca hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional, con el cumplimiento de los requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras..." (subrayado fuera del texto).

El verbo autorizar según el Diccionario de la Real Academia Española significa lo siguiente:

"Dar o reconocer a alguien facultad o derecho para hacer algo."

Insistimos entonces, que afirmar el hecho sobre la supuesta autorización de mi representada, aun sabiendo que existe una denuncia por hurto presentada por el usuario calificado es presumir de mala fe, que dicha supuesta conducta punible fue consentida por el usuario operador, para lo cual esa autoridad no cuenta con una mínima prueba que permita demostrarlo.

Es de Perogrullo reconocer que en este caso NO EXISTIÓ AUTORIZACIÓN alguna por parte del usuario operador para que esa mercancía saliera, lo cual evidencia la aplicación errada de la obligación citada anteriormente como fuente de derecho que soporta la sanción, ya que la misma no fue incumplida por parte de la sociedad que apadrino.

11



Asesorías Jurídicas y Auditorías Aduaneras
Juan Carlos Henao Peláez

Hasta este punto de la defensa encontramos que la sanción impuesta no tiene vocación de prosperidad por el simple hecho de que la conducta es atípica debido a que NO existió autorización alguna por parte de mi representada para que la mercancía saliera de la zona franca.

No obstante, a lo anterior, como argumento subsidiario, consideramos que la resolución recurrida no dio aplicación adecuada a la disposición normativa contenida en el artículo 614 numeral 3.) del decreto 1165 de 2019, el cual dice:

"Artículo 614. Causales de exoneración de responsabilidad. Los usuarios aduaneros que hayan incurrido en alguna de las infracciones previstas en este decreto, estarán exonerados de responsabilidad cuando hayan cometido la infracción bajo alguna de las siguientes circunstancias, debidamente demostradas ante la autoridad aduanera:

(...) 3.) Cuando con un hecho imprevisible e irresistible ocasionado por un tercero distinto al obligado aduanero, hace incurrir al usuario en una infracción administrativa aduanera..."

Tal como sucedió en esta ocasión, el hurto es a todas luces reconocido como un hecho imprevisible e irresistible para el Usuario Operador, ya que no había lugar para que este impidiera o se percatara de tal situación, sino que, se trata de un suceso ocasionado por un tercero que conllevó a la imposición de una sanción, en razón de una situación ajena a su voluntad.

No queremos dejar de pronunciarnos por el supuesto cobro que la DIAN pretende hacer a causa de los impuestos de la mercancía que fue supuestamente "sustaída", para ello debe aplicarse de manera estricta la disposición normativa contemplada en el artículo 497 del decreto 1165 de 2019, en consonancia con el argumento de la causal eximente de responsabilidad anteriormente sustentada. Veamos lo contemplado en el artículo 497 del decreto 1665 de 2019:

"Responsabilidad por pérdida o retiro de bienes en zonas francas. El usuario operador de la Zona Franca responderá ante la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN), por los tributos aduaneros y las sanciones a que haya lugar respecto de los bienes que sean sustraídos de sus recintos o perdidos en estos, salvo que en la actuación administrativa correspondiente demuestre que la causa de la pérdida o retiro le es imputable exclusivamente al Usuario Industrial de Bienes o Usuario Industrial de Servicios o al Usuario Comercial, según sea el caso."



Asesorías Jurídicas y Auditorías Aduaneras
Juan Carlos Henao Páez

Esta norma no puede leerse de manera aislada, pues la responsabilidad a que se refiere hace alusión para aquellos casos en que dicha sustracción o pérdida obedezca única y exclusivamente a la responsabilidad del usuario, evento que no sucedió en esta ocasión, pues como se ha mencionado de manera reiterativa, dicha sustracción obedeció a la configuración de un delito concerniente a hurto agravado efectuado dentro de las instalaciones del usuario calificado.

En el peor de los escenarios, de no ser reconocido el eximente de responsabilidad referente a el hecho ocasionado por un tercero, tampoco es aplicable el cobro de los impuestos a mi representada, ya que la causa de la pérdida es imputable exclusivamente al usuario calificado, tal cual lo expresa la norma citada.

Tampoco es viable el cobro de los impuestos porque, dentro del expediente administrativo NO se impuso la sanción por sustracción de mercancías³, cuando inició la investigación esta multa si fue propuesta, pero luego la misma fue eliminada por la misma DIAN, lo cual determina que ante la ausencia de sustracción NO es aplicable la disposición contenida en el artículo 497 del Decreto 1165 de 2019.

Sanción establecida en el numeral 2.3 del artículo 488 del Decreto 2695 de 1999.

"No llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señalados por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales."

Esta sanción es impuesta porque el compresor S/N 04-126944/185DPQJD MARCA SULLAIR fue encontrado físicamente por la DIAN en la visita de control plasmada en el acta de hechos No. 065 del 3 de mayo de 2018, y el mismo no se encontraba relacionado en el sistema de control de inventarios, por lo tanto, no contaba con formulario de movimiento de mercancías ni declaración aduanero que lo amparara.

Dicho compresor no se encontraba registrado en el sistema de control de inventarios porque ingresó bajo un formulario de otros movimientos el cual no se registra en el sistema de control de inventarios SIZA, pues se trata de un objeto cargado a otro usuario que estaba en calidad

³ Artículo 625 numeral 1.2. del Decreto 1165 de 2019: Cambiar o sustraer mercancías que se encuentren en sus instalaciones. La sanción será de multa equivalente a mil (1.000) Unidades de Valor Tributario (UVT).



Asesorías Jurídicas y Auditorías Aduaneras
Juan Carlos Henao Peláez

de préstamo de uso, razón por la cual no requería de documento alguno que registrara su permanencia en las instalaciones del usuario calificado.

Aunado a lo anterior, la sanción impuesta es improcedente porque no convergen los presupuestos legales para ello, si bien la DIAN manifiesta que no se llevaron los registros del ingreso de ese objeto, NO expone de manera clara cuales son los requerimientos y condiciones supuestamente insatisfechos, lo cual constituye un elemento normativo de la sanción, que de no ser probado genera atipicidad de la conducta en ejercicio del principio de legalidad derivado del régimen sancionatorio aduanero.

De lo anterior, debemos colegir que el acto administrativo materia de debate vulnera de manera flagrante los siguientes principios:

- Principio de legalidad: consagrado en el artículo 29 de la C.N. y reza así: "El debido proceso se aplicará a toda clase de actuaciones judiciales y administrativas. **Nadie podrá ser juzgado sino conforme a leyes preexistentes al acto que se le imputa, ante juez o tribunal competente y con observancia de la plenitud de las formas propias de cada juicio.**" (subrayado fuera del texto)
- Principio de justicia: Todas las actuaciones administrativas relativas a la función aduanera deberán estar presididas por un relevante espíritu de justicia: La administración y/o autoridad aduanera actuará dentro de un marco de legalidad, reconociendo siempre que se trata de un servicio público, y que el Estado no aspira que al obligado aduanero se le exija más de aquello que la misma ley pretende. (Decreto 1165 de 2020, artículo 2, numeral 3.)
- Principio de Tipicidad: "En virtud de este principio, para que un hecho u omisión constituya infracción administrativa aduanera, dé lugar a la aprehensión y decomiso de las mercancías o, en general, dé lugar a cualquier tipo de sanción administrativa, dicha infracción, hecho u omisión deberá estar descrita de manera completa, clara e inequívoca en el presente decreto, en la ley, o en los demás decretos que lo establezcan, expresamente." (Decreto 1165 de 2020, artículo 2, numeral 6.)
- Principio de prohibición de analogía: "No procede la aplicación de sanciones, ni de causales de aprehensión y decomiso, por interpretación analógica o extensiva de las normas." (Decreto 1165 de 2020, artículo 2, numeral 7.)



Asesorías Jurídicas y Auditorías Aduaneras
Juan Carlos Henao Peláez

Los otros principios que consideramos conculcados de conformidad con los argumentos arriba mencionados se encuentran definidos en el artículo 4 de la ley 1609 de 2013 y artículo 3 de la ley 1437 de 2011, los cuales son replicados por la norma aduanera especial acotada anteriormente.

Por todo lo anterior, es dable afirmar que la sanción impuesta y los tributos objeto de cobro son improcedentes a la luz de los argumentos desplegados en este recurso, razón por la cual deberán ser analizados y aplicados conforme las reglas del debido proceso⁴.

Pruebas

Solicito respetuosamente sean tenidas en cuenta las pruebas documentales aportadas dentro del proceso y la siguiente documental:

Copia de la denuncia identificada con Numero Único de Noticia Criminal 130016109529201802156.

Peticiones especiales

Por todo lo anterior a su Despacho solicito gentilmente, se acceda a las siguientes peticiones:

1. Que la División de Gestión Jurídica de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena, de cabal aplicación a las normas legales pertinentes, tenga en cuenta todas las pruebas aportadas y en general todos los argumentos expuestos.

⁴ El debido proceso se aplicará a toda clase de actuaciones judiciales y administrativas. Nadie podrá ser juzgado sino conforme a leyes preexistentes al acto que se le imputa, ante juez o tribunal competente y con observancia de la plenitud de las formas propias de cada juicio. En materia penal, la ley permisiva o favorable, aun cuando sea posterior, se aplicará de preferencia a la restrictiva o desfavorable.

Toda persona se presume inocente mientras no se la haya declarado judicialmente culpable. Quien sea sindicado tiene derecho a la defensa y a la asistencia de un abogado escogido por él, o de oficio, durante la investigación y el juzgamiento; a un debido proceso público sin dilaciones injustificadas; a presentar pruebas y a controvertir las que se alleguen en su contra; a impugnar la sentencia condenatoria, y a no ser juzgado dos veces por el mismo hecho.

Es nula, de pleno derecho, la prueba obtenida con violación del debido proceso.



Asesorías Jurídicas y Auditorías Aduaneras
Juan Carlos Henao Páez

2. Se revoque la resolución N^o 001078 del 26 de octubre de 2020, proferida por la División de Gestión de Liquidación y, ordene el archivo del expediente CU 2018 2018 02649.

Notificaciones:

Las notificaciones generadas deberán ser enviadas a la siguiente dirección: Barrio Manga 4 av. Cll 29 No. 25-69 interior 8, Cartagena- Bolívar. Correo electrónico: mercedesricardo@asduana.com

Con respeto;


MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO

C.C. 1.143.342.146 de Cartagena

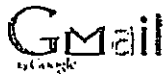
T.P. 214.969 del C.S. de la J.

APODERADA ZOFRANCA S.A.

11

4/5/2018

Correo de C.I. International Fuels Ltda. - NUC 130016109529201802156



JESUS VARGAS <jesus.vargas@interfuelszf.com>

NUC 130016109529201802156

3 mensajes

Fiscalía General de la Nación <noreply@fiscalia.gov.co>
Para: JESUS.VARGAS@interfuelszf.com

2 de mayo de 2018, 18:55



Señor(a): JESUS ENRIQUE VARGAS DURAN

Estimado(a) señor(a)

La Fiscalía General de la Nación le informa que a la denuncia presentada por usted el día 02/05/2018 le fue asignado el Número Único de Noticia Criminal (NUC) 130016109529201802156. La información registrada en la noticia y que reposa en la base de datos, es la siguiente:

NUMERO UNICO DE NOTICIA CRIMINAL

Fecha de Recepción:	02/MAY/2018
Hora de Recepción:	18:52:00
Departamento:	Bolívar
Municipio:	CARTAGENA
Entidad Receptora:	Policía Nacional
Unidad Receptora:	SALA DE DENUNCIAS SIJIN MECAR
A7o:	2018
Consecutivo:	2156
Tipo de Noticia:	DENUNCIA
Delito Referente:	HURTO. ART. 239 C.P.
Ley de Aplicabilidad:	Ley 906P. Abreviado

DATOS DE LA VICTIMA / DENUNCIANTE

Tipo documento de Identidad:	CEDULA DE CIUDADANIA
Numero documento de Identidad:	13744312
Nombres:	JESUS ENRIQUE
Apellidos:	VARGAS DURAN
Genero:	HOMBRE
Lugar de Nacimiento Pais:	COLOMBIA
Occiso?:	NO

DATOS SOBRE LOS HECHOS

Fecha de comisión de los hechos:	27/ABR/2018
Hora de comisión de los hechos:	18:52:00
Departamento hechos:	Bolívar
Municipio hechos:	CARTAGENA
Localidad o Zona:	
Sitio Específico:	EMPRESA
Dirección:	13001 NO REPORTA KM 13
Uso de armas ?	SI
Uso de sustancias tóxicas?	NO

Relato de los hechos:

Con base al control de activos de zona franca se revisa el inventario de equipos en las instalaciones de la compañía International Fuels ZF SAS, se percata que el equipo tipo compresor marca INGERSOLL RAND 375CFM ha sido extraído del recinto. Esto no sería el primer hecho ya que se han presentado hurtos de otro tipo de elementos y herramientas de menor cuantía el cual han sido debidamente notificados a la seguridad de zona franca y el correspondiente denuncia ante las autoridades. Los hechos de hurto se presentan en la zona franca que colinda con la empresa maderas y con acceso vía marítima a través del muelle de Isla 3, estos sujetos oriundos de la zona de pasacaballos ingresan frecuentemente a la zona argumentando que son pescadores de la zona o ingresan a la zonas de maniobras con barcazas y de operaciones en el muelle, hacen caso omiso a todas las indicaciones de seguridad que se les transmite ya que es constante la entrada y salida de embarcaciones de gran tamaño. Al momento de percatarnos del hurto no se tenía en funcionamiento las cámaras de seguridad ya que el cableado también fue sustraído del recinto. El equipo sustraído valorado en Aproximadamente 28.600.000 pesos Colombiano de acuerdo a su factura de compra del año 2009 y actualmente un equipo de las mismas características supera los 50.000.000 de pesos. Las personas que presuntamente se identifican en los hechos de hurto por esta zona son los conocidos con los alias: EL MONO, CHIRINGA, Y otros. . Relación de bienes hurtados: MAQUINARIA INDUSTRIAL: COMPRESORES Tipo: MAQUINARIA INDUSTRIAL Clase: COMPRESORES Marca: No Reportado Línea: No Reportado Cantidad: 1 Valor: 50000000 Se constituye una conducta penal.

Dentro de los siguientes cinco (5) días hábiles a la fecha, usted recibirá por este medio la información del despacho al cual se le asignó su investigación y su lugar de funcionamiento.

4/5/2018

Correo de C.I. International Fuels Ltda. - NUC 130016109529201802156

13
159

- (i) La página web de la Fiscalía www.fiscalia.gov.co (vínculo de servicio al ciudadano).
(ii) En cualquiera de los centros de recepción de denuncias de la Fiscalía General de la Nación a nivel nacional.

Para conocer los derechos de las víctimas y usuarios de la Fiscalía, puede ingresar a <http://www.fiscalia.gov.co/colombia/servicios-de-informacion-al-ciudadano/carta-de-trato-digno/>

Si usted obtiene nuevas evidencias acerca de lo ocurrido, le ruego entregarlas al fiscal asignado a su caso, a la mayor brevedad.

Atentamente,

Néstor Humberto Martínez Neira
Fiscal General de la Nación

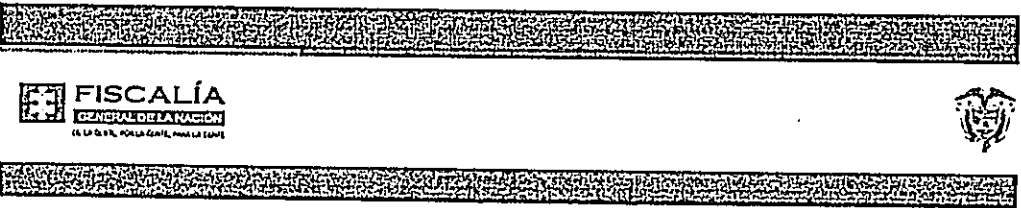
Antes de imprimir este mensaje asegúrese que sea necesario. Proteger el medio ambiente también es su responsabilidad.

Aviso legal: El contenido de este mensaje y los archivos adjuntos son confidenciales y de uso exclusivo de la Fiscalía General de la Nación. Si lo ha recibido por error, infórmenoslo y elimínelo de su correo. Las opiniones, información, conclusiones y cualquier otro tipo de datos contenido en este correo electrónico, no relacionados con la actividad de la Fiscalía General de la Nación se entenderán como personales y de ninguna manera son avalados por la Fiscalía General de la Nación. Se encuentran dirigidos solo al uso del destinatario al cual van enviados. La reproducción, lectura y/o copia se encuentra prohibidas a cualquier persona diferente a ésta y puede ser ilegal.

NOTA CONFIDENCIAL DE LA FISCALIA GENERAL DE LA NACIÓN: Este mensaje (incluyendo cualquier anexo) contiene información confidencial y se encuentra protegido por la Ley. Sólo puede ser utilizada por la persona o compañía a la cual está dirigido. Si usted no es el receptor autorizado, o por error recibe este mensaje, favor borrarlo inmediatamente. Cualquier retención, difusión, distribución, copia o toma cualquier acción basado en ella, se encuentra estrictamente prohibido.

Fiscalía General de la Nación <noreply@fiscalia.gov.co>
Para: JESUS.VARGAS@interfuelszf.com

2 de mayo de 2018, 18:55



Señor(a): JESUS ENRIQUE VARGAS DURAN

Estimado(a) señor(a)

La Fiscalía General de la Nación le informa que a la denuncia presentada por usted el día 02/05/2018 le fue asignado el Número Único de Noticia Criminal (NUNC) 130016109529201802156. La información registrada en la noticia y que reposa en la base de datos, es la siguiente:

NUMERO UNICO DE NOTICIA CRIMINAL

Fecha de Recepción:	02/MAY/2018
Hora de Recepción:	18:52:00
Departamento:	Bolívar
Municipio:	CARTAGENA
Entidad Receptora:	Policia Nacional
Unidad Receptora:	SALA DE DENUNCIAS SIJIN MECAR
Año:	2018
Consecutivo:	2156
Tipo de Noticia:	DENUNCIA
Delito Referente:	HURTO. ART. 239 C.P.
Ley de Aplicabilidad:	Ley 906P. Abreviado

DATOS DE LA VICTIMA / DENUNCIANTE

Tipo documento de Identidad:	CEDULA DE CIUDADANIA
Numero documento de Identidad:	13744312
Nombres:	JESUS ENRIQUE
Apellidos:	VARGAS DURAN
Genero:	HOMBRE
Lugar de Nacimiento País:	COLOMBIA
Occiso?:	NO

DATOS SOBRE LOS HECHOS

Fecha de comisión de los hechos:	27/ABR/2018
Hora de comisión de los hechos:	18:52:00
Departamento hechos:	Bolívar
Municipio hechos:	CARTAGENA
Localidad o Zona:	
Sitio Especifico:	EMPRESA
Dirección:	13001 NO REPORTA KM 13

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena
División de Gestión Jurídica.

RESOLUCIÓN No.	AD 048	DP 236	AC 2018	REC 2020 – 336 NI 330
25 FEB. 2021 0261				
POR MEDIO DE LA CUAL SE RESUELVEN DOS RECURSOS DE RECONSIDERACIÓN.				
DIRECCION SECCIONAL DE ADUANAS DE CARTAGENA. CODIGO 048.		DEPENDENCIA: DIVISIÓN DE GESTION JURIDICA CODIGO 236. CODIGO DEL ACTO 601		
EXPEDIENTE No. CU 2018 2018 02649 NI REC 2020 – 336 NI 330		CUANTIA RECURRIDA: CUARENTA Y SIETE MILLONES OCHOCIENTOS VEINTIOCHO MIL PESOS M/CTE (\$47.828.000)		

INTERESADO

IDENTIFICACION: NIT. 800.213.678-1	SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. – ZOFRANCA S.A.	
DIRECCIÓN PROCESAL: CL 29 27 05 BRR MANGA	CIUDAD CARTAGENA.	DEPARTAMENTO BOLIVAR

APODERADO

IDENTIFICACION: CC No. 1.143.342.146 T.P. 214.969 del C. S. de la J.	MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO	
DIRECCIÓN PROCESAL: BRR MANGA 4ª AV CL 29 25 69 INT. 8	CIUDAD CARTAGENA.	DEPARTAMENTO BOLIVAR

INTERESADO

IDENTIFICACION: NIT. 860.070.374-9	COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A.	
DIRECCIÓN PROCESAL: CL 82 11 37 P 7	CIUDAD BOGOTA D.C.	DEPARTAMENTO BOGOTA D.C.

APODERADO

IDENTIFICACION: CC No. 1.018.437.442 T.P. 229.488 del C. S. de la J.	PAULA ESTEFANIA GARCÍA SANTOS	
DIRECCIÓN PROCESAL: CL 82 11 37 P 7	CIUDAD BOGOTA D.C.	DEPARTAMENTO BOGOTA D.C.

COMPETENCIA.

La Jefe de la División de Gestión Jurídica de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena, en uso de sus facultades Legales y en especial las conferidas en el Decreto 4048 de 22 de octubre de 2008, artículo 40, numeral 2.15 y 46, numeral 3 parágrafo 2, la Resolución 9 del 4 de noviembre de 2008, artículo 2, numeral 4, la resolución 7 de 2008, Decreto 1165 de 2019 y Resolución 044 de 2019, Resolución de Designación de Funciones No. 006827 del 11 de septiembre de 2019, Acta de posesión No.131 del 19/09/2019 y demás normas concordantes y/o complementarias.

I. CONSIDERANDO

Que mediante escrito radicado ante la Dirección Seccional de Aduanas de Bogotá con el No. 003E2020025407 de fecha 13/11/2020, la doctora PAULA ESTEFANIA GARCÍA SANTOS, identificada con cédula de ciudadanía No. 1.018.437.442 y Tarjeta Profesional de abogado No. 229.488 del C. S. de la J., actuando en calidad de apoderada especial de la COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A., NIT. 860.070.374-9; interpuso recurso de reconsideración contra la Resolución No. 001076 de octubre 26 de 2020, por medio de la cual la División de Gestión de Liquidación de esta Dirección Seccional impone

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Manana Avenida 3a No. 25.04

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 2
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

Sanción por Infracción Administrativa Aduanera de los Usuarios de ZF Industriales de Bienes y Servicios Usuarios Industriales y Comerciales. (Folios 136-145).

Que mediante escrito radicado ante el Grupo Interno de Trabajo de Documentación de la División de Gestión Administrativa y Financiera de esta Dirección Seccional con el No. 048E2020017203 de fecha 26/11/2020, la doctora MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO, identificada con cédula de ciudadanía No. 1.143.342.146 y Tarjeta Profesional de abogado No. 214.969 del C. S. de la J., actuando en calidad de apoderada especial de la **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. - ZOFRANCA S.A.**, NIT. 800.213.678-1; interpuso recurso de reconsideración contra la Resolución No. 001078 de octubre 26 de 2020, por medio de la cual la División de Gestión de Liquidación de esta Dirección Seccional impone Sanción por Infracción Administrativa Aduanera de los Usuarios de ZF Industriales de Bienes y Servicios Usuarios Industriales y Comerciales. (Folios 147-157).

II. PRESUPUESTOS PROCESALES.

Para efectos de un pronunciamiento de fondo por parte de la División de Gestión Jurídica, se procederá a verificar el cumplimiento de los requisitos legales señalados en los artículos 699 y 702 del Decreto 1165 de 2019, los cuales en su tenor literal establecen lo siguiente:

"Artículo 699 PROCEDENCIA DEL RECURSO DE RECONSIDERACIÓN.

Sin perjuicio de lo dispuesto expresamente en este Decreto, contra las liquidaciones oficiales, decomisos, resoluciones que impongan sanciones y en los demás eventos previstos en este Decreto, procede el recurso de reconsideración, que se interpondrá dentro de los quince (15) días hábiles siguientes a su notificación. Su conocimiento corresponderá a la dependencia que establezca el decreto de estructura orgánica de la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN)..."

"Artículo 702. REQUISITOS DEL RECURSO DE RECONSIDERACIÓN.

El recurso de reconsideración deberá reunir los siguientes requisitos:

1. Formularse por escrito, con expresión concreta de los motivos de inconformidad. Dentro del mismo escrito podrá solicitar y aportar las pruebas.

2. Interponerse dentro de la oportunidad legal.

3. Interponerse directamente por el destinatario del acto que se impugna o por su apoderado o por su representante legal, en cuyo caso se acreditará la personería. No requiere de presentación personal si quien lo presenta ha sido reconocido en la actuación. También podrá ser interpuesto por un agente oficioso. En este caso, la persona por quien obra ratificará la actuación del agente dentro del término de dos (2) meses, contados a partir de la interposición del recurso. Si no hubiere ratificación se entenderá que el recurso no se presentó.

No se requerirá acreditar la personería al apoderado a quien ya se le hubiere reconocido tal calidad dentro de la actuación de que se trate.

Sólo los abogados en ejercicio podrán ser apoderados. Si el recurrente obra como agente oficioso, deberá también acreditar tal calidad".

Efectuado el estudio del cumplimiento de los presupuestos legales de los recursos interpuestos, se acredita el cumplimiento de todos los requisitos mínimos para lograr el pronunciamiento de fondo por parte del despacho, así:

2.1 Se formularon por escrito, con expresión concreta del motivo de inconformidad, que se encuentra contenido en el cuerpo de los recursos. Lo anterior evidencia que se cumple con lo estipulado en el Numeral 1ro del artículo 702 del decreto 1165 de 2019. (Folios 137 a 141 y 149 a 156)

2.2 Se interponen dentro del término legal de los quince (15) días hábiles siguientes a la notificación del acto, y; por tanto, se evidencia que cumplen con lo establecido en el Numeral 2 del artículo 702 del decreto 1165 de 2019:

Lo anterior, se concretiza de la siguiente forma:

La notificación de la Resolución No. 001078 de 26/10/2020, a **COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A.**, NIT. 860.070.374-9, se efectuó el día 9 de noviembre de 2020, por correo certificado (Folio 134), siendo la fecha máxima para interponer el recurso el día 1 de diciembre de 2020.

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 3
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. –
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

El recurso objeto de estudio fue interpuesto el día 13 de noviembre de 2020 (folio 136) por parte de **COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A.**, NIT. 860.070.374-9, estos es, se encontraba en oportunidad legal para interponer el recurso.

La notificación de la Resolución No. 001078 de 26/10/2020, a **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. – ZOFRANCA S.A.**, NIT. 800.213.678-1 fue efectuada el día 4 de noviembre de 2020 por correo certificado siendo así la oportunidad máxima para interponer recurso, el día 26 noviembre de 2020.

El recurso objeto de estudio fue interpuesto el día 26 de noviembre de 2020 (folio 147) por parte de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. – ZOFRANCA S.A.**, NIT. 800.241.469-6, estos es, se encontraba en oportunidad legal para interponer el recurso.

2.3 La doctora **PAULA ESTEFANIA GARCÍA SANTOS**, identificada con cédula de ciudadanía No. 1.018.437.442 y Tarjeta Profesional de abogado No. 229.488 del C. S. de la J., presenta Recurso de Reconsideración contra la Resolución 001078 de 26/10/2020; actuando en calidad de apoderada especial de la **COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A.**, NIT. 860.070.374-9; en los términos del poder otorgado. (Folio 143)

La doctora **MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO**, identificada con cédula de ciudadanía No. 1.143.342.146 y Tarjeta Profesional de abogado No. 214.969 del C. S. de la J., presenta Recurso de Reconsideración contra la Resolución 001078 de 26/10/2020; actuando en calidad de apoderada especial de la **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. – ZOFRANCA S.A.**, NIT. 800.213.678-1 en los términos del poder otorgado. (Folio 72)

En consecuencia, se procederá a tramitar y decidir de fondo el recurso de reconsideración que impugna el Acta de Aprehesión de Mercancías 657 de 21 de octubre de 2020, para lo cual analizaremos los siguientes:

III. ANTECEDENTES

1.- El GIT de Zona Franca de la División de Gestión de la Operación Aduanera de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena, a través de Auto Comisorio No. 528 radicado No. 002551 de 30/04/2018 (folio 12), faculta a funcionarios de esa dependencia para practicar diligencia de control y verificación de las obligaciones aduaneras respecto al usuario de Bienes y Servicios **INTERNATIONAL FUELS ZF S.A.** NIT 900.019.337-5, realizando control de inventarios de las mercancías, manejo y administración de estos, conforme a los procedimientos establecidos y la normatividad de Zonas Francas, entre ellas la de aceptar, reconocer o inspeccionar y autorizar las operaciones de Tránsito Aduanero; en las instalaciones de: **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1, en cumplimiento de sus funciones como controlador de Zona Franca (Folio 7 al 12).

2.- En el Acta de Visita de Control No. 065 de 03/05/2018, señala lo siguiente:

“En la Ciudad de Cartagena de Indias D.T.H y C., siendo las 9:30 horas del día 3 de mayo de 2018, los funcionarios comisionados para el control aduanero de la Zona Franca Permanente Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena, para dar cumplimiento al Auto Comisorio No. 528 de 03/05/2018 y el funcionario representante de la **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1, ubicada en el Km 13 vía Mamonal de esta Ciudad, con el fin de llevar a cabo la visita de control, respecto al usuario de Bienes y Servicios **INTERNACIONAL FUELS ZF S.A.** identificado con NIT 900.019.337-5, para realizar control de inventarios de las mercancías manejo y administración de inventarios, conforme a los procedimientos establecidos por la DIAN y la normatividad de Zonas Francas respectivamente...”

... OBSERVACIONES DIAN

Durante el transcurso de la visita se evidenció:

- ✓ Los ítems seleccionados en el muestreo corresponden a compresores
- ✓ Se le hizo trazabilidad a la selección encontrándose no conforme con los documentos soportes toda vez que se encontraron físicamente 4 compresores y sistema de inventarios SIZA se reportan con saldo 5 compresores.

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Mamonal, Avenida 3a No. 25, 01

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 4
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

- ✓ Adicionalmente el Sistema registra 1 compresor con FMM de ingreso 91687667 y una salida temporal FMM 916219588 por concepto de reparación, revisión y mantenimiento del compresor con serial 32 527GUJL414 Marca INGERSOLL 375 con prórroga de fecha límite de reingreso el 28 de mayo de 2018, reingresado sin novedad.
- ✓ Por otro lado, teniendo en cuenta el FMM 91699169 amparando 3 compresores de los cuales se encuentran físicamente de marca INGERSOLL RAND XP 375/ con seriales 340165UNIN080 y 340554UJN080, con la novedad que para este FMM no registra el tercer serial correspondiente al tercer compresor el cual el usuario manifiesta que ha sido robado de sus instalaciones.
- ✓ Continuando con el inventario encontramos un compresor de marca SULLAIR con serial 004-126944/ 185DPQJD, sin embargo, no existen saldos en sistema de inventario SIZA con estas características.
- ✓ Finalmente evidenciamos que en el sistema de inventarios existe 1 compresor marca CHICAGO BOX- PNEUMATIC, MODELO: CPS275, referencia:cps275, uso destino: industrial y construcción, potencia: 60 kW, tipo de compresor: de tornillo, presión: 101.503 psi, motor de combustión disel, serial: cnk501040 tipe: 4bt3.9-c80/ made in China, fad: 8/284 m3/min/scfm/ speed: 2000 rpmp.engine: 60/80kw/hp color rojo con negro / con 02 llantas para su movilización y acople para arrastrarlo con FMM de ingreso 91699169, sin embargo físicamente no se encontró dentro de las instalaciones del Usuario INTERNACIONAL FUELS ZF S.A.S.
- ✓ Se le ordenó a los usuarios objeto de control se sirvan identificar plenamente en los formularios expedidos para los ingresos y salidas las mercancías, las marcas, referencias, seriales, año de producción, colores entre otros detalles de la mercancía, por otro lado, los movimientos de mercancías, equipos, maquinarias entre usuarios de una misma zona franca o por fuera de sus instalaciones se encuentra restringidos a formularios de movimientos de mercancía, no es procedente realizar estos movimientos sin este requisito o sin autorización del funcionario competente.

Relación de documentos aportados:

- Copia Auto comisorio No. 528 de 3 de mayo de 2018
- Copia informe de Saldos de Movimientos por compañía para un ítem
- FMM 91699169 de 18/11/2010 (3 compresores)
- FMM 91687667 de 16/09/2009 (1 compresor) reparación.
- FMM 916169769 de 18/11/2010 (1 compresor)
- Registro fotográfico.
- Copia radicado No. 048E2018013880 de fecha 04/05/2018 (folio 23) – Denuncio de hurto en Fiscalía NUC 130016109529201802156 (Folios 30-31)

3.- Mediante Oficio No. 048 245 452 1578 de 31/05/2018 e Insumo No. 0478 de 25/05/2018 (folio 2 a 31), la Jefe GIT Zona Franca (A) de la División Gestión de la Operación Aduanera de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena remitió a la División Gestión de Fiscalización de la misma Dirección Seccional, documentos preliminares a nombre del Usuario Operador SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, para analizar la procedencia de las sanciones establecidas en el Numeral 1.3, 1.4, 2.8 y 2.9 del Artículo 488 del Decreto 2685 de 1999, teniendo en cuenta las circunstancias que se relacionan en el informe :

- "1.3 Cambiar o sustraer mercancías que se encuentren en sus instalaciones...
- 1.4 Permitir la salida de mercancías hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional sin el cumplimiento de los requisitos y formalidades establecidos por las normas aduaneras...
- 2.8 No llevar los registros de la entrada y salidas de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales...
- 2.9 No informar por escrito a la autoridad aduanera, a más tardar dentro de los tres (3) días siguientes a la ocurrencia del hecho o de su detección, sobre el hurto, pérdida o sustracción de las mercancías sujetas a control aduanero de los recintos de la Zona Franca..."

4.- Al oficio e insumo adjuntan los siguientes documentos:

Lista de chequeo (folio 6)
Acta de Hechos No.065 de 03/05/2018 (folios 7 al 11)
Auto Comisorio No. 528 de 30/04/2018 (folio 12-13)
FMM 91687667 de 16/09/2009 (folio 14 al 17)
FMM 91699169 de 18/10/2010 (folio 18 -19)
FMM 916169769 de 27/11/2010 (folio 20)

Jefe de División: _____ Revisó: _____ Proyectó: *RRPH*

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 5
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

Reporte saldo artículos de International Fuels (folio 21)

Copia radicado No. 048E2018013880 de 04/05/2018 (folio 23 al 31)

5.- El GIT Secretaría de la División Gestión de Fiscalización de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena, mediante Auto No. 02649 de 16/11/2018 ordenó la apertura al Expediente CU 2018 2018 02649 dentro del programa CU a nombre del Usuario Operador SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, por la presunta infracción administrativa contemplada en el Artículo 488 del Decreto 2685 de 1999 (folio 32).

6.- Mediante Requerimiento Ordinario No. 000524 de 15/08/2019, la División de Fiscalización de la Dirección de Aduanas de Cartagena, informa a la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, sobre la investigación en curso contempladas en los numerales 1.3, 1.4, 2.8 y 2.9 del Artículo 488 del Decreto 2685 de 1999 y solicita documentos correspondientes y tendientes a desvirtuar los hechos objetos de indagación (folios 33 al 34).

7.- Mediante radicado No. 048E2019028014 de 10/09/2019, el Representante Legal de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, responde el Requerimiento Ordinario No. 000524 de 15/08/2019, solicitando prórroga para responder la solicitud (folio 35).

8.- Con radicado No. 048E2019030079 de 01/10/2019, el Representante Legal de la Sociedad investigada, responde Requerimiento Ordinario No. 000524 de 15/08/2019 (folios 36 al 39).

9.- Mediante radicado No. 048E2019030514 de 04/10/2019, el Representante Legal de la Sociedad, da alcance al radicado No. 048E2019030079 de 01/10/2019, aportando los siguientes documentos: Copia del radicado interno No. 048E2018013880 del 04/05/2018, Copia del FMM No. 91699169, Copia del Acta de verificación No. 13778-A, Copia de la denuncia penal instaurada por el Representante Legal del Usuario International Fuels ZF S.A.S. (folios 40 al 45).

10.- En el expediente reposa Certificado de la Póliza de Disposiciones Legal No. 02 DL 006205, con vigencia desde el 16/03/2019 hasta el 16/03/2021, expedida por la COMPAÑIA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. con NIT: 860.070.374-9 (folio 48).

11.- Mediante Requerimiento Ordinario No. 000723 de 29/11/2019, la División de Fiscalización de la Dirección de Aduanas de Cartagena, solicita a la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, poner a disposición de la División de Gestión de Fiscalización Aduanera de Cartagena la mercancía con la siguiente descripción: COMPRESOR S/N 004-126944/185DPQJD MARCA SULLAIR (folios 49-50 y 52-53).

12.- Mediante Requerimiento Ordinario No. 000724 de 29/11/2019, la División de Fiscalización de la Dirección de Aduanas de Cartagena, solicita a la INTERNATIONAL FUELS ZF S.A.S. con NIT 900.019.337-5, poner a disposición de la División de Gestión de Fiscalización Aduanera de Cartagena la mercancía con la siguiente descripción: COMPRESOR S/N 004-126944/185DPQJD MARCA SULLAIR (folios 54 al 57).

13.- Mediante Requerimiento Especial Aduanero No. 000546 de 29/11/2019, la División Gestión de Fiscalización Aduanera de esta Dirección Seccional, propone a la División Gestión de Liquidación, sancionar al Usuario Operador SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, de acuerdo a lo establecido en el Numeral 1.3 y 2.8 del artículo 625 del Decreto 1165 de 2019 por valor de: TREINTA Y DOS MILLONES QUINIENTOS NOVENTA Y DOS MIL TRESCIENTOS CUARENTA Y OCHO PESOS M/CTE (\$32.592.348,00) (folio 59 al 64).

14.- El Requerimiento Especial Aduanero No. 000546 de 29/11/2019, fue notificado de la siguiente forma:

INTERESADO	NIT	FORMA DE NOTIFICACIÓN	FECHA	FOLIO
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.	800.213.678-1	PC015186346C0	04/12/2019	65
COMPAÑIA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A.	860.070.374-9	PC015187182C0	09/12/2019	66

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Materia Aduanera 3a No. 25.04

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 6
 SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
 ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

15.- El término para presentar respuesta al Requerimiento Especial Aduanero No. 000546 de 29/11/2019, teniendo en cuenta la fecha de notificación, corría para el Usuario Operador hasta el día 28/12/2019 y para la Aseguradora el día 31/12/2019, de acuerdo a lo establecido en el Artículo 684 del Decreto 1165 de 2019.

16.- Mediante escrito radicado No. 048E2020000824 de 09/01/2020, estando por fuera de la oportunidad legal para responder, la Abogada MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO, identificada con Cedula de Ciudadanía No. 1'143.342.146 y Tarjeta Profesional No. 214.969 del Consejo Superior de la Judicatura, obrando en calidad de Apoderada de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, presenta respuesta al Requerimiento Especial Aduanero No. 000546 de 29/11/2019, manifestando los siguiente motivos de inconformidad: - Inaplicación de las sanciones establecidas en los numerales 1,3 y 2,8 del Decreto 1165/2019, Aplicación del numeral 3 del artículo 614 del Decreto 1165 de 2019, causal de exoneración de responsabilidad, Aplicación del principio de justicia, tipicidad y prohibición de analogía, Permitir la salida de mercancía al resto del TAN sin el cumplimiento de requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras y No llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme con los requerimientos y condiciones señaladas por la DIAN (folio 69 al 78).

17.- Mediante oficio No. 1 48 238 418 00017 de 10/01/2020, el Jefe GIT Secretaria de la división de Gestión Fiscalización de esta Seccional, envía a la Jefe de División de Liquidación de la misma Seccional, radicado No. 048E2020000870 de 09/01/2020, donde la Abogada MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO, identificada con Cedula de Ciudadanía No. 1'143.342.146 y Tarjeta Profesional No. 214.969 del Consejo Superior de la Judicatura, en calidad de Apoderada de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, estando por fuera de la oportunidad legal para responder, presenta respuesta al Requerimiento Ordinario No. 000723 del 29/11/2019 alegando que no es viable la entrega de la mercancía, debido que, se trata de un hurto (folios 79 al 80).

18. - Mediante Auto de Improcedencia por Inconsistencia y error en el Requerimiento Especial Aduanero No. 000388 de 28/01/2020, la División de Gestión de Liquidación declara Improcedente el Requerimiento Especial Aduanero No. 00546 de 29/11/2019, a nombre de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, debido a que se afectó la póliza de cumplimiento y Disposiciones Legales No. 02 DL005825 con vigencia 16/04/2019 hasta el 16/04/2021, constituida por la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1; póliza que no corresponde al caso en estudio, por cuanto pertenece a un tomador diferente y devuelve a la División de Gestión de Fiscalización el expediente CU 2018 2018 02649, con el fin de expedir UN NUEVO Requerimiento Especial Aduanero (folios 85 al 98).

19.- El Auto No. 000388 de 28/01/2020, fue notificado mediante Correo Certificado GUIA No. PC016244500CO el día 31/01/2020, a la Abogada RICARDO BLANCO MARIA MERCEDES, apoderada de la Sociedad Operadora Zona Franca Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena de Indias S.A. ZOFRANCA S.A. y a la COMPAÑIA ASEGURADORA DE FIANZA S.A. el día 20/02/2020, por Correo Certificado GUIA PC16244601CO; informado que contra el mismo procedía recurso de reconsideración dentro de los 15 días siguientes a su notificación (folio 90 - 91). Dentro del término legal no se ejerció recurso.

20.- Mediante Requerimiento Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020, la División Gestión de Fiscalización Aduanera de esta Dirección Seccional, propone a la División Gestión de Liquidación, imponer a la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, en calidad de Usuario Operador, el pago de una Sanción por la suma de: CUARENTA Y SIETE MILLONES OCHOCIENTOS VEINTIOCHO MIL PESOS MCTE (\$47.828.000,00), discriminados así: la suma de: DIEZ Y SEIS MILLONES QUINIENTOS SETENTA Y OCHO MIL PESOS MCTE. (\$16.578.000,00) la infracción establecida en el Numeral 1.3 del Art. 625 del Decreto 1165/2019 y la suma de: TREINTA Y UN MILLON DOSCIENTOS CINCUENTA MIL PESOS MCTE. (\$31.250.000,00) por la infracción estipulada en el numeral 2.8 del Artículo 488 del Decreto 2685 de 1999; y estudiar la viabilidad de hacer efectiva la Póliza de Seguros de Cumplimientos de Disposiciones Legal No. 02 DL 006205 con vigencia desde 16/03/2019 hasta el 16/03/2021 expedida por la COMPAÑIA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. con NIT 860.070.374-9 constituida por la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1 (folio 104 al 110).

21.- El Requerimiento Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020, fue notificado de la siguiente forma:

INTERESADO	CC/NIT	FORMA DE NOTIFICACIÓN	FECHA	FOLIO
------------	--------	-----------------------	-------	-------

Jefe de División: _____ Revisó: _____ Proyectó: *RRP*

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 7
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

MARIA MERCEDES RICARDO / APODERADA DE SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.	1.143.342.146	PC018078195C0	04/08/2020	111
COMPANIA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A.	860.070.374-9	PC018077963C0	03/08/2020	112

22.- El término para presentar respuesta al Requerimiento Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020, teniendo en cuenta la fecha de notificación, corría para el Usuario Operador hasta el día 26/08/2020 y para la Aseguradora el día 27/08/2020, de acuerdo a lo establecido en el Artículo 684 del Decreto 1165 de 2019.

23.- Mediante radicado No. 048E2020009382 de 27/08/2020, la Abogada MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO, identificada con Cedula de Ciudadanía No. 1'143.342.146 y Tarjeta Profesional No. 214.969 del Consejo Superior de la Judicatura, en calidad de Apoderada de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, presenta respuesta al Requerimiento Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020, alegando motivos de inconformidad y como petición ordenar improcedente la investigación y archivar el expediente CU 2018 2018 02649 (folios 114 al 119).

24.- La División de Gestión de Liquidación de esta Dirección Seccional profiere **Resolución No. 001078 de octubre 26 de 2020**, por medio de la cual impone Sanción por Infracción Administrativa Aduanera de los Usuarios de ZF Industriales de Bienes y Servicios Usuarios Industriales y Comerciales. (Folios 122-132), así:

ARTICULO PRIMERO: Imponer a la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, el pago de: CUARENTA Y SIETE MILLONES OCHOCIENTOS VEINTIOCHO MIL PESOS M/CTE (\$47.828.000,00), por concepto de la sanción a que se refiere los numerales 1.3 del artículo 625 del Decreto 1165/2019 y numerales 2.8 del artículo 488 del Decreto 2685/1999, de conformidad con lo expuesto en la parte considerativa del presente acto administrativo.

ARTICULO SEGUNDO: Ordenar hacer efectiva la Póliza de Seguro de Cumplimiento de Disposiciones Legales Número No. 02 DL006205 con vigencia desde 16/03/2019 hasta el 16/03/2021, expedida por la COMPANIA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A con NIT 860.070.374-9, que garantiza el pago de los derechos e impuestos, sanciones e intereses a que haya lugar, como consecuencia del incumplimiento de la obligaciones y responsabilidades, constituida por SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, por valor de: CUARENTA Y SIETE MILLONES OCHOCIENTOS VEINTIOCHO MIL PESOS M/CTE (\$47.828.000,00), de conformidad con lo expuesto en la parte motiva del presente acto.

25.- Mediante escrito radicado ante la Dirección Seccional de Aduanas de Bogotá con el No. 0003E2020025407 de fecha 13/11/2020, la doctora PAULA ESTEFANIA GARCIA SANTOS, identificada con cédula de ciudadanía No. 1.018.437.442 y Tarjeta Profesional de abogado No. 229.488 del C. S. de la J., actuando en calidad de apoderada especial de la COMPANIA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A., NIT. 860.070.374-9; interpuso recurso de reconsideración contra la Resolución No. 001078 de octubre 26 de 2020, por medio de la cual la División de Gestión de Liquidación de esta Dirección Seccional impone Sanción por Infracción Administrativa Aduanera de los Usuarios de ZF Industriales de Bienes y Servicios Usuarios Industriales y Comerciales. (Folios 136-145).

26.- Mediante escrito radicado ante el Grupo Interno de Trabajo de Documentación de la División de Gestión Administrativa y Financiera de esta Dirección Seccional con el No. 048E2020017203 de fecha 26/11/2020, la doctora MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO, identificada con cédula de ciudadanía No. 1.143.342.146 y Tarjeta Profesional de abogado No. 214.969 del C. S. de la J., actuando en calidad de apoderada especial de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. - ZOFRANCA S.A., NIT. 800.213.678-1 interpuso recurso de reconsideración contra la Resolución No. 001078 de octubre 26 de 2020, por medio de la cual la División de Gestión de Liquidación de esta Dirección Seccional impone Sanción por Infracción Administrativa Aduanera de los Usuarios de ZF Industriales de Bienes y Servicios Usuarios Industriales y Comerciales. (Folios 147-159).

IV. MOTIVOS DE INCONFORMIDAD:

Por parte de la COMPANIA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A., CONFIANZA S.A., se expusieron los siguientes motivos de inconformidad:

1. COADYUVANCIA

En calidad de garantes de Sociedad Operadora Zona Franca Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena de Indias S.A. ZOFRANCA S.A., manifiesta que coadyuvan los argumentos expuestos por el garantizado.

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.
Marina Avenida 3a N. 25.M

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 8
 SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
 ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

2. LÍMITE DE LA RESPONSABILIDAD DE LA ASEGURADORA

El recurrente cita y transcribe el artículo 1056 del Código de Comercio para manifestar que, el asegurador a muto propio puede escoger los riesgos que asume y la forma como los asume, por lo que puede, establecer exclusiones, deducibles, garantías, topes, respetando los límites de la Ley. En tal sentido, la aseguradora puede limitar su responsabilidad mediante lo que denomina "suma asegurada" o "valor asegurado".

Por tal motivo, de conformidad con la legislación comercial citada y el clausulado de las condiciones generales de la póliza que procedería la afectación, en caso que así se estime, máximo hasta el límite de su cobertura, es decir, teniendo en cuenta el valor establecido en la póliza expedida por la aseguradora.

3. PRESCRIPCIÓN DEL CONTRATO DE SEGURO

Manifiesta el recurrente que en toda acción cuya fuente directa es una disposición relativa al contrato de seguro, se dará aplicación al artículo 1081 del Código de Comercio, que establece que las acciones que se deriven del contrato de seguro o de las disposiciones que lo rigen podrán ser ordinaria o extraordinaria, la prescripción ordinaria será de dos años y empezarán a correr desde el momento en que el interesado haya tenido o debido tener conocimiento del hecho que da base a la acción.

Indica que de acuerdo a la norma citada el tener conocimiento del hecho que da base a la acción, incumplimiento de la obligación aduanera, es igual al momento en que nace el respectivo derecho y en el que se suscita la exigibilidad de la obligación indemnizatoria.

Ahora bien, es de señalar que en el presente caso se encuentra configurada la prescripción ordinaria del contrato de seguro, toda vez que la administración aduanera conoció del hecho que da base a la acción al día siguiente del vencimiento del plazo máximo para el pago, pues ese día la Administración tuvo o debía tener conocimiento del respectivo incumplimiento del pago.

Así pues, en el caso de pólizas de garantía de obligaciones sujetas a plazo, el vencimiento del mismo sin que se haya efectuado el pago constituye la realización del siniestro y, corresponde al acreedor verificar si vencido el plazo, que es un hecho objetivo, el deudor pagó o no la obligación a su cargo.

4. EFFECTIVIDAD DE LA GARANTÍA ARTÍCULO 530 DE LA RESOLUCIÓN 4240 DE 2000.

Señala el recurrente que el procedimiento que se debió adelantar para declarar el incumplimiento y hacer efectiva la póliza tiene su arraigo legal en el artículo 530 de la Resolución 4240 de 2000, a través del cual el incumplimiento de las obligaciones aduaneras respaldadas con garantías bancarias o de compañía de seguros, se declarará de oficio, previa recepción del expediente que contenga las pruebas de los hechos y la fotocopia autenticada de la garantía.

Así las cosas, con ocasión a la fecha de incumplimiento de la obligación garantizada, la Administración debió dentro del mes siguiente de cada una de las cuotas presuntamente incumplidas, comunicar al usuario responsable de este hecho.

Añade, que en este caso, aplica el fenómeno de la "caducidad", establecida en el artículo 478 del Decreto 2685 de 1999, entendiéndose por el mismo la preclusión de la facultad sancionatoria por expiración del término durante el cual el Estado podía ejercer el derecho a accionar procesal o administrativamente sus atribuciones sancionatorias. Fenómeno que no puede confundirse en sus efectos con la prescripción.

Luego de transcribir el artículo 478 del Decreto 2685 de 1999, señala que en el presente caso se configuró la caducidad de la acción administrativa, desde la fecha en que el importador debió proceder con el pago de la cuota y no lo hizo, es decir, han transcurrido los tres años que alude el artículo 478 del Estatuto Aduanero, por lo cual el término para pretender hacer exigible el pago o imponer sanción ha vencido, máxime si se tiene en cuenta que el Requerimiento Especial Aduanero fue notificado más de dos años después de la comisión del hecho constitutivo de infracción. Para sustentar su planteamiento, cita y transcribe el Concepto 066 del 17 de noviembre de 2006.

PETICIONES:

Teniendo en cuenta los argumentos esgrimidos a lo largo de este escrito respetuosamente me permito solicitar a su despacho:

PRIMERA: Reconocerme personería para actuar.

SEGUNDA: Atender los argumentos aquí expuestos y por ende revocar la Resolución por medio de la cual se impone sanción respecto del expediente CU 2018 2018 02649 que declara afectar la póliza de cumplimiento de disposiciones legales No. 02DL006205 expedida por CONFIANZA S.A.

TERCERA: En consecuencia de lo anterior, ordenar el archivo del expediente.

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 9
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

Por parte de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. - ZOFRANCA S.A., se expusieron los siguientes motivos de inconformidad:

1. Violación de los artículos 29 y 83 POR FALTA DE APLICACIÓN
2. Violación al artículo 4 de la ley 1609 de 2013 POR FALTA DE APLICACIÓN.
3. Violación al artículo 3 de la ley 1437 de 2011 POR FALTA DE APLICACIÓN.
4. Violación al artículo 2 numerales 3, 6, y 7 del decreto 1165 de 2019 POR FALTA DE APLICACIÓN.
5. Violación al artículo 625 NUMERAL 1.3 del Decreto 1165 de 2019. POR ERROR DE APLICACIÓN.
6. Sanción establecida en el numeral 1.3 del art 625 del decreto 1165 de 2019.

Señala la recurrente que en el presente caso se presentan dos situaciones, la primera corresponde al compresor ingresado a las instalaciones del Usuario calificado INTERFUELS ZF S.A., mediante el formulario de movimiento de mercancías No. 91699167, el cual fue objeto de hurto, tal como se evidencia en la denuncia penal presentada por ese mismo Usuario, hecho que una vez fue informado a su representada, lo comunicó de manera inmediata a la DIAN.

La segunda hace alusión al compresor que fue encontrado físicamente por la DIAN en la visita relacionada en el Acta de Hechos No. 065 del 03/05/2018, identificado así: S/N 04-126944/185DPQJD MARCA SULLAIR, pero que supuestamente no se encontraba relacionado en los sistemas de control de inventarios SIZA.

Aunque el Requerimiento Especial Aduanero no es claro, intuimos que la sanción establecida en el numeral 1.3 del artículo 625 del Decreto 1165 de 2019, se refiere al compresor objeto de hurto, y la sanción 2.8 del artículo 488 del Decreto 2685 de 1999, hace referencia al compresor que se encontraba físicamente en las instalaciones de la Zona Franca sin formulario de movimiento de mercancías.

Considera el recurrente que el suceso ocurrido no obedece a la acción u omisión de su representada, ya que era 1165 DE 2019 por materialmente imposible para ésta ejercer el control en la salida de la mercancía que fue objeto de hurto según lo reportado por el usuario calificado.

Aduce la Administración que la sanción es aplicable simplemente porque la mercancía salió de la Zona Franca sin cumplir con los requisitos y formalidades aduaneras, pero eso sucedió por un hecho ajeno a la voluntad de su representada, pues se trató de un hurto, pues el operador no consintió la conducta delictiva y terminó siendo víctima más de tal hecho.

La posición de la DIAN va en contravía del principio de buena fe concebido en la Carta Política, reconocido en su artículo 83. Frente a este artículo, nos preguntamos por qué la DIAN presume que se permitió la salida, si la evidencia documental indica que se trató de un suceso delictivo realizado sin su consentimiento, pretender endilgar la responsabilidad de la salida de la mercancía, es casi, como juzgar de manera irresponsable al usuario operador en calidad de cómplice o consentidor del hecho delictivo.

Sin zafar la responsabilidad que como auxiliar de la función pública aduanera que el Usuario operador tiene frente a la actividades de control aduanero de la entrada y salida de mercancías desde y hacia la Zona Franca, ello no quiere decir que tenga que responder por la salida de mercancías sin su consentimiento, producto de un presunto hurto que no debe ser cargado como responsabilidad suya, pues los hurtos son delitos que por su naturaleza no siempre requieren que sea imprimida violencia, es más, su agravación puede generarse por aspectos de abuso de confianza.

Cita y transcribe el significado que la Real Academia Española, da de la palabra Permitir, que es el verbo rector de la sanción consagrada en el numeral 1.3 del artículo 625 del Decreto 1165 de 2019.

Esta sanción tiene como finalidad castigar administrativamente aquellos casos en los que el usuario operador PERMITE la salida de la mercancía de la zona franca, por ello, teniendo en cuenta que su representada no permitió la salida de la mercancía de las instalaciones de la zona franca, encontramos pertinente y acertado afirmar que no existe incumplimiento a la obligación establecida en el artículo 494 del numeral 3 del Decreto 1165 de 2019. El verbo rector de esta norma sancionatoria es Autorizar que de acuerdo a la definición de la Real Academia Española, significa: "Dar o reconocer a alguien facultad o derecho para hacer algo"

Insiste que afirmar el hecho sobre la supuesta autorización de mi representada, aun sabiendo que existe una denuncia por hurto presentada por el usuario calificado es presumir mala fe, en este caso, no existió autorización por parte del usuario operador para que esa mercancía saliera, lo cual evidencia la aplicación errada de la obligación citada anteriormente como fuente de derecho que soportó la sanción, ya que la misma no fue incumplida por parte del usuario operador.

Subsidiariamente, considera que la resolución recurrida no dio aplicación adecuada a la disposición normativa contenida en el artículo 614, numeral 3 del Decreto 1165 de 2019, que señala que los usuarios

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.
Mano Aduana 2a N. 25.01

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 10
 SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
 ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

aduaneros que hayan incurrido en alguna de las infracciones previstas en dicho decreto, estarán exonerados de responsabilidad cuando hayan cometido la infracción bajo alguna de las siguientes circunstancias, debidamente demostradas ante la autoridad aduanera:

3. *Cuando un hecho imprevisible e irresistible ocasionado por un tercero distinto al obligado aduanero, hace incurrir al usuario en una infracción administrativa aduanera...*

Tal como sucedió el hurto es a todas luces reconocido como un hecho imprevisible e irresistible para el Usuario Operador, ya que no había lugar para que este impidiera o se percatara de tal situación, sino que, se trata de un suceso ocasionado por un tercero.

Considera que debe aplicarse de manera estricta la normativa contemplada en el artículo 497 del Decreto 1165 de 2019, en consonancia con la causal eximente, sin embargo, esta norma no puede leerse de manera aislada, pues la responsabilidad a que se refiere hace alusión para aquellos casos en que dicha sustracción o pérdida obedezca única y exclusivamente a la responsabilidad del usuario, evento que no sucedió en esta ocasión, pues dicha sustracción obedeció a la configuración de un delito concerniente a hurto agravado efectuado dentro de las instalaciones del usuario calificado.

7. Violación numeral 2.8 del artículo 488 del Decreto 2685 de 1999. POR ERROR DE APLICACIÓN.

Esta sanción es impuesto porque el compresor S/N04-126944/DPQJD MARCA SULLAIR, fue encontrado físicamente por la DIAN en la visita de control plasmada en el acta de hechos No. 065 del 3 de mayo de 2018, y el mismo no se encontraba relacionado en el sistema de control de inventarios, por lo tanto, no contaba con formulario de movimiento de mercancías ni declaración aduanera que lo amparara.

Dicho compresor no se encontraba registrado en el sistema de control de inventarios porque ingresó bajo un formulario de otros movimientos el cual no se registra en el sistema de control de inventarios SIZA, pues se trata de un objeto cargado a otro usuario que estaba en calidad de préstamos de uso, razón por la cual no requería de documentos alguno que registrara su permanencia en las instalaciones del usuario calificado.

Aunado a lo anterior, la sanción impuesta es improcedente porque no convergen los presupuestos legales para ello, la DIAN manifiesta que no se llevaron los registros del ingreso de ese objeto NO expone de manera clara cuáles son los requerimientos y condiciones supuestamente insatisfechos, lo cual constituye un elemento normativo de la sanción, que de no ser aprobado genera atipicidad de la conducta en ejercicio del principio de legalidad derivado del régimen sancionatorio aduanero.

De lo anterior, colige que el acto administrativo recurrido vulnera flagrante los siguientes principios:

8. Violación al artículo 494 numerales 3, 8 y 13 y 497 del Decreto 1165 de 2019 POR ERROR DE APLICACIÓN.

9. Violación al artículo 614 numeral 3 del Decreto 1165 de 2019 POR FALTA DE APLICACIÓN.

PETICIONES ESPECIALES

Por todo lo anterior, a su despacho solicito gentilmente, se acceda a las siguientes peticiones:

- Que la División de Gestión Jurídica de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena, de cabal aplicación a las normas legales pertinentes, tenga en cuenta todas las pruebas aportadas y en general todos los argumentos expuestos.
- Se revoque la resolución No. 001078 del 26 de octubre de 2020, proferida por la División de Gestión de Liquidación y, ordene el archivo del expediente CU 2018 2018 02649.

V. PROBLEMA JURIDICO:

La División de Gestión de Liquidación de esta Dirección Seccional, mediante Resolución 001078 de 26/10/2020, impuso sanción por infracción administrativa aduanera de los usuarios de ZF Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales, a la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. - ZOFRANCA S.A., de conformidad con lo establecido en los numerales 1.3 del artículo 625 del Decreto 1165 de 2019 y numeral 2.8 del artículo 488 del Decreto 2685 de 1999. Consecuencialmente, en el mismo acto se ordena hacer efectiva la Póliza de Cumplimiento de Obligaciones Legales No. 02DL 006205 con vigencia desde el 16/03/2019 hasta el 16/03/2020, expedida por la COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. - CONFIANZA S.A., por el incumplimiento de las obligaciones y responsabilidades en su condición de Usuario operador Zona Franca de acuerdo con la regulación aduanera vigente y demás normas especiales expedidas sobre la materia.

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 11
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

En consecuencia, se puede determinar que el problema jurídico que nos compete darle una respuesta de fondo, se circunscribe a establecer:

1. Si la sanción impuesta a la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. - ZOFRANCA S.A., se encuentra ajustado a derecho, en caso afirmativo se confirmará el acto recurrido y, en caso negativo, se procederá revocar el mismo y hacer el pronunciamiento que corresponda.
2. Si procede la orden de efectividad de la Póliza de Cumplimiento de Obligaciones Legales No. 02DL 006205 con vigencia desde el 16/03/2019 hasta el 16/03/2021, expedida por la COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. - CONFIANZA S.A., o si por el contrario, operó la prescripción ordinaria del contrato de seguro, o la caducidad de la acción administrativa sancionatoria o se excedió el límite asegurado.

VI. CONSIDERACIONES DEL DESPACHO.

6.1. NORMAS JURIDICAS DE REFERENCIA

Son de recibo para la resolución del caso planteado, las siguientes disposiciones:

Del Decreto 1165 de 2019:

Artículo 2. Principios generales.
Artículo 4. Obligación aduanera.
Artículo 5. Alcance de la obligación aduanera.
Artículo 6. Naturaleza de la obligación aduanera.
Artículo 7. Obligados Aduaneros.
Artículo 8. Responsables de la Obligación Aduanera.
Artículo 11. Alcance.

Artículo 494. OBLIGACIONES DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCAS. Son obligaciones de los usuarios operadores de las Zonas Francas, las siguientes:

3. Autorizar la salida de mercancías de la Zona Franca hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional, con el cumplimiento de los requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras;

8. Llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme con los requerimientos y condiciones señaladas por la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN);

11. Informar por escrito a la autoridad aduanera, a más tardar dentro de los tres (3) días siguientes a la ocurrencia del hecho o de su detección, sobre el hurto, pérdida o sustracción de las mercancías sujetas a control aduanero de los recintos de la Zona Franca;

13. Autorizar y llevar el control de las operaciones de ingreso y salida de mercancías e inventarios de bienes de los usuarios, para lo cual el operador deberá establecer un sistema informático de control de inventarios y efectuar inspecciones físicas a dichos inventarios y revisiones a los procesos productivos de los mismos, cuando lo considere conveniente, o cuando lo solicite la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN);

Artículo 497. Responsabilidad por pérdida o retiro de bienes en zonas francas.
El usuario operador de la Zona Franca responderá ante la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN) por los tributos aduaneros y las sanciones a que haya lugar respecto de los bienes que sean sustraídos de sus recintos o perdidos en estos, salvo que en la actuación administrativa correspondiente demuestre que la causa de la pérdida o retiro le es imputable exclusivamente al Usuario Industrial de Bienes o Usuario Industrial de Servicios o al Usuario Comercial, según sea el caso.

Cuando el usuario operador invoque en la respuesta al Requerimiento Especial Aduanero la circunstancia prevista en el inciso anterior, la autoridad competente proferirá el Requerimiento Especial Aduanero contra el presunto infractor, y la actuación administrativa adelantada en contra del usuario operador se interrumpirá desde la notificación de dicho acto hasta el vencimiento del término para dar respuesta al mismo. Vencido este término, se acumularán los expedientes y los términos de la etapa probatoria y de las demás etapas serán los previstos en los artículos 684 y siguientes del presente Decreto.

Jefe de División: EL

Revisó: _____

Proyectó: MRPH

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 12
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

Artículo 625. INFRACCIONES ADUANERAS DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCAS Y SANCIONES APLICABLES. Constituyen infracciones aduaneras en que pueden incurrir los usuarios operadores de las Zonas Francas y las sanciones asociadas con su comisión, las siguientes: (...):

1.3. Permitir la salida de mercancías hacia el resto del territorio aduanero nacional sin el cumplimiento de los requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras.

La sanción será de multa equivalente a quinientas (500) Unidades de Valor Tributario (UVT).

2.8. No llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme con los requerimientos y condiciones señaladas por la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN).

La sanción aplicable será de multa equivalente a cuatrocientas ochenta y tres (483) Unidades de Valor Tributario (UVT).

Artículo 653. Principios del derecho probatorio. En la actuación administrativa se observarán los principios del derecho probatorio, tales como el de la necesidad de la prueba, publicidad, eficacia, contradicción y evaluación de las pruebas fundada en la sana crítica."

Artículo 654. Sustento probatorio de las decisiones de fondo. Toda decisión de la autoridad aduanera debe fundarse en los hechos que aparezcan probados en el expediente, a través de las pruebas allegadas al mismo, dentro de los términos y oportunidades establecidos en este Decreto."

Artículo 655. Medios de Prueba. Serán admisibles como medios de prueba los documentos propios del comercio exterior, los señalados en el presente Decreto, en los acuerdos comerciales, convenios de cooperación y asistencia mutua y tratados suscritos por Colombia y, en lo que fuere pertinente, en el régimen probatorio previsto por el Estatuto Tributario y en el Código General del Proceso, tales como la declaración de parte, la confesión, el testimonio, interrogatorio de parte, el dictamen pericial, la inspección aduanera e inspección contable, los documentos, los indicios, los informes y cualesquiera otros medios que sean útiles para la formación del convencimiento del funcionario aduanero acerca de los hechos..."

Artículo 656. Oportunidad para solicitar las pruebas. Al interesado, o al tercero vinculado a la actuación, le incumbe probar los supuestos de hecho de las normas jurídicas cuya aplicación pretende.

Según el caso, las pruebas deberán solicitarse únicamente en los siguientes momentos procesales: en el de la aprehensión; o con el documento de objeción a la aprehensión; o con la respuesta al requerimiento especial; o con el recurso de reconsideración; o en las oportunidades procesales expresamente previstas por este Decreto. También podrán decretarse de oficio por la autoridad aduanera.

Las pruebas deberán ser pertinentes, necesarias y conducentes para la verificación de los hechos objeto de la actuación administrativa. Se rechazarán las que notoriamente no lo sean, exponiendo, en este último caso, las razones en que se fundamenta el rechazo.

La conducencia se refiere a la idoneidad del medio probatorio para demostrar el hecho que se pretende probar; y la pertinencia consiste en estar relacionado el medio probatorio con el hecho por demostrar.

Artículo 657. Valoración de las pruebas. Las pruebas serán apreciadas en su conjunto, de acuerdo con las reglas de la sana crítica, con independencia de quien las haya solicitado.

En el acto que decide de fondo, el funcionario aduanero deberá exponer en forma razonada el mérito que le asignó a cada prueba que obra en el expediente.

Un medio de prueba no es admisible para demostrar hechos que, de acuerdo con las normas generales o especiales, no son susceptibles de probarse por dicho medio, sino por otro diferente.

Artículo 680. Requerimiento Especial Aduanero

Artículo 685. Periodo Probatorio. Una vez vencido el término para presentar el documento de objeción a la aprehensión, del último notificado del acta de aprehensión, dentro de los diez (10) días hábiles siguientes se procederá a establecer si hay lugar o no a la corrección de la causal de aprehensión, para los efectos previstos en el artículo 652 de este Decreto. Si no hubiere lugar a tal corrección se ordenará, mediante auto motivado, la práctica de las pruebas solicitadas o que se decreten de oficio.

El auto que decreta las pruebas se notificará por estado. Contra el auto que niegue las pruebas procederá el recurso de reposición, dentro de los diez (10) días hábiles siguientes a su notificación, y se resolverá dentro de los cinco (5) días hábiles siguientes a su interposición.

Ejecutoriado el auto que decreta pruebas, el término para su práctica será de dos (2) meses.

Jefe de División: _____ Revisó: _____ Proyectó: *RRPH*

Vencido el periodo probatorio o antes de ello, cuando se hubieren practicado todas las pruebas decretadas, mediante auto se ordenará el cierre de dicho periodo. Contra este auto no procede recurso alguno. Dentro de los cinco (5) días hábiles siguientes a la notificación de dicha providencia, el interesado podrá presentar, a manera de alegatos de conclusión, un escrito donde se pronuncie en relación con las pruebas allegadas al proceso; sin que ello dé lugar a la suspensión de los términos procesales.

Artículo 686. Acto Administrativo que Decide de Fondo.

Decreto 2685 de 1999

Artículo 409. OBLIGACIONES DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCAS PERMANENTES. Son obligaciones de los usuarios operadores de las Zonas Francas Permanentes, las siguientes:

c) Autorizar la salida de mercancías de la Zona Franca hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional, con el cumplimiento de los requisitos y formalidades establecidos por las normas aduaneras;

h) Llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales;

k) Informar por escrito a la autoridad aduanera, a más tardar dentro de los tres (3) días siguientes a la ocurrencia del hecho o de su detección, sobre el hurto, pérdida o sustracción de las mercancías sujetas a control aduanero de los recintos de la Zona Franca;

Artículo 488. INFRACCIONES ADUANERAS DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCAS Y SANCIONES APLICABLES. Constituyen infracciones aduaneras en que pueden incurrir los usuarios operadores de las Zonas Francas y las sanciones asociadas con su comisión, las siguientes:

1.3. Cambiar o sustraer mercancías que se encuentren en sus instalaciones.

1.4. Permitir la salida de mercancías hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional sin el cumplimiento de los requisitos y formalidades establecidos por las normas aduaneras.

La sanción aplicable para los numerales 1.3 a 1.13 será la de multa equivalente a cincuenta (50) salarios mínimos mensuales legales vigentes. Dependiendo de la gravedad del perjuicio causado a los intereses del Estado, se podrá imponer, en sustitución de la sanción de multa, sanción de cancelación de la autorización como Usuario Operador.

...

2.8. No llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales.

2.9. No informar por escrito a la autoridad aduanera, a más tardar dentro de los tres (3) días siguientes a la ocurrencia del hecho o de su detección, sobre el hurto, pérdida o sustracción de las mercancías sujetas a control aduanero de los recintos de la Zona Franca.

La sanción aplicable será de multa equivalente a veinte (20) salarios mínimos legales mensuales vigentes por cada infracción.

Para la falta prevista en el numeral 2.9., se aplicará la sanción prevista en el artículo 503 del presente decreto cuando con ocasión de la sustracción de la mercancía no sea susceptible de ser aprehendida.

MEDIDAS DE EMERGENCIA ECONÓMICA, SOCIAL Y ECOLÓGICA:

Dentro del marco de Emergencia Económica, Social Ecológica el Gobierno Nacional expidió el Decreto Legislativo 491 de marzo 28 de 2020, que en su artículo 6º establece:

Artículo 6. Suspensión de términos de las actuaciones administrativas o jurisdiccionales en sede administrativa. Hasta tanto permanezca vigente la Emergencia Sanitaria declarada por el Ministerio de Salud y Protección Social las autoridades administrativas a que se refiere el artículo 1 del presente Decreto, por razón del servicio y como consecuencia de la emergencia, podrán suspender, mediante acto administrativo, los términos de las actuaciones administrativas o jurisdiccionales en sede administrativa. La suspensión afectará todos los términos legales, incluidos aquellos establecidos en términos de meses o años.

La suspensión de los términos se podrá hacer de manera parcial o total en algunas actuaciones o en todas, o en algunos trámites o en todos, sea que los servicios se presten de manera presencial o virtual, conforme

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.
Mano Aduana 2a. N. 75.04

RESOLUCION NÚMERO

de

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 14
 SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
 ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

al análisis que las autoridades hagan de cada una de sus actividades y procesos, previa evaluación y justificación de la situación concreta.

En todo caso los términos de las actuaciones administrativas o jurisdiccionales se reanudarán a partir del día hábil siguiente a la superación de la Emergencia Sanitaria declarada por el Ministerio de Salud y Protección Social.

Durante el término que dure la suspensión y hasta el momento en que se reanuden las actuaciones no correrán los términos de caducidad, prescripción o firmeza previstos en la Ley que regule la materia.

PARÁGRAFO 1. La suspensión de términos a que se refiere el presente artículo también aplicará para el pago de sentencias judiciales.

PARÁGRAFO 2. Los Fondos Cuenta sin personería jurídica adscritos a los ministerios, que manejen recursos de seguridad social y que sean administrados a través de contratos fiduciarios, podrán suspender los términos en el marco señalado en el presente artículo.

Durante el tiempo que dure la suspensión no correrán los términos establecidos en la normatividad vigente para la atención de las prestaciones y en consecuencia no se causarán intereses de mora.

PARÁGRAFO 3. La presente disposición no aplica a las actuaciones administrativas o jurisdiccionales relativas a la efectividad de derechos fundamentales.

Que el Director General de la DIAN teniendo en cuenta, entre otras motivaciones que el artículo 6° del Decreto 491 del 28 de marzo de 2020, expidió la Resolución 22 de 18 de marzo de 2020, posteriormente derogada por la Resolución 030 de marzo 29 de 2020 que establece:

ARTÍCULO 8°. SUSPENDER hasta tanto permanezca vigente la Emergencia Sanitaria declarada por el Ministerio de Salud y Protección Social la totalidad de los términos de las actuaciones administrativas o jurisdiccionales en sede administrativa, incluidos los procesos disciplinarios.

Durante el término que dure la suspensión y hasta el momento en que se reanuden las actuaciones no correrán los términos de caducidad, prescripción o firmeza previstos en la legislación tributaria, aduanera y cambiaria

PARÁGRAFO PRIMERO. De conformidad con lo establecido en el inciso 3 del artículo 6 del Decreto 491 de 2020, los términos se reanudarán al día hábil siguiente a la superación de la Emergencia Sanitaria declarada por el Ministerio de Salud y Protección Social. Para este efecto, los términos suspendidos empezarán a correr nuevamente, teniendo en cuenta los días que al momento de la suspensión hacían falta para cumplir con las obligaciones correspondientes, incluidas aquellos establecidos en meses o años.

Que mediante Resolución 31 de 3 de abril de 2020, se modifica parcialmente la Resolución 0030 de 29 de marzo de 2020 por medio de la cual se adoptan medidas de urgencia para garantizar la atención y la prestación de los servicios por parte de la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales, el cual quedó así;

Artículo 1o. Modifíquese el parágrafo segundo del artículo 8 de la Resolución 0030 de 29 de marzo de 2020, el cual quedará así:

PARÁGRAFO SEGUNDO. Las actuaciones que se adelanten durante el término de suspensión de que trata el presente artículo se notificarán una vez se levante la suspensión aquí prevista. (...)

Que la Resolución 55 de 29 de mayo de 2020, por la cual se adoptan medidas de urgencia para garantizar la atención y la prestación de los servicios por parte de la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales -DIAN, en el marco del Estado de Emergencia Económica, Social y Ecológica, estableció:

Artículo 1° Levantamiento de Suspensión de Términos. Sin perjuicio de lo dispuesto en el artículo 2° de la presente resolución, levantar a partir del dos (2) de junio de 2020 la suspensión de los términos de las actuaciones administrativas o jurisdiccionales en sede administrativa de que trata el artículo 8° de la Resolución 000030 del 29 de marzo de 2020, y sus modificaciones.

PARÁGRAFO PRIMERO. La notificación o comunicación de los actos administrativos u oficios cuya suspensión de términos sea levantada se realizará conforme la normatividad aplicable. Para el efecto, los términos suspendidos empezarán a correr nuevamente, teniendo en cuenta los días que al momento de la suspensión hacían falta para cumplir con las obligaciones correspondientes, incluidos aquellos establecidos en meses o años.

RESOLUCION 7540 DEL 2018

Jefe de División: _____ Revisó: _____ Proyectó: *MRPH*

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Materia Aduanera 2o Nro 25.01

6.2. CONSIDERACIONES PARA RESOLVER.

Este Despacho procede a evaluar el recurso de Reconsideración interpuesto contra la Resolución 001078 de 26/10/2020, por parte del apoderado especial de la COMPAÑIA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. - CONFIANZA S.A., así:

1. Coadyuvancia

El Código General del Proceso regula la figura jurídica de la coadyuvancia, la cual hace referencia a que aquella persona que tenga una relación sustancial con una de las partes, tomará el proceso en el estado en que se encuentre en el momento de su intervención y podrá efectuar los actos procesales permitidos a la parte que ayuda, siempre que no estén en oposición con los de esta y no impliquen disposición del derecho en litigio.

Es importante tener en cuenta que podrá ser coadyuvante aquella persona que tenga una relación sustancial con una de las partes, a la cual **no se le extenderán los efectos jurídicos de la sentencia, pero podrá verse afectada si dicha parte es vencida**. Además, el coadyuvante podrá intervenir en el proceso, mientras no se haya dictado sentencia de única o de segunda instancia.

El artículo 71 del Código General del Proceso establece que la coadyuvancia solo es **procedente en los procesos declarativos**. La solicitud de intervención deberá contener los hechos y los fundamentos de derecho en que se apoya y a ella debe acompañar las pruebas pertinentes. Si el juez estima procedente la intervención, la aceptará de plano y considerará las peticiones que hubiere formulado el interviniente. Así mismo, la intervención anterior al traslado de la demanda se resolverá luego de efectuada esta.

2. Límite de la responsabilidad de la aseguradora

En nuestro ordenamiento jurídico el contrato de seguro es un contrato típico, regulado por los artículos 1036 y siguientes del Código de Comercio, y cuyas características se encuentran determinadas en el citado artículo, como sigue:

"El seguro es un contrato consensual, bilateral, oneroso, aleatorio y de ejecución sucesiva."

Por su parte, los elementos esenciales del contrato de seguro se encuentran determinados claramente en el artículo 1045 del citado Código, siendo procedente manifestar que si bien las partes pueden determinar el alcance de los elementos esenciales del negocio, al tratarse de un contrato típico, de alto interés público, existen normas imperativas que las partes no son libres de disponer, al alcance de lo dispuesto por el artículo 1162 del Código de Comercio.

Son elementos esenciales del contrato de seguro:

- 1) El interés asegurable;
- 2) El riesgo asegurable;
- 3) La prima o precio del seguro, y
- 4) La obligación condicional del asegurador.

En defecto de cualquiera de estos elementos, el contrato de seguro no producirá efecto alguno. Acerca de estas normas imperativas, es necesario resaltar el artículo 1079 del Código de Comercio, según el cual en todo caso el Asegurador **únicamente responderá hasta la suma asegurada**, norma de carácter legal, aplicable a los seguros de daños y ratificada por el artículo 1089 del mismo Código, también de carácter imperativa al tenor del artículo 1162 ibídem.

Las dos normas previamente indicadas, vale decir, los artículos 1079 y 1089, establecen como principio del contrato de seguro e incluso como regla imperativa, que la responsabilidad del Asegurador **estará limitada por la suma asegurada que las partes hayan pactado libremente en ejercicio de su autonomía privada**, limitante que naturalmente es relevante en el estudio del alcance de una condena impuesta al Asegurador que actúe como garante en un proceso.

En efecto, la Superintendencia Bancaria, hoy Superintendencia Financiera, al explicar el alcance de la responsabilidad de las entidades aseguradoras, ha precisado lo siguiente:

"En tratándose de los seguros de daños el valor de la indemnización a cancelar por parte del asegurador se encuentra delimitado por tres factores, a saber: el valor asegurado, el valor real del bien y el perjuicio efectivamente sufrido por el asegurado. El primero de éstos representa una suma fija llamada a regir durante la vigencia del contrato, que cuantifica la protección que requiere el asegurado, de la cual tiene pleno conocimiento y que se erige en el límite máximo de la indemnización en caso de siniestro, tal como lo dispone el artículo 1079 del Código de Comercio

RESOLUCION NÚMERO

de

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 16
 SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
 ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

cuando señala: "El asegurador no estará obligado a responder sino hasta concurrencia de la suma asegurada...". (...)"

Art.1079 del Código de Comercio: "El asegurador no estará obligado a responder sino hasta concurrencia de la suma asegurada, sin perjuicio de lo dispuesto en el inciso segundo del artículo 1074."

Art.1089 del Código de Comercio: "Dentro de los límites indicados en el artículo 1079 la indemnización no excederá, en ningún caso, del valor real del interés asegurado en el momento del siniestro, ni del monto efectivo del perjuicio patrimonial sufrido por el asegurado o el beneficiario. Se presume valor real del interés asegurado el que haya sido objeto de un acuerdo expreso entre el asegurado y el asegurador. Este, no obstante, podrá probar que el valor acordado excede notablemente el verdadero valor real del interés objeto del contrato, mas no que es inferior a él."

Por lo anterior, es posible afirmar que, acorde a la jurisprudencia de las altas cortes, la doctrina aplicable y en especial, los conceptos de las mismas entidades de control, la condena en contra de una compañía aseguradora, vinculada en calidad de garante a un proceso, única y exclusivamente podrá ascender hasta la suma asegurada estipulada en la respectiva póliza de seguros, toda vez que otro actuar carecería de fundamento normativo alguno para ello.

Revisada la cuantía de la sanción, de encuentra dentro del valor asegurado, por lo que este motivo de inconformidad no prospera.

3. Prescripción del Contrato de Seguro

"En el presente caso se encuentra configurada la prescripción ordinaria del contrato de seguro, toda vez que la administración aduanera conoció del hecho que da base a la acción al día siguiente del vencimiento del plazo máximo para el pago, pues ese día la Administración tuvo o debía tener conocimiento del respectivo incumplimiento del pago."

Así pues, en el caso de pólizas de garantía de obligaciones sujetas a plazo, el vencimiento del mismo sin que se haya efectuado el pago constituye la realización del siniestro y, corresponde al acreedor verificar si vencido el plazo, que es un hecho objetivo, el deudor pagó o no la obligación a su cargo."

Para absolver este motivo de inconformidad traemos a colación lo dispuesto en el artículo 1081 del Código de Comercio que señala que la prescripción ordinaria de las acciones que se derivan del contrato de seguro será de dos años y empezará a correr desde el momento en el interesado haya tenido o debió tener conocimiento del hecho que da base a la acción.

A su vez el artículo 1072 ibídem, señala:

Artículo 1072. Definición de siniestro: Se denomina siniestro la realización del riesgo asegurado.

En otras palabras atendiendo las disposiciones de las normas trascritas y los elementos del contrato de seguro que hemos señalado en la respuesta al primer motivo de inconformidad, tenemos que este término de prescripción ordinaria del contrato de seguro comienza a correr cuando se tiene conocimiento del hecho que da base a la acción, esto es, cuando ocurre el siniestro o se ha producido el incumplimiento de alguno de los hechos asegurados que se contemplan en la póliza de seguros.

Jurisprudencialmente el CONSEJO DE ESTADO SALA DE LO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO SECCIÓN CUARTA Consejero Ponente: Hugo Fernando Bastidas Bárcenas. Bogotá, D.C. diez (10) de julio de dos mil catorce (2014) Radicación: 250002327000200601324-01 No. Interno: 18723 Asunto: Acción de nulidad y restablecimiento del derecho Demandante: CÓNDROR S.A. COMPAÑÍA DE SEGUROS GENERALES Demandado: U.A.E. DIAN, así la ha establecido:

En consecuencia, la Sala considera que debe tomarse como fecha de ocurrencia del siniestro el 15 de marzo de 2005. Dado que la póliza cubría el riesgo desde el 17 de mayo de 2000 hasta el 17 de agosto de 2005, está probado que el siniestro tuvo ocurrencia estando vigente la póliza.

Así mismo, está probado que la DIAN hizo la reclamación dentro del plazo de dos años de prescripción a que alude el artículo 1018 del C. Co, contados a partir de la ocurrencia del siniestro, esto es, antes del 15 de marzo del año 2007, puesto que la Resolución No. 03-064-216-670-5000-00-3128 se expidió el 17 de agosto de 2005 y quedó ejecutoriada el 3 de mayo de 2006, fecha en que se notificó la Resolución No. 03-072-193-607 del 24 de abril de 2006, que resolvió el recurso de apelación.

La demandante alegó que el acto administrativo que declaró el incumplimiento de la obligación y ordenó hacer efectiva la garantía constituye, en sí mismo, el siniestro asegurado. La Sala precisa que esa interpretación es equivocada por las siguientes razones: Las normas aduaneras no

Jefe de División: _____ Revisó: _____ Proyectó: *ARPH*

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Mano Aduanada No. 25/24

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 17
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. –
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

regularon el plazo dentro del cual las autoridades competentes debían declarar el incumplimiento de cualquier obligación inherente al régimen de importación temporal y ordenar la efectividad de la garantía, puesto que el plazo para declarar el incumplimiento de cualquier tipo de garantías de cumplimiento está regulado en el Código de Comercio, concretamente, en el artículo 1081 C. Co., que establece el término de prescripción para las obligaciones derivadas del contrato de seguro, así:

"Artículo 1081. La prescripción de las acciones que se derivan del contrato de seguro o de las disposiciones que lo rigen podrá ser ordinaria o extraordinaria. La prescripción ordinaria será de dos años y empezará a correr desde el momento en que el interesado haya tenido o debido tener conocimiento del hecho que da base a la acción.

La prescripción extraordinaria será de cinco años, correrá contra toda clase de personas y empezará a contarse desde el momento en que nace el respectivo derecho. Estos términos no pueden ser modificados por las partes".

De manera que no es dable confundir el siniestro que se configura por el incumplimiento mismo de la obligación garantizada, con el acto administrativo ejecutoriado mediante el cual se declara el incumplimiento y, en consecuencia, se ordena hacer efectiva la garantía. Lo relevante es que el incumplimiento acontezca en la vigencia de la póliza, y la reclamación se surta dentro del plazo previsto en el artículo 1081 del C.Co.

En el presente caso, mediante Requerimiento Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020, la División Gestión de Fiscalización Aduanera de esta Dirección Seccional, propone a la División Gestión de Liquidación, imponer a la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, en calidad de Usuario Operador, el pago de una Sanción por las infracciones establecidas en los Numeral 1.3 del Art. 625 del Decreto 1165/2019 y 2.8 del Artículo 488 del Decreto 2685 de 1999, por la suma de: CUARENTA Y SIETE MILLONES OCHOCIENTOS VEINTIOCHO MIL PESOS MCTE (\$47.828.000,00), y estudiar la viabilidad de hacer efectiva la Póliza de Seguros de Cumplimientos de Disposiciones Legal No. 02 DL 006205 con vigencia desde 16/03/2019 hasta el 16/03/2021 expedida por la COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. con NIT 860.070.374-9 constituida por la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, que garantiza el pago de los derechos e impuestos, las sanciones y los intereses a que haya lugar, como consecuencia del incumplimiento de las obligaciones y responsabilidades en su condición de Usuario operador Zona Franca de acuerdo con la regulación aduanera vigente y demás normas especiales expedidas sobre la materia de acuerdo al valor asegurado.

El artículo 409 del Decreto 2685 de 1999, señala las obligaciones de los Usuarios Operadores de Zona Franca Permanente, entre las que se encuentran las siguientes:

Artículo 409. OBLIGACIONES DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCAS PERMANENTES. Son obligaciones de los usuarios operadores de las Zonas Francas Permanentes, las siguientes:

c) Autorizar la salida de mercancías de la Zona Franca hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional, con el cumplimiento de los requisitos y formalidades establecidos por las normas aduaneras;

h) Llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales;

k) Informar por escrito a la autoridad aduanera, a más tardar dentro de los tres (3) días siguientes a la ocurrencia del hecho o de su detección, sobre el hurto, pérdida o sustracción de las mercancías sujetas a control aduanero de los recintos de la Zona Franca;

A folios 7 al 10 de este expediente se encuentra el Acta de Hechos 065 de 3 de mayo de 2018, en la que señala, que se señalan los siguientes hechos:

Ítem	Formulario de Ingreso	Descripción Artículo – Código artículo	Cantidad en SIZA	Cantidad saldo Físico	Observaciones
1	91687667	COMPRESOR INGERSOLL S/N 325276UJL414	1	1	SIN NOVEDAD
2	916169769	COMPRESOR CHICAGO BOX	1	0	NO SE ENCUENTRA FISICAMENTE EN INSTALACIONES DEL USUARIO CALIFICADO
3	91699169	COMPRESOR INGERSOLL RANDXP375/340165UIN08 0/3400554/UIN080/SIN SERIAL	3	2	NO SE ENCUENTRA FISICAMENTE 1 COMPRESOR (COMPRESOR ROBADO)
4		S/N 004-	0	1	SE ENCUENTRA FISICAMENTE EN INSTALACIONES DEL

Jefe de División:

Revisó:

Proyectó:

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Mano: Aduana 2a N. 25.04

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 18
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

	126944/185DPQJD MARCA SULLAIR			USUARIO CALIFICADO NO APARECE EN SIZA
--	----------------------------------	--	--	---------------------------------------

De las observaciones extractadas en el cuadro anterior, se evidencia la existencia de mercancías que se encontraban físicamente en las instalaciones del usuario calificado, pero no estaban registradas en el inventario sistema SIZA (Ítem 4), con corte 30 de abril de 2018; tampoco se encontraban relacionadas en un FMM, encontrándose entonces en situación de ilegalidad, pues debería estar relacionada en un Formulario de Movimiento de Mercancía y además contar con un documento de transporte consignado a un usuario de la zona franca, y una planilla de envió o amparada en una declaración aduanera.

De igual manera se encuentran mercancías con saldo en el sistema SIZA que no se encuentran físicamente en las instalaciones del usuario calificado, (Ítem 2 y 3).

Las observaciones plasmadas en el acta de hecho No. 065 de 03/05/2018, permiten colegir que el Usuario Operador no lleva los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la DIAN, y permitió la salida de mercancías hacia el resto del territorio aduanero nacional sin el cumplimiento de los requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras.

La División de Fiscalización, procedió a requerir al interesado con Requerimiento Ordinario No. 723 del 29/11/2019 y 000724 de 29/11/2019, (folios 49 a 57) para que pusiera a disposición de la Autoridad Aduanera la mercancía consistente en un COMPRESOR S/N 004-126944/185DPQJD MARCA SULLAIR, por no encontrarse demostrado el ingreso de la mercancía en las instalaciones de la zona franca, estando las mercancías en situación de ilegalidad y proceder con su aprehensión o en su defecto proceder con la aplicación de las sanciones correspondientes por no poderse aprehender.

La Apoderada de la Zona Franca Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena ZOFRANCA S.A., presentó respuesta al requerimiento Ordinario de Información No. 000723 de 29/11/2019, alegando imposibilidad jurídica y material de poner a disposición la mercancía solicitada, toda vez que de los hechos del proceso se evidencia que el compresor fue objeto de hurto y se desconoce el paradero del bien, lo cual es ajeno a su representada y que se encuentra en manos de la autoridad competente de acuerdo a la denuncia por hurto instaurada por el usuario calificado INTERNATIONAL FUELS ZF S.A. (folio 80) denuncia ésta que fue aportada.

Ahora bien, debemos establecer la fecha a partir de la cual se cuenta el término de prescripción ordinaria de las obligaciones derivadas del contrato de seguro, es decir, la fecha en que la Administración **tuvo o debió tener conocimiento del hecho que da base a la acción**¹, esto es, el 26 octubre de 2020, fecha en la se profirió la Resolución sancionatoria, siendo la fecha en la cual la DIAN tuvo conocimiento del hecho, por ser el Requerimiento Especial Aduanero el Acto Administrativo mediante el cual la Administración una vez analizadas y verificado el acervo probatorio adquiere la certeza la comisión de la infracción, por lo tanto, el plazo máximo para hacer efectiva la póliza es el 26 octubre de 2020.

Esto de acuerdo con El CONCEPTO 631 DEL 9 DE DICIEMBRE DE 2020 CONCEPTO UNIFICADO GARANTÍAS DOCTRINA Y LINEA SOBRE EL PROCEDIMIENTO EN SEDE ADMINISTRATIVA" en cuanto a la ocurrencia del siniestro.

1.6. ¿Qué es el siniestro?

Descriptor: Garantías aduaneras - Siniestro. Fuentes Formales. Artículo 1072 del Código de Comercio. Según el artículo 1072 del Código de Comercio es la realización del riesgo asegurado.

El siniestro en materia aduanera ocurre cuando se tiene determinado el incumplimiento de las obligaciones aduaneras, mediante liquidación oficial o resolución sanción independiente, fijando la suma a favor de la Autoridad Aduanera que puede ser cobrada al asegurador o garante.

¹ Código de Comercio Artículo 1081. Prescripción de acciones. La prescripción de las acciones que se derivan del contrato de seguro o de las disposiciones que lo rigen podrá ser ordinaria o extraordinaria.

La prescripción ordinaria será de dos años y empezará a correr desde el momento en que el interesado haya tenido o debido tener conocimiento del hecho que da base a la acción.

La prescripción extraordinaria será de cinco años, correrá contra toda clase de personas y empezará a contarse desde el momento en que nace el respectivo derecho.

Estos términos no pueden ser modificados por las partes.

Jefe de División: _____ Revisó: _____ Proyectó: *RRP*

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 19
 SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
 ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

También se configura el siniestro cuando se configura una causal de decomiso de mercancías sobre las cuales se constituyó una garantía en reemplazo de aprehensión, esto es con la expedición del acto administrativo que resuelve de fondo el proceso de decomiso.

La anterior posición, es respaldada de manera reiterada por la jurisprudencia del Consejo de Estado mediante las siguientes sentencias:

- (i) Sección Primera, en sentencia del 24 de octubre de 2019, Radicación número: 13001-23-31-001-2004-02280-01, C.P. Nubia Margoth Peña Garzón: «Así las cosas, cuando el acto administrativo acusado declaró el incumplimiento de la obligación adquirida por el afianzado y ordenó hacer efectiva la póliza que garantizaba el poner a disposición las mercancías aprehendidas...ordenado su decomiso fue que se verificó la ocurrencia del siniestro cubierto, tal como da cuenta el objeto de dicha póliza».
- (ii) Sección Quinta, en sentencia del 5 de abril de 2018, Radicación número: 25000-23-24-000-2010-00630-01, C.P. Alberto Yepes Barreiro: «Para la Sección, tal y como fue considerado, en el presente caso el riesgo asegurado se siniestró con la expedición y notificación del acto administrativo que impuso efectivamente la sanción garantizada con la Póliza de Cumplimiento Disposiciones Legales Nro. 11- 43-101000067 de 18 de octubre de 2007, esto es, con la Resolución nro. 03-064- 191-668-2131-00-2154 de 10 de octubre de 2008».
- (iii) Sección Cuarta, en sentencia de unificación de jurisprudencia 2019 CE-SUJ - 4 - 011 de 14 de noviembre de 2019, dentro del proceso con Radicación número: 25000-23-37-000-2013-00452-01(23018), C.P. Jorge Octavio Ramírez Ramírez: «El siniestro ocurre cuando se tiene determinada, mediante liquidación oficial o resolución sanción independiente, la suma a favor de la administración tributaria que puede ser cobrada al asegurador o garante».

En cuanto a la PRESCRIPCIÓN DE ACCIONES QUE SE DERIVAN DEL CONTRATO DE SEGURO, el mismo concepto anterior, consagra que en concordancia con lo previsto en el artículo 1081 del Código de Comercio, entiéndase como el lapso de tiempo que tiene la autoridad aduanera para ejercer todas las acciones legales para hacer efectivo el derecho de reconocimiento al pago de una obligación aduanera garantizada que ha sido incumplida.

7.1. ¿Cuáles son las clases de prescripción en el contrato de seguros?

Descriptor: Garantías aduaneras - Prescripción - Clases de prescripción - Prescripción ordinaria - Prescripción extraordinaria. Fuentes Formales. Artículo 1081 del Código de Comercio. El artículo 1081 del Código de Comercio estableció que la prescripción de las acciones que se derivan del contrato de seguro podrá ser:

- i) Ordinaria que será de dos años y empezará a correr desde el momento en que el interesado haya tenido o debido tener conocimiento del hecho que da base a la acción.
- ii) Extraordinaria que será de cinco años, y correrá contra toda clase de personas, la cual empezará a contarse desde el momento en que nace el respectivo derecho.

La Corte Constitucional, M.P Jorge Iván Palacio Palacio, mediante sentencia T-272 de 12 de mayo de 2015, se pronunció sobre la finalidad de las mismas, así:

«A manera de conclusión y respecto de estos tipos de prescripción en la sentencia T-662 de 2013 se estableció que "los dos tipos de prescripción son aplicables. La prescripción ordinaria comienza a correr desde el momento en que la persona razonablemente haya tenido o podido tener conocimiento de los hechos que dan base a la acción.

La extraordinaria comienza a contar desde el momento en que ocurre el siniestro. Así, cuando el legitimado para reclamar el cumplimiento del contrato de seguro es incapaz o no puede conocer los hechos que dan base a la acción, el término de prescripción que comenzará a correr será el de la extraordinaria (desde que ocurre el siniestro) hasta tanto cese su incapacidad o tenga conocimiento de los hechos.

Desde ese momento, comenzará a correr la ordinaria paralelamente y surtirá efectos la primera que opere». (se resalta) Por otro lado, la jurisprudencia del Consejo de Estado ha señalado lo siguiente:

Sección Primera, en sentencia del 1 de febrero de 2018, Radicación número: 25000- 23-24-000-2010-00238-01, C.P. María Elizabeth García González:

«[...] La DIAN profirió los actos administrativos, Resolución 0262 del 21 de mayo de 2004 (por el cual declaró el incumplimiento y ordenó hacer efectivas las pólizas), Resolución 0006 de septiembre 7 de 2004 (mediante la cual se resolvió el recurso de reposición interpuesto contra la Resolución 0262 del 21 de mayo de 2004), y Resolución 0364 de octubre 27 de 2004 (por el cual resolvió el recurso de Apelación interpuesto contra la Resolución 0262 de 2004), dentro de los dos años de la prescripción ordinaria de que trata el artículo 1081 del

RESOLUCION NÚMERO

de

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 20
 SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. –
 ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

Código de Comercio, no operando el fenómeno de la prescripción respecto de las pólizas constituidas a favor de la Nación».

Sección Quinta, en sentencia del 5 de abril de 2018, Radicación número: 25000-23- 24-000-2010-00630-01, C.P. Alberto Yepes Barreiro:

«Para la Sección, tal y como fue considerado, en el presente caso el riesgo asegurado se siniestró con la expedición y notificación del acto administrativo que impuso efectivamente la sanción garantizada con la Póliza de Cumplimiento Disposiciones Legales Nro. 11-43-101000067 de 18 de octubre de 2007, esto es, con la Resolución nro. 03-064-191-668-2131-00-2154 de 10 de octubre de 2008.

En ese sentido, no pueden alegarse las prescripciones ordinaria ni extraordinariamente previsto en la norma, en tanto que en el mismo acto que se declara el respectivo siniestro del riesgo asegurado, se ordena cobrar y hacer efectiva la respectiva garantía»

La misma sentencia, en otro aparte señaló: «Ahora bien, en relación con el plazo para expedir el acto que declara el incumplimiento, la Sala resalta que la Resolución 187201241668047 se expidió el 12 de mayo de 2009. En consecuencia, teniendo en cuenta que la póliza de seguro No. 8543101000225 se mantiene todavía vigente, pues esta fue expedida desde el 19 de octubre de 2008 hasta el 18 de enero de 2010, se considera que le era oportuno a la Administración declarar su efectividad en atención al incumplimiento de la obligación aduanera, sin que se hubiere presentado la prescripción de que trata la norma invocada por el actor».

7.2. ¿Con la expedición del requerimiento especial aduanero se suspende la prescripción de que trata el artículo 1081 del Código de Comercio?

Descriptor: Garantías aduaneras – Prescripción – Requerimiento Especial Aduanero. Fuentes Formales. Artículo 1081 del Código de Comercio.

Del estudio de la normatividad aduanera no se encuentra argumento alguno respecto a que el requerimiento especial aduanero suspende el término de prescripción de que trata el artículo 1081 del Código de Comercio.

4. Efectividad de la garantía artículo 530 de la resolución 4240 de 2000.

“Señala el recurrente que el procedimiento que se debió adelantar para declarar el incumplimiento y hacer efectiva la póliza tiene su arraigo legal en el artículo 530 de la Resolución 4240 de 2000, a través del cual el incumplimiento de las obligaciones aduaneras respaldadas con garantías bancarias o de compañía de seguros, se declarará de oficio, previa recepción del expediente que contenga las pruebas de los hechos y la fotocopia autenticada de la garantía.”

Este despacho no comparte los argumentos del recurrente por cuanto el artículo 530 de la Resolución 4240 de 2000, establece el procedimiento para hacer efectivas garantías cuyo pago no está condicionado a un procedimiento administrativo sancionatorio previo, situación en la cual no se enmarca el presente caso, por cuanto, para ordenar la efectividad de la garantía es necesario declarar el incumplimiento de la obligación afianzada expidiendo los actos administrativos de trámite y de fondo establecidos para tal fin y cumpliendo con las ritualidades que exige el procedimiento administrativo sancionatorio en materia aduanera, a fin de salvaguardar el debido proceso y el derecho a la defensa de los administrados.

El procedimiento para sancionar y declara la efectividad de la garantía, es el previsto para hacer efectiva la garantía cuyo pago se ordena en un proceso administrativo sancionatorio conforme lo establece el artículo 695 del Decreto 1165 de 2019 antes 531 de la Resolución 4240 de 2000.

Este motivo de inconformidad no está llamado a prosperar.

5. Caducidad de la acción administrativa sancionatoria.

El recurrente considera, que en el presente caso, aplica el fenómeno de la caducidad, entendiendo por el mismo la preclusión de la facultad sancionatoria por expiración del término durante el cual el Estado podía ejercer el derecho a accionar procesal o administrativamente sus atribuciones sancionatorias, fenómeno que no puede confundirse en sus efectos con la prescripción.

ARTICULO 478. CADUCIDAD DE LA ACCIÓN ADMINISTRATIVA SANCIONATORIA. *La acción administrativa sancionatoria prevista en este Decreto, caduca en el término de tres (3) años contados a partir de la comisión del hecho u omisión constitutivo de infracción administrativa aduanera. Cuando no fuere posible determinar la fecha de ocurrencia del hecho, se tomará como tal la fecha en que las autoridades aduaneras hubieren tenido conocimiento del mismo. Cuando se trate de hechos de ejecución sucesiva o permanente, el término de caducidad se contará a partir de la ocurrencia del último hecho u omisión.*

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

MRPH

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Manana Aduanada 3a Ma 25.04

El requerimiento especial aduanero da inicio al cómputo del término de caducidad, toda vez que es a partir de este que es posible identificar la infracción y ejercer la respectiva acción, se concluye que el artículo 478 del Decreto 2685 de 1999, hace expresa referencia al término de que dispone la administración aduanera para iniciar la acción administrativa sancionatoria, esto es, la iniciación del procedimiento administrativo que, con el respeto al debido proceso y al derecho de audiencia y de defensa, podrá concluir con resolución sancionatoria o el archivo de la investigación, de conformidad con el acervo probatorio recaudado en la etapa de investigación.

El CONCEPTO 32143 DEL 31 DICI DE 2019 CONCEPTO GENERAL DE PROCEDIMIENTOS ADMINISTRATIVOS ADUANEROS. Caducidad de la acción administrativa sancionatoria. en su punto 16.1 Respondió el siguiente interrogante ¿Cuál es el término de caducidad de la acción administrativa sancionatoria aduanera?

De conformidad con lo determinado por el artículo 611 del Decreto 1165 de 2019, la facultad que tiene la autoridad aduanera para imponer sanciones, caduca en el término de tres (3) años contados a partir de la comisión del hecho o de la omisión constitutiva de infracción administrativa aduanera, término dentro del cual el acto administrativo que impone la sanción debe haber sido expedido y notificado.

Dicho acto sancionatorio es diferente de los actos que resuelven los recursos, los cuales deberán ser decididos dentro del término que para ello prevé el Decreto 1165 de 2019.

Dispone la norma en referencia que, cuando no fuere posible determinar la fecha de ocurrencia del hecho o de su omisión, se tomará como tal la fecha en que las autoridades aduaneras hubieren tenido conocimiento del mismo.

Cuando se trate de hechos de ejecución sucesiva o permanente, el término de caducidad se contará a partir de la ocurrencia del último hecho u omisión.

En los eventos en que una autoridad judicial deba pronunciarse sobre la responsabilidad por la comisión de un delito de contrabando, contrabando de hidrocarburos y sus derivados, favorecimiento y facilitación de contrabando, favorecimiento de contrabando de hidrocarburos, fraude aduanero, enriquecimiento ilícito, tráfico de armas, municiones, explosivos, minas antipersona, tráfico de estupefacientes, lavado de activos, contra la seguridad pública, testaferrato, contra la fe pública, contra los recursos naturales y medio ambiente, cohecho, contra los servidores públicos, contra la propiedad industrial, contra los derechos de autor y fraude procesal, el término de caducidad se contará a partir de la ejecutoria de la sentencia condenatoria.

Lo dispuesto en materia de caducidad de la acción administrativa sancionatoria, por el artículo 611 del Decreto 1165 de 2019, no aplica a las infracciones cuya sanción se impone dentro de una liquidación oficial. En estos eventos, la caducidad se someterá a los términos y condiciones previstos para la firmeza de la declaración.

(...)

Al respecto, el artículo 611 del Decreto 1165 de 2019, dispone:

"La facultad que tiene la autoridad aduanera para imponer sanciones, caduca en el término de tres (3) años contados a partir de la comisión del hecho o de la omisión constitutiva de infracción administrativa aduanera, término dentro del cual el acto administrativo que impone la sanción debe haber sido expedido y notificado. Dicho acto sancionatorio es diferente de los actos que resuelven los recursos, los cuales deberán ser decididos dentro del término que para ello prevé el presente decreto.

Cuando no fuere posible determinar la fecha de ocurrencia del hecho o de su omisión, se tomará como tal la fecha en que las autoridades aduaneras hubieren tenido conocimiento del mismo. Cuando se trate de hechos de ejecución sucesiva o permanente, el término de caducidad se contará a partir de la ocurrencia del último hecho u omisión.

En los eventos en que una autoridad judicial deba pronunciarse sobre la responsabilidad por la comisión de un delito de contrabando, contrabando de hidrocarburos y sus derivados, favorecimiento y facilitación de contrabando, favorecimiento de contrabando de hidrocarburos, fraude aduanero, enriquecimiento ilícito, tráfico de armas, municiones, explosivos, minas antipersona, tráfico de estupefacientes, lavado de activos, contra la seguridad pública, testaferrato, contra la fe pública, contra los recursos naturales y medio ambiente, cohecho, contra los servidores públicos, contra la propiedad industrial, contra los derechos de autor y fraude procesal, el término de caducidad se contará a partir de la ejecutoria de la sentencia condenatoria.

Lo dispuesto en el presente artículo no aplica a las infracciones cuya sanción se impone dentro de una liquidación oficial; en tales eventos, la caducidad se someterá a los términos y condiciones previstos para la firmeza de la

RESOLUCION NÚMERO

de

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 22
 SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
 ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

declaración."

De conformidad con la norma transcrita, el término de caducidad de la acción administrativa sancionatoria, se puede contar a partir de distintos momentos, así:

- a) A partir de la comisión del hecho u omisión constitutivo de infracción administrativa aduanera,
- b) A partir de la fecha en que las autoridades aduaneras hubieren tenido conocimiento del mismo, y
- c) A partir de la ocurrencia del último hecho u omisión.
- d) Cuando una autoridad judicial deba pronunciarse sobre la responsabilidad por la comisión de uno de los delitos enumerados en el artículo 611 del Decreto 1165 de 2019, el término de caducidad se contará a partir de la ejecutoria de la sentencia condenatoria.
- e) Las sanciones relacionadas con las infracciones que se derivan de una liquidación oficial, el término de caducidad queda sujeto a la firmeza de la declaración, es decir, tres años conforme lo consagrado en la normatividad aduanera. (...)

Mediante Requerimiento Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020, la División Gestión de Fiscalización Aduanera de esta Dirección Seccional, propone a la División Gestión de Liquidación, imponer a la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, en calidad de Usuario Operador, el pago de una Sanción por las infracciones establecidas en los Numeral 1.3 del Art. 625 del Decreto 1165/2019 y 2.8 del Artículo 488 del Decreto 2685 de 1999, por la suma de: CUARENTA Y SIETE MILLONES OCHOCIENTOS VEINTIOCHO MIL PESOS MCTE (\$47.828.000,00), y estudiar la viabilidad de hacer efectiva la Póliza de Seguros de Cumplimientos de Disposiciones Legal No. 02 DL 006205 con vigencia desde 16/03/2019 hasta el 16/03/2021 expedida por la COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. con NIT 860.070.374-9 constituida por la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, que garantiza el pago de los derechos e impuestos, las sanciones y los intereses a que haya lugar, como consecuencia del incumplimiento de las obligaciones y responsabilidades en su condición de Usuario operador Zona Franca de acuerdo con la regulación aduanera vigente y demás normas especiales expedidas sobre la materia de acuerdo al valor asegurado.

Por lo anterior, resulta claro que los motivos de inconformidad expuestos por la COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS, no prosperan y por consiguiente la orden de efectividad de la Póliza No. 02 DL 006205 con vigencia desde 16/03/2019 hasta el 16/03/2021 expedida por la COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. con NIT 860.070.374-9 constituida por la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, será confirmada.

Procede este despacho a estudiar y responder los motivos de inconformidad planteados por la SOCIEDAD OPERADORA DE ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A., ZOFRANCA S.A., así:

1. VIOLACION AL ARTÍCULO 29 Y 83 DE LA CONSTITUCION NACIONAL POR FALTA DE APLICACIÓN.

La Corte Constitucional ha definido el derecho al debido proceso como el conjunto de garantías previstas en el ordenamiento jurídico a través de las cuales se busca la protección del individuo incurso en una actuación judicial o administrativa.

Entre las garantías mínimas que hacen parte del debido proceso en materia administrativa se encuentran, los siguientes derechos:

- 1. Ser oído durante toda la actuación,
- 2. Notificación oportuna y de conformidad con la ley,
- 3. Que la actuación se surta sin dilaciones injustificadas,
- 4. Que se permita la participación en la actuación desde su inicio hasta su culminación,
- 5. Que la actuación se adelante por autoridad competente y con el pleno respeto de las formas propias previstas en el ordenamiento jurídico.
- 6. Gozar de la presunción de inocencia,
- 7. Ejercer del derecho de defensa y contradicción,

Jefe de División: _____ Revisó: _____ Proyectó: 

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 23
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

8. Solicitar, aportar y controvertir pruebas, e
9. Impugnar las decisiones y a promover la nulidad de aquellas obtenidas con violación del debido proceso²

En cuanto al Artículo 83 ARTICULO 83°—Las actuaciones de los particulares y de las autoridades públicas deberán ceñirse a los postulados de la buena fe, la cual se presumirá en todas las gestiones que aquéllos adelanten ante éstas.

Sobre el mismo punto, en Sentencia anterior la Corte había expuesto:

"Sobre el principio de la buena fe y los asuntos tributarios, la Corte, en sentencia C-690 de 1996 señaló que en esta materia, resulta admisible que la ley presuma que la actuación no está provista de la buena fe. Es decir, que, en tratándose de asuntos tributarios, puede no aplicarse en forma absoluta el principio de la buena fe. Dijo la Corte:

"Finalmente, en general es razonable suponer que ha actuado de manera dolosa o negligente quien ha incumplido un deber tributario tan claro como es la presentación de la declaración tributaria en debida forma, por lo cual resulta natural considerar que la prueba del hecho - esto es de la no presentación de la declaración - es un indicio muy grave de la culpabilidad de la persona. Por consiguiente, teniendo en cuenta que las sanciones impuestas en caso de no presentación de la declaración tributaria son de orden monetario, que el cumplimiento de este deber es esencial para que el Estado pueda cumplir sus fines, y conforme al principio de eficiencia, la Corte considera que una vez probado por la administración que la persona fácticamente no ha presentado su declaración fiscal, entonces es admisible la ley presuma que la actuación ha sido culpable, esto es, dolosa o negligente.

"Lo anterior no implica una negación de la presunción de inocencia, la cual sería inconstitucional, pero constituye una disminución de la actividad probatoria exigida al Estado, pues ante la evidencia del incumplimiento del deber de presentar la declaración tributaria, la administración ya tiene la prueba que hace razonable presumir la culpabilidad del contribuyente. En este orden de ideas, la flexibilidad del principio de prueba de la culpabilidad en este campo no implica empero condonación de la prueba para la administración, puesto que sanciones de tipo administrativo, tales como las que se imponen en ejercicio del poder de policía o las sanciones de origen tributario, deben estar sujetas a la evidencia del incumplimiento, en este caso la no presentación de la obligación tributaria, la cual hace razonable la presunción de negligencia o dolo del contribuyente. (M.P., doctor Alejandro Martínez Caballero).

Estima la Corte que los anteriores criterios deben reiterarse en la presente oportunidad, y con fundamento en ellos desestima los argumentos de la demanda. La norma acusada, como bien lo dicen los intervinientes, consagra una sanción por llevar a efecto correcciones en las declaraciones tributarias, situación que supone que el contribuyente, responsable o agente retenedor, no ha cumplido a cabalidad con sus obligaciones, sino que lo ha hecho en forma inexacta, o incompleta; tal situación, que en el supuesto de la norma bajo examen, está siendo reconocida por el propio sujeto incumplido. La presunción de buena fe, se ve reemplazada por la de negligencia y es suficiente soporte jurídico para la imposición de la sanción, sin que por ello pueda entenderse desconocido el principio general de buena fe.

La buena fe no consiste simplemente, como equivocadamente lo concibe el demandante, en un actuar desprovisto de dolo, o de intención positiva de irrogar un perjuicio a otro. El concepto involucra también el conducirse sin culpa, esto es, con un mínimo de prudencia, de atención, de cuidado, a fin de evitar tal perjuicio. En materia civil, como es sabido, la culpa grave se asimila a dolo y es fuente de responsabilidad civil. Y en materia penal, existen delitos que pueden cometerse a título de culpa. De donde se concluye que la carencia de diligencia y cuidado en el cumplimiento de las propias obligaciones y, en general, en el actuar humano, desvirtúa el principio de buena fe y es fuente de obligaciones y de responsabilidad jurídica.

Por lo cual este motivo de inconformidad no tiene vocación de prosperar en cuanto a la violación del debido proceso.

2. VIOLACIÓN AL ARTICULO 4 DE LA LEY 1609 DE 2013 POR FALTA DE APLICACIÓN.

El Artículo 4°. Establece los *Principios Generales*. Los decretos que expida el Gobierno Nacional para desarrollar la Ley Marco de Aduanas, deberán sujetarse a los principios constitucionales y a los previstos en el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, y demás normas que lo modifiquen o sustituyan, como son:

- Principio del debido proceso,
- Principio de igualdad,
- Principio de la buena fe,
- Principio de economía,
- Principio de celeridad,
- Principio de eficacia,

² Corte Constitucional, Sentencia C-431 del 4 de junio de 2014, M.P. Mauricio González Cuervo.

RESOLUCION NÚMERO

de

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 24
 SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
 ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

- Principio de imparcialidad,
- Principio de prevalencia de lo sustancial,
- Principio de responsabilidad,
- Principio de publicidad y contradicción,
- Principio de progresividad.
- De la misma forma deberá tener en cuenta los principios especiales del derecho probatorio, y los principios especiales del régimen de aduanas, como son:
 - Principio de eficiencia,
 - Principio de Seguridad y Facilitación en la cadena logística de las operaciones de comercio exterior,
 - Principio de Coordinación y Colaboración, y
 - Principio de Favorabilidad.

Parágrafo 1º. Para efectos del Principio de Eficiencia las actuaciones administrativas relativas a la función aduanera, estarán fundamentadas en el servicio ágil y oportuno que facilite y dinamice el comercio exterior.

Parágrafo 2º. Para efectos del Principio de Seguridad y Facilitación en la cadena logística de las operaciones de comercio exterior, los decretos que expida el Gobierno Nacional para desarrollar la ley marco de aduanas estarán sujetos al marco de un Sistema de Gestión del Riesgo, orientado a neutralizar las conductas de contrabando, de carácter fraudulento, lavado de activos y a fortalecer la prevención del riesgo ambiental, de la salud, de la seguridad en fronteras y la proliferación de armas de destrucción masiva.

Parágrafo 3º. Para efectos del Principio de Coordinación y Colaboración, las autoridades del Estado y los Operadores de comercio exterior, al desarrollar operaciones conjuntas procurarán mantener en todo momento el máximo interés y adecuada disposición para la coordinación y desarrollo de las actuaciones relacionadas con las mismas.

Parágrafo 4º. Para efectos del Principio de Favorabilidad la Autoridad Aduanera en el proceso sancionatorio y de decomiso de mercancías, aplicará oficiosamente las normas que favorezcan al interesado aun cuando no haya sido solicitada o alegada. Se excepciona de este tratamiento lo relativo a los aranceles y tributos aduaneros.

No solo estamos frente a una mera regulación de las aduanas, sino que además esta norma regula principios, y materias de tributación aduanera pues contiene los criterios y objetivos generales señalados por el legislador, a los cuales debe sujetarse el Gobierno Nacional para modificar los aranceles y las tarifas en las operaciones de ingreso y salida de mercancías al país, respondiendo a una verdadera naturaleza de tributos, y desarrollando las facultades constitucionales del Congreso como representación popular democráticamente elegida por el Pueblo.³

Principios que en esta investigación han sido preservados y respetados por lo que no prospera este motivo de inconformidad

3. VIOLACIÓN AL ARTICULO 3 DE LA LEY 1437 DE 2011 POR FALTA DE APLICACIÓN.

ARTÍCULO 3o. PRINCIPIOS. Todas las autoridades deberán interpretar y aplicar las disposiciones que regulan las actuaciones y procedimientos administrativos a la luz de los principios consagrados en la Constitución Política, en la Parte Primera de este Código y en las leyes especiales.

Las actuaciones administrativas se desarrollarán, especialmente, con arreglo a los principios del debido proceso, igualdad, imparcialidad, buena fe, moralidad, participación, responsabilidad, transparencia, publicidad, coordinación, eficacia, economía y celeridad.

³ LA NUEVA LEY MARCO DE ADUANAS – LEY 1609 DE 2013 - ANALISIS Y CAMBIOS NORMATIVOS FRENTE A LA REGULACION Y TRIBUTACION ADUANERA EN COLOMBIA ESTUDIANTE JUAN GUILLERMO LÓPEZ PALACIO Proyecto de Trabajo de grado como requisito para optar al título de Especialista en Derecho Tributario

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 25
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

1. En virtud del principio del debido proceso, las actuaciones administrativas se adelantarán de conformidad con las normas de procedimiento y competencia establecidas en la Constitución y la ley, con plena garantía de los derechos de representación, defensa y contradicción.

En materia administrativa sancionatoria, se observarán adicionalmente los principios de legalidad de las faltas y de las sanciones, de presunción de inocencia, de no reformatio in pejus y non bis in idem.

2. En virtud del principio de igualdad, las autoridades darán el mismo trato y protección a las personas e instituciones que intervengan en las actuaciones bajo su conocimiento. No obstante, serán objeto de trato y protección especial las personas que por su condición económica, física o mental se encuentran en circunstancias de debilidad manifiesta.

3. En virtud del principio de imparcialidad, las autoridades deberán actuar teniendo en cuenta que la finalidad de los procedimientos consiste en asegurar y garantizar los derechos de todas las personas sin discriminación alguna y sin tener en consideración factores de afecto o de interés y, en general, cualquier clase de motivación subjetiva.

4. En virtud del principio de buena fe, las autoridades y los particulares presumirán el comportamiento leal y fiel de unos y otros en el ejercicio de sus competencias, derechos y deberes.

5. En virtud del principio de moralidad, todas las personas y los servidores públicos están obligados a actuar con rectitud, lealtad y honestidad en las actuaciones administrativas.

6. En virtud del principio de participación, las autoridades promoverán y atenderán las iniciativas de los ciudadanos, organizaciones y comunidades encaminadas a intervenir en los procesos de deliberación, formulación, ejecución, control y evaluación de la gestión pública.

7. En virtud del principio de responsabilidad, las autoridades y sus agentes asumirán las consecuencias por sus decisiones, omisiones o extralimitación de funciones, de acuerdo con la Constitución, las leyes y los reglamentos.

8. En virtud del principio de transparencia, la actividad administrativa es del dominio público, por consiguiente, toda persona puede conocer las actuaciones de la administración, salvo reserva legal.

9. En virtud del principio de publicidad, las autoridades darán a conocer al público y a los interesados, en forma sistemática y permanente, sin que medie petición alguna, sus actos, contratos y resoluciones, mediante las comunicaciones, notificaciones y publicaciones que ordene la ley, incluyendo el empleo de tecnologías que permitan difundir de manera masiva tal información de conformidad con lo dispuesto en este Código. Cuando el interesado deba asumir el costo de la publicación, esta no podrá exceder en ningún caso el valor de la misma.

10. En virtud del principio de coordinación, las autoridades concertarán sus actividades con las de otras instancias estatales en el cumplimiento de sus cometidos y en el reconocimiento de sus derechos a los particulares.

11. En virtud del principio de eficacia, las autoridades buscarán que los procedimientos logren su finalidad y, para el efecto, removerán de oficio los obstáculos puramente formales, evitarán decisiones inhibitorias, dilaciones o retardos y sanearán, de acuerdo con este Código las irregularidades procedimentales que se presenten, en procura de la efectividad del derecho material objeto de la actuación administrativa.

12. En virtud del principio de economía, las autoridades deberán proceder con austeridad y eficiencia, optimizar el uso del tiempo y de los demás recursos, procurando el más alto nivel de calidad en sus actuaciones y la protección de los derechos de las personas.

13. En virtud del principio de celeridad, las autoridades impulsarán oficiosamente los procedimientos, e incentivarán el uso de las tecnologías de la información y las comunicaciones, a efectos de que los procedimientos se adelanten con diligencia, dentro de los términos legales y sin dilaciones injustificadas.

Podemos apreciar en el desarrollo de esta investigación que no se ha violado ningún principio de los aquí señalados.

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Mando Aduanero 3a Nro. 75JM

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 26
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. –
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

4. **VIOLACIÓN AL ARTICULO 2 NUMERALES 3, 6, Y 7 DEL DECRETO 1165 DE 2019 POR FALTA DE APLICACIÓN.**

Artículo 2º .Principios generales. Sin perjuicio de los principios constitucionales y los previstos en el artículo 3º del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, de la Ley 1609 de 2013 y del Código General del Proceso, las disposiciones contenidas en este Decreto se aplicarán e interpretarán teniendo en cuenta los siguientes:
(...)

3. Principio de justicia. Todas las actuaciones administrativas relativas a la función aduanera deberán estar presididas por un relevante espíritu de justicia. La administración y/o autoridad aduanera actuará dentro de un marco de legalidad, reconociendo siempre que se trata de un servicio público, y que el Estado no aspira que al obligado aduanero se le exija más de aquello que la misma ley pretende.
(...)

6. Principio de tipicidad. En virtud de este principio, para que un hecho u omisión constituya infracción administrativa aduanera, dé lugar a la aprehensión y decomiso de las mercancías o, en general, dé lugar a cualquier tipo de sanción administrativa, dicha infracción, hecho u omisión deberá estar descrita de manera completa, clara e inequívoca en el presente decreto, en la ley, o en los demás decretos que lo establezcan, expresamente.

7. Principio de prohibición de la analogía. No procede la aplicación de sanciones, ni de causales de aprehensión y decomiso, por interpretación analógica o extensiva de las normas.
(...)

"Mediante la **analogía** se extendería la ratio de unas normas, previstas para una determinada materia o institución, para ser aplicadas ad extra, fuera de su ámbito institucional, a otra materia o institución diversa, pero semejante a la regulada.

En cambio, en la **interpretación extensiva**, no hay una laguna institucional que integrar, sino solo una laguna casuística, es decir, la imprevisión de un caso concreto dentro de una materia, o institución, que sí tiene respaldo normativo. En tal hipótesis, si aquel caso puede resolverse ampliando una de las normas que ya regulan dicha materia, o institución, aunque refiriéndose a otro caso, estaríamos ante un claro supuesto de interpretación extensiva: sin salirse de su ámbito normativo, la norma se extiende en su aplicación directa, no analógica, a un caso similar, pero en ella no expresamente contemplado. Como se ve, el salto en la interpretación extensiva es interno o ad intra. Por eso, si es común -y aceptable- entender que en la interpretación extensiva la ley dijo menos de lo que quiso -o pudo- decir (como en la restrictiva se entiende que la ley dijo más de lo que quiso -o pudo- decir), cuando se recurre a la analogía es porque la ley no dijo, ni quiso decir -expresa y directamente- nada."

Revisada la tipicidad en los puntos 5 y 6 de este proveído, se concluye que los dos tipos sancionatorios aplicados se aplicaron legalmente y correctamente , que no se presentó aplicación analógica ni extensiva de las mismas por lo que esté motivo de inconformidad no prospera.

5. **VIOLACIÓN DEL NUMERAL 1.3 DEL ARTÍCULO 625 DEL DECRETO 1165 DE 2019.POR ERROR DE APLICACIÓN**

"Considera el recurrente que el suceso ocurrido no obedece a la acción u omisión de su representada, ya que era materialmente imposible para ésta ejercer el control en la salida de la mercancía que fue objeto de hurto según lo reportado por el usuario calificado."

Tal como se señaló al estudiar los motivos de inconformidad esgrimidos por la COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A., durante la visita de verificación y control desarrollada por lo funcionarios del Grupo Interno de Zona Franca de la División de Gestión de la Operación Aduanera de esta Dirección Seccional se evidenció lo siguiente:

Ítem	Formulario de Ingreso	Descripción Artículo – Código artículo	Cantidad en SIZA	Cantidad saldo Físico	Observaciones
1	91687667	COMPRESOR INGERSOL S/N S/N 325276UJL 414	1	1	SIN NOVEDAD
2	916169769	COMPRESOR CHICAGO BOX	1	0	NO SE ENCUENTRA FISICAMENTE EN INSTALACIONES DEL USUARIO CALIFICADO
3	91899169	COMPRESOR INGERSOLL RANDXP375/340165UIN08 0/3400554/IJN080/SIN SERIAL	3	2	NO SE ENCUENTRA FISICAMENTE 1 COMPRESOR (COMPRESOR ROBADO)
4		COMPRESOR S/N 004-126944/185DPQJD MARCA SULLAIR	0	1	SE ENCUENTRA FISICAMENTE EN INSTALACIONES DEL USUARIO CALIFICADO NO APARECE EN SIZA

RESOLUCION NÚMERO

de

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 27
 SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
 ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

De lo anterior, se extrae que:

- a) Se encontraban mercancías físicamente en las instalaciones del usuario calificado, que no estaban registradas en los saldos de inventario del aplicativo SIZA (Ítem 3)
- b) No se encontraban mercancías en las instalaciones del usuario calificado, sin embargo existía saldo en los inventarios de mercancías del aplicativo SIZA, con corte 26/04/2020. (Ítem 1 y 2)

Lo anterior, evidencia que el Usuario Operador no lleva los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la DIAN, y permitió la salida de mercancías hacia el resto del territorio aduanero nacional sin el cumplimiento de los requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras, obligaciones estipuladas en los literales c), h), y k) del Artículo 409 del Decreto 2685 de 1999.

El incumplimiento de estas obligaciones constituye infracción administrativa por parte de los Usuarios Operadores de Zona Franca, tal como lo señala el numeral 1.3 del Artículo 625 del Decreto 1165 de 2019 y el numeral 2.8 del artículo 488 del Decreto 2685 de 1999, así:

Artículo 488. INFRACCIONES ADUANERAS DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCA Y SANCIONES APLICABLES. Constituyen infracciones aduaneras en que pueden incurrir los usuarios operadores de las Zonas Francas y las sanciones asociadas con su comisión, las siguientes:

...
2.8. No llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales.

Artículo 625. INFRACCIONES ADUANERAS DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCA Y SANCIONES APLICABLES. Constituyen infracciones aduaneras en que pueden incurrir los usuarios operadores de las Zonas Francas y las sanciones asociadas con su comisión, las siguientes: (...):

1.3. Permitir la salida de mercancías hacia el resto del territorio aduanero nacional sin el cumplimiento de los requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras.

Nótese que los ítem 1 y 2, se relacionan con mercancías que no se encontraban físicamente en las instalaciones del usuario calificado, pero si estaban como saldo de inventario en el aplicativo SIZA, es decir, que las mercancías salieron sin el cumplimiento de los requisitos y trámites previstos en las normas aduaneras, por cuanto, no se encontró Formulario de Movimiento de Mercancía, Declaración Aduanera o cualquier otra prueba documental con cual fueron retiradas de las instalaciones de la Zona Franca estas mercancías.

El recurrente considera que la sanción impuesta no es aplicable por cuanto el hurto de la mercancía es un hecho ajeno a la voluntad de su representada, hecho no consentido pues se trató de una conducta delictiva y terminó siendo víctima más de tal hecho.

Añade además que la posición de la DIAN va en contravía del principio de buena fe concebido en la Carta Política, reconocido en su artículo 83. Frente a este artículo, nos preguntamos por qué la DIAN presume que se permitió la salida, si la evidencia documental indica que se trató de un suceso delictivo realizado sin su consentimiento, pretender endilgar la responsabilidad de la salida de la mercancía, es casi, como juzgar

Frente a estos planteamientos, no podemos perder de vista que los usuarios operadores de Zona Franca, son personas jurídica autorizada para dirigir, administrar, supervisar, promocionar y desarrollar una o varias Zonas Francas, así como para calificar a sus usuarios, dada la importancia de sus funciones y el papel que desempeñan dentro de las operaciones de comercio exterior, se le han impuestos obligaciones entre las que se encuentra establecida en literal h del artículo 409 del Decreto 2685 de 1999, llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales.

La pérdida y/o hurto de mercancías es un riesgo alto inherentes a las operaciones que realizan los Usuarios Operadores de Zona Franca, sin embargo, ello no es excusa ni exime al usuario operador del cumplimiento de sus obligaciones y de las sanciones que se deriven de su incumplimiento, pues es su deber establecer todos los controles que mitiguen la ocurrencia del riesgo de pérdida y/o hurto, a fin de garantizar el cabal cumplimiento de las disposiciones aduaneras.

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.
 Manera Aduanera 3a Nro. 25.04

RESOLUCION NÚMERO

de

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 28
 SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
 ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

La Real Academia de la Lengua de la Lengua Española,⁴ al definir la palabra **permitir**, que es el verbo rector de la conducta sancionable establecida en el numeral 1.3 del artículo 625 del Decreto 1165 de 2019, nos dice

1. tr. Dicho de quien tiene autoridad competente: Dar su consentimiento para que otros hagan o dejen de hacer algo.
2. tr. No impedir lo que se pudiera y debiera evitar.

El significado de la palabra permitir no solo está asociado a dar el consentimiento para que otros hagan o dejen de hacer algo, sino también a impedir lo que se pudiera y debiera evitar, por tal motivo, en su papel de usuario operador y a fin de cumplir las obligaciones que la ley le impone en el desarrollo de su actividad como usuario operador de zona franca deben establecer todos los controles y mecanismos que impidan o eviten al máximo la pérdida o hurto de mercancías.

Vemos entonces que la conducta sancionable establece no solo las obligaciones de hacer sino también las omisiones en las que se puedan incurrir y que conlleven a infracciones administrativas; por tal motivo, la posición de la Administración no contradice los postulados establecidos en el artículo 83 de Constitución Nacional, pues no se trata de presumir que el usuario operador consintió la salida de la mercancía sin el lleno de las formalidades aduaneras establecidas, sino que está probado que el usuario operador incumplió su obligación de llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señalados por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales y permitió la salida de las mercancías señaladas en los ítems 1 y 2 sin el cumplimiento de los trámites establecidos en la normatividad aduanera.

6. VIOLACIÓN NUMERAL 2.8 DEL ARTÍCULO 488 DEL DECRETO 2685 DE 1999. POR ERROR DE APLICACIÓN. / VIOLACIÓN DEL ARTICULO 625 NUMERAL 2.8 DECRETO 1165 DE 2019 POR ERROR DE APLICACIÓN.

No se violó el artículo 625 numeral 2.8 Decreto 1165 de 2019, el mandato de la tipicidad emerge con claridad de la propia Carta Política del Estado cuando prohíbe, en el inciso 2° del artículo 29, el juzgamiento por fuera de las leyes preexistentes al acto que se imputa. Idéntico comportamiento seguía la norma fundamental del 86 en el artículo 26, continuando así una tradición que remonta a los inicios de la República. (...)

La legalidad se observa cuando la infracción y la sanción están previstas, en tanto que la tipicidad se complementa a través de la definición de la conducta que la ley considera constitutiva de la infracción y la sanción. La tipicidad, colabora en cierta medida, a hacer realidad la lex certa defina en la lex previa⁵.

Por su parte el artículo 2° del decreto 1165 de 2019 en su numeral 3ro. (Normatividad aplicable), establece que la aplicación de las normas aduaneras debe estar presidida por un relevante espíritu de justicia y que el Estado aspira a que al usuario aduanero se le exija más que aquello que la misma ley pretende.

El artículo 488 del decreto 2685 de 1999, regulaba las infracciones de los usuarios operadores de las Zonas Francas, en su numeral 2.8, preveía como infracción en la que pueden incurrir los Usuario Operadores de la Zonas Francas, actualmente y como sustento de esta sanción el ARTICULO 625 numeral 2.8 DECRETO 1165 DE 2019 prevé:

DECRETO 1165 DE 2019 Artículo 625. Infracciones aduaneras de los usuarios operadores de las zonas francas y sanciones aplicables. Constituyen infracciones aduaneras en que pueden incurrir los usuarios operadores de las Zonas Francas y las sanciones asociadas con su comisión, las siguientes:

(...)

2. Graves:

(...)

2.8. No llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme con los requerimientos y condiciones señalados por la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN). La sanción aplicable será de multa equivalente a cuatrocientas ochenta y tres (483) Unidades de Valor Tributario (UVT).

Lo anterior implica que:

- Se trate de un usuario Operador de la Zona Franca.

⁴ <https://dle.rae.es/permitir>

⁵ OSSA ARBELAEZ Jaime. DERECHO ADMINISTRATIVO SANCIONADOR. Legis Editores-Primera Edición 2000. Pág. 263.

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 29
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

- Qué no se lleven los registros de la entrada y la salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señalados por la DIAN.

Así las cosas; tenemos que la infracción en el presente caso supone que los registros de las mercancías de entrada y salida de la Zona Franca, se lleven con inobservancia de los requerimientos y condiciones señalados por la DIAN como Autoridad Aduanera. Ello implica que el anterior es un tipo en blanco que requiere acudir a otras para llenar los vacíos y es así que el **CONCEPTO 039 DE JULIO 19 de 2005, al respecto que** "Aunque la norma comentada contiene un tipo en blanco en la medida en que consigna como presupuesto para imponer la sanción que se determine el incumplimiento de "los procedimientos e instrucciones establecidos por la DIAN", es necesario acudir a los mismos para determinar en qué eventos se configura la infracción.

Ahora bien, cuáles son los procedimientos e instrucciones a que se refiere esta norma?

La **Circula 043 del 14 mayo 2008**, que fija los códigos de las diferentes operaciones que se realizan en las Zonas Francas, así como su definición y documentos soporte que se deben presentar para cada caso en:

- 1. Operaciones de Zona Franca con el resto del mundo (4 folios)
- 2. Operaciones de Zona Franca con el territorio aduanero nacional (4 folios)

CODIGO	OPERACIÓN	DEFINICION	SOPORTE
426	Salida por destrucción o baja de Mercancías.	Es la operación que permite descargar de los inventarios del usuario las mercancías por baja o destrucción.	1. Formulario de Movimiento de Mercancías - salida. 2. Acta de baja suscrita por el operador, el usuario de zona franca y la autoridad aduanera.

- 3. Operaciones entre Zonas Francas (2 folios)
- 4. Operaciones entre usuarios de la misma Zona Franca (2 folios)
- 5. Código de Ajustes (1 folio)

CODIGOS DE AJUSTES		
	OPERACION	DEFINICION
980	Ajuste de retiro a saldos definitivos.	Utilizado para corrección o ajuste de diferencias en operaciones que corresponden a operaciones tales como: ingresos y salidas del y al resto del mundo, que no son temporales.
981	Ajuste de ingreso a saldos definitivos	Utilizado para corrección o ajuste de diferencias en operaciones que corresponden a operaciones tales como: ingresos y salidas del y al resto del mundo, que no son temporales.
982	Ajuste de retiro a saldos transitorios con origen en el TAN (perfeccionamientos y/o almacenamientos)	Utilizando para corrección o ajuste de diferencias en operaciones con origen en el territorio aduanero nacional (como perfeccionamiento, almacenamiento y/o temporales en zona franca).
983	Ajuste de ingreso a saldos transitorios con origen en el TAN (perfeccionamientos y/o almacenamientos)	Utilizando para corrección o ajuste de diferencias en operaciones con origen en el territorio aduanero nacional (como perfeccionamiento, almacenamiento y/o temporales en zona franca).
984	Ajuste de retiro a saldos transitorios con origen en ZF (procesos parciales y/o temporales en el TAN)	Utilizando para corrección o ajuste de diferencias en operaciones con origen en zona franca (como procesos parciales o temporales en el TAN)
985	Ajuste de ingreso a saldos transitorios con origen en ZF (procesos parciales y/o temporales en el TAN)	Utilizando para corrección o ajuste de diferencias en operaciones con origen en zona franca (como procesos parciales o temporales en el TAN)

Consagraba la norma anterior la obligación para el usuario operador de la Zona Franca de diligenciar el Formulario de Movimiento de Mercancías al ingreso y salida de las mismas, Es la operación que permite descargar de los inventarios del usuario las mercancías por baja o destrucción, previa Acta de baja suscrita por el operador, el usuario de zona franca y la autoridad aduanera.

Al respecto el memorando 000119 del 13 de mayo de 2019, también de la Subdirección de Comercio Exterior impartió las siguientes directrices:

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 30
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

0 0 0 1 1 9

MEMORANDO NÚMERO

del

1 3 MAY 2019

Hoja No. 3

Continuación del Memorando con asunto "UNIFICACIÓN/COMPILACIÓN DE LOS LINEAMIENTOS EXPEDIDOS EN MATERIA DE OPERACIONES DE COMERCIO EXTERIOR EN ZONAS FRANCAS"

Con fundamento en el inciso primero (1°) del artículo 370 de la Resolución 4240 del 9 de junio del 2000, y respecto al momento en que el declarante consigna en la casilla correspondiente al número de manifiesto de carga de la Declaración de Importación, el número del Formulario de Movimiento de Mercancías en Zona Franca autorizado por el Usuario Operador, debe tenerse en cuenta que:

- De conformidad con las normas aduaneras, para su validez, el Formulario de Movimiento de Mercancías deberá contar con la autorización del Usuario Operador. Los "estados" que figuran en el mismo son mecanismos implementados por dichos usuarios y, por consiguiente, el control aduanero se realizará sobre control de inventarios frente a documentos físicos y registros del sistema de control de inventarios, sin tener en cuenta el "estado" que aparece en cada Formulario de Movimiento de Mercancías.

El documento que materializa la autorización y descargue de inventarios por parte del Usuario Operador en las Zonas Francas corresponde al Formulario de Movimiento de Mercancías que arroja el sistema control de inventarios, cuyo número se indica en la casilla de la Declaración de Importación como manifiesto de carga, atendiendo el inciso primero (1°) del artículo 370 de la Resolución 4240 del 9 de junio del 2000.

No obstante, si por circunstancias de tiempo, modo y lugar la salida real de las mercancías no se perfecciona con posterioridad a su levante, la autoridad aduanera podrá ejercer los controles a las mercancías que se encuentren dentro de los recintos de las áreas declaradas como Zonas Francas, en cualquier tiempo o momento según corresponda (ingresos, control de inventarios, salidas), independientemente que éstas se encuentren dentro de la Zona Franca sometidas a otros regímenes aduaneros.

De conformidad con lo expuesto en precedencia se concluye que la conducta consignada en el Acta de Visita .065 del 3 de mayo de 2018, realizada por el GIT de Zona Franca de la División de Gestión de la Operación Aduanera de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena, que dio lugar a la presente investigación administrativa, supera el juicio de tipicidad para el caso concreto, frente a la infracción del numeral 1.3 del artículo 625 del Decreto 1165 de 2019, como quiera que se demostró que con la misma se produjo el desconocimiento de una norma aduanera, desatendiendo de los requerimientos y condiciones señalados por la DIAN, por lo que debe confirmarse.

Es evidente que al no coincidir los saldos de inventario a 26/04/2018, frente a lo encontrado físicamente por los funcionarios que realizaron la diligencia de control y verificación, el usuario operador SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A., no está llevando el registro de entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones que la Ley le señala.

Resulta claro, para este despacho que la Sociedad Operadora Zona Franca Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena de Indias S.A. ZOFRANCA S.A., no cumplió con todas las exigencias de la normatividad aduanera, por cuanto, durante la visita de control desarrollada por los funcionarios del Grupo Interno de Trabajo de Zona Franca de la División de Gestión de la Operación Aduanera de esta Dirección Seccional se pudo evidenciar que existían mercancías que no se encontraban físicamente en las instalaciones del Usuario Calificado sin que exista Formulario de Movimiento de Mercancías que probara su salida al territorio aduanero nacional con el cumplimiento de los requisitos establecidos en la normatividad aduanera, de igual manera se encontraron mercancías que estando físicamente en las instalaciones del Usuario Calificado no estaban relacionadas en documento de ingreso, encontrándose entonces en situación de ilegalidad, pues debería estar relacionada en un FMM y además contar con un documento de transporte consignado a un usuario de la zona franca, y una planilla de envío o amparada en una declaración aduanera, tales hechos, constituyen infracciones administrativas aduanera por parte de los usuarios operadores de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios, en especial las establecidas en el numeral 1.3 del artículo 625 del Decreto 1165 de 2019 y el numeral 2.8 del artículo 488 del Decreto 2685/1999.

7. VIOLACIÓN AL ARTÍCULO 494 NUMERALES 3, 8 Y 13 Y 497 DEL DECRETO 1165 DE 2019 POR ERROR DE APLICACIÓN.

El Artículo 494, que trata de las Obligaciones de los usuarios operadores de las zonas francas, entre las cuales esta:

(...)

3. Autorizar la salida de mercancías de la Zona Franca hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional, con el cumplimiento de los requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras.

(...).

8. Llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme con los requerimientos y condiciones señaladas por la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN).

(...)

Jefe de División:

Revisó:

Proyectó:

RRPH

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Materia Aduanera 2a Nn 25.04

13. Autorizar y llevar el control de las operaciones de ingreso y salida de mercancías e inventarios de bienes de los usuarios, para lo cual el operador deberá establecer un sistema informático de control de inventarios y efectuar inspecciones físicas a dichos inventarios y revisiones a los procesos productivos de los mismos, cuando lo considere conveniente, o cuando lo solicite la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN).

A su vez el **Artículo 497. Responsabilidad por pérdida o retiro de bienes en zonas francas.** Establece que el usuario operador de la Zona Franca responderá ante la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN), por los tributos aduaneros y las sanciones a que haya lugar respecto de los bienes que sean sustraídos de sus recintos o perdidos en estos, salvo que en la actuación administrativa correspondiente demuestre que la causa de la pérdida o retiro le es imputable exclusivamente al Usuario Industrial de Bienes o Usuario Industrial de Servicios o al Usuario Comercial, según sea el caso.

Cuando el usuario operador invoque en la respuesta al Requerimiento Especial Aduanero la circunstancia prevista en el inciso anterior, la autoridad competente proferirá el Requerimiento Especial Aduanero contra el presunto infractor, y la actuación administrativa adelantada en contra del usuario operador se interrumpirá desde la notificación de dicho acto hasta el vencimiento del término para dar respuesta al mismo. Vencido este término, se acumularán los expedientes y los términos de la etapa probatoria y de las demás etapas serán los previstos en los artículos 684 y siguientes del presente decreto.

Frente al planteamiento del recurrente de aplicación del artículo 497 del Decreto 1165 de 2019, en consonancia con la causal eximente, tal como lo ha señalado lo ha hecho en sus planteamientos, esta norma no puede aplicarse, pues la responsabilidad a que se refiere hace alusión para aquellos casos en que dicha sustracción o pérdida obedezca única y exclusivamente a la responsabilidad del usuario, evento que no sucedió en esta ocasión, pues dicha sustracción obedeció a la configuración de un delito concerniente a hurto agravado efectuado dentro de las instalaciones del usuario calificado.

8. VIOLACIÓN AL ARTÍCULO 614 NUMERAL 3 DEL DECRETO 1165 DE 2019 POR FALTA DE APLICACIÓN.

Ahora bien, frente a la aplicación de la disposición normativa contenida en el artículo 614, numeral 3 del Decreto 1165 de 2019, que señala que los usuarios aduaneros que hayan incurrido en alguna de las infracciones previstas en dicho decreto, estarán exonerados de responsabilidad cuando hayan cometido la infracción bajo alguna de las siguientes circunstancias, debidamente demostradas ante la autoridad aduanera:

3. Cuando un hecho imprevisible e irresistible ocasionado por un tercero distinto al obligado aduanero, hace incurrir al usuario en una infracción administrativa aduanera...

Al respecto nos permitimos señalar que el artículo 641 de la Resolución 46 de 2019, al reglamentar el artículo 614 del Decreto 1165 del 2 de julio de 2019, señala que cuando en la ejecución de un proceso administrativo, alguno de los investigados solicite ser exonerado de responsabilidad, y aporte pruebas que sustenten su solicitud, la exoneración será tramitada con el procedimiento que se adelanta y se resolverá con el acto administrativo que decide sobre el proceso

Para este despacho el investigado SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A., no ha demostrado que el incumplimiento de las obligaciones inherentes a su papel de usuario operador de zona franca obedeció a un hecho irresistible e imprevisible, aparte de la denuncia por hurto que reposa en el folio 45 de esta investigación.

La aplicación del numeral 3 del artículo 614 del Decreto 1165 de 2019, está supeditada a que se trate de un hecho imprevisible e irresistible y que sea ocasionado por un tercero distinto del obligado. Un hecho imprevisible es aquel que razonablemente no se puede prever que ocurrirá, es un hecho ajeno a la naturaleza de la actividad, extraño a lo que normalmente ocurriría, situación que debe ser evaluada respecto de la actividad que se desarrolla, en el presente caso, el hurto o pérdida de mercancía es un riesgo alto inherente a las actividades de los usuarios operadores de zona franca, de los depósitos, de los puertos, etc.

Al respecto considera la sala civil de la Corte suprema de justicia en sentencia del 16 de septiembre de 1961 T. XCVII, lo siguiente:

«... que el hecho sea imprevisible, esto es, que dentro de las circunstancias normales de la vida, no sea posible contemplar por anticipado su ocurrencia. Por el contrario, si el hecho razonablemente hubiera podido preverse, por ser un acontecimiento normal o de ocurrencia frecuente, tal hecho no estructura el elemento imprevisible.»

A su vez, la sala civil de casación civil de la Corte suprema de justicia en sentencia SC16932-2015 con ponencia del magistrado Álvaro Fernando García, reiteró:

«En general, por fuerza mayor o caso fortuito debe entenderse 'el imprevisto que no es posible resistir, como el naufragio, el terremoto, el apresamiento de enemigos, los actos de autoridad ejercido por un funcionario público, etc.' (Art. 1º Ley 95 de 1890); es claro

RESOLUCION NÚMERO

de

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 32
 SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
 ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

que estos hechos o actos, u otros semejantes, que enuncia el legislador, requiere que sean imprevisibles o irresistibles, significando lo primero, un acontecer intempestivo, excepcional o sorpresivo; y lo segundo, imposible, fatal, inevitable de superar en sus consecuencias (CSJ SC, 2 dic. 1987, G.J. t. CLXXXVIII, pág. 332).

Es decir, ha de tratarse de fenómenos externos al sujeto cuyo comportamiento se analiza, que reúnan las características que de antaño estereotipan la figura, esto es, la imprevisibilidad (hechos súbitos, sorpresivos, insospechados, etc.) y la irresistibilidad (que los efectos del hecho no puedan ser exitosamente enfrentados o detenidos por una persona común) (CSJ SC, 31 ago. 2011, rad. 2006-02041-00).»

En la referida sentencia la sala de casación civil de la Corte suprema de justicia en la sentencia de 1961, también se refirió al concepto de irresistible y al respecto señaló:

«Que el hecho sea irresistible, o sea, que el agente no pueda evitar su acaecimiento ni superar sus consecuencias. En este preciso punto es indispensable anotar la diferencia existente entre la imposibilidad para resistir o superar el hecho y la dificultad para enfrentarlo. Porque un hecho no constituye caso fortuito o fuerza mayor, por la sola circunstancia de que se haga más difícil o más onerosa de lo previsto inicialmente.»

Considera este despacho que el hurto de la mercancía dentro de las actividades desarrolladas por el usuario operador de zona franca no reúne las condiciones establecidas en el artículo 614 del Decreto 1165 de 2019, para ser exonerado de responsabilidad, pues no se trató de un hecho imprevisible e irresistible, a la luz de la jurisprudencia citada y transcrita.

Como quiera que con todo lo expuesto se agote el debate jurídico en la medida que queda resuelto el problema jurídico que nos convoca y es claro que esta División procederá a confirmar la resolución recurrida.

En mérito de lo expuesto, la Jefe de la División de Gestión Jurídica de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO: RECONOCER PERSONERÍA PARA ACTUAR, a la doctora **PAULA ESTEFANIA GARCÍA SANTOS**, identificada con cédula de ciudadanía No. 1.018.437.442 y Tarjeta Profesional de abogado No. 229.488 del C. S. de la J., actuando en calidad de apoderada especial de la **COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A.**; según los términos del poder otorgado.

ARTICULO SEGUNDO: CONFIRMAR la Resolución 001078 de octubre 26 de 2020, proferida por al División de Gestión de liquidación que impone a la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, el pago de: CUARENTA Y SIETE MILLONES OCHOCIENTOS VEINTIOCHO MIL PESOS M/CTE (\$47.828.000,00), por concepto de la sanción a que se refiere los numerales 1.3 del artículo 625 del Decreto 1165/2019 y numerales 2.8 del artículo 488 del Decreto 2685/1999, de conformidad con lo expuesto en la parte considerativa del presente acto administrativo.

ARTÍCULO TERCERO: NOTIFICAR por correo la presente resolución a la doctora **PAULA ESTEFANIA GARCÍA SANTOS**, identificada con cédula de ciudadanía No. 1.018.437.442 y Tarjeta Profesional de abogado No. 229.488 del C. S. de la J., actuando en calidad de apoderada especial de la **COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A.**; NIT. 860.070.374-9, en la dirección procesal (Folio 142): **CALLE 82 No. 11 37 PISO 7 en Bogotá D. C. y**, a la doctora **MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO**, identificada con cédula de ciudadanía No. 1.143.342.146 y Tarjeta Profesional de abogado No. 214.969 del C. S. de la J., actuando en calidad de apoderada especial de la **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. - ZOFRANCA S.A.**, NIT. 800.213.678; en la dirección procesal (Folio 157): **BARRIO MANGA 4ª AVENIDA CALLE 29 No. 25 69 INTERIOR 8**, en la ciudad de **Cartagena - Bolívar**; en la forma y términos establecidos por el artículo 763 y subsidiariamente por aviso en el sitio web de la DIAN de acuerdo con el artículo 764 del Decreto 1165 de 2019, informándole a los interesados que contra la misma no procede recurso alguno, quedando agotada la sede administrativa.

ARTÍCULO CUARTO: Informar a los interesados que dentro de los diez (10) días siguientes a la ejecutoria de la presente Resolución, el usuario aduanero o la compañía de seguros deberán acreditar ante este Despacho, con la presentación de la copia del recibo oficial de pago en bancos, la cancelación de los tributos aduaneros, intereses, y la sanción, de conformidad con lo establecido en el **Artículo 689 del Decreto 1165 de 2019**.

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

RPPH

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Mano: Avenida 2a No. 25.01

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 33
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

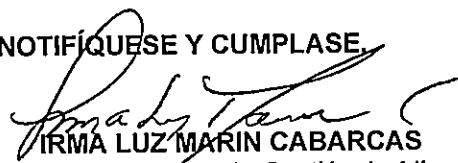
ARTÍCULO QUINTO: En firme la presente resolución REMITIR copia de la misma y de la resolución No. 001078 del 26 de octubre del 2020, a través del GIT de Secretaría de la División de Gestión Jurídica, a la División de Gestión de Recaudo y Cobranzas de la Dirección Seccional de Impuestos de Cartagena, para su COBRO, lo anterior de acuerdo a lo ordenado por el instructivo para distribución de copias del Manual de Procedimiento IN-FI 0038 DEL 2014, sobre distribución de copias.

ARTÍCULO SEXTO: Ejecutoriado el presente Acto Administrativo, por intermedio del GIT Documentación de la División Gestión Administrativa y Financiera, compulsar copia de esta resolución al **Subdirección de Registro Aduanero** donde reposa el original de la garantía, para que de acuerdo a la parte considerativa de este acto, **envíe certificación de la misma** al GIT Cobranzas de la División Gestión de Recaudación y Cobranzas de la Dirección Seccional de Impuestos de Cartagena, con el objeto de hacer efectivo el cobro de la obligación.

ARTICULO SEPTIMO: Ejecutoriado el presente Acto Administrativo, por intermedio de GIT de Documentación, compulsar copia del presente acto a la División de Gestión de Fiscalización de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena, para analizar la procedencia de la propuesta de sanción, conforme consagra el artículo 488 del Decreto 1165 de 2019: *"para la falta prevista en el numeral 2.9 del se aplicará la sanción prevista en el artículo 503 del presente decreto cuando con ocasión de la sustracción de la mercancía no sea susceptible de ser aprehendida."*

ARTÍCULO OCTAVO: En firme este Acto y transcurrido el término contemplado en la Tabla de Retención Documental Aduanera, REMITIR el expediente **CU 2018 2018 02649** al GIT Documentación de la División Gestión Administrativa y Financiera de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena para su respectivo archivo.

NOTIFÍQUESE Y CUMPLASE.


IRMA LUZ MARIN CABARCAS
Jefe de la División de Gestión Jurídica.
Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Revisó: 
Gestor I


Proyectó: Mónica Monserrat Pinedo Martínez
Gestor III.

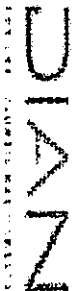
Comité de Unificación de Criterios del 14/01/2021

Jefe de División: 

Revisó: _____

Proyectó: 

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.
Monsa Aduanada 2a No 250A



U.A.E. DIRECCION DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES
CARTAGENA
GESTION JURIDICA

PLANILLA DE REMISION No. 161

Fecha Impresión: 2021-02-25 HORA: 02:57 PM
Páginas: 1 de 1
Reporte: not_remisiondntrep

Fecha Planilla Remisión 25 de Febrero de 2021

Base Datos: CAR

Admon Origen: DIRECCION SECCIONAL DE ADUANAS DE CARTAGENA

Acto Administrativo 601 RESOLUCION RESUELVE RECURSO DE RECONSIDERACION

No.	Consecutivo Acto	Fecha Acto	NIT	Razon Social	Dirección	Departamento	Municipio	TN	Folios	Copias	Correo	Entrega
1	261	25-Febrero -2021	1018437442	PAULA ESTEFANIA GARCÍA SANTOSA poderada especial de la COMPAÑIA ASEGURADORA DE FIANZAS SA; NIT 8600703749	CALLE 82 No. 11 37 PISO 7	BOGOTA	BOGOTA	CO	17	1	MENSAJERIA EXPRESA	NACIONAL
2	261	25-Febrero -2021	1143342146	RICARDO BLANCO MARIA MERCEDES Apoderada especial ZOFRANCA S.A. NIT. 800.213.678	BARRIO MANGA 4ª AVENIDA CALLE 29 No. 25 69 INTERIOR 8	BOLIVAR	CARTAGENA	CO	17	1	MENSAJERIA EXPRESA	LOCAL/URBA

Funcionario Responsable Planilla Remision

PINEDO MARTINEZ MONIZA MONSERRA

Vo. Bo.

Reporte Envía Dependencia y Archivo

PLANILLA DE REMISION DIVISION/ARCHIVO No.

517

FECHA:

17-marzo-2021

Dependencia GESTION JURIDICA

Tipo Notificación: CORREO

Acto	Consecutivo	AC	Nit	Razon Social	Expediente	Fec.Notifica	Folios	Acuse
601	261	2021	1143342146	RICARDO BLANCO MARIA MERCEDES Apoderada especial ZOFRANCA S.A. NIT. 800.213.678		04-marzo-2021	17	RA303920553CO
Documentos soporte SE ANEXA ACTO ADMINISTRATIVO, NOTIFICACIONES Y CERTIFICADO DE EJECUTORIA								
601	261	2021	1018437442	PAULA ESTEFANIA GARCIA SANTOSApoederada especial de la COMPAÑIA ASEGURADORA DE FIANZAS SA; NIT 8600703749		09-marzo-2021	17	RA303923648CO
Documentos soporte SE ANEXA ACTO ADMINISTRATIVO, NOTIFICACIONES Y CERTIFICADO DE EJECUTORIA								

Cs Total Actos 2

SHIRLEY CASTELLÓN HURTADO
FUNCIONARIO NOTIFICADOR
GESTION ADMINISTRATIVA Y FINANCIERA

Escatización

Maria T.

19/03/2021

Proyecto: CASTELLON HURTADO SHIRLEY ESTHER

120-9

Kathy
23-3-21

(2)

DIAN®

10-03-2021

~

POR UNA COLOMBIA MÁS HONESTA

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena
División de Gestión Jurídica.

RESOLUCIÓN No. 25 FEB. 2021 -- 0261	AD 048	DP 236	AC 2018	REC 2020 - 336 NI 330
POR MEDIO DE LA CUAL SE RESUELVEN DOS RECURSOS DE RECONSIDERACIÓN.				
DIRECCION SECCIONAL DE ADUANAS DE CARTAGENA. CODIGO 048.		DEPENDENCIA: DIVISION DE GESTION JURIDICA CODIGO 236. CODIGO DEL ACTO 601		
EXPEDIENTE No. CU 2018 2018 02649 NI REC-2020 - 336 NI 330		CUANTIA RECURRIDA: CUARENTA Y SIETE MILLONES OCHOCIENTOS VEINTIOCHO MIL PESOS M/CTE (\$47.828.000)		

INTERESADO

IDENTIFICACION: NIT. 800.213.678-1	SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. - ZOFRANCA S.A.	
DIRECCIÓN PROCESAL: CL 29-27 05 BRR MANGA	CIUDAD CARTAGENA.	DEPARTAMENTO BOLIVAR

APODERADO

IDENTIFICACION: CC No. 1.143.342.146 T.P. 214.969 del C. S. de la J.	MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO	
DIRECCIÓN PROCESAL: BRR MANGA 4ª AV CL 29 25 69 INT. 8	CIUDAD CARTAGENA.	DEPARTAMENTO BOLIVAR

INTERESADO

IDENTIFICACION: NIT. 860.070.374-9	COMPAÑIA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A.	
DIRECCIÓN PROCESAL: CL 82 11 37 P 7	CIUDAD BOGOTA D.C.	DEPARTAMENTO BOGOTA D.C.

APODERADO

IDENTIFICACION: CC No. 1.018.437.442 T.P. 229.488 del C. S. de la J.	PAULA ESTEFANIA GARCÍA SANTOS	
DIRECCIÓN PROCESAL: CL 82 11 37 P 7	CIUDAD BOGOTA D.C.	DEPARTAMENTO BOGOTA D.C.

COMPETENCIA.

La Jefe de la División de Gestión Jurídica de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena, en uso de sus facultades Legales y en especial las conferidas en el Decreto 4048 de 22 de octubre de 2008, artículo 40, numeral 2.15 y 46, numeral 3 parágrafo 2, la Resolución 9 del 4 de noviembre de 2008, artículo 2, numeral 4, la resolución 7 de 2008, Decreto 1165 de 2019 y Resolución 046 de 2019, Resolución de Designación de Funciones No. 006827 del 11 de septiembre de 2019, Acta de posesión No. 131 del 19/09/2019 y demás normas concordantes y/o complementarias.

I. CONSIDERANDO

Que mediante escrito radicado ante la Dirección Seccional de Aduanas de Bogotá con el No. 003E2020025407 de fecha 13/11/2020, la doctora PAULA ESTEFANIA GARCÍA SANTOS, identificada con cédula de ciudadanía No. 1.018.437.442 y Tarjeta Profesional de abogado No. 229.488 del C. S. de la J., actuando en calidad de apoderada especial de la COMPAÑIA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A., NIT. 860.070.374-9, interpuso recurso de reconsideración contra la Resolución No. 001078 de octubre 26 de 2020, por medio de la cual la División de Gestión de Liquidación de esta Dirección Seccional impone

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.
Manana Avenida 2a Nro. 25, N/A

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 2
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

Sanción por Infracción Administrativa Aduanera de los Usuarios de ZF Industriales de Bienes y Servicios Usuarios Industriales y Comerciales. (Folios 136-145).

Que mediante escrito radicado ante el Grupo Interno de Trabajo de Documentación de la División de Gestión Administrativa y Financiera de esta Dirección Seccional con el No. 048E2020017203 de fecha 26/11/2020, la doctora MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO, identificada con cédula de ciudadanía No. 1.143.342.146 y Tarjeta Profesional de abogado No. 214.969 del C. S. de la J., actuando en calidad de apoderada especial de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. - ZOFRANCA S.A., NIT. 800.213.678-1; interpuso recurso de reconsideración contra la Resolución No. 001078 de octubre 26 de 2020, por medio de la cual la División de Gestión de Liquidación de esta Dirección Seccional impone Sanción por Infracción Administrativa Aduanera de los Usuarios de ZF Industriales de Bienes y Servicios Usuarios Industriales y Comerciales. (Folios 147-157).

II. PRESUPUESTOS PROCESALES.

Para efectos de un pronunciamiento de fondo por parte de la División de Gestión Jurídica, se procederá a verificar el cumplimiento de los requisitos legales señalados en los artículos 699 y 702 del Decreto 1165 de 2019, los cuales en su tenor literal establecen lo siguiente:

"Artículo 699 PROCEDENCIA DEL RECURSO DE RECONSIDERACIÓN.

Sin perjuicio de lo dispuesto expresamente en este Decreto, contra las liquidaciones oficiales, decomisos, resoluciones que impongan sanciones y en los demás eventos previstos en este Decreto, procede el recurso de reconsideración, que se interpondrá dentro de los quince (15) días hábiles siguientes a su notificación. Su conocimiento corresponderá a la dependencia que establezca el decreto de estructura orgánica de la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN)..."

"Artículo 702. REQUISITOS DEL RECURSO DE RECONSIDERACIÓN.

El recurso de reconsideración deberá reunir los siguientes requisitos:

1. Formularse por escrito, con expresión concreta de los motivos de inconformidad. Dentro del mismo escrito podrá solicitar y aportar las pruebas.

2. Interponerse dentro de la oportunidad legal.

3. Interponerse directamente por el destinatario del acto que se impugna o por su apoderado o por su representante legal, en cuyo caso se acreditará la personería. No requiere de presentación personal si quien lo presenta ha sido reconocido en la actuación. También podrá ser interpuesto por un agente oficioso. En este caso, la persona por quien obra ratificará la actuación del agente dentro del término de dos (2) meses, contados a partir de la interposición del recurso. Si no hubiere ratificación se entenderá que el recurso no se presentó.

No se requerirá acreditar la personería al apoderado a quien ya se le hubiere reconocido tal calidad dentro de la actuación de que se trate.

Sólo los abogados en ejercicio podrán ser apoderados. Si el recurrente obra como agente oficioso, deberá también acreditar tal calidad".

Efectuado el estudio del cumplimiento de los presupuestos legales de los recursos interpuestos, se acredita el cumplimiento de todos los requisitos mínimos para lograr el pronunciamiento de fondo por parte del despacho, así:

2.1 Se formularon por escrito, con expresión concreta del motivo de inconformidad, que se encuentra contenido en el cuerpo de los recursos. Lo anterior evidencia que se cumple con lo estipulado en el Numeral 1ro del artículo 702 del decreto 1165 de 2019. (Folios 137 a 141 y 149 a 156)

2.2 Se interponen dentro del término legal de los quince (15) días hábiles siguientes a la notificación del acto, y; por tanto, se evidencia que cumplen con lo establecido en el Numeral 2 del artículo 702 del decreto 1165 de 2019:

Lo anterior, se concretiza de la siguiente forma:

La notificación de la Resolución No. 001078 de 26/10/2020, a COMPAÑIA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A., NIT. 860.070.374-9, se efectuó el día 9 de noviembre de 2020, por correo certificado (Folio 134), siendo la fecha máxima para interponer el recurso el día 1 de diciembre de 2020.

Jefe de División:

Revisó:

Proyectó:

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 3
 SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. – ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018-02649

El recurso objeto de estudio fue interpuesto el día 13 de noviembre de 2020 (folio 136) por parte de **COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A.**, NIT. 860.070.374-9, estos es, se encontraba en oportunidad legal para interponer el recurso.

La notificación de la Resolución No. 001078 de 26/10/2020, a **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. – ZOFRANCA S.A.**, NIT. 800.213.678-1 fue efectuada el día 4 de noviembre de 2020 por correo certificado siendo así la oportunidad máxima para interponer recurso, el día 26 noviembre de 2020.

El recurso objeto de estudio fue interpuesto el día 26 de noviembre de 2020 (folio 147) por parte de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. – ZOFRANCA S.A.**, NIT. 800.241.469-6, estos es, se encontraba en oportunidad legal para interponer el recurso.

2.3 La doctora **PAULA ESTEFANIA GARCÍA SANTOS**, identificada con cédula de ciudadanía No. 1.018.437.442 y Tarjeta Profesional de abogado No. 229.488 del C. S. de la J., presenta Recurso de Reconsideración contra la Resolución 001078 de 26/10/2020; actuando en calidad de apoderada especial de la **COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A.**, NIT. 860.070.374-9; en los términos del poder otorgado. (Folio 143)

La doctora **MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO**, identificada con cédula de ciudadanía No. 1.143.342.146 y Tarjeta Profesional de abogado No. 214.969 del C. S. de la J., presenta Recurso de Reconsideración contra la Resolución 001078 de 26/10/2020; actuando en calidad de apoderada especial de la **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. – ZOFRANCA S.A.**, NIT. 800.213.678-1 en los términos del poder otorgado. (Folio 72)

En consecuencia, se procederá a tramitar y decidir de fondo el recurso de reconsideración que impugna el Acta de Aprehesión de Mercancías 657 de 21 de octubre de 2020, para lo cual analizaremos los siguientes:

III. ANTECEDENTES

1.- El GIT de Zona Franca de la División de Gestión de la Operación Aduanera de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena, a través de Auto Comisorio No. 528 radicado No. 002551 de 30/04/2018 (folio 12), faculta a funcionarios de esa dependencia para practicar diligencia de control y verificación de las obligaciones aduaneras respecto al usuario de Bienes y Servicios **INTERNACIONAL FUELS ZF S.A.** NIT 900.019.337-5, realizando control de inventarios de las mercancías, manejo y administración de estos, conforme a los procedimientos establecidos y la normatividad de Zonas Francas, entre ellas la de aceptar, reconocer o inspeccionar y autorizar las operaciones de Tránsito Aduanero; en las instalaciones de: **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1, en cumplimiento de sus funciones como controlador de Zona Franca (Folio 7 al 12).

2.- En el Acta de Visita de Control No. 065 de 03/05/2018, señala lo siguiente:

"En la Ciudad de Cartagena de Indias D.T.H y C., siendo las 9:30 horas del día 3 de mayo de 2018, los funcionarios comisionados para el control aduanero de la Zona Franca Permanente Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena, para dar cumplimiento al Auto Comisorio No. 528 de 03/05/2018 y el funcionario representante de la **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1, ubicada en el Km 13 vía Mamonal de esta Ciudad, con el fin de llevar a cabo la visita de control, respecto al usuario de Bienes y Servicios **INTERNACIONAL FUELS ZF S.A.** identificado con NIT 900.019.337-5, para realizar control de inventarios de las mercancías manejo y administración de inventarios, conforme a los procedimientos establecidos por la DIAN y la normatividad de Zonas Francas respectivamente...

... OBSERVACIONES DIAN

Durante el transcurso de la visita se evidenció:

- ✓ Los ítems seleccionados en el muestreo corresponden a compresores
- ✓ Se le hizo trazabilidad a la selección encontrándose no conforme con los documentos soportes toda vez que se encontraron físicamente 4 compresores y sistema de inventarios SIZA se reportan con saldo 5 compresores.

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Municipio Aduanero No. 25.04

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 4
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU'2018'2018 02649

- ✓ Adicionalmente el Sistema registra 1 compresor con FMM de ingreso 91687667 y una salida temporal FMM 916219588 por concepto de reparación, revisión y mantenimiento del compresor con serial 32 527GUJL414 Marca INGERSOLL 375 con prórroga de fecha límite de reingreso el 28 de mayo de 2018, reingresado sin novedad.
- ✓ Por otro lado, teniendo en cuenta el FMM 91699169 amparando 3 compresores de los cuales se encuentran físicamente de marca INGERSOLL RAND XP 375/ con seriales 340165UNIN080 y 340554UJN080, con la novedad que para este FMM no registra el tercer serial correspondiente al tercer compresor el cual el usuario manifiesta que ha sido robado de sus instalaciones.
- ✓ Continuando con el inventario encontramos un compresor de marca SULLAIR con serial 004-126944/ 185DPQJD, sin embargo, no existen saldos en sistema de inventario SIZA con estas características.
- ✓ Finalmente evidenciamos que en el sistema de inventarios existe 1 compresor marca CHICAGO BOX- PNEUMATIC, MODELO: CPS275, referencia: cps275, uso destino: industrial y construcción, potencia: 60 kW, tipo de compresor: de tornillo, presión: 101.503 psi, motor de combustión disel, serial: cnk501040 tipe: 4bt3.9-c80/ made in China, fad: 3/284 m3/min/scfm/ speed: 2000 rpmp.engine: 60/80kw/hp color rojo con negro / con 02 llantas para su movilización y acople para arrastrarlo con FMM de ingreso 91699169, sin embargo físicamente no se encontró dentro de las instalaciones del Usuario INTERNACIONAL FUELS ZF S.A.S.
- ✓ Se le ordenó a los usuarios objeto de control se sirvan identificar plenamente en los formularios expedidos para los ingresos y salidas las mercancías, las marcas, referencias, seriales, año de producción, colores entre otros detalles de la mercancía, por otro lado, los movimientos de mercancías, equipos, maquinarias entre usuarios de una misma zona franca o por fuera de sus instalaciones se encuentra restringidos a formularios de movimientos de mercancía, no es procedente realizar estos movimientos sin este requisito o sin autorización del funcionario competente.

Relación de documentos aportados:

- Copia Auto comisorio No. 528 de 3 de mayo de 2018
- Copia informe de Saldos de Movimientos por compañía para un ítem
- FMM 91699169 de 18/11/2010 (3 compresores)
- FMM 91687667 de 16/09/2009 (1 compresor) reparación.
- FMM 916169769 de 18/11/2010 (1 compresor)
- Registro fotográfico.
- Copia radicado No. 048E2018013880 de fecha 04/05/2018 (folio 23) – Denuncio de hurto en Fiscalía NUC 130016109529201802156 (Folios 30-31)

3.- Mediante Oficio No. 048 245 452 1578 de 31/05/2018 e Insumo No. 0478 de 25/05/2018 (folio 2 a 31), la Jefe GIT Zona Franca (A) de la División Gestión de la Operación Aduanera de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena remitió a la División Gestión de Fiscalización de la misma Dirección Seccional, documentos preliminares a nombre del Usuario Operador SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, para analizar la procedencia de las sanciones establecidas en el Numeral 1.3, 1.4, 2.8 y 2.9 del Artículo 488 del Decreto 2685 de 1999, teniendo en cuenta las circunstancias que se relacionan en el informe:

- "1.3 Cambiar o sustraer mercancías que se encuentren en sus instalaciones...
- 1.4 Permitir la salida de mercancías hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional sin el cumplimiento de los requisitos y formalidades establecidos por las normas aduaneras...
- 2.8 No llevar los registros de la entrada y salidas de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales...
- 2.9 No informar por escrito a la autoridad aduanera, a más tardar dentro de los tres (3) días siguientes a la ocurrencia del hecho o de su detección, sobre el hurto, pérdida o sustracción de las mercancías sujetas a control aduanero de los recintos de la Zona Franca..."

4.- Al oficio e insumo adjuntan los siguientes documentos:

Lista de chequeo (folio 6)
Acta de Hechos No.065 de 03/05/2018 (folios 7 al 11)
Auto Comisorio No. 528 de 30/04/2018 (folio 12-13)
FMM 91687667 de 16/09/2009 (folio 14 al 17)
FMM 91699169 de 18/10/2010 (folio 18 -19)
FMM 916169769 de 27/11/2010 (folio 20)

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 5
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

Reporte saldo artículos de International Fuels (folio 21)

Copia radicado No. 048E2018013880 de 04/05/2018 (folio 23 al 31)

5.- El GIT Secretaría de la División Gestión de Fiscalización de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena, mediante Auto No. 02649 de 16/11/2018 ordenó la apertura al Expediente CU 2018 2018 02649 dentro del programa CU a nombre del Usuario Operador SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, por la presunta infracción administrativa contemplada en el Artículo 488 del Decreto 2685 de 1999 (folio 32).

6.- Mediante Requerimiento Ordinario No. 000524 de 15/08/2019, la División de Fiscalización de la Dirección de Aduanas de Cartagena, informa a la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, sobre la investigación en curso contempladas en los numerales 1.3, 1.4, 2.8 y 2.9 del Artículo 488 del Decreto 2685 de 1999 y solicita documentos correspondientes y tendientes a desvirtuar los hechos objetos de indagación (folios 33 al 34).

7.- Mediante radicado No. 048E2019028014 de 10/09/2019, el Representante Legal de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, responde el Requerimiento Ordinario No. 000524 de 15/08/2019, solicitando prórroga para responder la solicitud (folio 35).

8.- Con radicado No. 048E2019030079 de 01/10/2019, el Representante Legal de la Sociedad investigada, responde Requerimiento Ordinario No. 000524 de 15/08/2019 (folios 36 al 39).

9.- Mediante radicado No. 048E2019030514 de 04/10/2019, el Representante Legal de la Sociedad, da alcance al radicado No. 048E2019030079 de 01/10/2019, aportando los siguientes documentos: Copia del radicado interno No. 048E2018013880 del 04/05/2018, Copia del FMM No. 91699169, Copia del Acta de verificación No. 13778-A, Copia de la denuncia penal instaurada por el Representante Legal del Usuario International Fuels ZF S.A.S. (folios 40 al 45).

10.- En el expediente reposa Certificado de la Póliza de Disposiciones Legal No. 02 DL 006205, con vigencia desde el 16/03/2019 hasta el 16/03/2021, expedida por la COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. con NIT: 860.070.374-9 (folio 48).

11.- Mediante Requerimiento Ordinario No. 000723 de 29/11/2019, la División de Fiscalización de la Dirección de Aduanas de Cartagena, solicita a la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, poner a disposición de la División de Gestión de Fiscalización Aduanera de Cartagena la mercancía con la siguiente descripción: COMPRESOR S/N 004-126944/185DPQJD MARCA SULLAIR (folios 49-50 y 52-53).

12.- Mediante Requerimiento Ordinario No. 000724 de 29/11/2019, la División de Fiscalización de la Dirección de Aduanas de Cartagena, solicita a la INTERNACIONAL FUELS ZF S.A.S. con NIT 900.019.337-5, poner a disposición de la División de Gestión de Fiscalización Aduanera de Cartagena la mercancía con la siguiente descripción: COMPRESOR S/N 004-126944/185DPQJD MARCA SULLAIR (folios 54 al 57).

13.- Mediante Requerimiento Especial Aduanero No. 000546 de 29/11/2019, la División Gestión de Fiscalización Aduanera de esta Dirección Seccional, propone a la División Gestión de Liquidación, sancionar al Usuario Operador SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, de acuerdo a lo establecido en el Numeral 1.3 y 2.8 del artículo 625 del Decreto 1165 de 2019 por valor de: TREINTA Y DOS MILLONES QUINIENTOS NOVENTA Y DOS MIL TRESCIENTOS CUARENTA Y OCHO PESOS M/CTE (\$32.592.348,00) (folio 59 al 64).

14.- El Requerimiento Especial Aduanero No. 000546 de 29/11/2019, fue notificado de la siguiente forma:

INTERESADO	NIT	FORMA DE NOTIFICACIÓN	FECHA	FOLIO
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.	800.213.678-1	PC015188348C0	04/12/2019	65
COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A.	860.070.374-9	PC015187182C0	09/12/2019	66

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Mano Aduana 2a N. 25.01

RESOLUCION NÚMERO

de

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 6
 SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
 ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

15.- El término para presentar respuesta al Requerimiento Especial Aduanero No. 000546 de 29/11/2019, teniendo en cuenta la fecha de notificación, corría para el Usuario Operador hasta el día 28/12/2019 y para la Aseguradora el día 31/12/2019, de acuerdo a lo establecido en el Artículo 684 del Decreto 1165 de 2019.

16.- Mediante escrito radicado No. 048E2020000824 de 09/01/2020, estando por fuera de la oportunidad legal para responder, la Abogada MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO, identificada con Cedula de Ciudadanía No. 1'143.342.146 y Tarjeta Profesional No. 214.969 del Consejo Superior de la Judicatura, obrando en calidad de Apoderada de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, presenta respuesta al Requerimiento Especial Aduanero No. 000546 de 29/11/2019, manifestando los siguientes motivos de inconformidad: - Inaplicación de las sanciones establecidas en los numerales 1,3 y 2,8 del Decreto 1165/2019, Aplicación del numeral 3 del artículo 614 del Decreto 1165 de 2019, causal de exoneración de responsabilidad, Aplicación del principio de justicia, tipicidad y prohibición de analogía, Permitir la salida de mercancía al resto del TAN sin el cumplimiento de requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras y No llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme con los requerimientos y condiciones señaladas por la DIAN (folio 69 al 78).

17.- Mediante oficio No. 1 48 238 418 00017 de 10/01/2020, el Jefe GIT Secretaria de la división de Gestión Fiscalización de esta Seccional, envía a la Jefe de División de Liquidación de la misma Seccional, radicado No. 048E2020000870 de 09/01/2020, donde la Abogada MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO, identificada con Cedula de Ciudadanía No. 1'143.342.146 y Tarjeta Profesional No. 214.969 del Consejo Superior de la Judicatura, en calidad de Apoderada de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, estando por fuera de la oportunidad legal para responder, presenta respuesta al Requerimiento Ordinario No. 000723 del 29/11/2019 alegando que no es viable la entrega de la mercancía, debido que, se trata de un hurto (folios 79 al 80).

18.- Mediante Auto de Improcedencia por Inconsistencia y error en el Requerimiento Especial Aduanero No. 000388 de 28/01/2020, la División de Gestión de Liquidación declara Improcedente el Requerimiento Especial Aduanero No. 00546 de 29/11/2019, a nombre de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, debido a que se afectó la póliza de cumplimiento y Disposiciones Legales No. 02 DL005825 con vigencia 16/04/2019 hasta el 16/04/2021, constituida por la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1; póliza que no corresponde al caso en estudio, por cuanto pertenece a un tomador diferente y devuelve a la División de Gestión de Fiscalización el expediente CU 2018 2018 02649, con el fin de expedir UN NUEVO Requerimiento Especial Aduanero (folios 85 al 98).

19.- El Auto No. 000388 de 28/01/2020, fue notificado mediante Correo Certificado GUIA No. PC016244500CO el día 31/01/2020, a la Abogada RICARDO BLANCO MARIA MERCEDES, apoderada de la Sociedad Operadora Zona Franca Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena de Indias S.A. ZOFRANCA S.A. y a la COMPAÑIA ASEGURADORA DE FIANZA S.A. el día 20/02/2020, por Correo Certificado GUIA PC16244601CO; informado que contra el mismo procedía recurso de reconsideración dentro de los 15 días siguientes a su notificación (folio 90 - 91). Dentro del término legal no se ejerció recurso.

20.- Mediante Requerimiento Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020, la División Gestión de Fiscalización Aduanera de esta Dirección Seccional, propone a la División Gestión de Liquidación, imponer a la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, en calidad de Usuario Operador, el pago de una Sanción por la suma de: CUARENTA Y SIETE MILLONES OCHOCIENTOS VEINTIOCHO MIL PESOS MCTE (\$47.828.000,00), discriminados así: la suma de: DIEZ Y SEIS MILLONES QUINIENTOS SETENTA Y OCHO MIL PESOS MCTE. (\$16.578.000,00) la infracción establecida en el Numeral 1.3 del Art. 625 del Decreto 1165/2019 y la suma de: TREINTA Y UN MILLON DOSCIENTOS CINCUENTA MIL PESOS MCTE. (\$31.250.000,00) por la infracción estipulada en el numeral 2.8 del Artículo 488 del Decreto 2685 de 1999; y estudiar la viabilidad de hacer efectiva la Póliza de Seguros de Cumplimientos de Disposiciones Legal No. 02 DL 006205 con vigencia desde 16/03/2019 hasta el 16/03/2021 expedida por la COMPAÑIA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. con NIT 860.070.374-9 constituida por la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1 (folio 104 al 110).

21.- El Requerimiento Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020, fue notificado de la siguiente forma:

INTERESADO	CC/NIT	FORMA DE NOTIFICACIÓN	FECHA	FOLIO
------------	--------	-----------------------	-------	-------

Jefe de División:

Revisó:

Proyectó:

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

RESOLUCION NÚMERO

de

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 7
 SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
 ZOFRANCA S.A., Expediente No. CU 2018 2018 02649

MARIA MERCEDES RICARDO / APODERADA DE SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.	1.143.342.146	PC018078195C0	04/08/2020	111
COMPANIA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A.	860.070.374-9	PC018077963C0	03/08/2020	112

22.- El término para presentar respuesta al Requerimiento Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020, teniendo en cuenta la fecha de notificación, corría para el Usuario Operador hasta el día 26/08/2020 y para la Aseguradora el día 27/08/2020, de acuerdo a lo establecido en el Artículo 684 del Decreto 1165 de 2019.

23.- Mediante radicado No. 048E2020009382 de 27/08/2020, la Abogada MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO, identificada con Cedula de Ciudadanía No. 1'143.342.146 y Tarjeta Profesional No. 214.969 del Consejo Superior de la Judicatura, en calidad de Apoderada de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, presenta respuesta al Requerimiento Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020, alegando motivos de inconformidad y como peticion ordenar improcedente la investigación y archivar el expediente CU 2018 2018 02649 (folios 114 al 119).

24.- La División de Gestión de Liquidación de esta Dirección Seccional profiere Resolución No. 001078 de octubre 26 de 2020, por medio de la cual impone Sanción por Infracción Administrativa Aduanera de los Usuarios de ZF Industriales de Bienes y Servicios Usuarios Industriales y Comerciales. (Folios 122-132), así:

ARTICULO PRIMERO: Imponer a la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, el pago de: CUARENTA Y SIETE MILLONES OCHOCIENTOS VEINTIOCHO MIL PESOS M/CTE (\$47.828.000,00), por concepto de la sanción a que se refiere los numerales 1.3 del artículo 625 del Decreto 1165/2019 y numerales 2.8 del artículo 488 del Decreto 2685/1999, de conformidad con lo expuesto en la parte considerativa del presente acto administrativo.

ARTICULO SEGUNDO: Ordenar hacer efectiva la Póliza de Seguro de Cumplimiento de Disposiciones Legales Número No. 02, DL006205 con vigencia desde 16/03/2019 hasta el 16/03/2021, expedida por la COMPANIA ASEGURADORA DE FINANZAS S.A con NIT 860.070.374-9, que garantiza el pago de los derechos e impuestos, sanciones e intereses a que haya lugar, como consecuencia del incumplimiento de la obligaciones y responsabilidades, constituida por SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, por valor de: CUARENTA Y SIETE MILLONES OCHOCIENTOS VEINTIOCHO MIL PESOS M/CTE (\$47.828.000,00), de conformidad con lo expuesto en la parte motiva del presente acto.

25.- Mediante escrito radicado ante la Dirección Seccional de Aduanas de Bogotá con el No. 0003E2020025407 de fecha 13/11/2020, la doctora PAULA ESTEFANIA GARCÍA SANTOS, identificada con cédula de ciudadanía No. 1.018.437.442 y Tarjeta Profesional de abogado No. 229.488 del C. S. de la J., actuando en calidad de apoderada especial de la COMPANIA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A., NIT. 860.070.374-9; interpuso recurso de reconsideración contra la Resolución No. 001078 de octubre 26 de 2020, por medio de la cual la División de Gestión de Liquidación de esta Dirección Seccional impone Sanción por Infracción Administrativa Aduanera de los Usuarios de ZF Industriales de Bienes y Servicios Usuarios Industriales y Comerciales. (Folios 136-145).

26.- Mediante escrito radicado ante el Grupo Interno de Trabajo de Documentación de la División de Gestión Administrativa y Financiera de esta Dirección Seccional con el No. 048E2020017203 de fecha 26/11/2020, la doctora MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO, identificada con cédula de ciudadanía No. 1.143.342.146 y Tarjeta Profesional de abogado No. 214.969 del C. S. de la J., actuando en calidad de apoderada especial de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. - ZOFRANCA S.A., NIT. 800.213.678-1 interpuso recurso de reconsideración contra la Resolución No. 001078 de octubre 26 de 2020, por medio de la cual la División de Gestión de Liquidación de esta Dirección Seccional impone Sanción por Infracción Administrativa Aduanera de los Usuarios de ZF Industriales de Bienes y Servicios Usuarios Industriales y Comerciales. (Folios 147-159).

IV. MOTIVOS DE INCONFORMIDAD:

Por parte de la COMPANIA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A., CONFIANZA S.A., se expusieron los siguientes motivos de inconformidad:

1. COADYUVANCIA

En calidad de garantes de Sociedad Operadora Zona Franca Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena de Indias S.A. ZOFRANCA S.A., manifiesta que coadyuvan los argumentos expuestos por el garantizado.

Jefe de División: 

Revisó: _____

Proyectó: 

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Manana Avenida 3a No. 25.AA

RESOLUCION NÚMERO

de

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración: Página 8
 SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
 ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

2. LÍMITE DE LA RESPONSABILIDAD DE LA ASEGURADORA

El recurrente cita y transcribe el artículo 1056 del Código de Comercio para manifestar que, el asegurador a muto propio puede escoger los riesgos que asume y la forma como los asume, por lo que puede, establecer exclusiones, deducibles, garantías, topes, respetando los límites de la Ley. En tal sentido, la aseguradora puede limitar su responsabilidad mediante lo que denomina "suma asegurada" o "valor asegurado".

Por tal motivo, de conformidad con la legislación comercial citada y el clausulado de las condiciones generales de la póliza que procedería la afectación, en caso que así se estime, máximo hasta el límite de su cobertura, es decir, teniendo en cuenta el valor establecido en la póliza expedida por la aseguradora.

3. PRESCRIPCIÓN DEL CONTRATO DE SEGURO

Manifiesta el recurrente que en toda acción cuya fuente directa es una disposición relativa al contrato de seguro, se dará aplicación al artículo 1081 del Código de Comercio, que establece que las acciones que se deriven del contrato de seguro o de las disposiciones que lo rigen podrán ser ordinaria o extraordinaria, la prescripción ordinaria será de dos años y empezarán a correr desde el momento en que el interesado haya tenido o debido tener conocimiento del hecho que da base a la acción.

Indica que de acuerdo a la norma citada el tener conocimiento del hecho que da base a la acción, incumplimiento de la obligación aduanera, es igual al momento en que nace el respectivo derecho y en el que se suscita la exigibilidad de la obligación indemnizatoria.

Ahora bien, es de señalar que en el presente caso se encuentra configurada la prescripción ordinaria del contrato de seguro, toda vez que la administración aduanera conoció del hecho que da base a la acción al día siguiente del vencimiento del plazo máximo para el pago, pues ese día la Administración tuvo o debía tener conocimiento del respectivo incumplimiento del pago.

Así pues, en el caso de pólizas de garantía de obligaciones sujetas a plazo, el vencimiento del mismo sin que se haya efectuado el pago constituye la realización del siniestro y, corresponde al acreedor verificar si vencido el plazo, que es un hecho objetivo, el deudor pagó o no la obligación a su cargo.

4. EFFECTIVIDAD DE LA GARANTÍA ARTÍCULO 530 DE LA RESOLUCIÓN 4240 DE 2000.

Señala el recurrente que el procedimiento que se debió adelantar para declarar el incumplimiento y hacer efectiva la póliza tiene su arraigo legal en el artículo 530 de la Resolución 4240 de 2000, a través del cual el incumplimiento de las obligaciones aduaneras respaldadas con garantías bancarias o de compañía de seguros, se declarará de oficio, previa recepción del expediente que contenga las pruebas de los hechos y la fotocopia autenticada de la garantía.

Así las cosas, con ocasión a la fecha de incumplimiento de la obligación garantizada, la Administración debió dentro del mes siguiente de cada una de las cuotas presuntamente incumplidas, comunicar al usuario responsable de este hecho.

Añade, que en este caso, aplica el fenómeno de la "caducidad", establecida en el artículo 478 del Decreto 2685 de 1999, entendiéndose por el mismo la preclusión de la facultad sancionatoria por expiración del término durante el cual el Estado podía ejercer el derecho a accionar procesal o administrativamente sus atribuciones sancionatorias. Fenómeno que no puede confundirse en sus efectos con la prescripción.

Luego de transcribir el artículo 478 del Decreto 2685 de 1999, señala que en el presente caso se configuró la caducidad de la acción administrativa, desde la fecha en que el importador debió proceder con el pago de la cuota y no lo hizo, es decir, han transcurrido los tres años que alude el artículo 478 del Estatuto Aduanero, por lo cual el término para pretender hacer exigible el pago o imponer sanción ha vencido, máxime si se tiene en cuenta que el Requerimiento Especial Aduanero fue notificado más de dos años después de la comisión del hecho constitutivo de infracción. Para sustentar su planteamiento, cita y transcribe el Concepto 066 del 17 de noviembre de 2006.

PETICIONES:

Teniendo en cuenta los argumentos esgrimidos a lo largo de este escrito respetuosamente me permito solicitar a su despacho:

PRIMERA: Reconocerme personería para actuar.

SEGUNDA: Atender los argumentos aquí expuestos y por ende revocar la Resolución por medio de la cual se impone sanción respecto del expediente CU 2018 2018 02649 que declara afectar la póliza de cumplimiento de disposiciones legales No. 02DL006205 expedida por CONFIANZA S.A.

TERCERA: En consecuencia de lo anterior, ordenar el archivo del expediente.

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 9
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

Por parte de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. - ZOFRANCA S.A., se expusieron los siguientes motivos de inconformidad:

1. Violación de los artículos 29 y 83 POR FALTA DE APLICACIÓN
2. Violación al artículo 4 de la ley 1609 de 2013 POR FALTA DE APLICACIÓN.
3. Violación al artículo 3 de la ley 1437 de 2011 POR FALTA DE APLICACIÓN.
4. Violación al artículo 2 numerales 3, 6, y 7 del decreto 1165 de 2019 POR FALTA DE APLICACIÓN.
5. Violación al artículo 625 NUMERAL 1.3 del Decreto 1165 de 2019. POR ERROR DE APLICACIÓN.
6. Sanción establecida en el numeral 1.3 del art 625 del decreto 1165 de 2019.

Señala la recurrente que en el presente caso se presentan dos situaciones, la primera corresponde al compresor ingresado a las instalaciones del Usuario calificado INTERFUELS ZF S.A., mediante el formulario de movimiento de mercancías No. 91699167, el cual fue objeto de hurto, tal como se evidencia en la denuncia penal presentada por ese mismo Usuario, hecho que una vez fue informado a su representada, lo comunicó de manera inmediata a la DIAN.

La segunda hace alusión al compresor que fue encontrado físicamente por la DIAN en la visita relacionada en el Acta de Hechos No. 065 del 03/05/2018, identificado así: S/N 04-126944/185DPQJD MARCA SULLAIR, pero que supuestamente no se encontraba relacionado en los sistemas de control de inventarios SIZA.

Aunque el Requerimiento Especial Aduanero no es claro, intuimos que la sanción establecida en el numeral 1.3 del artículo 625 del Decreto 1165 de 2019, se refiere al compresor objeto de hurto, y la sanción 2.8 del artículo 488 del Decreto 2685 de 1999, hace referencia al compresor que se encontraba físicamente en las instalaciones de la Zona Franca sin formulario de movimiento de mercancías.

Considera el recurrente que el suceso ocurrido no obedece a la acción u omisión de su representada, ya que era 1165 DE 2019 por materialmente imposible para ésta ejercer el control en la salida de la mercancía que fue objeto de hurto según lo reportado por el usuario calificado.

Aduce la Administración que la sanción es aplicable simplemente porque la mercancía salió de la Zona Franca sin cumplir con los requisitos y formalidades aduaneras, pero eso sucedió por un hecho ajeno a la voluntad de su representada, pues se trató de un hurto, pues el operador no consintió la conducta delictiva y terminó siendo víctima más de tal hecho.

La posición de la DIAN va en contravía del principio de buena fe concebido en la Carta Política, reconocido en su artículo 83. Frente a este artículo, nos preguntamos por qué la DIAN presume que se permitió la salida, si la evidencia documental indica que se trató de un suceso delictivo realizado sin su consentimiento, pretender endilgar la responsabilidad de la salida de la mercancía, es casi, como juzgar de manera irresponsable al usuario operador en calidad de cómplice o consentidor del hecho delictivo.

Sin zafar la responsabilidad que como auxiliar de la función pública aduanera que el Usuario operador tiene frente a la actividades de control aduanero de la entrada y salida de mercancías desde y hacia la Zona Franca, ello no quiere decir que tenga que responder por la salida de mercancías sin su consentimiento, producto de un presunto hurto que no debe ser cargado como responsabilidad suya, pues los hurtos son delitos que por su naturaleza no siempre requieren que sea imprimida violencia, es más, su agravación puede generarse por aspectos de abuso de confianza.

Cita y transcribe el significado que la Real Academia Española, da de la palabra Permitir, que es el verbo rector de la sanción consagrada en el numeral 1.3 del artículo 625 del Decreto 1165 de 2019.

Esta sanción tiene como finalidad castigar administrativamente aquellos casos en los que el usuario operador PERMITE la salida de la mercancía de la zona franca, por ello, teniendo en cuenta que su representada no permitió la salida de la mercancía de las instalaciones de la zona franca, encontramos pertinente y acertado afirmar que no existe incumplimiento a la obligación establecida en el artículo 494 del numeral 3 del Decreto 1165 de 2019. El verbo rector de esta norma sancionatoria es Autorizar que de acuerdo a la definición de la Real Academia Española, significa: "Dar o reconocer a alguien facultad o derecho para hacer algo"

Insiste que afirmar el hecho sobre la supuesta autorización de mi representada, aun sabiendo que existe una denuncia por hurto presentada por el usuario calificado es presumir mala fe, en este caso, no existió autorización por parte del usuario operador para que esa mercancía saliera, lo cual evidencia la aplicación errada de la obligación citada anteriormente como fuente de derecho que soporta la sanción, ya que la misma no fue incumplida por parte del usuario operador.

Subsidiariamente, considera que la resolución recurrida no dio aplicación adecuada a la disposición normativa contenida en el artículo 614, numeral 3 del Decreto 1165 de 2019, que señala que los usuarios

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Mareca Avenida 3a No. 255M

RESOLUCION NÚMERO

de

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración: Página 10
 SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. –
 ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

aduaneros que hayan incurrido en alguna de las infracciones previstas en dicho decreto, estarán exonerados de responsabilidad cuando hayan cometido la infracción bajo alguna de las siguientes circunstancias, debidamente demostradas ante la autoridad aduanera:

3. Cuando un hecho imprevisible e irresistible ocasionado por un tercero distinto al obligado aduanero, hace incurrir al usuario en una infracción administrativa aduanera...

Tal como sucedió el hurto es a todas luces reconocido como un hecho imprevisible e irresistible para el Usuario Operador, ya que no había lugar para que este impidiera o se percatara de tal situación, sino que, se trata de un suceso ocasionado por un tercero.

Considera que debe aplicarse de manera estricta la normativa contemplada en el artículo 497 del Decreto 1165 de 2019, en consonancia con la causal eximente, sin embargo, esta norma no puede leerse de manera aislada, pues la responsabilidad a que se refiere hace alusión para aquellos casos en que dicha sustracción o pérdida obedezca única y exclusivamente a la responsabilidad del usuario, evento que no sucedió en esta ocasión, pues dicha sustracción obedeció a la configuración de un delito concerniente a hurto agravado efectuado dentro de las instalaciones del usuario calificado.

7. Violación numeral 2.8 del artículo 488 del Decreto 2685 de 1999. POR ERROR DE APLICACIÓN.

Esta sanción es impuesto porque el compresor S/N04-126944/DPQJD MARCA SULLAIR, fue encontrado físicamente por la DIAN en la visita de control plasmada en el acta de hechos No. 065 del 3 de mayo de 2018, y el mismo no se encontraba relacionado en el sistema de control de inventarios, por lo tanto, no contaba con formulario de movimiento de mercancías ni declaración aduanera que lo amparara.

Dicho compresor no se encontraba registrado en el sistema de control de inventarios porque ingresó bajo un formulario de otros movimientos el cual no se registra en el sistema de control de inventarios SIZA, pues se trata de un objeto cargado a otro usuario que estaba en calidad de préstamos de uso, razón por la cual no requería de documentos alguno que registrara su permanencia en las instalaciones del usuario calificado.

Aunado a lo anterior, la sanción impuesta es improcedente porque no convergen los presupuestos legales para ello, la DIAN manifiesta que no se llevaron los registros del ingreso de ese objeto NO expone de manera clara cuáles son los requerimientos y condiciones supuestamente insatisfechos, lo cual constituye un elemento normativo de la sanción, que de no ser aprobado genera atipicidad de la conducta en ejercicio del principio de legalidad derivado del régimen sancionatorio aduanero.

De lo anterior, colige que el acto administrativo recurrido vulnera flagrante los siguientes principios:

8. Violación al artículo 494 numerales 3, 8 y 13 y 497 del Decreto 1165 de 2019 POR ERROR DE APLICACIÓN.

9. Violación al artículo 614 numeral 3 del Decreto 1165 de 2019 POR FALTA DE APLICACIÓN.

PETICIONES ESPECIALES

Por todo lo anterior, a su despacho solicito gentilmente, se acceda a las siguientes peticiones:

- Que la División de Gestión Jurídica de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena, de cabal aplicación a las normas legales pertinentes, tenga en cuenta todas las pruebas aportadas y en general todos los argumentos expuestos.
- Se revoque la resolución No. 001078 del 26 de octubre de 2020, proferida por la División de Gestión de Liquidación y, ordene el archivo del expediente CU 2018 2018 02649.

V. PROBLEMA JURIDICO:

La División de Gestión de Liquidación de esta Dirección Seccional, mediante Resolución 001078 de 26/10/2020, impuso sanción por infracción administrativa aduanera de los usuarios de ZF Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales, a la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. – ZOFRANCA S.A., de conformidad con lo establecido en los numerales 1.3 del artículo 625 del Decreto 1165 de 2019 y numeral 2.8 del artículo 488 del Decreto 2685 de 1999. Consecuencialmente, en el mismo acto se ordena hacer efectiva la Póliza de Cumplimiento de Obligaciones Legales No. 02DL 006205 con vigencia desde el 16/03/2019 hasta el 16/03/2020, expedida por la COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. – CONFIANZA S.A., por el incumplimiento de las obligaciones y responsabilidades en su condición de Usuario operador Zona Franca de acuerdo con la regulación aduanera vigente y demás normas especiales expedidas sobre la materia.

Jefe de División:

Revisó:

Proyectó:

SRPN

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

En consecuencia, se puede determinar que el problema jurídico que nos compete darle una respuesta de fondo, se circunscribe a establecer:

1. Si la sanción impuesta a la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. – ZOFRANCA S.A., se encuentra ajustado a derecho, en caso afirmativo se confirmará el acto recurrido y, en caso negativo, se procederá revocar el mismo y hacer el pronunciamiento que corresponda.
2. Si procede la orden de efectividad de la Póliza de Cumplimiento de Obligaciones Legales No. 02DL 006205 con vigencia desde el 16/03/2019 hasta el 16/03/2021, expedida por la COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. – CONFIANZA S.A., o si por el contrario, operó la prescripción ordinaria del contrato de seguro, o la caducidad de la acción administrativa sancionatoria o se excedió el límite asegurado.

VI. CONSIDERACIONES DEL DESPACHO.

6.1. NORMAS JURIDICAS DE REFERENCIA

Son de recibo para la resolución del caso planteado, las siguientes disposiciones:

Del Decreto 1165 de 2019:

Artículo 2. Principios generales.
Artículo 4. Obligación aduanera.
Artículo 5. Alcance de la obligación aduanera.
Artículo 6. Naturaleza de la obligación aduanera.
Artículo 7. Obligados Aduaneros.
Artículo 8. Responsables de la Obligación Aduanera.
Artículo 11. Alcance.

Artículo 494. OBLIGACIONES DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCAS. Son obligaciones de los usuarios operadores de las Zonas Francas, las siguientes:

3. Autorizar la salida de mercancías de la Zona Franca hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional, con el cumplimiento de los requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras;

8. Llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme con los requerimientos y condiciones señaladas por la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN);

11. Informar por escrito a la autoridad aduanera, a más tardar dentro de los tres (3) días siguientes a la ocurrencia del hecho o de su detección, sobre el hurto, pérdida o sustracción de las mercancías sujetas a control aduanero de los recintos de la Zona Franca;

13. Autorizar y llevar el control de las operaciones de ingreso y salida de mercancías e inventarios de bienes de los usuarios; para lo cual el operador deberá establecer un sistema informático de control de inventarios y efectuar inspecciones físicas a dichos inventarios y revisiones a los procesos productivos de los mismos, cuando lo considere conveniente, o cuando lo solicite la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN);

Artículo 497. Responsabilidad por pérdida o retiro de bienes en zonas francas.

El usuario operador de la Zona Franca responderá ante la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN) por los tributos aduaneros y las sanciones a que haya lugar respecto de los bienes que sean sustraídos de sus recintos o perdidos en estos, salvo que en la actuación administrativa correspondiente demuestre que la causa de la pérdida o retiro le es imputable exclusivamente al Usuario Industrial de Bienes o Usuario Industrial de Servicios o al Usuario Comercial, según sea el caso.

Cuando el usuario operador invoque en la respuesta al Requerimiento Especial Aduanero la circunstancia prevista en el inciso anterior, la autoridad competente proferirá el Requerimiento Especial Aduanero contra el presunto infractor, y la actuación administrativa adelantada en contra del usuario operador se interrumpirá desde la notificación de dicho acto hasta el vencimiento del término para dar respuesta al mismo. Vencido este término, se acumularán los expedientes y los términos de la etapa probatoria y de las demás etapas serán los previstos en los artículos 684 y siguientes del presente Decreto.

Jefe de División: 

Revisó: _____

Proyectó: 

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Manana Avenido 3a Ma 25/21

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 12
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

Artículo 625. INFRACCIONES ADUANERAS DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCAS Y SANCIONES APLICABLES. Constituyen infracciones aduaneras en que pueden incurrir los usuarios operadores de las Zonas Francas y las sanciones asociadas con su comisión, las siguientes: (...):

1.3. Permitir la salida de mercancías hacia el resto del territorio aduanero nacional sin el cumplimiento de los requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras.

La sanción será de multa equivalente a quinientas (500) Unidades de Valor Tributario (UVT).

2.8. No llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme con los requerimientos y condiciones señaladas por la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN).

La sanción aplicable será de multa equivalente a cuatrocientas ochenta y tres (483) Unidades de Valor Tributario (UVT).

Artículo 653. Principios del derecho probatorio. En la actuación administrativa se observarán los principios del derecho probatorio, tales como el de la necesidad de la prueba, publicidad, eficacia, contradicción y evaluación de las pruebas fundada en la sana crítica."

Artículo 654. Sustento probatorio de las decisiones de fondo. Toda decisión de la autoridad aduanera debe fundarse en los hechos que aparezcan probados en el expediente, a través de las pruebas allegadas al mismo, dentro de los términos y oportunidades establecidos en este Decreto."

Artículo 655. Medios de Prueba. Serán admisibles como medios de prueba los documentos propios del comercio exterior, los señalados en el presente Decreto, en los acuerdos comerciales, convenios de cooperación y asistencia mutua y tratados suscritos por Colombia y, en lo que fuere pertinente, en el régimen probatorio previsto por el Estatuto Tributario y en el Código General del Proceso, tales como la declaración de parte, la confesión, el testimonio, interrogatorio de parte, el dictamen pericial, la inspección aduanera e inspección contable, los documentos, los indicios, los informes y cualesquiera otros medios que sean útiles para la formación del convencimiento del funcionario aduanero acerca de los hechos..."

Artículo 656. Oportunidad para solicitar las pruebas. Al interesado, o al tercero vinculado a la actuación, le incumbe probar los supuestos de hecho de las normas jurídicas cuya aplicación pretende.

Según el caso, las pruebas deberán solicitarse únicamente en los siguientes momentos procesales: en el de la aprehensión; o con el documento de objeción a la aprehensión; o con la respuesta al requerimiento especial; o con el recurso de reconsideración; o en las oportunidades procesales expresamente previstas por este Decreto. También podrán decretarse de oficio por la autoridad aduanera.

Las pruebas deberán ser pertinentes, necesarias y conducentes para la verificación de los hechos objeto de la actuación administrativa. Se rechazarán las que notoriamente no lo sean, exponiendo, en este último caso, las razones en que se fundamenta el rechazo.

La conducencia se refiere a la idoneidad del medio probatorio para demostrar el hecho que se pretende probar; y la pertinencia consiste en estar relacionado el medio probatorio con el hecho por demostrar.

Artículo 657. Valoración de las pruebas. Las pruebas serán apreciadas en su conjunto, de acuerdo con las reglas de la sana crítica, con independencia de quien las haya solicitado.

En el acto que decide de fondo, el funcionario aduanero deberá exponer en forma razonada el mérito que le asignó a cada prueba que obra en el expediente.

Un medio de prueba no es admisible para demostrar hechos que, de acuerdo con las normas generales o especiales, no son susceptibles de probarse por dicho medio, sino por otro diferente.

Artículo 680. Requerimiento Especial Aduanero

Artículo 685. Periodo Probatorio. Una vez vencido el término para presentar el documento de objeción a la aprehensión, del último notificado del acta de aprehensión, dentro de los diez (10) días hábiles siguientes se procederá a establecer si hay lugar o no a la corrección de la causal de aprehensión, para los efectos previstos en el artículo 652 de este Decreto. Si no hubiere lugar a tal corrección se ordenará, mediante auto motivado, la práctica de las pruebas solicitadas o que se decreten de oficio.

El auto que decreta las pruebas se notificará por estado. Contra el auto que niegue las pruebas procederá el recurso de reposición, dentro de los diez (10) días hábiles siguientes a su notificación, y se resolverá dentro de los cinco (5) días hábiles siguientes a su interposición.

Ejecutoriado el auto que decreta pruebas, el término para su práctica será de dos (2) meses.

Jefe de División:

Revisó:

Proyectó:

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 13
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A., Expediente No. CU 2018 2018 02649

Vencido el periodo probatorio o antes de ello, cuando se hubieren practicado todas las pruebas decretadas, mediante auto se ordenará el cierre de dicho periodo. Contra este auto no procede recurso alguno. Dentro de los cinco (5) días hábiles siguientes a la notificación de dicha providencia, el interesado podrá presentar, a manera de alegatos de conclusión, un escrito donde se pronuncie en relación con las pruebas allegadas al proceso; sin que ello dé lugar a la suspensión de los términos procesales.

Artículo 686. Acto Administrativo que Decide de Fondo.

Decreto 2685 de 1999

Artículo 409. OBLIGACIONES DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCAS PERMANENTES. Son obligaciones de los usuarios operadores de las Zonas Francas Permanentes, las siguientes:

- c) Autorizar la salida de mercancías de la Zona Franca hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional, con el cumplimiento de los requisitos y formalidades establecidos por las normas aduaneras;
- h) Llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales;
- k) Informar por escrito a la autoridad aduanera, a más tardar dentro de los tres (3) días siguientes a la ocurrencia del hecho o de su detección, sobre el hurto, pérdida o sustracción de las mercancías sujetas a control aduanero de los recintos de la Zona Franca;

Artículo 488. INFRACCIONES ADUANERAS DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCAS Y SANCIONES APLICABLES. Constituyen infracciones aduaneras en que pueden incurrir los usuarios operadores de las Zonas Francas y las sanciones asociadas con su comisión, las siguientes:

1.3. Cambiar o sustraer mercancías que se encuentren en sus instalaciones.

1.4. Permitir la salida de mercancías hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional sin el cumplimiento de los requisitos y formalidades establecidos por las normas aduaneras.

La sanción aplicable para los numerales 1.3 a 1.13 será la de multa equivalente a cincuenta (50) salarios mínimos mensuales legales vigentes. Dependiendo de la gravedad del perjuicio causado a los intereses del Estado, se podrá imponer, en sustitución de la sanción de multa, sanción de cancelación de la autorización como Usuario Operador.

2.8. No llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales.

2.9. No informar por escrito a la autoridad aduanera, a más tardar dentro de los tres (3) días siguientes a la ocurrencia del hecho o de su detección, sobre el hurto, pérdida o sustracción de las mercancías sujetas a control aduanero de los recintos de la Zona Franca.

La sanción aplicable será de multa equivalente a veinte (20) salarios mínimos legales mensuales vigentes por cada infracción.

Para la falta prevista en el numeral 2.9., se aplicará la sanción prevista en el artículo 503 del presente decreto cuando con ocasión de la sustracción de la mercancía no sea susceptible de ser aprehendida.

MEDIDAS DE EMERGENCIA ECONÓMICA, SOCIAL Y ECOLÓGICA:

Dentro del marco de Emergencia Económica, Social Ecológica el Gobierno Nacional expidió el Decreto Legislativo 491 de marzo 28 de 2020, que en su artículo 6° establece:

Artículo 6. Suspensión de términos de las actuaciones administrativas o jurisdiccionales en sede administrativa. Hasta tanto permanezca vigente la Emergencia Sanitaria declarada por el Ministerio de Salud y Protección Social, las autoridades administrativas a que se refiere el artículo 1 del presente Decreto, por razón del servicio y como consecuencia de la emergencia, podrán suspender, mediante acto administrativo, los términos de las actuaciones administrativas o jurisdiccionales en sede administrativa. La suspensión afectará todos los términos legales, incluidos aquellos establecidos en términos de meses o años.

La suspensión de los términos se podrá hacer de manera parcial o total en algunas actuaciones o en todas, o en algunos trámites o en todos, sea que los servicios se presten de manera presencial o virtual, conforme

Jefe de División:

Revisó:

Proyectó:

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Mano Aduana 2a No. 25M

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 14
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

al análisis que las autoridades hagan de cada una de sus actividades y procesos, previa evaluación y justificación de la situación concreta.

En todo caso los términos de las actuaciones administrativas o jurisdiccionales se reanudarán a partir del día hábil siguiente a la superación de la Emergencia Sanitaria declarada por el Ministerio de Salud y Protección Social.

Durante el término que dure la suspensión y hasta el momento en que se reanuden las actuaciones no correrán los términos de caducidad, prescripción o firmeza previstos en la Ley que regule la materia.

PARÁGRAFO 1. La suspensión de términos a que se refiere el presente artículo también aplicará para el pago de sentencias judiciales.

PARÁGRAFO 2. Los Fondos Cuenta sin personería jurídica adscritos a los ministerios, que manejen recursos de seguridad social y que sean administrados a través de contratos fiduciarios, podrán suspender los términos en el marco señalado en el presente artículo.

Durante el tiempo que dure la suspensión no correrán los términos establecidos en la normatividad vigente para la atención de las prestaciones y en consecuencia no se causarán intereses de mora.

PARÁGRAFO 3. La presente disposición no aplica a las actuaciones administrativas o jurisdiccionales relativas a la efectividad de derechos fundamentales.

Que el Director General de la DIAN teniendo en cuenta, entre otras motivaciones que el artículo 6° del Decreto 491 del 28 de marzo de 2020, expidió la Resolución 22 de 18 de marzo de 2020; posteriormente derogada por la Resolución 030 de marzo 29 de 2020 que establece:

ARTÍCULO 8°. SUSPENDER hasta tanto permanezca vigente la Emergencia Sanitaria declarada por el Ministerio de Salud y Protección Social la totalidad de los términos de las actuaciones administrativas o jurisdiccionales en sede administrativa, incluidos los procesos disciplinarios.

Durante el término que dure la suspensión y hasta el momento en que se reanuden las actuaciones no correrán los términos de caducidad, prescripción o firmeza previstos en la legislación tributaria, aduanera y cambiaria

PARÁGRAFO PRIMERO. De conformidad con lo establecido en el inciso 3 del artículo 6 del Decreto 491 de 2020, los términos se reanudarán al día hábil siguiente a la superación de la Emergencia Sanitaria declarada por el Ministerio de Salud y Protección Social. Para este efecto, los términos suspendidos empezarán a correr nuevamente, teniendo en cuenta los días que al momento de la suspensión hacían falta para cumplir con las obligaciones correspondientes, incluidas aquellas establecidas en meses o años.

Que mediante Resolución 31 de 3 de abril de 2020, se modifica parcialmente la Resolución 0030 de 29 de marzo de 2020 por medio de la cual se adoptan medidas de urgencia para garantizar la atención y la prestación de los servicios por parte de la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales, el cual quedó así;

Artículo 1o. Modifíquese el parágrafo segundo del artículo 8 de la Resolución 0030 de 29 de marzo de 2020, el cual quedará así:

PARÁGRAFO SEGUNDO. Las actuaciones que se adelanten durante el término de suspensión de que trata el presente artículo se notificarán una vez se levante la suspensión aquí prevista. (...)

Que la Resolución 55 de 29 de mayo de 2020, por la cual se adoptan medidas de urgencia para garantizar la atención y la prestación de los servicios por parte de la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales -DIAN, en el marco del Estado de Emergencia Económica, Social y Ecológica, estableció:

Artículo 1° Levantamiento de Suspensión de Términos. Sin perjuicio de lo dispuesto en el artículo 2° de la presente resolución, levantar a partir del dos (2) de junio de 2020 la suspensión de los términos de las actuaciones administrativas o jurisdiccionales en sede administrativa de que trata el artículo 8° de la Resolución 000030 del 29 de marzo de 2020, y sus modificaciones.

PARÁGRAFO PRIMERO. La notificación o comunicación de los actos administrativos u oficios cuya suspensión de términos sea levantada se realizará conforme la normatividad aplicable. Para el efecto, los términos suspendidos empezarán a correr nuevamente, teniendo en cuenta los días que al momento de la suspensión hacían falta para cumplir con las obligaciones correspondientes, incluidos aquellos establecidos en meses o años.

RESOLUCION 7540 DEL 2018

6.2. CONSIDERACIONES PARA RESOLVER.

Este Despacho procede a evaluar el recurso de Reconsideración interpuesto contra la Resolución 001078 de 26/10/2020, por parte del apoderado especial de la COMPAÑIA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. - CONFIANZA S.A., así:

1. Coadyuvancia

El Código General del Proceso regula la figura jurídica de la coadyuvancia, la cual hace referencia a que aquella persona que tenga una relación sustancial con una de las partes, tomará el proceso en el estado en que se encuentre en el momento de su intervención y podrá efectuar los actos procesales permitidos a la parte que ayuda, siempre que no estén en oposición con los de esta y no impliquen disposición del derecho en litigio.

Es importante tener en cuenta que podrá ser coadyuvante aquella persona que tenga una relación sustancial con una de las partes, a la cual no se le extenderán los efectos jurídicos de la sentencia, pero podrá verse afectada si dicha parte es vencida. Además, el coadyuvante podrá intervenir en el proceso, mientras no se haya dictado sentencia de única o de segunda instancia.

El artículo 71 del Código General del Proceso establece que la coadyuvancia solo es procedente en los procesos declarativos. La solicitud de intervención deberá contener los hechos y los fundamentos de derecho en que se apoya y a ella debe acompañar las pruebas pertinentes. Si el juez estima procedente la intervención, la aceptará de plano y considerará las peticiones que hubiere formulado el interviniente. Así mismo, la intervención anterior al traslado de la demanda se resolverá luego de efectuada esta.

2. Límite de la responsabilidad de la aseguradora

En nuestro ordenamiento jurídico el contrato de seguro es un contrato típico, regulado por los artículos 1036 y siguientes del Código de Comercio, y cuyas características se encuentran determinadas en el citado artículo, como sigue:

"El seguro es un contrato consensual, bilateral, oneroso, aleatorio y de ejecución sucesiva."

Por su parte, los elementos esenciales del contrato de seguro se encuentran determinados claramente en el artículo 1045 del citado Código, siendo procedente manifestar que si bien las partes pueden determinar el alcance de los elementos esenciales del negocio, al tratarse de un contrato típico, de alto interés público, existen normas imperativas que las partes no son libres de disponer, al alcance de lo dispuesto por el artículo 1162 del Código de Comercio.

Son elementos esenciales del contrato de seguro:

- 1) El interés asegurable;
- 2) El riesgo asegurable;
- 3) La prima o precio del seguro, y
- 4) La obligación condicional del asegurador.

En defecto de cualquiera de estos elementos, el contrato de seguro no producirá efecto alguno. Acerca de estas normas imperativas, es necesario resaltar el artículo 1079 del Código de Comercio, según el cual en todo caso el Asegurador únicamente responderá hasta la suma asegurada, norma de carácter legal, aplicable a los seguros de daños y ratificada por el artículo 1089 del mismo Código, también de carácter imperativa al tenor del artículo 1162 ibídem.

Las dos normas previamente indicadas, vale decir, los artículos 1079 y 1089, establecen como principio del contrato de seguro e incluso como regla imperativa, que la responsabilidad del Asegurador estará limitada por la suma asegurada que las partes hayan pactado libremente en ejercicio de su autonomía privada, limitante que naturalmente es relevante en el estudio del alcance de una condena impuesta al Asegurador que actúe como garante en un proceso.

En efecto, la Superintendencia Bancaria, hoy Superintendencia Financiera, al explicar el alcance de la responsabilidad de las entidades aseguradoras, ha precisado lo siguiente:

"En tratándose de los seguros de daños el valor de la indemnización a cancelar por parte del asegurador se encuentra delimitado por tres factores, a saber: el valor asegurado, el valor real del bien y el perjuicio efectivamente sufrido por el asegurado. El primero de éstos representa una suma fija llamada a regir durante la vigencia del contrato, que cuantifica la protección que requiere el asegurado, de la cual tiene pleno conocimiento y que se erige en el límite máximo de la indemnización en caso de siniestro, tal como lo dispone el artículo 1079 del Código de Comercio

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 16
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

cuando señala: "El asegurador no estará obligado a responder sino hasta concurrencia de la suma asegurada...". (...)"

Art.1079 del Código de Comercio: "El asegurador no estará obligado a responder sino hasta concurrencia de la suma asegurada, sin perjuicio de lo dispuesto en el inciso segundo del artículo 1074."

Art.1089 del Código de Comercio: "Dentro de los límites indicados en el artículo 1079 la indemnización no excederá, en ningún caso, del valor real del interés asegurado en el momento del siniestro, ni del monto efectivo del perjuicio patrimonial sufrido por el asegurado o el beneficiario. Se presume valor real del interés asegurado el que haya sido objeto de un acuerdo expreso entre el asegurado y el asegurador. Este, no obstante, podrá probar que el valor acordado excede notablemente el verdadero valor real del interés objeto del contrato, mas no que es inferior a él."

Por lo anterior, es posible afirmar que, acorde a la jurisprudencia de las altas cortes, la doctrina aplicable y en especial, los conceptos de las mismas entidades de control, la condena en contra de una compañía aseguradora, vinculada en calidad de garante a un proceso, única y exclusivamente podrá ascender hasta la suma asegurada estipulada en la respectiva póliza de seguros, toda vez que otro actuar carecería de fundamento normativo alguno para ello.

Revisada la cuantía de la sanción, se encuentra dentro del valor asegurado, por lo que este motivo de inconformidad no prospera.

3. Prescripción del Contrato de Seguro

"En el presente caso se encuentra configurada la prescripción ordinaria del contrato de seguro, toda vez que la administración aduanera conoció del hecho que da base a la acción al día siguiente del vencimiento del plazo máximo para el pago, pues ese día la Administración tuvo o debía tener conocimiento del respectivo incumplimiento del pago."

Así pues, en el caso de pólizas de garantía de obligaciones sujetas a plazo, el vencimiento del mismo sin que se haya efectuado el pago constituye la realización del siniestro y, corresponde al acreedor verificar si vencido el plazo, que es un hecho objetivo, el deudor pagó o no la obligación a su cargo."

Para absolver este motivo de inconformidad traemos a colación lo dispuesto en el artículo 1081 del Código de Comercio que señala que la prescripción ordinaria de las acciones que se derivan del contrato de seguro será de dos años y empezará a correr desde el momento en el interesado haya tenido o debió tener conocimiento del hecho que da base a la acción.

A su vez el artículo 1072 ibidem, señala:

Artículo 1072. Definición de siniestro: Se denomina siniestro la realización del riesgo asegurado.

En otras palabras atendiendo las disposiciones de las normas transcritas y los elementos del contrato de seguro que hemos señalado en la respuesta al primer motivo de inconformidad, tenemos que este término de prescripción ordinaria del contrato de seguro comienza a correr cuando se tiene conocimiento del hecho que da base a la acción, esto es, cuando ocurre el siniestro o se ha producido el incumplimiento de alguno de los hechos asegurados que se contemplan en la póliza de seguros.

Jurisprudencialmente el CONSEJO DE ESTADO SALA DE LO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO SECCIÓN CUARTA Consejero Ponente: Hugo Fernando Bastidas Bárcenas. Bogotá, D.C. diez (10) de julio de dos mil catorce (2014) Radicación: 250002327000200601324-01 No. Interno: 18723 Asunto: Acción de nulidad y restablecimiento del derecho Demandante: CONDOR S.A. COMPAÑIA DE SEGUROS GENERALES Demandado: U.A.E. DIAN, así la ha establecido:

En consecuencia, la Sala considera que debe tomarse como fecha de ocurrencia del siniestro el 15 de marzo de 2005. Dado que la póliza cubría el riesgo desde el 17 de mayo de 2000 hasta el 17 de agosto de 2005, está probado que el siniestro tuvo ocurrencia estando vigente la póliza.

Así mismo, está probado que la DIAN hizo la reclamación dentro del plazo de dos años de prescripción a que alude el artículo 1018 del C. Co, contados a partir de la ocurrencia del siniestro, esto es, antes del 15 de marzo del año 2007, puesto que la Resolución No. 03-064-216-670-5000-00-3128 se expidió el 17 de agosto de 2005 y quedó ejecutoriada el 3 de mayo de 2006, fecha en que se notificó la Resolución No. 03-072-193-607 del 24 de abril de 2006, que resolvió el recurso de apelación.

La demandante alegó que el acto administrativo que declaró el incumplimiento de la obligación y ordenó hacer efectiva la garantía constituye, en sí mismo, el siniestro asegurado. La Sala precisa que esa interpretación es equivocada por las siguientes razones: Las normas aduaneras no

Jefe de División:

Revisó:

Proyectó:

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 17
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

regularon el plazo dentro del cual las autoridades competentes debían declarar el incumplimiento de cualquier obligación inherente al régimen de importación temporal y ordenar la efectividad de la garantía, puesto que el plazo para declarar el incumplimiento de cualquier tipo de garantías de cumplimiento está regulado en el Código de Comercio, concretamente, en el artículo 1081 C. Co., que establece el término de prescripción para las obligaciones derivadas del contrato de seguro, así:

"Artículo 1081. La prescripción de las acciones que se derivan del contrato de seguro o de las disposiciones que lo rigen podrá ser ordinaria o extraordinaria. La prescripción ordinaria será de dos años y empezará a correr desde el momento en que el interesado haya tenido o debido tener conocimiento del hecho que da base a la acción.

La prescripción extraordinaria será de cinco años, correrá contra toda clase de personas y empezará a contarse desde el momento en que nace el respectivo derecho. Estos términos no pueden ser modificados por las partes".

De manera que no es dable confundir el siniestro que se configura por el incumplimiento mismo de la obligación garantizada, con el acto administrativo ejecutoriado mediante el cual se declara el incumplimiento y, en consecuencia, se ordena hacer efectiva la garantía. Lo relevante es que el incumplimiento acontezca en la vigencia de la póliza, y la reclamación se surta dentro del plazo previsto en el artículo 1081 del C.Co.

En el presente caso, mediante Requerimiento Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020, la División Gestión de Fiscalización Aduanera de esta Dirección Seccional, propone a la División Gestión de Liquidación, imponer a la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, en calidad de Usuario Operador, el pago de una Sanción por las infracciones establecidas en los Numeral 1.3 del Art. 625 del Decreto 1165/2019 y 2.8 del Artículo 488 del Decreto 2685 de 1999, por la suma de: CUARENTA Y SIETE MILLONES OCHOCIENTOS VEINTIOCHO MIL PESOS MCTE (\$47.828.000,00), y estudiar la viabilidad de hacer efectiva la Póliza de Seguros de Cumplimientos de Disposiciones Legal No. 02 DL 006205 con vigencia desde 16/03/2019 hasta el 16/03/2021 expedida por la COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. con NIT 860.070.374-9 constituida por la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, que garantiza el pago de los derechos e impuestos, las sanciones y los intereses a que haya lugar, como consecuencia del incumplimiento de las obligaciones y responsabilidades en su condición de Usuario operador Zona Franca de acuerdo con la regulación aduanera vigente y demás normas especiales expedidas sobre la materia de acuerdo al valor asegurado.

El artículo 409 del Decreto 2685 de 1999, señala las obligaciones de los Usuarios Operadores de Zona Franca Permanente, entre las que se encuentran las siguientes:

Artículo 409. OBLIGACIONES DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCAS PERMANENTES. Son obligaciones de los usuarios operadores de las Zonas Francas Permanentes, las siguientes:

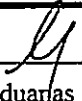
c) Autorizar la salida de mercancías de la Zona Franca hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional, con el cumplimiento de los requisitos y formalidades establecidos por las normas aduaneras;

h) Llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales;

k) Informar por escrito a la autoridad aduanera, a más tardar dentro de los tres (3) días siguientes a la ocurrencia del hecho o de su detección, sobre el hurto, pérdida o sustracción de las mercancías sujetas a control aduanero de los recintos de la Zona Franca;

A folios 7 al 10, de este expediente se encuentra el Acta de Hechos 065 de 3 de mayo de 2018, en la que señala, que se señalan los siguientes hechos:

Ítem	Formulario de Ingreso	Descripción Artículo - Código artículo	Cantidad en SIZA	Cantidad saldo Físico	Observaciones
1	91687667	COMPRESOR INGERSOLL S/N 325276UJL414	1	1	SIN NOVEDAD
2	916169769	COMPRESOR CHICAGO BOX	1	0	NO SE ENCUENTRA FISICAMENTE EN INSTALACIONES DEL USUARIO CALIFICADO
3	91699169	COMPRESOR INGERSOLL RANDXP375/340165UIN08 0/3400554/UIN080/SIN SERIAL	3	2	NO SE ENCUENTRA FISICAMENTE 1 COMPRESOR (COMPRESOR ROBADO)
4		S/N 004-	0	1	SE ENCUENTRA FISICAMENTE EN INSTALACIONES DEL

Jefe de División: 

Revisó: _____

Proyectó: 

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Manejo Aduanero No. 25/24

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 18
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

	126944/185DPQJD MARCA SULLAIR		USUARIO CALIFICADO NO APARECE EN SIZA
--	-------------------------------	--	---------------------------------------

De las observaciones extractadas en el cuadro anterior, se evidencia la existencia de mercancías que se encontraban físicamente en las instalaciones del usuario calificado, pero no estaban registradas en el inventario sistema SIZA (Ítem 4), con corte 30 de abril de 2018; tampoco se encontraban relacionadas en un FMM, encontrándose entonces en situación de ilegalidad, pues debería estar relacionada en un Formulario de Movimiento de Mercancía y además contar con un documento de transporte consignado a un usuario de la zona franca, y una planilla de envío o amparada en una declaración aduanera.

De igual manera se encuentran mercancías con saldo en el sistema SIZA que no se encuentran físicamente en las instalaciones del usuario calificado, (Ítem 2 y 3).

Las observaciones plasmadas en el acta de hecho No. 065 de 03/05/2018, permiten colegir que el Usuario Operador no lleva los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la DIAN, y permitió la salida de mercancías hacia el resto del territorio aduanero nacional sin el cumplimiento de los requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras.

La División de Fiscalización, procedió a requerir al interesado con Requerimiento Ordinario No. 723 del 29/11/2019 y 000724 de 29/11/2019, (folios 49 a 57) para que pusiera a disposición de la Autoridad Aduanera la mercancía consistente en un COMPRESOR S/N 004-126944/185DPQJD MARCA SULLAIR, por no encontrarse demostrado el ingreso de la mercancía en las instalaciones de la zona franca, estando las mercancías en situación de ilegalidad y proceder con su aprehensión o en su defecto proceder con la aplicación de las sanciones correspondientes por no poderse aprehender.

La Apoderada de la Zona Franca Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena ZOFRANCA S.A., presentó respuesta al requerimiento Ordinario de Información No. 000723 de 29/11/2019, alegando imposibilidad jurídica y material de poner a disposición la mercancía solicitada, toda vez que de los hechos del proceso se evidencia que el compresor fue objeto de hurto y se desconoce el paradero del bien, lo cual es ajeno a su representada y que se encuentra en manos de la autoridad competente de acuerdo a la denuncia por hurto instaurada por el usuario calificado INTERNATIONAL FUELS ZF S.A. (folio 80) denuncia ésta que fue aportada.

Ahora bien, debemos establecer la fecha a partir de la cual se cuenta el término de prescripción ordinaria de las obligaciones derivadas del contrato de seguro, es decir, la fecha en que la Administración *tuvo o debió tener conocimiento del hecho que da base a la acción*¹, esto es, el 26 octubre de 2020, fecha en la se profirió la Resolución sancionatoria, siendo la fecha en la cual la DIAN tuvo conocimiento del hecho, por ser el Requerimiento Especial Aduanero el Acto Administrativo mediante el cual la Administración una vez analizadas y verificado el acervo probatorio adquiere la certeza la comisión de la infracción, por lo tanto, el plazo máximo para hacer efectiva la póliza es el 26 octubre de 2020.

Esto de acuerdo con **EL CONCEPTO 631 DEL 9 DE DICIEMBRE DE 2020 CONCEPTO UNIFICADO GARANTÍAS DOCTRINA Y LINEA SOBRE EL PROCEDIMIENTO EN SEDE ADMINISTRATIVA** en cuanto a la ocurrencia del siniestro.

1.6. ¿Qué es el siniestro?

Descriptor: Garantías aduaneras - Siniestro. Fuentes Formales. Artículo 1072 del Código de Comercio. Según el artículo 1072 del Código de Comercio es la realización del riesgo asegurado.

El siniestro en materia aduanera ocurre cuando se tiene determinado el incumplimiento de las obligaciones aduaneras, mediante liquidación oficial o resolución sanción independiente, fijando la suma a favor de la Autoridad Aduanera que puede ser cobrada al asegurador o garante.

¹ Código de Comercio Artículo 1081. Prescripción de acciones. La prescripción de las acciones que se derivan del contrato de seguro o de las disposiciones que lo rigen podrá ser ordinaria o extraordinaria.
La prescripción ordinaria será de dos años y empezará a correr desde el momento en que el interesado haya tenido o debió tener conocimiento del hecho que da base a la acción.
La prescripción extraordinaria será de cinco años, correrá contra toda clase de personas y empezará a contarse desde el momento en que nace el respectivo derecho.
Estos términos no pueden ser modificados por las partes.

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 19
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

También se configura el siniestro cuando se configura una causal de decomiso de mercancías sobre las cuales se constituyó una garantía en reemplazo de aprehensión, esto es con la expedición del acto administrativo que resuelve de fondo el proceso de decomiso.

La anterior posición, es respaldada de manera reiterada por la jurisprudencia del Consejo de Estado mediante las siguientes sentencias:

- (i) Sección Primera, en sentencia del 24 de octubre de 2019, Radicación número: 13001-23-31-001-2004-02280-01, C.P. Nubia Margoth Peña Garzón: «Así las cosas, cuando el acto administrativo acusado declaró el incumplimiento de la obligación adquirida por el afianzado y ordenó hacer efectiva la póliza que garantizaba el poner a disposición las mercancías aprehendidas...ordenado su decomiso fue que se verificó la ocurrencia del siniestro cubierto, tal como da cuenta el objeto de dicha póliza».
- (ii) Sección Quinta, en sentencia del 5 de abril de 2018, Radicación número: 25000-23-24-000-2010-00630-01, C.P. Alberto Yepes Barreiro: «Para la Sección, tal y como fue considerado, en el presente caso el riesgo asegurado se siniestró con la expedición y notificación del acto administrativo que impuso efectivamente la sanción garantizada con la Póliza de Cumplimiento Disposiciones Legales Nro. 11- 43-101000067 de 18 de octubre de 2007, esto es, con la Resolución nro. 03-064- 191-668-2131-00-2154 de 10 de octubre de 2008».
- (iii) Sección Cuarta, en sentencia de unificación de jurisprudencia 2019 CE-SUJ - 4 - 011 de 14 de noviembre de 2019, dentro del proceso con Radicación número: 25000-23-37-000-2013-00452-01(23018), C.P. Jorge Octavio Ramírez Ramírez: «El siniestro ocurre cuando se tiene determinada, mediante liquidación oficial o resolución sanción independiente, la suma a favor de la administración tributaria que puede ser cobrada al asegurador o garante».

En cuanto a la PRESCRIPCIÓN DE ACCIONES QUE SE DERIVAN DEL CONTRATO DE SEGURO, el mismo concepto anterior, consagra que en concordancia con lo previsto en el artículo 1081 del Código de Comercio, entiéndase como el lapso de tiempo que tiene la autoridad aduanera para ejercer todas las acciones legales para hacer efectivo el derecho de reconocimiento al pago de una obligación aduanera garantizada que ha sido incumplida.

7.1. ¿Cuáles son las clases de prescripción en el contrato de seguros?

Descriptor: Garantías aduaneras - Prescripción - Clases de prescripción - Prescripción ordinaria - Prescripción extraordinaria.- Fuentes Formales. Artículo 1081 del Código de Comercio. El artículo 1081 del Código de Comercio estableció que la prescripción de las acciones que se derivan del contrato de seguro podrá ser:

- i) Ordinaria que será de dos años y empezará a correr desde el momento en que el interesado haya tenido o debido tener conocimiento del hecho que da base a la acción.
- ii) Extraordinaria que será de cinco años, y correrá contra toda clase de personas, la cual empezará a contarse desde el momento en que nace el respectivo derecho.

La Corte Constitucional, M.P Jorge Iván Palacio Palacio, mediante sentencia T-272 de 12 de mayo de 2015, se pronunció sobre la finalidad de las mismas, así:

«A manera de conclusión y respecto de estos tipos de prescripción en la sentencia T-662 de 2013 se estableció que "los dos tipos de prescripción son aplicables. La prescripción ordinaria comienza a correr desde el momento en que la persona razonablemente haya tenido o podido tener conocimiento de los hechos que dan base a la acción.

La extraordinaria comienza a contar desde el momento en que ocurre el siniestro. Así, cuando el legitimado para reclamar el cumplimiento del contrato de seguro es incapaz o no puede conocer los hechos que dan base a la acción, el término de prescripción que comenzará a correr será el de la extraordinaria (desde que ocurre el siniestro) hasta tanto cese su incapacidad o tenga conocimiento de los hechos.

Desde ese momento, comenzará a correr la ordinaria paralelamente y surtirá efectos la primera que opere». (se resalta) Por otro lado, la jurisprudencia del Consejo de Estado ha señalado lo siguiente:

Sección Primera, en sentencia del 1 de febrero de 2018, Radicación número: 25000- 23-24-000-2010-00238-01, C.P. María Elizabeth García González:

«[...]La DIAN profirió los actos administrativos, Resolución 0262 del 21 de mayo de 2004 (por el cual declaró el incumplimiento y ordenó hacer efectivas las pólizas), Resolución 0006 de septiembre 7 de 2004 (mediante la cual se resolvió el recurso de reposición interpuesto contra la Resolución 0262 del 21 de mayo de 2004), y Resolución 0364 de octubre 27 de 2004 (por el cual resolvió el recurso de Apelación interpuesto contra la Resolución 0262 de 2004), dentro de los dos años de la prescripción ordinaria de que trata el artículo 1081 del

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Manana, Aduana 7a No. 25,04

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 20
 SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
 ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

Código de Comercio, no operando el fenómeno de la prescripción respecto de las pólizas constituidas a favor de la Nación».

Sección Quinta, en sentencia del 5 de abril de 2018, Radicación número: 25000-23- 24-000-2010-00630-01, C.P. Alberto Yepes Barreiro:

«Para la Sección, tal y como fue considerado, en el presente caso el riesgo asegurado se siniestró con la expedición y notificación del acto administrativo que impuso efectivamente la sanción garantizada con la Póliza de Cumplimiento Disposiciones Legales Nro. 11-43-101000067 de 18 de octubre de 2007, esto es, con la Resolución nro. 03-064-191-668-2131-00-2154 de 10 de octubre de 2008.
 En ese sentido, no pueden alegarse las prescripciones ordinaria ni extraordinariamente previsto en la norma, en tanto que en el mismo acto que se declara el respectivo siniestro del riesgo asegurado, se ordena cobrar y hacer efectiva la respectiva garantía»

La misma sentencia, en otro aparte señaló: «Ahora bien, en relación con el plazo para expedir el acto que declara el incumplimiento, la Sala resalta que la Resolución 187201241668047 se expidió el 12 de mayo de 2009. En consecuencia, teniendo en cuenta que la póliza de seguro No. 8543101000225 se mantiene todavía vigente, pues esta fue expedida desde el 19 de octubre de 2008 hasta el 18 de enero de 2010, se considera que le era oportuno a la Administración declarar su efectividad en atención al incumplimiento de la obligación aduanera, sin que se hubiere presentado la prescripción de que trata la norma invocada por el actor».

7.2. ¿Con la expedición del requerimiento especial aduanero se suspende la prescripción de que trata el artículo 1081 del Código de Comercio?

Descriptor: Garantías aduaneras – Prescripción – Requerimiento Especial Aduanero. Fuentes Formales. Artículo 1081 del Código de Comercio.

Del estudio de la normatividad aduanera no se encuentra argumento alguno respecto a que el requerimiento especial aduanero suspende el término de prescripción de que trata el artículo 1081 del Código de Comercio.

4. Efectividad de la garantía artículo 530 de la resolución 4240 de 2000.

“Señala el recurrente que el procedimiento que se debió adelantar para declarar el incumplimiento y hacer efectiva la póliza tiene su arraigo legal en el artículo 530 de la Resolución 4240 de 2000, a través del cual el incumplimiento de las obligaciones aduaneras respaldadas con garantías bancarias o de compañía de seguros, se declarará de oficio, previa recepción del expediente que contenga las pruebas de los hechos y la fotocopia autenticada de la garantía.”

Este despacho no comparte los argumentos del recurrente por cuanto el artículo 530 de la Resolución 4240 de 2000, establece el procedimiento para hacer efectivas garantías cuyo pago no está condicionado a un procedimiento administrativo sancionatorio previo, situación en la cual no se enmarca el presente caso, por cuanto, para ordenar la efectividad de la garantía es necesario declarar el incumplimiento de la obligación afianzada expidiendo los actos administrativos de trámite y de fondo establecidos para tal fin y cumpliendo con las ritualidades que exige el procedimiento administrativo sancionatorio en materia aduanera, a fin de salvaguardar el debido proceso y el derecho a la defensa de los administrados.

El procedimiento para sancionar y declarar la efectividad de la garantía, es el previsto para hacer efectiva la garantía cuyo pago se ordena en un proceso administrativo sancionatorio conforme lo establece el artículo 695 del Decreto 1165 de 2019 antes 531 de la Resolución 4240 de 2000.

Este motivo de inconformidad no está llamado a prosperar.

5. Caducidad de la acción administrativa sancionatoria.

El recurrente considera, que en el presente caso, aplica el fenómeno de la caducidad, entendiendo por el mismo la preclusión de la facultad sancionatoria por expiración del término durante el cual el Estado podía ejercer el derecho a accionar procesal o administrativamente sus atribuciones sancionatorias, fenómeno que no puede confundirse en sus efectos con la prescripción.

ARTICULO 478. CADUCIDAD DE LA ACCIÓN ADMINISTRATIVA SANCIONATORIA. La acción administrativa sancionatoria prevista en este Decreto, caduca en el término de tres (3) años contados a partir de la comisión del hecho u omisión constitutivo de infracción administrativa aduanera. Cuando no fuere posible determinar la fecha de ocurrencia del hecho, se tomará como tal la fecha en que las autoridades aduaneras hubieren tenido conocimiento del mismo. Cuando se trate de hechos de ejecución sucesiva o permanente, el término de caducidad se contará a partir de la ocurrencia del último hecho u omisión.

Jefe de División:

Revisó:

Proyectó:

RRP

El requerimiento especial aduanero da inicio al cómputo del término de caducidad, toda vez que es a partir de este que es posible identificar la infracción y ejercer la respectiva acción, se concluye que el artículo 478 del Decreto 2685 de 1999, hace expresa referencia al término de que dispone la administración aduanera para iniciar la acción administrativa sancionatoria, esto es, la iniciación del procedimiento administrativo que, con el respeto al debido proceso y al derecho de audiencia y de defensa, podrá concluir con resolución sancionatoria o el archivo de la investigación, de conformidad con el acervo probatorio recaudado en la etapa de investigación.

EL CONCEPTO 32143 DEL 31 DICI DE 2019 CONCEPTO GENERAL DE PROCEDIMIENTOS ADMINISTRATIVOS ADUANEROS. Caducidad de la acción administrativa sancionatoria en su punto 16.1 Respondió el siguiente interrogante ¿Cuál es el término de caducidad de la acción administrativa sancionatoria aduanera?

De conformidad con lo determinado por el artículo 611 del Decreto 1165 de 2019, la facultad que tiene la autoridad aduanera para imponer sanciones, caduca en el término de tres (3) años contados a partir de la comisión del hecho o de la omisión constitutiva de infracción administrativa aduanera, término dentro del cual el acto administrativo que impone la sanción debe haber sido expedido y notificado.

Dicho acto sancionatorio es diferente de los actos que resuelven los recursos, los cuales deberán ser decididos dentro del término que para ello prevé el Decreto 1165 de 2019.

Dispone la norma en referencia que, cuando no fuere posible determinar la fecha de ocurrencia del hecho o de su omisión, se tomará como tal la fecha en que las autoridades aduaneras hubieren tenido conocimiento del mismo.

Cuando se trate de hechos de ejecución sucesiva o permanente, el término de caducidad se contará a partir de la ocurrencia del último hecho u omisión.

En los eventos en que una autoridad judicial deba pronunciarse sobre la responsabilidad por la comisión de un delito de contrabando, contrabando de hidrocarburos y sus derivados, favorecimiento y facilitación de contrabando, favorecimiento de contrabando de hidrocarburos, fraude aduanero, enriquecimiento ilícito, tráfico de armas, municiones, explosivos, minas antipersona, tráfico de estupefacientes, lavado de activos, contra la seguridad pública, testaferrato, contra la fe pública, contra los recursos naturales y medio ambiente, cohecho, contra los servidores públicos, contra la propiedad industrial, contra los derechos de autor y fraude procesal, el término de caducidad se contará a partir de la ejecutoria de la sentencia condenatoria.

Lo dispuesto en materia de caducidad de la acción administrativa sancionatoria, por el artículo 611 del Decreto 1165 de 2019, no aplica a las infracciones cuya sanción se impone dentro de una liquidación oficial. En estos eventos, la caducidad se someterá a los términos y condiciones previstos para la firmeza de la declaración.

(...)

Al respecto, el artículo 611 del Decreto 1165 de 2019, dispone:

"La facultad que tiene la autoridad aduanera para imponer sanciones, caduca en el término de tres (3) años contados a partir de la comisión del hecho o de la omisión constitutiva de infracción administrativa aduanera, término dentro del cual el acto administrativo que impone la sanción debe haber sido expedido y notificado. Dicho acto sancionatorio es diferente de los actos que resuelven los recursos, los cuales deberán ser decididos dentro del término que para ello prevé el presente decreto.

Cuando no fuere posible determinar la fecha de ocurrencia del hecho o de su omisión, se tomará como tal la fecha en que las autoridades aduaneras hubieren tenido conocimiento del mismo. Cuando se trate de hechos de ejecución sucesiva o permanente, el término de caducidad se contará a partir de la ocurrencia del último hecho u omisión.

En los eventos en que una autoridad judicial deba pronunciarse sobre la responsabilidad por la comisión de un delito de contrabando, contrabando de hidrocarburos y sus derivados, favorecimiento y facilitación de contrabando, favorecimiento de contrabando de hidrocarburos, fraude aduanero, enriquecimiento ilícito, tráfico de armas, municiones, explosivos, minas antipersona, tráfico de estupefacientes, lavado de activos, contra la seguridad pública, testaferrato, contra la fe pública, contra los recursos naturales y medio ambiente, cohecho, contra los servidores públicos, contra la propiedad industrial, contra los derechos de autor y fraude procesal, el término de caducidad se contará a partir de la ejecutoria de la sentencia condenatoria.

Lo dispuesto en el presente artículo no aplica a las infracciones cuya sanción se impone dentro de una liquidación oficial; en tales eventos, la caducidad se someterá a los términos y condiciones previstos para la firmeza de la

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

25 FEB. 2021 -- 0261

RESOLUCION NÚMERO

de

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 22
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A.-
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

declaración."

De conformidad con la norma transcrita, el término de caducidad de la acción administrativa sancionatoria, se puede contar a partir de distintos momentos, así:

- A partir de la comisión del hecho u omisión constitutivo de infracción administrativa aduanera,
- A partir de la fecha en que las autoridades aduaneras hubieren tenido conocimiento del mismo, y
- A partir de la ocurrencia del último hecho u omisión.
- Cuando una autoridad judicial deba pronunciarse sobre la responsabilidad por la comisión de uno de los delitos enumerados en el artículo 611 del Decreto 1165 de 2019, el término de caducidad se contará a partir de la ejecutoria de la sentencia condenatoria.
- Las sanciones relacionadas con las infracciones que se derivan de una liquidación oficial, el término de caducidad queda sujeto a la firmeza de la declaración, es decir, tres años conforme lo consagrado en la normatividad aduanera. (...)

Mediante Requerimiento Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020, la División Gestión de Fiscalización Aduanera de esta Dirección Seccional, propone a la División Gestión de Liquidación, imponer a la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, en calidad de Usuario Operador, el pago de una Sanción por las infracciones establecidas en los Numeral 1.3 del Art. 625 del Decreto 1165/2019 y 2.8 del Artículo 488 del Decreto 2685 de 1999 por la suma de: CUARENTA Y SIETE MILLONES OCHOCIENTOS VEINTIOCHO MIL PESOS MCTE (\$47.828.000,00), y estudiar la viabilidad de hacer efectiva la Póliza de Seguros de Cumplimientos de Disposiciones Legal No. 02 DL 006205 con vigencia desde 16/03/2019 hasta el 16/03/2021 expedida por la COMPAÑIA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. con NIT 860.070.374-9 constituida por la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, que garantiza el pago de los derechos e impuestos, las sanciones y los intereses a que haya lugar, como consecuencia del incumplimiento de las obligaciones y responsabilidades en su condición de Usuario operador Zona Franca de acuerdo con la regulación aduanera vigente y demás normas especiales expedidas sobre la materia de acuerdo al valor asegurado.

Por lo anterior, resulta claro que los motivos de inconformidad expuestos por la COMPAÑIA ASEGURADORA DE FIANZAS, no prosperan y por consiguiente la orden de efectividad de la Póliza No. 02 DL 006205 con vigencia desde 16/03/2019 hasta el 16/03/2021 expedida por la COMPAÑIA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. con NIT 860.070.374-9 constituida por la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, será confirmada.

Procede este despacho a estudiar y responder los motivos de inconformidad planteados por la SOCIEDAD OPERADORA DE ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A., ZOFRANCA S.A, así:

1. VIOLACION AL ARTÍCULO 29 Y 83 DE LA CONSTITUCION NACIONAL POR FALTA DE APLICACIÓN.

La Corte Constitucional ha definido el derecho al debido proceso como el conjunto de garantías previstas en el ordenamiento jurídico a través de las cuales se busca la protección del individuo incurso en una actuación judicial o administrativa.

Entre las garantías mínimas que hacen parte del debido proceso en materia administrativa se encuentran, los siguientes derechos:

- Ser oído durante toda la actuación,
- Notificación oportuna y de conformidad con la ley,
- Que la actuación se surta sin dilaciones injustificadas,
- Que se permita la participación en la actuación desde su inicio hasta su culminación,
- Que la actuación se adelante por autoridad competente y con el pleno respeto de las formas propias previstas en el ordenamiento jurídico,
- Gozar de la presunción de inocencia,
- Ejercer del derecho de defensa y contradicción,

Jefe de División:

Revisó:

Proyectó:

RRPH

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

RESOLUCION NÚMERO

de

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 23
 SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
 ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

8. Solicitar, aportar y controvertir pruebas, e
 9. Impugnar las decisiones y a promover la nulidad de aquellas obtenidas con violación del debido proceso²

En cuanto al Artículo 83 ARTICULO 83°—Las actuaciones de los particulares y de las autoridades públicas deberán ceñirse a los postulados de la buena fe, la cual se presumirá en todas las gestiones que aquéllos adelanten ante éstas.

Sobre el mismo punto, en Sentencia anterior la Corte había expuesto:

"Sobre el principio de la buena fe y los asuntos tributarios, la Corte, en sentencia C-690 de 1996 señaló que en esta materia, resulta admisible que la ley presuma que la actuación no está provista de la buena fe. Es decir, que, en tratándose de asuntos tributarios, puede no aplicarse en forma absoluta el principio de la buena fe. Dijo la Corte:

"Finalmente, en general es razonable suponer que ha actuado de manera dolosa o negligente quien ha incumplido un deber tributario tan claro como es la presentación de la declaración tributaria en debida forma, por lo cual resulta natural considerar que la prueba del hecho - esto es de la no presentación de la declaración - es un indicio muy grave de la culpabilidad de la persona. Por consiguiente, teniendo en cuenta que las sanciones impuestas en caso de no presentación de la declaración tributaria son de orden monetario, que el cumplimiento de este deber es esencial para que el Estado pueda cumplir sus fines, y conforme al principio de eficiencia, la Corte considera que una vez probado por la administración que la persona fácticamente no ha presentado su declaración fiscal, entonces es admisible la ley presuma que la actuación ha sido culpable, esto es, dolosa o negligente.

"Lo anterior no implica una negación de la presunción de inocencia, la cual sería inconstitucional, pero constituye una disminución de la actividad probatoria exigida al Estado, pues ante la evidencia del incumplimiento del deber de presentar la declaración tributaria, la administración ya tiene la prueba que hace razonable presumir la culpabilidad del contribuyente. En este orden de ideas, la flexibilidad del principio de prueba de la culpabilidad en este campo no implica empero condonación de la prueba para la administración, puesto que sanciones de tipo administrativo, tales como las que se imponen en ejercicio del poder de policía o las sanciones de origen tributario, deben estar sujetas a la evidencia del incumplimiento, en este caso la no presentación de la obligación tributaria, la cual hace razonable la presunción de negligencia o dolo del contribuyente. (M.P., doctor Alejandro Martínez Caballero).

Estima la Corte que los anteriores criterios deben reiterarse en la presente oportunidad, y con fundamento en ellos desestima los argumentos de la demanda. La norma acusada, como bien lo dicen los intervinientes, consagra una sanción por llevar a efecto correcciones en las declaraciones tributarias, situación que supone que el contribuyente, responsable o agente retenedor, no ha cumplido a cabalidad con sus obligaciones, sino que lo ha hecho en forma inexacta, o incompleta; tal situación, que en el supuesto de la norma bajo examen, está siendo reconocida por el propio sujeto incumplido. La presunción de buena fe, se ve reemplazada por la de negligencia y es suficiente soporte jurídico para la imposición de la sanción, sin que por ello pueda entenderse desconocido el principio general de buena fe.

La buena fe no consiste simplemente, como equivocadamente lo concibe el demandante, en un actuar desprovisto de dolo, o de intención positiva de irrogar un perjuicio a otro. El concepto involucra también el conducirse sin culpa, esto es, con un mínimo de prudencia, de atención, de cuidado, a fin de evitar tal perjuicio. En materia civil, como es sabido, la culpa grave se asimila a dolo y es fuente de responsabilidad civil. Y en materia penal, existen delitos que pueden cometerse a título de culpa. De donde se concluye que la carencia de diligencia y cuidado en el cumplimiento de las propias obligaciones y, en general, en el actuar humano, desvirtúa el principio de buena fe y es fuente de obligaciones y de responsabilidad jurídica.

Por lo cual este motivo de inconformidad no tiene vocación de prosperar en cuanto a la violación del debido proceso.

2. VIOLACIÓN AL ARTICULO 4 DE LA LEY 1609 DE 2013 POR FALTA DE APLICACIÓN.

El Artículo 4°. Establece los *Principios Generales*. Los decretos que expida el Gobierno Nacional para desarrollar la Ley Marco de Aduanas, deberán sujetarse a los principios constitucionales y a los previstos en el Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, y demás normas que lo modifiquen o sustituyan, como son:

- Principio del debido proceso,
- Principio de igualdad,
- Principio de la buena fe,
- Principio de economía,
- Principio de celeridad,
- Principio de eficacia,

² Corte Constitucional, Sentencia C-431 del 4 de junio de 2014, M.P. Mauricio González Cuervo.

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Manna Avenida 3a No. 26.54

25 FEB. 2021 - - 0 2 6 1

RESOLUCION NÚMERO

de

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 24
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

- Principio de imparcialidad,
- Principio de prevalencia de lo sustancial,
- Principio de responsabilidad,
- Principio de publicidad y contradicción,
- Principio de progresividad.
- De la misma forma deberá tener en cuenta los principios especiales del derecho probatorio, y los principios especiales del régimen de aduanas, como son:
 - Principio de eficiencia,
 - Principio de Seguridad y Facilitación en la cadena logística de las operaciones de comercio exterior,
 - Principio de Coordinación y Colaboración, y
 - Principio de Favorabilidad.

Parágrafo 1º. Para efectos del Principio de Eficiencia las actuaciones administrativas relativas a la función aduanera, estarán fundamentadas en el servicio ágil y oportuno que facilite y dinamice el comercio exterior.

Parágrafo 2º. Para efectos del Principio de Seguridad y Facilitación en la cadena logística de las operaciones de comercio exterior, los decretos que expida el Gobierno Nacional para desarrollar la ley marco de aduanas estarán sujetos al marco de un Sistema de Gestión del Riesgo, orientado a neutralizar las conductas de contrabando, de carácter fraudulento, lavado de activos y a fortalecer la prevención del riesgo ambiental, de la salud, de la seguridad en fronteras y la proliferación de armas de destrucción masiva.

Parágrafo 3º. Para efectos del Principio de Coordinación y Colaboración, las autoridades del Estado y los Operadores de comercio exterior, al desarrollar operaciones conjuntas procurarán mantener en todo momento el máximo interés y adecuada disposición para la coordinación y desarrollo de las actuaciones relacionadas con las mismas.

Parágrafo 4º. Para efectos del Principio de Favorabilidad la Autoridad Aduanera en el proceso sancionatorio y de decomiso de mercancías, aplicará oficiosamente las normas que favorezcan al interesado aun cuando no haya sido solicitada o alegada. Se exceptiona de este tratamiento lo relativo a los aranceles y tributos aduaneros.

No solo estamos frente a una mera regulación de las aduanas, sino que además esta norma regula principios, y materias de tributación aduanera pues contiene los criterios y objetivos generales señalados por el legislador, a los cuales debe sujetarse el Gobierno Nacional para modificar los aranceles y las tarifas en las operaciones de ingreso y salida de mercancías al país, respondiendo a una verdadera naturaleza de tributos, y desarrollando las facultades constitucionales del Congreso como representación popular democráticamente elegida por el Pueblo.³

Principios que en esta investigación han sido preservados y respetados por lo que no prospera este motivo de inconformidad

3. VIOLACIÓN AL ARTICULO 3 DE LA LEY 1437 DE 2011 POR FALTA DE APLICACIÓN.

ARTÍCULO 3o. PRINCIPIOS. Todas las autoridades deberán interpretar y aplicar las disposiciones que regulan las actuaciones y procedimientos administrativos a la luz de los principios consagrados en la Constitución Política, en la Parte Primera de este Código y en las leyes especiales.

Las actuaciones administrativas se desarrollarán, especialmente, con arreglo a los principios del debido proceso, igualdad, imparcialidad, buena fe, moralidad, participación, responsabilidad, transparencia, publicidad, coordinación, eficacia, economía y celeridad.

³ LA NUEVA LEY MARCO DE ADUANAS - LEY 1609 DE 2013 - ANALISIS Y CAMBIOS NORMATIVOS FRENTE A LA REGULACION Y TRIBUTACION ADUANERA EN COLOMBIA ESTUDIANTE JUAN GUILLERMO LÓPEZ PALACIO Proyecto de Trabajo de grado como requisito para optar al título de Especialista en Derecho Tributario

Jefe de División:

Revisó:

Proyectó:

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.
Manizales, Avenida 2a No. 25 04

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 25
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

1. En virtud del principio del debido proceso, las actuaciones administrativas se adelantarán de conformidad con las normas de procedimiento y competencia establecidas en la Constitución y la ley, con plena garantía de los derechos de representación, defensa y contradicción.

En materia administrativa sancionatoria, se observarán adicionalmente los principios de legalidad de las faltas y de las sanciones, de presunción de inocencia, de no reformatio in pejus y non bis in idem.

2. En virtud del principio de igualdad, las autoridades darán el mismo trato y protección a las personas e instituciones que intervengan en las actuaciones bajo su conocimiento. No obstante, serán objeto de trato y protección especial las personas que por su condición económica, física o mental se encuentran en circunstancias de debilidad manifiesta.

3. En virtud del principio de imparcialidad, las autoridades deberán actuar teniendo en cuenta que la finalidad de los procedimientos consiste en asegurar y garantizar los derechos de todas las personas sin discriminación alguna y sin tener en consideración factores de afecto o de interés y, en general, cualquier clase de motivación subjetiva.

4. En virtud del principio de buena fe, las autoridades y los particulares presumirán el comportamiento leal y fiel de unos y otros en el ejercicio de sus competencias, derechos y deberes.

5. En virtud del principio de moralidad, todas las personas y los servidores públicos están obligados a actuar con rectitud, lealtad y honestidad en las actuaciones administrativas.

6. En virtud del principio de participación, las autoridades promoverán y atenderán las iniciativas de los ciudadanos, organizaciones y comunidades encaminadas a intervenir en los procesos de deliberación, formulación, ejecución, control y evaluación de la gestión pública.

7. En virtud del principio de responsabilidad, las autoridades y sus agentes asumirán las consecuencias por sus decisiones, omisiones o exralimitación de funciones, de acuerdo con la Constitución, las leyes y los reglamentos.

8. En virtud del principio de transparencia, la actividad administrativa es del dominio público, por consiguiente, toda persona puede conocer las actuaciones de la administración, salvo reserva legal.

9. En virtud del principio de publicidad, las autoridades darán a conocer al público y a los interesados, en forma sistemática y permanente, sin que medie petición alguna, sus actos, contratos y resoluciones, mediante las comunicaciones, notificaciones y publicaciones que ordene la ley, incluyendo el empleo de tecnologías que permitan difundir de manera masiva tal información de conformidad con lo dispuesto en este Código. Cuando el interesado deba asumir el costo de la publicación, esta no podrá exceder en ningún caso el valor de la misma.

10. En virtud del principio de coordinación, las autoridades concertarán sus actividades con las de otras instancias estatales en el cumplimiento de sus cometidos y en el reconocimiento de sus derechos a los particulares.

11. En virtud del principio de eficacia, las autoridades buscarán que los procedimientos logren su finalidad y, para el efecto, removerán de oficio los obstáculos puramente formales, evitarán decisiones inhibitorias, dilaciones o retardos y sanearán, de acuerdo con este Código las irregularidades procedimentales que se presenten, en procura de la efectividad del derecho material objeto de la actuación administrativa.

12. En virtud del principio de economía, las autoridades deberán proceder con austeridad y eficiencia, optimizar el uso del tiempo y de los demás recursos, procurando el más alto nivel de calidad en sus actuaciones y la protección de los derechos de las personas.

13. En virtud del principio de celeridad, las autoridades impulsarán oficiosamente los procedimientos, e incentivarán el uso de las tecnologías de la información y las comunicaciones, a efectos de que los procedimientos se adelanten con diligencia, dentro de los términos legales y sin dilaciones injustificadas.

Podemos apreciar en el desarrollo de esta investigación que no se ha violado ningún principio de los aquí señalados.

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Mariano González Rodríguez

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 26.
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018/02649

4. VIOLACIÓN AL ARTICULO 2 NUMERALES 3, 6, Y 7 DEL DECRETO 1165 DE 2019 POR FALTA DE APLICACIÓN.

Artículo 2º .Principios generales. Sin perjuicio de los principios constitucionales y los previstos en el artículo 3º del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, de la Ley 1609 de 2013 y del Código General del Proceso, las disposiciones contenidas en este Decreto se aplicarán e interpretarán teniendo en cuenta los siguientes:

3. Principio de justicia. Todas las actuaciones administrativas relativas a la función aduanera deberán estar presididas por un relevante espíritu de justicia. La administración y/o autoridad aduanera actuará dentro de un marco de legalidad, reconociendo siempre que se trata de un servicio público, y que el Estado no aspira que al obligado aduanero se le exija más de aquello que la misma ley pretende.

6. Principio de tipicidad. En virtud de este principio, para que un hecho u omisión constituya infracción administrativa aduanera, dé lugar a la aprehensión y decomiso de las mercancías o, en general, dé lugar a cualquier tipo de sanción administrativa, dicha infracción, hecho u omisión deberá estar descrita de manera completa, clara e inequívoca en el presente decreto, en la ley, o en los demás decretos que lo establezcan, expresamente.

7. Principio de prohibición de la analogía. No procede la aplicación de sanciones, ni de causales de aprehensión y decomiso, por interpretación analógica o extensiva de las normas.

"Mediante la analogía se extendería la ratio de unas normas, previstas para una determinada materia o institución, para ser aplicadas ad extra fuera de su ámbito institucional, a otra materia o institución diversa, pero semejante a la regulada.

En cambio, en la interpretación extensiva, no hay una laguna institucional que integrar, sino solo una laguna casuística, es decir, la imprevisión de un caso concreto dentro de una materia, o institución, que sí tiene respaldo normativo. En tal hipótesis, si aquel caso puede resolverse ampliando una de las normas que ya regulan dicha materia, o institución, aunque refiriéndose a otro caso, estaríamos ante un claro supuesto de interpretación extensiva: sin salirse de su ámbito normativo, la norma se extiende en su aplicación directa, no analógica, a un caso similar pero en ella no expresamente contemplado. Como se ve, el salto en la interpretación extensiva es interno o ad intra. Por eso, si es común -y aceptable- entender que en la interpretación extensiva la ley dijo menos de lo que quiso -o pudo- decir (como en la restrictiva se entiende que la ley dijo más de lo que quiso -o pudo- decir), cuando se recurre a la analogía es porque la ley no dijo, ni quiso decir -expresa y directamente- nada."

Revisada la tipicidad en los puntos 5 y 6 de este proveído, se concluye que los dos tipos sancionatorios aplicados se aplicaron legalmente y correctamente, que no se presentó aplicación analógica ni extensiva de las mismas por lo que este motivo de inconformidad no prospera.

5. VIOLACIÓN DEL NUMERAL 1.3 DEL ARTÍCULO 625 DEL DECRETO 1165 DE 2019.POR ERROR DE APLICACIÓN

"Considera el recurrente que el suceso ocurrido no obedece a la acción u omisión de su representada, ya que era materialmente imposible para ésta ejercer el control en la salida de la mercancía que fue objeto de hurto según lo reportado por el usuario calificado."

Tal como se señaló al estudiar los motivos de inconformidad esgrimidos por la COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A., durante la visita de verificación y control desarrollada por lo funcionarios del Grupo Interno de Zona Franca de la División de Gestión de la Operación Aduanera de esta Dirección Seccional se evidenció lo siguiente:

Item	Formulario de Ingreso	Descripción Artículo - Código artículo	Cantidad en SIZA	Cantidad saldo Físico	Observaciones
1	91687667	COMPRESOR INGERSOL S/N S/N 325276UJL 414	1	1	SIN NOVEDAD
2	916169769	COMPRESOR CHICAGO BOX	1	0	NO SE ENCUENTRA FISICAMENTE EN INSTALACIONES DEL USUARIO CALIFICADO
3	91699169	COMPRESOR INGERSOLL RANDXP375/340185UIN08 0/3400554/IJN080/SIN SERIAL	3	2	NO SE ENCUENTRA FISICAMENTE 1 COMPRESOR (COMPRESOR ROBADO).
4		COMPRESOR S/N 004-128944/185DPQJ D MARCA SULLAIR	0	1	SE ENCUENTRA FISICAMENTE EN INSTALACIONES DEL USUARIO CALIFICADO NO APARECE EN SIZA

De lo anterior, se extrae que:

- a) Se encontraban mercancías físicamente en las instalaciones del usuario calificado, que no estaban registradas en los saldos de inventario del aplicativo SIZA (ítem 3)
- b) No se encontraban mercancías en las instalaciones del usuario calificado, sin embargo existía saldo en los inventarios de mercancías del aplicativo SIZA, con corte 26/04/2020. (ítem 1 y 2)

Lo anterior, evidencia que el Usuario Operador no lleva los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la DIAN, y permitió la salida de mercancías hacia el resto del territorio aduanero nacional sin el cumplimiento de los requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras, obligaciones estipuladas en los literales c), h), y k) del Artículo 409 del Decreto 2685 de 1999.

El incumplimiento de estas obligaciones constituye infracción administrativa por parte de los Usuarios Operadores de Zona Franca, tal como lo señala el numeral 1.3 del Artículo 625 del Decreto 1165 de 2019 y el numeral 2.8 del artículo 488 del Decreto 2685 de 1999, así:

Artículo 488. INFRACCIONES ADUANERAS DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCAS Y SANCIONES APLICABLES. Constituyen infracciones aduaneras en que pueden incurrir los usuarios operadores de las Zonas Francas y las sanciones asociadas con su comisión, las siguientes:

...
2.8. No llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales.

Artículo 625. INFRACCIONES ADUANERAS DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCAS Y SANCIONES APLICABLES. Constituyen infracciones aduaneras en que pueden incurrir los usuarios operadores de las Zonas Francas y las sanciones asociadas con su comisión, las siguientes: (...):

1.3. Permitir la salida de mercancías hacia el resto del territorio aduanero nacional sin el cumplimiento de los requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras.

Nótese que los ítem 1 y 2, se relacionan con mercancías que no se encontraban físicamente en las instalaciones del usuario calificado, pero si estaban como saldo de inventario en el aplicativo SIZA, es decir, que las mercancías salieron sin el cumplimiento de los requisitos y trámites previstos en las normas aduaneras, por cuanto, no se encontró Formulario de Movimiento de Mercancía, Declaración Aduanera o cualquier otra prueba documental con cual fueron retiradas de las instalaciones de la Zona Franca estas mercancías.

El recurrente considera que la sanción impuesta no es aplicable por cuanto el hurto de la mercancía es un hecho ajeno a la voluntad de su representada, hecho no consentido pues se trató de una conducta delictiva y terminó siendo víctima más de tal hecho.

Añade además que la posición de la DIAN va en contravía del principio de buena fe concebido en la Carta Política, reconocido en su artículo 83. Frente a este artículo, nos preguntamos por qué la DIAN presume que se permitió la salida, si la evidencia documental indica que se trató de un suceso delictivo realizado sin su consentimiento, pretender endilgar la responsabilidad de la salida de la mercancía, es casi, como juzgar

Frente a estos planteamientos, no podemos perder de vista que los usuarios operadores de Zona Franca, son personas jurídica autorizada para dirigir, administrar, supervisar, promocionar y desarrollar una o varias Zonas Francas, así como para calificar a sus usuarios, dada la importancia de sus funciones y el papel que desempeñan dentro de las operaciones de comercio exterior, se le han impuestos obligaciones entre las que se encuentra establecida en literal h del artículo 409 del Decreto 2685 de 1999, llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales.

La pérdida y/o hurto de mercancías es un riesgo alto inherentes a las operaciones que realizan los Usuarios Operadores de Zona Franca, sin embargo, ello no es excusa ni exime al usuario operador del cumplimiento de sus obligaciones y de las sanciones que se deriven de su incumplimiento, pues es su deber establecer todos los controles que mitiguen la ocurrencia del riesgo de pérdida y/o hurto, a fin de garantizar el cabal cumplimiento de las disposiciones aduaneras.

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Mano: Aduana 2a Ma 25/01

La Real Academia de la Lengua de la Lengua Española,⁴ al definir la palabra permitir, que es el verbo rector de la conducta sancionable establecida en el numeral 1.3 del artículo 625 del Decreto 1165 de 2019, nos dice

1. tr. Dicho de quien tiene autoridad competente: Dar su consentimiento para que otro s hagan o dejen de hacer algo.
2. tr. No impedir lo que se pudiera y debiera evitar.

El significado de la palabra permitir no solo está asociado a dar el consentimiento para que otros hagan o dejen de hacer algo, sino también a impedir lo que se pudiera y debiera evitar, por tal motivo, en su papel de usuario operador y a fin de cumplir las obligaciones que la ley le impone en el desarrollo de su actividad como usuario operador de zona franca deben establecer todos los controles y mecanismos que impidan o eviten al máximo la pérdida o hurto de mercancías.

Vemos entonces que la conducta sancionable establece no solo las obligaciones de hacer sino también las omisiones en las que se puedan incurrir y que conlleven a infracciones administrativas; por tal motivo, la posición de la Administración no contradice los postulados establecidos en el artículo 83 de Constitución Nacional, pues no se trata de presumir que el usuario operador consintió la salida de la mercancía sin el lleno de las formalidades aduaneras establecidas, sino que está probado que el usuario operador incumplió su obligación de llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señalados por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales y permitió la salida de las mercancías señaladas en los ítems 1 y 2 sin el cumplimiento de los trámites establecidos en la normatividad aduanera.

6. VIOLACIÓN NUMERAL 2.8 DEL ARTÍCULO 488 DEL DECRETO 2685 DE 1999, POR ERROR DE APLICACIÓN. / VIOLACIÓN DEL ARTICULO 625 NUMERAL 2.8 DECRETO 1165 DE 2019 POR ERROR DE APLICACIÓN.

No se violó el artículo 625 numeral 2.8 Decreto 1165 de 2019, el mandato de la tipicidad emerge con claridad de la propia Carta Política del Estado cuando prohíbe, en el inciso 2° del artículo 29, el juzgamiento por fuera de las leyes preexistentes al acto que se imputa. Idéntico comportamiento seguía la norma fundamental del 86 en el artículo 26, continuando así una tradición que remonta a los inicios de la República. (...)

La legalidad se observa cuando la infracción y la sanción están previstas, en tanto que la tipicidad se complementa a través de la definición de la conducta que la ley considera constitutiva de la infracción y la sanción. La tipicidad, colabora en cierta medida, a hacer realidad la lex certa definida en la lex previa⁵.

Por su parte el artículo 2° del decreto 1165 de 2019 en su numeral 3ro. (Normatividad aplicable), establece que la aplicación de las normas aduaneras debe estar presidida por un relevante espíritu de justicia y que el Estado aspira a que al usuario aduanero se le exija más que aquello que la misma ley pretende.

El artículo 488 del decreto 2685 de 1999, regulaba las infracciones de los usuarios operadores de las Zonas Francas, en su numeral 2.8, preveía como infracción en la que pueden incurrir los Usuario Operadores de la Zonas Francas, actualmente y como sustento de esta sanción el ARTICULO 625 numeral 2.8 DECRETO 1165 DE 2019 prevé:

DECRETO 1165 DE 2019 Artículo 625. Infracciones aduaneras de los usuarios operadores de las zonas francas y sanciones aplicables. Constituyen infracciones aduaneras en que pueden incurrir los usuarios operadores de las Zonas Francas y las sanciones asociadas con su comisión, las siguientes:

(...)

2. Graves:

(...)

2.8. No llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme con los requerimientos y condiciones señalados por la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN). La sanción aplicable será de multa equivalente a cuatrocientas ochenta y tres (483) Unidades de Valor Tributario (UVT).

Lo anterior implica que:

- Se trate de un usuario Operador de la Zona Franca.

⁴ <https://dle.rae.es/permitir>

⁵ OSSA ARBELAÉZ Jaime, DERECHO ADMINISTRATIVO SANCIONADOR, Legis Editores, Primera Edición, 2000, Pág. 263

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 29
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

- Qué no se lleven los registros de la entrada y la salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señalados por la DIAN.

Así las cosas; tenemos que la infracción en el presente caso supone que los registros de las mercancías de entrada y salida de la Zona Franca, se lleven con inobservancia de los requerimientos y condiciones señalados por la DIAN como Autoridad Aduanera. Ello implica que el anterior es un tipo en blanco que requiere acudir a otras para llenar los vacíos y es así que el **CONCEPTO 039 DE JULIO 19 de 2005, al respecto que** "Aunque la norma comentada contiene un tipo en blanco en la medida en que consigna como presupuesto para imponer la sanción que se determine el incumplimiento de "los procedimientos e instrucciones establecidos por la DIAN", es necesario acudir a los mismos para determinar en qué eventos se configura la infracción.

Ahora bien, cuáles son los procedimientos e instrucciones a que se refiere esta norma?

La **Circula 043 del 14 mayo 2008**, que fija los códigos de las diferentes operaciones que se realizan en las Zonas Francas, así como su definición y documentos soporte que se deben presentar para cada caso en:

1. Operaciones de Zona Franca con el resto del mundo (4 folios)
2. Operaciones de Zona Franca con el territorio aduanero nacional (4 folios)

CODIGO	OPERACIÓN	DEFINICION	SOPORTE
426	Salida por destrucción o baja de Mercancías.	Es la operación que permite descargar de los inventarios del usuario las mercancías por baja o destrucción.	1. Formulario de Movimiento de Mercancías - salida. 2. Acta de baja suscrita por el operador, el usuario de zona franca y la autoridad aduanera.

3. Operaciones entre Zonas Francas (2 folios)
4. Operaciones entre usuarios de la misma Zona Franca (2 folios)
5. Código de Ajustes (1 folio)

CODIGOS DE AJUSTES		
	OPERACION	DEFINICION
980	Ajuste de retro a saldos definitivos.	Utilizado para corrección o ajuste de diferencias en operaciones que corresponden a operaciones tales como: ingresos y salidas del y al resto del mundo, que no son temporales.
981	Ajuste de ingreso a saldos definitivos	Utilizado para corrección o ajuste de diferencias en operaciones que corresponden a operaciones tales como: ingresos y salidas del y al resto del mundo, que no son temporales.
982	Ajuste de retro a saldos transitorios con origen en el TAN (perfeccionamientos y/o almacenamientos)	Utilizando para corrección o ajuste de diferencias en operaciones con origen en el territorio aduanero nacional (como perfeccionamiento, almacenamiento y/o temporales en zona franca).
983	Ajuste de ingreso a saldos transitorios con origen en el TAN (perfeccionamientos y/o almacenamientos)	Utilizando para corrección o ajuste de diferencias en operaciones con origen en el territorio aduanero nacional (como perfeccionamiento, almacenamiento y/o temporales en zona franca).
984	Ajuste de retro a saldos transitorios con origen en ZF (procesos parciales y/o temporales en el TAN)	Utilizando para corrección o ajuste de diferencias en operaciones con origen en zona franca (como procesos parciales o temporales en el TAN)
985	Ajuste de ingreso a saldos transitorios con origen en ZF (procesos parciales y/o temporales en el TAN)	Utilizando para corrección o ajuste de diferencias en operaciones con origen en zona franca (como procesos parciales o temporales en el TAN)

Consagraba la norma anterior la obligación para el usuario operador de la Zona Franca de diligenciar el Formulario de Movimiento de Mercancías al ingreso y salida de las mismas. Es la operación que permite descargar de los inventarios del usuario las mercancías por baja o destrucción, previa Acta de baja suscrita por el operador, el usuario de zona franca y la autoridad aduanera.

Al respecto el memorando 000119 del 13 de mayo de 2019, también de la Subdirección de Comercio Exterior impartió las siguientes directrices:

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

25 FEB. 2021 - - 0 2 6 1

RESOLUCION NÚMERO

de

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 30.
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

MEMORANDO NÚMERO 00019 del 13 MAY 2019 Hoja No. 3

Continuación del Memorando con asunto "UNIFICACIÓN/COMPILACIÓN DE LOS LINEAMIENTOS EXPEDIDOS EN MATERIA DE OPERACIONES DE COMERCIO EXTERIOR EN ZONAS FRANCAS"

Con fundamento en el inciso primero (1°) del artículo 370 de la Resolución 4240 del 9 de junio del 2000, y respecto al momento en que el declarante consigna en la casilla correspondiente al número de manifiesto de carga de la Declaración de Importación, el número del Formulario de Movimiento de Mercancías en Zona Franca autorizado por el Usuario Operador, debe tenerse en cuenta que:

- De conformidad con las normas aduaneras, para su validez, el Formulario de Movimiento de Mercancías deberá contar con la autorización del Usuario Operador. Los "estados" que figuran en el mismo son mecanismos implementados por dichos usuarios y, por consiguiente, el control aduanero se realizará sobre control de inventarios frente a documentos físicos y registros del sistema de control de inventarios, sin tener en cuenta el "estado" que aparece en cada Formulario de Movimiento de Mercancías.

El documento que materializa la autorización y descargo de inventarios por parte del Usuario Operador en las Zonas Francas corresponde al Formulario de Movimiento de Mercancías que arroja el sistema control de inventarios, cuyo número se indica en la casilla de la Declaración de Importación como manifiesto de carga, atendiendo al inciso primero (1°) del artículo 370 de la Resolución 4240 del 9 de junio del 2000.

No obstante, si por circunstancias de tiempo, modo y lugar la salida real de las mercancías no se perfecciona con posterioridad a su levante, la autoridad aduanera podrá ejercer los controles a las mercancías que se encuentren dentro de los recintos de las áreas declaradas como Zonas Francas, en cualquier tiempo o momento según corresponda (Ingresos, control de inventarios, salidas), independientemente que éstas se encuentren dentro de la Zona Franca sometidas a otros regímenes aduaneros.

De conformidad con lo expuesto en precedencia se concluye que la conducta consignada en el Acta de Visita .065 del 3 de mayo de 2018, realizada por el GIT de Zona Franca de la División de Gestión de la Operación Aduanera de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena, que dio lugar a la presente investigación administrativa, supera el juicio de tipicidad para el caso concreto, frente a la infracción del numeral 1.3 del artículo 625 del Decreto 1165 de 2019, como quiera que se demostró que con la misma se produjo el desconocimiento de una norma aduanera, desatendiendo de los requerimientos y condiciones señalados por la DIAN, por lo que debe confirmarse.

Es evidente que al no coincidir los saldos de inventario a 26/04/2018, frente a lo encontrado físicamente por los funcionarios que realizaron la diligencia de control y verificación, el usuario operador SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A., no está llevando el registro de entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones que la Ley le señala.

Resulta claro, para este despacho que la Sociedad Operadora Zona Franca Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena de Indias S.A. ZOFRANCA S.A., no cumplió con todas las exigencias de la normatividad aduanera, por cuanto, durante la visita de control desarrollada por los funcionarios del Grupo Interno de Trabajo de Zona Franca de la División de Gestión de la Operación Aduanera de esta Dirección Seccional se pudo evidenciar que existían mercancías que no se encontraban físicamente en las instalaciones del Usuario Calificado sin que exista Formulario de Movimiento de Mercancías que probara su salida al territorio aduanero nacional con el cumplimiento de los requisitos establecidos en la normatividad aduanera, de igual manera se encontraron mercancías que estando físicamente en las instalaciones del Usuario Calificado no estaban relacionadas en documento de ingreso, encontrándose entonces en situación de ilegalidad, pues debería estar relacionada en un FMM y además contar con un documento de transporte consignado a un usuario de la zona franca, y una planilla de envío o amparada en una declaración aduanera, tales hechos, constituyen infracciones administrativas aduanera por parte de los usuarios operadores de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios, en especial las establecidas en el numeral 1.3 del artículo 625 del Decreto 1165 de 2019 y el numeral 2.8 del artículo 488 del Decreto 2685/1999.

7. VIOLACIÓN AL ARTÍCULO 494 NUMERALES 3, 8 Y 13 Y 497 DEL DECRETO 1165 DE 2019 POR ERROR DE APLICACIÓN.

El Artículo 494, que trata de las Obligaciones de los usuarios operadores de las zonas francas, entre las cuales esta:

(...)

3. Autorizar la salida de mercancías de la Zona Franca hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional, con el cumplimiento de los requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras.

(...).

8. Llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme con los requerimientos y condiciones señaladas por la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN).

(...)

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Mongo, Avenida 2a Ma. 25 04

13. Autorizar y llevar el control de las operaciones de ingreso y salida de mercancías e inventarios de bienes de los usuarios, para lo cual el operador deberá establecer un sistema informático de control de inventarios y efectuar inspecciones físicas a dichos inventarios y revisiones a los procesos productivos de los mismos, cuando lo considere conveniente, o cuando lo solicite la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN).

A su vez el Artículo 497. Responsabilidad por pérdida o retiro de bienes en zonas francas. Establece que el usuario operador de la Zona Franca responderá ante la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN), por los tributos aduaneros y las sanciones a que haya lugar respecto de los bienes que sean sustraídos de sus recintos o perdidos en estos, salvo que en la actuación administrativa correspondiente demuestre que la causa de la pérdida o retiro le es imputable exclusivamente al Usuario Industrial de Bienes o Usuario Industrial de Servicios o al Usuario Comercial, según sea el caso.

Cuando el usuario operador invoque en la respuesta al Requerimiento Especial Aduanero la circunstancia prevista en el inciso anterior, la autoridad competente proferirá el Requerimiento Especial Aduanero contra el presunto infractor, y la actuación administrativa adelantada en contra del usuario operador se interrumpirá desde la notificación de dicho acto hasta el vencimiento del término para dar respuesta al mismo. Vencido este término, se acumularán los expedientes y los términos de la etapa probatoria y de las demás etapas serán los previstos en los artículos 684 y siguientes del presente decreto.

Frente al planteamiento del recurrente de aplicación del artículo 497 del Decreto 1165 de 2019, en consonancia con la causal eximente, tal como lo ha señalado lo ha hecho en sus planteamientos, esta norma no puede aplicarse, pues la responsabilidad a que se refiere hace alusión para aquellos casos en que dicha sustracción o pérdida obedezca única y exclusivamente a la responsabilidad del usuario, evento que no sucedió en esta ocasión, pues dicha sustracción obedeció a la configuración de un delito concerniente a hurto agravado efectuado dentro de las instalaciones del usuario calificado.

8. VIOLACIÓN AL ARTÍCULO 614 NUMERAL 3 DEL DECRETO 1165 DE 2019 POR FALTA DE APLICACIÓN.

Ahora bien, frente a la aplicación de la disposición normativa contenida en el artículo 614, numeral 3 del Decreto 1165 de 2019, que señala que los usuarios aduaneros que hayan incurrido en alguna de las infracciones previstas en dicho decreto, estarán exonerados de responsabilidad cuando hayan cometido la infracción bajo alguna de las siguientes circunstancias, debidamente demostradas ante la autoridad aduanera:

3. Cuando un hecho imprevisible e irresistible ocasionado por un tercero distinto al obligado aduanero, hace incurrir al usuario en una infracción administrativa aduanera..."

Al respecto nos permitimos señalar que el artículo 641 de la Resolución 46 de 2019, al reglamentar el artículo 614 del Decreto 1165 del 2 de julio de 2019, señala que cuando en la ejecución de un proceso administrativo, alguno de los investigados solicite ser exonerado de responsabilidad, y aporte pruebas que sustenten su solicitud, la exoneración será tramitada con el procedimiento que se adelanta y se resolverá con el acto administrativo que decide sobre el proceso

Para este despacho el investigado SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A., no ha demostrado que el incumplimiento de las obligaciones inherentes a su papel de usuario operador de zona franca obedeció a un hecho irresistible e imprevisible, aparte de la denuncia por hurto que reposa en el folio 45 de esta investigación.

La aplicación del numeral 3 del artículo 614 del Decreto 1165 de 2019, está supeditada a que se trate de un hecho imprevisible e irresistible y que sea ocasionado por un tercero distinto del obligado. Un hecho imprevisible es aquel que razonablemente no se puede prever que ocurrirá, es un hecho ajeno a la naturaleza de la actividad, extraño a lo que normalmente ocurriría, situación que debe ser evaluada respecto de la actividad que se desarrolla, en el presente caso, el hurto o pérdida de mercancía es un riesgo alto inherente a las actividades de los usuarios operadores de zona franca, de los depósitos, de los puertos, etc.

Al respecto considera la sala civil de la Corte suprema de justicia en sentencia del 16 de septiembre de 1961 T. XCVII, lo siguiente:

«... que el hecho sea imprevisible, esto es, que dentro de las circunstancias normales de la vida, no sea posible contemplar por anticipado su ocurrencia. Por el contrario, si el hecho razonablemente hubiera podido preverse, por ser un acontecimiento normal o de ocurrencia frecuente, tal hecho no estructura el elemento imprevisible.»

A su vez, la sala civil de casación civil de la Corte suprema de justicia en sentencia SC16932-2015 con ponencia del magistrado Álvaro Fernando García, reiteró:

«En general, por fuerza mayor o caso fortuito debe entenderse 'el imprevisto que no es posible resistir, como el naufragio, el terremoto, el apresamiento de enemigos, los actos de autoridad ejercido por un funcionario público, etc.' (Art. 1º Ley 95 de 1890); es claro

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración: Página 32
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

que estos hechos o actos, u otros semejantes, que enuncia el legislador, requiere que sean imprevisibles o irresistibles, significando lo primero, un acontecer intempestivo, excepcional o sorpresivo; y lo segundo, imposible, fatal, inevitable de superar en sus consecuencias (CSJ SC, 2 dic. 1987, G.J. t. CLXXXVIII, pág. 382).

Es decir, ha de tratarse de fenómenos externos al sujeto cuyo comportamiento se analiza, que reúnan las características que de antaño estereotipan la figura, esto es, la imprevisibilidad (hechos súbitos, sorpresivos, insospechados, etc.) y la irresistibilidad (que los efectos del hecho no puedan ser exitosamente enfrentados o detenidos por una persona común) (CSJ SC, 31 ago. 2011, rad. 2006-02041-00).

En la referida sentencia la sala de casación civil de la Corte suprema de justicia en la sentencia de 1961, también se refirió al concepto de irresistible y al respecto señaló:

«Que el hecho sea irresistible, o sea, que el agente no pueda evitar su acaecimiento ni superar sus consecuencias. En este preciso punto es indispensable anotar la diferencia existente entre la imposibilidad para resistir o superar el hecho y la dificultad para enfrentarlo. Porque un hecho no constituye caso fortuito o fuerza mayor, por la sola circunstancia de que se haga más difícil o más onerosa de lo previsto inicialmente.»

Considera este despacho que el hurto de la mercancía dentro de las actividades desarrolladas por el usuario operador de zona franca no reúne las condiciones establecidas en el artículo 614 del Decreto 1165 de 2019, para ser exonerado de responsabilidad, pues no se trató de un hecho imprevisible e irresistible, a la luz de la jurisprudencia citada y transcrita.

Como quiera que con todo lo expuesto se agote el debate jurídico en la medida que queda resuelto el problema jurídico que nos convoca y es claro que esta División procederá a confirmar la resolución recurrida.

En mérito de lo expuesto, la Jefe de la División de Gestión Jurídica de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena

RESUELVE:

ARTÍCULO PRIMERO: RECONOCER PERSONERÍA PARA ACTUAR, a la doctora **PAULA ESTEFANIA GARCÍA SANTOS**, identificada con cédula de ciudadanía No. 1.018.437.442 y Tarjeta Profesional de abogado No. 229.488 del C. S. de la J., actuando en calidad de apoderada especial de la **COMPANÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A.**; según los términos del poder otorgado.

ARTICULO SEGUNDO: CONFIRMAR la Resolución 001078 de octubre 26 de 2020, proferida por al División de Gestión de liquidación que impone a la **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1, el pago de: **CUARENTA Y SIETE MILLONES OCHOCIENTOS VEINTIOCHO MIL PESOS M/CTE (\$47.828.000,00)**, por concepto de la sanción a que se refiere los numerales 1.3 del artículo 625 del Decreto 1165/2019 y numerales 2.8 del artículo 488 del Decreto 2685/1999, de conformidad con lo expuesto en la parte considerativa del presente acto administrativo.

ARTÍCULO TERCERO: NOTIFICAR por correo la presente resolución a la doctora **PAULA ESTEFANIA GARCÍA SANTOS**, identificada con cédula de ciudadanía No. 1.018.437.442 y Tarjeta Profesional de abogado No. 229.488 del C. S. de la J., actuando en calidad de apoderada especial de la **COMPANÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A.**; NIT. 860.070.374-9, en la dirección procesal (Folio 142): **CALLE 82 No. 11 37 PISO 7 en Bogotá D. C. y, a la doctora MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO**, identificada con cédula de ciudadanía No. 1.143.342.146 y Tarjeta Profesional de abogado No. 214.969 del C. S. de la J., actuando en calidad de apoderada especial de la **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. - ZOFRANCA S.A.**, NIT. 800.213.678; en la dirección procesal (Folio 157): **BARRIO MANGA 4ª AVENIDA CALLE 29 No. 25 69 INTERIOR 8**, en la ciudad de **Cartagena - Bolívar**; en la forma y términos establecidos por el artículo 763 y subsidiariamente por aviso en el sitio web de la DIAN de acuerdo con el artículo 764 del Decreto 1165 de 2019, informándole a los interesados que contra la misma no procede recurso alguno, quedando agotada la sede administrativa.

ARTÍCULO CUARTO: Informar a los interesados que dentro de los diez (10) días siguientes a la ejecutoria de la presente Resolución, el usuario aduanero o la compañía de seguros deberán acreditar ante este Despacho, con la presentación de la copia del recibo oficial de pago en bancos, la cancelación de los tributos aduaneros, intereses, y la sanción, de conformidad con lo establecido en el Artículo 689 del Decreto 1165 de 2019.

Jefe de División: _____

Revisó: _____

Proyectó: _____

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.
Manana Avenida 2a No. 25, 01

Continuación de la resolución por medio de la cual se Resuelve un Recurso de Reconsideración. Página 33
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. -
ZOFRANCA S.A. Expediente No. CU 2018 2018 02649

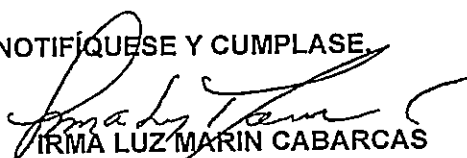
ARTÍCULO QUINTO: En firme la presente resolución REMITIR copia de la misma y de la resolución No. 001078 del 26 de octubre del 2020, a través del GIT de Secretaría de la División de Gestión Jurídica, a la División de Gestión de Recaudo y Cobranzas de la Dirección Seccional de Impuestos de Cartagena, para su COBRO, lo anterior de acuerdo a lo ordenado por el instructivo para distribución de copias del Manual de Procedimiento IN-FI 0038 DEL 2014, sobre distribución de copias.

ARTÍCULO SEXTO: Ejecutoriado el presente Acto Administrativo, por intermedio del GIT Documentación de la División Gestión Administrativa y Financiera, compulsar copia de esta resolución al **Subdirección de Registro Aduanero** donde reposa el original de la garantía, para que de acuerdo a la parte considerativa de este acto, envíe certificación de la misma al GIT Cobranzas de la División Gestión de Recaudación y Cobranzas de la Dirección Seccional de Impuestos de Cartagena, con el objeto de hacer efectivo el cobro de la obligación.

ARTÍCULO SEPTIMO: Ejecutoriado el presente Acto Administrativo, por intermedio de GIT de Documentación, compulsar copia del presente acto a la División de Gestión de Fiscalización de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena, para analizar la procedencia de la propuesta de sanción, conforme consagra el artículo 488 del Decreto 1165 de 2019: *"para la falta prevista en el numeral 2.9 del se aplicará la sanción prevista en el artículo 503 del presente decreto cuando con ocasión de la sustracción de la mercancía no sea susceptible de ser aprehendida."*

ARTÍCULO OCTAVO: En firme este Acto y transcurrido el término contemplado en la Tabla de Retención Documental Aduanera, REMITIR el expediente CU 2018 2018 02649 al GIT Documentación de la División Gestión Administrativa y Financiera de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena para su respectivo archivo.

NOTIFIQUESE Y CUMPLASE.


FIRMA LUZ MARIN CABARCAS

Jefe de la División de Gestión Jurídica.
Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.

Revisó: 
Gestor I

Proyectó: 
Gestor III.

Comité de Unificación de Criterios del 14/01/2021

Jefe de División: 

Revisó: _____

Proyectó: 

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena.
Manana Avenida 3a Ma 25/24

9/3/2021

svc1.sipost.co/trazawebsip2/frmReportTrace.aspx?ShippingCode=RA303920553CO



Entregando lo mejor de
los colombianos



Certificación de entrega

Servicios Postales Nacionales S.A.

Certifica:

Que el envío descrito en la guía cumplida abajo relacionada, fue entregado efectivamente en la dirección señalada.

472

30103 490

SERVICIOS POSTALES NACIONALES S.A. NIT 800.082.917.9		Mide: Concesión de Correo		CORREO CERTIFICADO NACIONAL		Centro Operativo : PO.CARTAGENA		Fecha Pre-Admisión: 01/03/2021 14:23:55		RA303920553CO	
Orden de servicio: 14066208											
Remitente		Nombre/Razón Social: DIRECCION DE IMPUESTOS Y ADUANAS NACIONALES - NACIONAL - DIAN -								Causal Devoluciones:	
		Dirección:MANGA AVENIDA 3A. NO. 25-04								C1 C2 Cerrado	
		Referencia:127350								N1 N2 No contactado	
		Teléfono:								FA Falecido	
		Código Postal:								AC Apartado Censurado	
		Ciudad:CARTAGENA_BOLIVAR								FM Fuerza Mayor	
		Depto:BOLIVAR									
		Código Operativo:8103000									
Destinatario		Nombre/Razón Social: RICARDO BLANCO MARIA MERCEDES Apoderada especial ZOFRANCA S.A.								Firma nombre y/o sello de quien recibe:	
		Dirección:BARRIO MANGA 4ª AVENIDA CALLE 20 No. 25 69 INTERIOR 8								C.C. 704767164 Tel: Hora:	
		Tel:								Fecha de entrega: dd/mm/aaaa	
		Código Postal:130001305								Distribuidor: 7917508	
		Depto:BOLIVAR								C.C.	
Valores		Peso Físico(gra):500								Gestión de entrega:	
		Peso Volumétrico(gra):0								Tel: dd/mm/aaaa	
		Peso Facturado(gra):500								2do dd/mm/aaaa	
		Valor Declarado:\$0								04 MAR 2021	
		Valor Flete:\$5.800									
		Costo de manejo:\$0									
		Valor Total:\$5.800									
		Diseño Contenedor:801-261									
		Observaciones del cliente:ADE-48-236-339-CO									

8103 000

PO.CARTAGENA NORTE

81030008103490RA303920553CO

Principal: Bogotá D.C. Colombia Diagonal 25 G # 95 A 55 Bogotá / www.4-72.com.co Línea Nacional: 01 8000 111 210 / Tel.contacto: (571) 4722000.

no deja expresa constancia que tuvo conocimiento del control que se encuentra publicado en la página web, 4-72 tratará sus datos personales para probar la entrega del envío. Para ejercer algún reclamo: servicio

La información aquí contenida es auténtica e inmodificable.

Res 261

➤ Código Postal: 110911
Diag. 25G # 95A - 55, Bogotá D.C.

Línea Bogotá: (57-1) 472 2005
Línea Nacional: 01 8000 111 210

www.4-72.com.co

Dependencia: GESTION JURIDICA

Descripción Acto: RESOLUCION RESUELVE RECURSO DE RECONSIDERACION

Código Acto:601 Consecutivo Acto: 261 Año Calendario: 2021

Fecha Acto: 25 de Febrero de 2021 Ingresado: MANUAL Año Gravable:

No.Expediente: Impuesto: Periodo:

Nit: 1018437442 Calidad Actua: APODERADO ESPECIAL

Razon Social: PAULA ESTEFANIA GARCÍA SANTOSA
NIT 8600703749

Dirección: CALLE 82 No. 11 37 PISO 7

Departamento: 11 BOGOTA Municipio:1 BOGOTA

Representado:

Estado del Acto:EJECUTORIADO Tipo Notificación:CORREO

Articulo Notifica:ART 763 Y 764 D. 1165/19 EN CONCORD ART 682 RESOL. 46/19 Régimen:AD

Planilla Remisión No 161 Fecha Planilla Remisión 25 de Febrero de 2021

Planilla Correo No 340 Fecha Planilla Correo: 01 de Marzo de 2021 Correo

Tipo Correo: MENSAJERIA EXPRESA No. Prueba Entrega:RA303923648CO Correo

Fecha Correo Dev: Motivo Dev: Correo

Planilla Devolución No Fecha Planilla Devolución Correo

Fecha Notificación: 09 de Marzo de 2021 Fecha Recepción Prueba de entrega :11 de Marzo de 2021 Correo

C.C. Noti Personal: T/P:

Fecha Fijación Edicto: Fecha Desfijación: Fecha Ejecutoria:10 de Marzo de 2021

Publicado en Periodico:

Acto ya Notificado: El Acto ya se remitió al Area Tecnica y/o Archivo con Planilla: 517 fecha:17 de Marzo de 2021

Observaciones

SHIRLEY CASTELLÓN HURTADO
FUNCIONARIO NOTIFICADOR
GESTION ADMINISTRATIVA Y FINANCIERA
Proyectó: CASTELLON HURTADO SHIRLEY ESTHER

Dependencia: GESTION JURIDICA

Descripción Acto: RESOLUCION RESUELVE RECURSO DE RECONSIDERACION

Codigo Acto:601 Consecutivo Acto: 261 Año Calendario: 2021

Fecha Acto: 25 de Febrero de 2021 Ingresado: MANUAL Año Gravable:

No.Expediente: Impuesto: Periodo:

Nit: 1143342146 Calidad Actua: APODERADO ESPECIAL
Razon Social: RICARDO BLANCO MARIA MERCEDES Apoderada especial ZOFRANCA S.A. NIT. 800.213.678
Dirección: BARRIO MANGA 4ª AVENIDA CALLE 29 No. 25 69 INTERIOR 8
Dpto. de: 13 BOLIVAR Municipio: 1 CARTAGENA

Representado:

Estado del Acto:EJECUTORIADO Tipo Notificación: CORREO

Articulo Notifica:ART 763 Y 764 D. 1165/19 EN CONCORD ART 682 RESOL. 46/19 Régimen:AD

Planilla Remisión No 161 Fecha Planilla Remisión 25 de Febrero de 2021
Planilla Correo No 339 Fecha Planilla Correo: 01 de Marzo de 2021 Correo
Tipo Correo: MENSAJERIA EXPRESA No. Prueba Entrega:RA303920553CO Correo
Fecha Correo Dev: Motivo Dev: Correo
Planilla Devolución No Fecha Planilla Devolución Correo
Fecha Notificación: 04 de Marzo de 2021 Fecha Recepción Prueba de entrega :09 de Marzo de 2021 Correo

C.C. Noti Personal: T/P:

Fecha Fijación Edicto: Fecha Desfijación: Fecha Ejecutoria:10 de Marzo de 2021

Publicado en Periódico:

Acto ya Notificado: El Acto ya se remitió al Area Tecnica y/o Archivo con Planilla: 517 fecha:17 de Marzo de 2021

Observaciones


SHIRLEY CASTELLÓN HURTADO
FUNCIONARIO NOTIFICADOR
GESTION ADMINISTRATIVA Y FINANCIERA
Proyectó: CASTELLON HURTADO SHIRLEY ESTHER

26 OCT 2020

001078

"RESOLUCIÓN POR MEDIO DE LA CUAL SE IMPONE SANCIÓN POR INFRACCIÓN ADMINISTRATIVA ADUANERA DE LOS USUARIOS DE ZF INDUSTRIALES DE BIENES Y DE SERVICIOS USUARIOS INDUSTRIALES Y COMERCIALES"

CÓDIGO : 665-02
PROCESO : Fiscalización y Liquidación
SUBPROCESO : Control Aduanero
PROCEDIMIENTO : Determinación de Sanciones Aduaneras

No. EXPEDIENTE : CU 2018 2018 02649

DATOS DEL IMPORTADOR

NIT : 800.213.678-1
Nombre o Razón Social : SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.
Dirección RUT o para notificar : CL 29 27 05 BRR MANGA
Ciudad o Municipio : CARTAGENA
Departamento : BOLIVAR

DATOS DE LA ASEGURADORA

Tipo de Documento : NIT
Número de Identificación : 860.070.374-9
Nombre o Razón Social : COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A.
Dirección : CL 82 11 37 P 7
Departamento : BOGOTA D.C.
Ciudad : BOGOTA D.C.

DATOS DE LA GARANTIA

Número de la Póliza : 02 DL006205
Valor de la Póliza : \$ 3.315.600.000
Global (x) o Específica ()
Vigencia : Desde el 16/03/2019 hasta el 16/03/2021

LIQUIDACIÓN DE LA SANCIÓN:

Numeral 1.3 Art. 625 Decreto 1165/2019 : \$16.578.000,00
Numeral 2.8 Art. 488 Decreto 2685/1999 : \$31.250.000,00

VALOR TOTAL A PAGAR : \$47.828.000,00

COMPETENCIA:

La Jefe de la División de Gestión de Liquidación (A) de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena, en uso de sus facultades legales y en especial las conferidas en el Decreto No 4048 de octubre 22 de 2008, Artículo 591 y 686 del Decreto 1165 de 2019, Resolución 7 y Resolución 9 del 2008, y demás normas concordantes y/o complementarias, atendiendo los siguientes:

HECHOS:

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1** Expediente: CU 2018 2018 02649

1.- El GIT de Zona Franca de la División de Gestión de la Operación Aduanera de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena, a través de **Auto Comisorio No. 528** radicado No. 002551 de 30/04/2018, faculta practicar diligencia de control y verificación de las obligaciones aduaneras respecto al usuario de Bienes y Servicios **INTERNACIONAL FUELS ZF S.A. NIT 900.019.337-5**, realizando control de inventarios de las mercancías, manejo y administración de estos, conforme a los procedimientos establecidos y la normatividad de Zonas Francas, entre ellas la de aceptar, reconocer o inspeccionar y autorizar las operaciones de Tránsito Aduanero; en las instalaciones de: **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1**, en cumplimiento de sus funciones como controlador de Zona Franca (Folio 7 al 12).

2.- En el Acta de Visita de Control No. 065 de 03/05/2018, señala lo siguiente:

"En la Ciudad de Cartagena de Indias D.T.H y C., siendo las 9:30 horas del día 3 de mayo de 2018, los funcionarios comisionados para el control aduanero de la Zona Franca Permanente Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena, para dar cumplimiento al Auto Comisorio No. 528 de 03/05/2018 y el funcionario representante de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, ubicada en el Km 13 vía Mamonal de esta Ciudad, con el fin de llevar acabo la visita de control, respecto al usuario de Bienes y Servicios INTERNACIONAL FUELS ZF S.A. identificado con NIT 900.019.337-5, para realizar control de inventarios de las mercancías manejo y administración de inventarios, conforme a los procedimientos establecidos por la DIAN y la normatividad de Zonas Francas respectivamente..."

... OBSERVACIONES DIAN

Durante el transcurso de la visita se evidenció:

- ✓ Los ítems seleccionados en el muestreo corresponden a compresores
- ✓ Se le hizo trazabilidad a la selección encontrándose no conforme con los documentos soportes toda vez que se encontraron físicamente 4 compresores y sistema de inventarios SIZA se reportan con saldo 5 compresores.
- ✓ Adicionalmente el Sistema registra 1 compresor con FMM de ingreso 91687667 y una salida temporal FMM 916219588 por concepto de reparación, revisión y con prórroga de fecha límite de reingreso el 28 de mayo de 2018, reingresado sin novedad.
- ✓ Por otro lado, teniendo en cuenta el FMM 91699169 amparando 3 compresores de los cuales se encuentran físicamente de marca **INGERSOLL RAND XP 375/** con seriales 240165UNIN080 y 340554UUN080, con la novedad que para este FMM no registra el tercer serial correspondiente al tercer compresor el cual el usuario manifiesta que ha sido robado de sus instalaciones.
- ✓ Continuando con el inventario encontramos un compresor de marca **SULLAIR** con serial 004-126944/ 185DPQJD, sin embargo, no existen saldos en sistema de inventario SIZA con estas características.
- ✓ Finalmente evidenciamos que en el sistema de inventarios existe 1 compresor marca **CHICAGO BOX- PNEUMATIC, MODELO: CPS275**, referencia: cps275, uso destino: industrial y construcción, potencia: 60 kW, tipo de compresor: de tornillo, presión: 101.503 psi, motor de combustión diésel, serial: cnk501040 tipe: 4bt3.9-c80/ made in China, fad: 8/284 m3/min/scfm/ speed: 2000 rpmp.engine: 60/80kw/hp color rojo con negro / con 02 llantas para su movilización y acople para arrastrarlo con FMM de ingreso 91699169, sin embargo físicamente no se encontró dentro de las instalaciones del Usuario **INTERNACIONAL FUELS ZF S.A.S.**
- ✓ Se le ordenó a los usuarios objeto de control se sirvan identificar plenamente en los formularios expedidos para los ingresos y salidas las mercancías, las marcas, referencias, seriales, año de producción, colores entre otros detalles de la mercancía, por otro lado, los movimientos de mercancías, equipos, maquinarias entre usuarios de una misma zona franca o por fuera de sus instalaciones se encuentra restringidos a formularios de movimientos de mercancía, no es procedente realizar estos movimientos sin este requisito o sin autorización del funcionario competente.

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1 Expediente: CU 2018 2018 02649

Relación de documentos aportados:

- Copia Auto comisorio No. 528 de 3 de mayo de 2018
- Copia informe de Saldos de Movimientos por compañía para un ítem
- FMM 91699169 de 18/11/2010 (3 compresores)
- FMM 91687667 de 16/09/2009 (1 compresor) reparación.
- FMM 916169769 de 18/11/2010 (1 compresor)
- Registro fotográfico.
- Copia radicado No. 048E2018013880 de fecha 04/05/2018 – Denuncio de hurto en Fiscalía

3.- Mediante Oficio No. 048 245 452 1578 de 31/05/2018 e Insumo No. 0478 de 25/05/2018 (folio 2 a 31), la Jefe GIT Zona Franca (A) de la División Gestión de la Operación Aduanera de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena remitió a la División Gestión de Fiscalización de la misma Dirección Seccional, documentos preliminares a nombre del Usuario Operador **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1, para analizar la procedencia de la sanciones establecidas en el Numeral 1.3, 1.4, 2.8 y 2.9 del **Artículo 488 del Decreto 2685 de 1999**, teniendo en cuenta las circunstancias que se relacionan en el informe :

- *"1.3 Cambiar o sustraer mercancías que se encuentren en sus instalaciones..."*
- *1.4 Permitir la salida de mercancías hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional sin el cumplimiento de los requisitos y formalidades establecidos por las normas aduaneras..."*
- *2.8 No llevar los registros de la entrada y salidas de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales...*
- *2.9 No informar por escrito a la autoridad aduanera, a más tardar dentro de los tres (3) días siguientes a la ocurrencia del hecho o de su detección, sobre el hurto, pérdida o sustracción de las mercancías sujetas a control aduanero de los recintos de la Zona Franca..."*

4.- Al oficio e insumo adjuntan los siguientes documentos:

- Lista de chequeo (folio 6)
- Acta de Hechos No.065 de 03/05/2018 (folios 7 al 11)
- Auto Comisorio No. 528 de 30/04/2018 (folio 12-13)
- FMM 91687667 de 16/09/2009 (folio 14 al 17)
- FMM 91699169 de 18/11/2010 (folio 18 -19)
- FMM 916169769 de 18/11/2010 (folio 20)
- Reporte saldo artículos de International Fuels (folio 21)
- Copia radicado No. 048E2018013880 de 04/05/2018 (folio 23 al 31)

5.- El GIT Secretaría de la División Gestión de Fiscalización de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena, mediante **Auto No. 02649 de 16/11/2018** ordenó la apertura al Expediente CU 2018 2018 02649 dentro del programa CU a nombre del Usuario Operador **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1, por la presunta infracción administrativa contemplada en el Artículo 488 del Decreto 2685 de 1999 (folio 32).

6.- Mediante **Requerimiento Ordinario No. 000524 de 15/08/2019**, la División de Fiscalización de la Dirección de Aduanas de Cartagena, informa a la **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1, sobre la investigación en curso contempladas en los numerales 1.3, 1.4, 2.8 y 2.9 del **Artículo 488 del Decreto 2685 de 1999** y solicita documentos correspondientes y tendientes a desvirtuar los hechos objetos de indagación (folios 33 al 34).

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1** Expediente: CU 2018 2018 02649

7.- Mediante radicado No. **048E2019028014 de 10/09/2019**, el Representante Legal de la **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1**, responde el Requerimiento Ordinario No. 000524 de 05/08/2019, solicitando prórroga para responder la solicitud (folio 35).

8.- Con radicado No. **048E2019030079 de 01/10/2019**, el Representante Legal de la Sociedad investigada, responde Requerimiento Ordinario No. 000524 de 15/08/2019 (folios 36 al 39).

9.- Mediante radicado No. **048E2019030514 de 04/10/2019**, el Representante Legal de la Sociedad, da alcance al radicado No. **048E2019030079 de 01/10/2019**, aportando los siguientes documentos: Copia del radicado interno No. **048E2018013880 del 04/05/2018**, Copia del FMM No. 91699169, Copia del Acta de verificación No. 13778-A, Copia de la denuncia penal instaurada por el Represente Legal del Usuario International Fuels ZF S.A.S. (folios 40 al 45).

10.- En el expediente reposa la **Póliza de Disposiciones Legal No. 02 DL 006205**, con vigencia desde el 16/03/2019 hasta el 16/03/2021, expedida por la **COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. con NIT: 860.070.374-9** (folio 48).

11.- Mediante **Requerimiento Ordinario No. 000723 de 29/11/2019**, la División de Fiscalización de la Dirección de Aduanas de Cartagena, solicita a la **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1**, poner a disposición de la División de Gestión de Fiscalización Aduanera de Cartagena la mercancía con la siguiente descripción: **COMPRESOR S/N 004-126944/185DPQJD MARCA SULLAIR** (folios 49-50 y 52-53).

12.- El **Requerimiento Ordinario No. 000723 de 29/11/2019**, fue notificado de la siguiente forma:

INTERESADO	NIT	FORMA DE NOTIFICACIÓN	FECHA	FOLIO
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.	800.213.678-1	PC015186329C0	04/12/2019	51

13.- Mediante **Requerimiento Ordinario No. 000724 de 29/11/2019**, la División de Fiscalización de la Dirección de Aduanas de Cartagena, solicita a la **INTERNATIONAL FUELS ZF S.A.S. con NIT 900.019.337-5**, poner a disposición de la División de Gestión de Fiscalización Aduanera de Cartagena la mercancía con la siguiente descripción: **COMPRESOR S/N 004-126944/185DPQJD MARCA SULLAIR** (folios 54 al 57).

14.- El **Requerimiento Ordinario No. 000724 de 29/11/2019**, fue notificado de la siguiente forma:

INTERESADO	NIT	FORMA DE NOTIFICACIÓN	FECHA	FOLIO
INTERNATIONAL FUELS ZF S.A.S.	800.213.678-1	PC015186332C0	04/12/2019	58

15.- Mediante **Requerimiento Especial Aduanero No. 000546 de 29/11/2019**, la División Gestión de Fiscalización Aduanera de esta Dirección Seccional, propone a la División Gestión de Liquidación, sancionar al Usuario Operador **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1**, de acuerdo a lo establecido en el **Numeral 1.3 y 2.8 del artículo 625 del Decreto 1165 de 2019** por valor de: **TREINTA Y DOS MILLONES QUINIENTOS NOVENTA Y DOS MIL TRESCIENTOS CUARENTA Y OCHO PESOS M/CTE (\$32.592.348,00)** (folio 59 al 64).

16.- El **Requerimiento Especial Aduanero No. 000546 de 29/11/2019**, fue notificado de la siguiente forma:

121
74

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1 Expediente: CU 2018 2018 02649

INTERESADO	NIT	FORMA DE NOTIFICACIÓN	FECHA	FOLIO
SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.	800.213.678-1	PC015186346C0	04/12/2019	65
COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A.	860.070.374-9	PC015187182C0	09/12/2019	66

17.- El término para presentar respuesta al Requerimiento Especial Aduanero No. 000546 de 29/11/2019, teniendo en cuenta la fecha de notificación, corría para el Usuario Operador hasta el día 28/12/2019 y para la Aseguradora el día 31/12/2019, de acuerdo a lo establecido en el Artículo 684 del Decreto 1165 de 2019.

18.- El expediente se recibió en la División Gestión de Liquidación con Planilla No. 241 del 18/12/2019, el cual consta de un cuadernillo con sesenta y seis (66) folios, procedente de la División Gestión de Fiscalización (folio 67).

19.- Con Acta No. 955 de fecha 31/12/2019, se asigna el expediente al funcionario liquidador el día 07/01/2020 (folio 68).

20.- Mediante escrito radicado No. 048E2020000824 de 09/01/2020, estando por fuera de la oportunidad legal para responder, la Abogada MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO, identificada con Cedula de Ciudadanía No. 1'143.342.146 y Tarjeta Profesional No. 214.969 del Consejo Superior de la Judicatura, obrando en calidad de Apoderada de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, presenta respuesta al Requerimiento Especial Aduanero No. 000546 de 29/11/2019, manifestando los siguiente motivos de inconformidad: - *Inaplicación de las sanciones establecidas en los numerales 1,3 y 2,8 del Decreto 1165/2019, Aplicación del numeral 3 del artículo 614 del Decreto 1165 de 2019, causal de exoneración de responsabilidad, Aplicación del principio de justicia, tipicidad y prohibición de analogía, Permitir la salida de mercancía al resto del TAN sin el cumplimiento de requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras y No llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme con los requerimientos y condiciones señaladas por la DIAN* (folio 69 al 78).

21.- Mediante oficio No. 1 48 238 418 00017 de 10/01/2020, el Jefe GIT Secretaria de la división de Gestión Fiscalización de esta Seccional, envía a la Jefe de División de Liquidación de la misma Seccional, radicado No. 048E2020000870 de 09/01/2020, donde la Abogada MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO, identificada con Cedula de Ciudadanía No. 1'143.342.146 y Tarjeta Profesional No. 214.969 del Consejo Superior de la Judicatura, en calidad de Apoderada de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, estando por fuera de la oportunidad legal para responder, presenta respuesta al **Requerimiento Ordinario No. 000723 del 29/11/2019** alegando que no es viable la entrega de la mercancía, debido que, se trata de un hurto (folios 79 al 80).

22. Mediante **Auto de Improcedencia por Inconsistencia y error en el Requerimiento Especial Aduanero No. 000388 de 28/01/2020**, la División de Gestión de Liquidación declara Improcedente el Requerimiento Especial Aduanero No. 00546 de 29/11/2019, a nombre de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, debido a que se afectó la póliza de cumplimiento y Disposiciones Legales No. 02 DL005825 con vigencia 16/04/2019 hasta el 16/04/2021, constituida por la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1; póliza que no corresponde al caso en estudio, por cuanto pertenece a un tomador diferente y devuelve a la División de Gestión de Fiscalización el expediente CU 2018 2018 02649, con el fin de expedir UN NUEVO Requerimiento Especial Aduanero (folios 85 al 98).

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1** Expediente: CU 2018 2018 02649

El Auto No. 000388 de 28/01/2020, fue notificado mediante Correo Certificado GUIA No. PC016244500CO el día 31/01/2020, a la Abogada RICARDO BLANCO MARIA MERCEDES, apoderada de la Sociedad Operadora Zona Franca Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena de Indias S.A. ZOFRANCA S.A. y a la COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZA S.A. el día 20/02/2020, por Correo Certificado GUIA PC16244601CO; informado que contra el mismo procedía recurso de reconsideración dentro de los 15 días siguientes a su notificación (folio 90 – 91). Dentro del término legal no se ejerció recurso.

Una vez ejecutoriado el Auto No. 000388 de 28/01/2020, el expediente CU 2018 2018 02649 a nombre de SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. fue remitido a la División de Fiscalización mediante Correo electrónico de fecha 08/05/2020, recibido el 13/05/2020 (folio 99).

23.- Mediante un nuevo **Requerimiento Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020**, la División Gestión de Fiscalización Aduanera de esta Dirección Seccional, propone a la División Gestión de Liquidación, imponer a la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, en calidad de Usuario Operador, el pago de una Sanción por la suma de: **CUARENTA Y SIETE MILLONES OCHOCIENTOS VEINTIOCHO MIL PESOS MCTE (\$47.828.000,00)**, discriminados así: la suma de: DIEZ Y SEIS MILLONES QUINIENTOS SETENTA Y OCHO MIL PESOS MCTE. (\$16.578.000,00) la infracción establecida en el **Numeral 1.3 del Art. 625 del Decreto 1165/2019** y la suma de: TREINTA Y UN MILLON DOSCIENTOS CINCUENTA MIL PESOS MCTE. (\$31.250.000,00) por la infracción estipulada en el numeral 2.8 del Artículo 488 del Decreto 2685 de 1999; y estudiar la viabilidad de hacer efectiva la Póliza de Seguros de Cumplimientos de Disposiciones Legal No. 02 DL 006205 con vigencia desde 16/03/2019 hasta el 16/03/2021 expedida por la COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. con NIT 860.070.374-9 constituida por la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1 (folio 104 al 110).

24.- El Requerimiento Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020, fue notificado de la siguiente forma:

INTERESADO	CC/NIT	FORMA DE NOTIFICACIÓN	FECHA	FOLIO
MARIA MERCEDES RICARDO / APODERADA DE SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.	1.143.342.146	PC018078195C0	04/08/2020	111
COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A.	860.070.374-9	PC018077963C0	03/08/2020	112

25.- El término para presentar respuesta al Requerimiento Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020, teniendo en cuenta la fecha de notificación, corría para el Usuario Operador hasta el día 26/08/2020 y para la Aseguradora el día 27/08/2020, de acuerdo a lo establecido en el Artículo 684 del Decreto 1165 de 2019.

26.- El Expediente CU 2018 2018 02649 a nombre de a SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. fue recibido nuevamente en la División de Gestión de Liquidación Aduanera, el día 14/08/2020 con Planilla No.079 de 13/08/2020, procedente de la División de Gestión Fiscalización Aduanera; conformado por ciento doce (112) folios (folio 113).

27.- Mediante radicado No. 048E2020009382 de 27/08/2020, la Abogada MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO, identificada con Cedula de Ciudadanía No. 1'143.342.146 y Tarjeta Profesional No. 214.969 del Consejo Superior de la Judicatura, en calidad de Apoderada de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, presenta respuesta al Requerimiento

12-
25

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1 Expediente: CU 2018 2018 02649

Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020, alegando motivos de inconformidad y como petición ordenar improcedente la investigación y archivar el expediente CU 2018 2018 02649 (folios 114 al 119).

28.- Mediante Acta No. 0358 de fecha 27/08/2020, se asigna nuevamente el Expediente No. CU 2018 2018 02649, a través de correo electrónico al funcionario auditor el día 27/08/2020 (folios 120 al 121).

FUNDAMENTO JURIDICO

Con base en las facultades consagradas en el artículo 591 del Decreto 1165 de 2019 esta entidad tendrá competencia para adelantar las investigaciones y desarrollar los controles necesarios para asegurar el efectivo cumplimiento de las normas aduaneras.

Este Despacho recurre a las normas de carácter aduanero aplicables al caso que nos ocupa, específicamente

Del Decreto 1165 de 2019:

Artículo 2. Principios generales.

Artículo 4. Obligación aduanera.

Artículo 5. Alcance de la obligación aduanera.

Artículo 6. Naturaleza de la obligación aduanera.

Artículo 7. Obligados Aduaneros.

Artículo 8. Responsables de la Obligación Aduanera.

Artículo 11. Alcance.

Artículo 494. OBLIGACIONES DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCA.
Son obligaciones de los usuarios operadores de las Zonas Francas, las siguientes:

3. Autorizar la salida de mercancías de la Zona Franca hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional, con el cumplimiento de los requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras;

8. Llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme con los requerimientos y condiciones señaladas por la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN);

11. Informar por escrito a la autoridad aduanera, a más tardar dentro de los tres (3) días siguientes a la ocurrencia del hecho o de su detección, sobre el hurto, pérdida o sustracción de las mercancías sujetas a control aduanero de los recintos de la Zona Franca;

13. Autorizar y llevar el control de las operaciones de ingreso y salida de mercancías e inventarios de bienes de los usuarios, para lo cual el operador deberá establecer un sistema informático de control de inventarios y efectuar inspecciones físicas a dichos inventarios y revisiones a los procesos productivos de los mismos, cuando lo considere conveniente, o cuando lo solicite la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN);

Artículo 497. Responsabilidad por pérdida o retiro de bienes en zonas francas.

El usuario operador de la Zona Franca responderá ante la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN) por los tributos aduaneros y las sanciones a que haya lugar respecto de los bienes que sean sustraídos de sus recintos o perdidos en estos, salvo que en la actuación administrativa correspondiente demuestre que la causa de la pérdida o retiro le es imputable exclusivamente al Usuario Industrial de Bienes o Usuario Industrial de Servicios o al Usuario Comercial, según sea el caso.

Cuando el usuario operador invoque en la respuesta al Requerimiento Especial Aduanero la circunstancia prevista en el inciso anterior, la autoridad competente proferirá el Requerimiento Especial Aduanero contra el presunto infractor, y la actuación administrativa adelantada en contra del usuario operador se interrumpirá desde la notificación de dicho acto hasta el vencimiento del término

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1 Expediente: CU 2018 2018 02649

para dar respuesta al mismo. Vencido este término, se acumularán los expedientes y los términos de la etapa probatoria y de las demás etapas serán los previstos en los artículos 684 y siguientes del presente Decreto.

Artículo 625. INFRACCIONES ADUANERAS DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCAS Y SANCIONES APLICABLES. Constituyen infracciones aduaneras en que pueden incurrir los usuarios operadores de las Zonas Francas y las sanciones asociadas con su comisión, las siguientes: (...):

1.3. Permitir la salida de mercancías hacia el resto del territorio aduanero nacional sin el cumplimiento de los requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras.

La sanción será de multa equivalente a quinientas (500) Unidades de Valor Tributario (UVT).

2.8. No llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme con los requerimientos y condiciones señalados por la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN).

La sanción aplicable será de multa equivalente a cuatrocientas ochenta y tres (483) Unidades de Valor Tributario (UVT).

Artículo 653. Principios del derecho probatorio. En la actuación administrativa se observarán los principios del derecho probatorio, tales como el de la necesidad de la prueba, publicidad, eficacia, contradicción y evaluación de las pruebas fundada en la sana crítica."

Artículo 654. Sustento probatorio de las decisiones de fondo. Toda decisión de la autoridad aduanera debe fundarse en los hechos que aparezcan probados en el expediente, a través de las pruebas allegadas al mismo, dentro de los términos y oportunidades establecidos en este Decreto."

Artículo 655. Medios de Prueba. Serán admisibles como medios de prueba los documentos propios del comercio exterior, los señalados en el presente Decreto, en los acuerdos comerciales, convenios de cooperación y asistencia mutua y tratados suscritos por Colombia y, en lo que fuere pertinente, en el régimen probatorio previsto por el Estatuto Tributario y en el Código General del Proceso, tales como la declaración de parte, la confesión, el testimonio, interrogatorio de parte, el dictamen pericial, la inspección aduanera e inspección contable, los documentos, los indicios, los informes y cualesquiera otros medios que sean útiles para la formación del convencimiento del funcionario aduanero acerca de los hechos..."

Artículo 656. Oportunidad para solicitar las pruebas. Al interesado, o al tercero vinculado a la actuación, le incumbe probar los supuestos de hecho de las normas jurídicas cuya aplicación pretende.

Según el caso, las pruebas deberán solicitarse únicamente en los siguientes momentos procesales: en el de la aprehensión; o con el documento de objeción a la aprehensión; o con la respuesta al requerimiento especial; o con el recurso de reconsideración; o en las oportunidades procesales expresamente previstas por este Decreto. También podrán decretarse de oficio por la autoridad aduanera.

Las pruebas deberán ser pertinentes, necesarias y conducentes para la verificación de los hechos objeto de la actuación administrativa. Se rechazarán las que notoriamente no lo sean, exponiendo, en este último caso, las razones en que se fundamenta el rechazo.

La conducencia se refiere a la idoneidad del medio probatorio para demostrar el hecho que se pretende probar; y la pertinencia consiste en estar relacionado el medio probatorio con el hecho por demostrar.

Artículo 657. Valoración de las pruebas. Las pruebas serán apreciadas en su conjunto, de acuerdo con las reglas de la sana crítica, con independencia de quien las haya solicitado.

Jefe de División: 

Revisó: 

Proyectó: 

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena
Manga, Avenida 3a No. 25-74
PBX 670 0111
Cartagena, Bolívar, Colombia

126
26

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1 Expediente: CU 2018 2018 02649

En el acto que decide de fondo, el funcionario aduanero deberá exponer en forma razonada el mérito que le asignó a cada prueba que obra en el expediente.

Un medio de prueba no es admisible para demostrar hechos que, de acuerdo con las normas generales o especiales, no son susceptibles de probarse por dicho medio, sino por otro diferente.

Artículo 648. SANCION A APLICAR CUANDO NO SEA POSIBLE APREHENDER LA MERCANCIA. Cuando no sea posible aprehender la mercancía porque no se haya puesto a disposición de la autoridad aduanera, procederá la aplicación de una sanción de multa equivalente al doscientos por ciento (200%) del avalúo de la misma, que se impondrá al importador y al poseedor o tenedor, según corresponda.

Cuando la imposibilidad de aprehender la mercancía obedezca al hecho de ser perecedera, o por haber sido consumida, destruida, transformada, ensamblada, o por imposibilidad jurídica, el porcentaje de la multa equivaldrá al ciento cincuenta por ciento (150%) del avalúo. No obstante, la sanción prevista en este inciso no aplicará cuando las mercancías fueron objeto de toma de muestras, durante el control simultáneo o posterior y con base en el resultado del análisis merceológico reportado con posterioridad al levante, se establezca que se trata de mercancías diferentes. Éstas podrán ser declaradas con el pago de rescate a que haya lugar, aún después de haber sido consumidas, destruidas o transformadas.

Cuando no sea posible ubicar al importador, poseedor o tenedor, también se podrá imponer la sanción prevista en el inciso anterior, a quien de alguna manera intervino en la introducción de las mercancías al país; o en transporte, el almacenamiento, agenciamiento aduanero o comercialización, salvo que alguno de estos últimos suministre información que conduzca a la aprehensión de mercancías, o a la ubicación del importador, o poseedor o tenedor las mismas.

La sanción prevista en artículo sólo se podrá exigir una sola vez, por lo que el primero que la cancele extingue la obligación de pago respecto de los demás.

El procedimiento que debe seguirse para imponer esta sanción será el establecido para la imposición sanciones previsto en el presente Decreto, en cuyo caso el Requerimiento Especial Aduanero indicará la causal de aprehensión de las mercancías; el hecho de haberse cancelado el levante, cuando a ello hubiere lugar; y, cuando se hubiere ubicado al importador, poseedor o tenedor, la constancia de haberse solicitado ponerlas a disposición Autoridad Aduanera su aprehensión, requerimiento este que deberá hacerse mediante escrito notificado por correo.

El avalúo de la mercancía se hará conforme lo reglamente la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales (DIAN).

La imposición la sanción prevista en artículo o pago de la misma, no subsana la situación irregular en que se encuentre la mercancía y, en consecuencia, la Autoridad Aduanera podrá disponer en cualquier tiempo su aprehensión y decomiso, salvo que se hubiere rescatado.

La imposición sanción se extingue en el momento en que la mercancía sea puesta a disposición de la Autoridad Aduanera, siempre y cuando la entrega se realice antes la ejecutoria del acto administrativo que la impone.

No procederá la sanción prevista en este artículo al tercero adquirente con factura de compraventa de los bienes, expedida con todos los requisitos legales; ni al usuario aduanero a quien se le hubiere hecho efectiva la garantía o hubiere sido sancionado por no entregar la mercancía.

El presente artículo se aplicará igualmente sobre la mercancía empotrada, ensamblada o incorporada en otro bien, salvo que su poseedor o tenedor la ponga a disposición la autoridad aduanera dentro los quince (15) días hábiles siguientes a la recepción del requerimiento que ordena ponerla a disposición, en lugar que ella indique.

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1** Expediente: CU 2018 2018 02649

Parágrafo. Constituye condición para proferir el Requerimiento Especial Aduanero, a que hace referencia el presente artículo, que la autoridad aduanera, cuando a ello hubiere lugar, cancelado previamente el levante conforme con procedimiento del artículo 650 de este Decreto.

Artículo 680. Requerimiento Especial Aduanero

Artículo 685. Periodo Probatorio. Una vez vencido el término para presentar el documento de objeción a la aprehensión, del último notificado del acta de aprehensión, dentro de los diez (10) días hábiles siguientes se procederá a establecer si hay lugar o no a la corrección de la causal de aprehensión, para los efectos previstos en el artículo 652 de este Decreto. Si no hubiere lugar a tal corrección se ordenará, mediante auto motivado, la práctica de las pruebas solicitadas o que se decreten de oficio.

El auto que decreta las pruebas se notificará por estado. Contra el auto que niegue las pruebas procederá el recurso de reposición, dentro de los diez (10) días hábiles siguientes a su notificación, y se resolverá dentro de los cinco (5) días hábiles siguientes a su interposición.

Ejecutoriado el auto que decreta pruebas, el término para su práctica será de dos (2) meses.

Vencido el periodo probatorio o antes de ello, cuando se hubieren practicado todas las pruebas decretadas, mediante auto se ordenará el cierre de dicho periodo. Contra este auto no procede recurso alguno. Dentro de los cinco (5) días hábiles siguientes a la notificación de dicha providencia, el interesado podrá presentar, a manera de alegatos de conclusión, un escrito donde se pronuncie en relación con las pruebas allegadas al proceso; sin que ello dé lugar a la suspensión de los términos procesales.

Artículo 686. Acto Administrativo que Decide de Fondo.

Decreto 2685 de 1999

Artículo 409. OBLIGACIONES DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCAS PERMANENTES. Son obligaciones de los usuarios operadores de las Zonas Francas Permanentes, las siguientes:

c) Autorizar la salida de mercancías de la Zona Franca hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional, con el cumplimiento de los requisitos y formalidades establecidos por las normas aduaneras;

h) Llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales;

k) Informar por escrito a la autoridad aduanera, a más tardar dentro de los tres (3) días siguientes a la ocurrencia del hecho o de su detección, sobre el hurto, pérdida o sustracción de las mercancías sujetas a control aduanero de los recintos de la Zona Franca;

Artículo 488. INFRACCIONES ADUANERAS DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCAS Y SANCIONES APLICABLES. Constituyen infracciones aduaneras en que pueden incurrir los usuarios operadores de las Zonas Francas y las sanciones asociadas con su comisión, las siguientes:

1.3. Cambiar o sustraer mercancías que se encuentren en sus instalaciones.

1.4. Permitir la salida de mercancías hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional sin el cumplimiento de los requisitos y formalidades establecidos por las normas aduaneras.

La sanción aplicable para los numerales 1.3 a 1.13 será la de multa equivalente a cincuenta (50) salarios mínimos mensuales legales vigentes. Dependiendo de la gravedad del perjuicio causado a los intereses del Estado, se podrá imponer, en sustitución de la sanción de multa, sanción de cancelación de la autorización como Usuario Operador.

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1 Expediente: CU 2018 2018 02649

...

2.8. No llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales.

2.9. No informar por escrito a la autoridad aduanera, a más tardar dentro de los tres (3) días siguientes a la ocurrencia del hecho o de su detección, sobre el hurto, pérdida o sustracción de las mercancías sujetas a control aduanero de los recintos de la Zona Franca.

La sanción aplicable será de multa equivalente a veinte (20) salarios mínimos legales mensuales vigentes por cada infracción.

Para la falta prevista en el numeral 2.9., se aplicará la sanción prevista en el artículo 503 del presente decreto cuando con ocasión de la sustracción de la mercancía no sea susceptible de ser aprehendida.

MEDIDAS DE EMERGENCIA ECONÓMICA, SOCIAL Y ECOLÓGICA:

Dentro del marco de Emergencia Económica, Social Ecológica el Gobierno Nacional expidió el Decreto Legislativo 491 de marzo 28 de 2020, que en su artículo 6º establece:

Artículo 6. Suspensión de términos de las actuaciones administrativas o jurisdiccionales en sede administrativa. Hasta tanto permanezca vigente la Emergencia Sanitaria declarada por el Ministerio de Salud y Protección Social las autoridades administrativas a que se refiere el artículo 1 del presente Decreto, por razón del servicio y como consecuencia de la emergencia, podrán suspender, mediante acto administrativo, los términos de las actuaciones administrativas o jurisdiccionales en sede administrativa. La suspensión afectará todos los términos legales, incluidos aquellos establecidos en términos de meses o años.

La suspensión de los términos se podrá hacer de manera parcial o total en algunas actuaciones o en todas, o en algunos trámites o en todos, sea que los servicios se presten de manera presencial o virtual, conforme al análisis que las autoridades hagan de cada una de sus actividades y procesos, previa evaluación y justificación de la situación concreta.

En todo caso los términos de las actuaciones administrativas o jurisdiccionales se reanudarán a partir del día hábil siguiente a la superación de la Emergencia Sanitaria declarada por el Ministerio de Salud y Protección Social.

Durante el término que dure la suspensión y hasta el momento en que se reanuden las actuaciones no correrán los términos de caducidad, prescripción o firmeza previstos en la Ley que regule la materia.

PARÁGRAFO 1. La suspensión de términos a que se refiere el presente artículo también aplicará para el pago de sentencias judiciales.

PARÁGRAFO 2. Los Fondos Cuenta sin personería jurídica adscritos a los ministerios, que manejen recursos de seguridad social y que sean administrados a través de contratos fiduciarios, podrán suspender los términos en el marco señalado en el presente artículo.

Durante el tiempo que dure la suspensión no correrán los términos establecidos en la normatividad vigente para la atención de las prestaciones y en consecuencia no se causarán intereses de mora.

PARÁGRAFO 3. La presente disposición no aplica a las actuaciones administrativas o jurisdiccionales relativas a la efectividad de derechos fundamentales.

Que el Director General de la DIAN teniendo en cuenta, entre otras motivaciones que el artículo 6º del Decreto 491 del 28 de marzo de 2020, expidió la Resolución 22 de 18 de marzo de 2020, posteriormente derogada por la Resolución 030 de marzo 29 de 2020 que establece:

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1 Expediente: CU 2018 2018 02649

ARTÍCULO 8°. SUSPENDER hasta tanto permanezca vigente la Emergencia Sanitaria declarada por el Ministerio de Salud y Protección Social la totalidad de los términos de las actuaciones administrativas o jurisdiccionales en sede administrativa, incluidos los procesos disciplinarios.

Durante el término que dure la suspensión y hasta el momento en que se reanuden las actuaciones no correrán los términos de caducidad, prescripción o firmeza previstos en la legislación tributaria, aduanera y cambiaria

PARÁGRAFO PRIMERO. De conformidad con lo establecido en el inciso 3 del artículo 6 del Decreto 491 de 2020, los términos se reanudarán al día hábil siguiente a la superación de la Emergencia Sanitaria declarada por el Ministerio de Salud y Protección Social. Para este efecto, los términos suspendidos empezarán a correr nuevamente, teniendo en cuenta los días que al momento de la suspensión hacían falta para cumplir con las obligaciones correspondientes, incluidas aquellos establecidos en meses o años.

Que mediante Resolución 31 de 3 de abril de 2020, se modifica parcialmente la Resolución 0030 de 29 de marzo de 2020 por medio de la cual se adoptan medidas de urgencia para garantizar la atención y la prestación de los servicios por parte de la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales, el cual quedó así;

Artículo 1o. Modifíquese el parágrafo segundo del artículo 8 de la Resolución 0030 de 29 de marzo de 2020, el cual quedará así:

PARÁGRAFO SEGUNDO. Las actuaciones que se adelanten durante el término de suspensión de que trata el presente artículo se notificarán una vez se levante la suspensión aquí prevista. (...)

Que la Resolución 55 de 29 de mayo de 2020, por la cual se adoptan medidas de urgencia para garantizar la atención y la prestación de los servicios por parte de la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales -DIAN, en el marco del Estado de Emergencia Económica, Social y Ecológica, estableció:

Artículo 1° Levantamiento de Suspensión de Términos. Sin perjuicio de lo dispuesto en el artículo 2° de la presente resolución, levantar a partir del dos (2) de junio de 2020 la suspensión de los términos de las actuaciones administrativas o jurisdiccionales en sede administrativa de que trata el artículo 8° de la Resolución 000030 del 29 de marzo de 2020, y sus modificaciones.

PARÁGRAFO PRIMERO. La notificación o comunicación de los actos administrativos u oficios cuya suspensión de términos sea levantada se realizará conforme la normatividad aplicable. Para el efecto, los términos suspendidos empezarán a correr nuevamente, teniendo en cuenta los días que al momento de la suspensión hacían falta para cumplir con las obligaciones correspondientes, incluidos aquellos establecidos en meses o años.

RESOLUCION 7540 DEL 2018

MOTIVOS DE INCONFORMIDAD

Mediante radicado No. 048E2020009382 de 27/08/2020, la Abogada MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO, identificada con Cedula de Ciudadanía No. 1'143.342.146 y Tarjeta Profesional No. 214.969 del Consejo Superior de la Judicatura, en calidad de Apoderada de la SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, presenta motivos de inconformidad al Requerimiento Especial Aduanero No. 201 del 7/07/2020, señalando lo siguiente:

- ✓ INAPLICABILIDAD DE LAS SANCIONES ESTABLECIDAS EN LOS NUMERALES 1.3 DEL DECRETO 1165 DE 2019 y 2.8 DEL DECRETO 2685 DE 1999.
- ✓ APLICACIÓN DEL NUMERAL 3 DEL ARTÍCULO 614 DEL DECRETO 1165 DE 2019. CAUSAL DE EXONERACION DE RESPONSABILIDAD.
- ✓ APLICACIÓN DEL PRINCIPIO DE JUSTICIA, TIPICIDAD Y PROHIBICION DE ANALOGIA.

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1 Expediente: CU 2018 2018 02649

La propuesta sancionatoria expuesta en el requerimiento del asunto se fundamenta en el hecho de que el usuario operador permitió la salida del compresor sin el cumplimiento de los requisitos y formalidades aduaneras hace referencia respecto del incumplimiento; por otro lado, propone sancionar a la sociedad interesada por el hecho de no llevar los registros de entrada y salida de mercancías conforme a los requisitos y condiciones señalados por la DIAN, sanciones descritas en los numerales 1.3 del Artículo 625 del Decreto 1165 de 2019 y 2.8 del Artículo 488 del Decreto 2685 de 1999, respectivamente.

En la lectura del requerimiento observamos que el funcionario sustanciador no se detiene a analizar los verbos rectores y los ingredientes normativos como elementos básicos del juicio de tipicidad que debe realizarse dentro del ejercicio sancionatorio bajo los principios rectores aplicables para ese efecto concebidos en el artículo 2 de Decreto 1165 de 2019, para ello, nos pronunciamos sobre cada sanción propuesta:

Permitir la salida de mercancía al resto del TAN sin el cumplimiento de requisitos y trámites establecidos por las normas aduanera

El Usuario operador NO permitió la salida de la mercancía de la encartada, se trató de un hecho delictivo efectuado a espaldas del usuario operador, sobre el cual puso en conocimiento de la autoridad aduanera dentro del término establecido para ellos.

Si nos vamos a la conceptualización del verbo "permitir" dentro del diccionario de la real academia de la lengua, encontramos lo siguiente:

"dar su consentimiento para que otros hagan o dejen de hacer algo."

De acuerdo con ese concepto, dentro del expediente administrativo no consta ninguna señal de permisión por parte del usuario operador al sujeto que materialmente extrajo la mercancía de la zona franca, por lo que es desacertado afirmar la existencia de un permiso para que la mercancía saliera de la zona franca, por cuanto se encuentra debidamente probado dentro del expediente administrativo que se trató de un hurto sobre el que mi representada no tuvo injerencia alguna, siendo improcedente afirmar que este sujeto permitió la salida de esa mercancía de acuerdo con las condiciones circunstanciales de este caso.

Dicha salida no está atada a un formulario aprobado o a cualquier otro documento que demuestre la supuesta permisión del usuario operador, es por ello que, ante la ausencia de configuración del verbo rector de la sanción propuesta, es improcedente que su Despacho continúe con la investigación administrativa, esto en aplicación a los principios arriba mencionados.

No llevar los registros de la entrada y salida de mercancía de la zona franca conforme con los requerimientos y condiciones señaladas por la DIAN.

La aplicación de esta sanción tampoco es procedente, debido a que mi representada llevo los registros de entrada y salida de manera correcta dentro de su sistema de control de inventarios, el hecho correspondiente a la salida arbitraria de ese compresor fue ajeno al accionar de la sociedad cuestionada, y no fue registrado en el sistema porque se trató de una salida realizada a espaldas del operador y que sobrepasó los límites del control y seguridad que físicamente maneja ese usuario dentro de sus instalaciones siendo imposible jurídicamente llevar un registro de una salida que ni siquiera fue autorizada.

Aunado a lo anterior, es importante aclarar que si bien la mercancía salió de las instalaciones de la zona franca sin un documento que lo respaldare y dicha salida no se registró dentro del sistema de control de inventarios por tratarse de una circunstancia ajena a la voluntad del usuario operador, si bajo consideración de ese despacho la conducta de mi representada se halla tipificada debe darse aplicación a la causal exonerativa de responsabilidad contemplada en el numeral 3) del artículo 614 del Decreto 1165 de 2019, el cual dispone en su tenor literal lo siguiente:

"Cuando con un hecho imprevisible e irresistible ocasionado por un tercero distinto al obligado aduanero, hace incurrir al usuario en una infracción administrativa aduanera."

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1** Expediente: CU 2018 2018 02649

En el asunto que nos atañe, tenemos que el hurto que se encuentra probado con la denuncia penal instaurada por el usuario calificado demuestra que la salida de esa mercancía obedeció a un hecho imprevisible e irresistible que no fue ocasionado por el sujeto que se pretende sancionar, pues esa conducta escapa del accionar de mi representada y el legislador aduanero contempló para este tipo de eventos la exoneración de responsabilidad del usuario, razón por la cual solicitamos a su Despacho dar estricta aplicación a esa causal de carácter taxativa y que a todas luces señala la carencia de fundamentos para seguir adelante con la investigación administrativa.

PETICION: Una vez analizados nuestros argumentos y pruebas, y de encontrarlo conforme, se ordene improcedente de la investigación y archivo definitivo del expediente CU 2018 2018 02649.

De acuerdo con el artículo 652 del Decreto 1165 de 2019, las correcciones de la actuación administrativa no implica el desconocimiento de los argumentos y pruebas ya practicadas y de las que hubiere aportado el interesado.

Así las cosas atendiendo que en la presente investigación mediante Auto --- de declaró la improcedencia de la investigación, pero que el interesado a través de su apoderada, Mediante escrito radicado No. 048E2020000824 de 09/01/2020, presenta respuesta al Requerimiento Especial Aduanero No. 000546 de 29/11/2019. Lo motivos de inconformidad manifestados se tendrán en cuenta en el presente acto:

- Inaplicación de las sanciones establecidas en los numerales 1,3 y 2,8 del Decreto 1165/2019, Aplicación del numeral 3 del artículo 614 del Decreto 1165 de 2019, causal de exoneración de responsabilidad, Aplicación del principio de justicia, tipicidad y prohibición de analogía, Permitir la salida de mercancía al resto del TAN sin el cumplimiento de requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras y No llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme con los requerimientos y condiciones señaladas por la DIAN (folio 69 al 78).

CONSIDERACIONES DEL DESPACHO

En atención a los cambios normativos realizados por el Gobierno Nacional a la regulación aduanera, el presente proceso se culminará aplicando las normas vigentes al momento de su inicio, como lo estipula el artículo 771 del Decreto 1165 de 2019, que dispone:

"Artículo 771. TRANSITORIO PARA LOS PROCESOS DE FISCALIZACIÓN. Los procesos administrativos en curso se regirán por las normas vigentes al tiempo de su iniciación, de conformidad con el artículo 40 de la Ley 153 de 1887, modificado por el artículo 624 de la Ley 1564 del 2012..."

Los trámites de investigación iniciados por la autoridad aduanera frente a conductas u omisiones tipificadas como infracciones en las normas que con este Decreto se derogan, continuarán hasta su culminación, siempre y cuando la conducta u omisión infractora se mantenga tipificada como infracción en la nueva regulación. La sanción aplicable atenderá el principio de favorabilidad previsto en el presente Decreto."

Así las cosas, de acuerdo con los antecedentes enumerados y las normas transcritas, le corresponde a la División de Gestión de Liquidación decidir de fondo sobre la propuesta elevada por la División de Gestión de Fiscalización en el Requerimiento Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020, con el fin de establecer si es procedente imponer sanción por la infracción administrativa aduanera a **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** estipulada en el **numeral 1.3 del Art. 625 del Decreto 1165/2019 "1.3. Permitir la salida de mercancías hacia el resto del territorio aduanero nacional sin el cumplimiento de los requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras y 2.8 del Art. 488 del Decreto 2685/1999, "No llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señalados por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales"**.

En esta instancia es preciso dejar en claro que la actuación impugnada tiene como principios rectores las responsabilidades existentes entre todas las personas jurídicas o naturales que tienen relación

Jefe de División: *T. Durán*

Revisó: *[Firma]*

Proyectó: *[Firma]*

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena
Manga, Avenida 3a No. 25-74
PBX 670 0111
Cartagena Bolívar Colombia

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1 Expediente: CU 2018 2018 02649

directa o indirectamente con los procesos aduaneros, y lo que se pretende establecer es la comisión o no de una infracción al régimen aduanero por parte de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.**

Así las cosas, procedemos hacer un breve relato de lo acontecido:

- ✓ El día 03/05/2018, los funcionarios adscritos a la División de Gestión de la Operación Aduanera, GIT Zona Franca, debidamente comisionados mediante Auto Comisorio No. 528 de 30/04/2020, se presentaron en las Instalaciones de la **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con el fin de llevar a cabo visita de control, respecto al usuario de Bienes y Servicios **INTERNATIONAL FUELS ZF SAS**, realizando control de inventarios de las mercancías, manejo y administración de inventario, conforme a los procedimientos establecidos por la DIAN y la normatividad de Zona Francas.
- ✓ Se procede al ingreso al sistema de inventarios de zona franca SIZA y se extrajo el REPORTE SALDO DE ARTICULOS con corte a 26 de abril de 2018 denominado Reporte de saldos de artículos, el cual contiene Código de Artículo, Descripción del artículo, Unidad, total saldo disponible en inventario; se seleccionó una muestra de todos los COMPRESORES con saldo existentes, posteriormente se realiza la verificación física, haciendo inspección física de las mercancías en las instalaciones del usuario calificado arrojando el siguiente resultado, el cual se deja constancia en el Acta de Hechos 065 de 3 de mayo de 2018:

... "De acuerdo al análisis realizado en el ítem 2 de la Tabla 1, del presente insumo, en el sistema de inventarios SIZA existe 1 compresor marca **CHICAGO BOX - PNEUMATIC**, MODELO: CP\$S275, referencia: CPS275, con FMM de ingreso 91699169, sin embargo, físicamente no se encontró dentro de las instalaciones del Usuario Calificado **INTERNATIONAL FUELS ZF SAS**.

De la misma tabla verificada anteriormente, en el ítem 3 de la tabla 1, se determina que existe un faltante dentro del inventario consistente en un compresor Ingersoll 375, el cual ingresó como FMM No. 91699169, adicionalmente no se logró determinar el serial del compresor fue robado dentro de las instalaciones del usuario calificado **INTERNATIONAL FUELS ZF SAS**, el usuario manifestó que este fue robado de las instalaciones, sin embargo no se ha determinado la fecha de la ocurrencia del mencionado robo o extracción de las instalaciones de la zona franca.

Adicionalmente dentro de las instalaciones se encontró físicamente un compresor S/N 004-126944/ 185DPQJD MARCA SULLAIR, pero dentro del sistema de inventarios SIZA no registra ningún formulario de ingreso ITEM 4 de la tabla 1.

Por último cabe resaltar que el usuario operador ha informado al GIT Zona Franca con radicado 048E2018013880 de fecha 04-05 2018, mediante el cual pone en conocimiento la situación referente al faltante del COMPRESOR INGERSOLL RAND XP375.

Así mismo adjuntan documentos soportes del compresor y denuncia instaurada sin embargo no es posible establecer la fecha exacta en la cual se extrae el compresor de las instalaciones de la zona franca y por ende se procede a colocar en el presente insumo a infracción por numeral 2.9 del Art. 488, toda vez que ni el usuario calificado ni el usuario operador tienen conocimiento de la fecha exacta de la pérdida del compresor"

Para el caso bajo estudio, tenemos que mediante Requerimiento Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020, la División Gestión de Fiscalización Aduanera de esta Dirección Seccional, propone a la División Gestión de Liquidación, imponer a la **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1, en calidad de Usuario Operador, el pago de una Sanción por las infracciones establecidas en los Numeral 1.3 del Art. 625 del Decreto 1165/2019 y 2.8 del Artículo 488 del Decreto 2685 de 1999, por la suma de: **CUARENTA Y SIETE MILLONES OCHOCIENTOS VEINTIOCHO MIL PESOS MCTE (\$47.828.000,00)**, y estudiar la viabilidad de hacer efectiva la

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1** Expediente: CU 2018 2018 02649

Póliza de Seguros de Cumplimientos de Disposiciones Legal No. 02 DL 006205 con vigencia desde 16/03/2019 hasta el 16/03/2021 expedida por la **COMPAÑÍA ASEGURADORA DE FIANZAS S.A. con NIT 860.070.374-9** constituida por la **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1**, que garantiza el pago de los derechos e impuestos, las sanciones y los intereses a que haya lugar, como consecuencia del incumplimiento de las obligaciones y responsabilidades en su condición de Usuario operador Zona Franca de acuerdo con la regulación aduanera vigente y demás normas especiales expedidas sobre la materia de acuerdo al valor asegurado.

Estando dentro de la oportunidad legal, la Abogada MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO, identificada con Cedula de Ciudadanía No. 1'143.342.146 y Tarjeta Profesional No. 214.969 del Consejo Superior de la Judicatura, en calidad de Apoderada de la **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1**, responde Requerimiento Especial Aduanero No. 000201 de 07/07/2020, mediante radicado No. 048E2020009382 de 27/08/2020, señalando lo siguiente:

... "El Usuario operador NO permitió la salida de la mercancía de la encartada, se trató de un hecho delictivo efectuado a espaldas del usuario operador, sobre el cual puso en conocimiento de la autoridad aduanera dentro del término establecido para ellos.

... debido a que mi representada llevo los registros de entrada y salida de manera correcta dentro de su sistema de control de inventarios, el hecho correspondiente a la salida arbitraria de ese compresor fue ajeno al accionar de la sociedad cuestionada, y no fue registrado en el sistema porque se trató de una salida realizada a espaldas del operador ...

... dicha salida no se registró dentro del sistema de control de inventarios por tratarse de una circunstancia ajena a la voluntad del usuario operador, si bajo consideración de ese despacho la conducta de mi representada se halla tipificada debe darse aplicación a la causal exonerativa de responsabilidad contemplada en el numeral 3) del artículo 614 del Decreto 1165 de 2019, el cual dispone en su tenor literal lo siguiente:

"Cuando con un hecho imprevisible e irresistible ocasionado por un tercero distinto al obligado aduanero, hace incurrir al usuario en una infracción administrativa aduanera."

Así las cosas, este Despacho en virtud del Derecho de Defensa y del Debido Proceso, confrontará los argumentos expuestos con las evidencias que obran en el expediente y la normativa aduanera vigente en el momento de los hechos, con el objeto de ajustar la decisión a los principios de seguridad jurídica existentes en la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales.

Entre las obligaciones que debe cumplir un Usuario Operador de las Zonas Franca Permanente, en el Art. 409 del Decreto 2685 de 1999, encontramos entre otras las siguientes:

Artículo 409. OBLIGACIONES DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCA PERMANENTES. Son obligaciones de los usuarios operadores de las Zonas Francas Permanentes, las siguientes:

c) Autorizar la salida de mercancías de la Zona Franca hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional, con el cumplimiento de los requisitos y formalidades establecidos por las normas aduaneras;

h) Llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales;

k) Informar por escrito a la autoridad aduanera, a más tardar dentro de los tres (3) días siguientes a la ocurrencia del hecho o de su detección, sobre el hurto, pérdida o sustracción de las mercancías sujetas a control aduanero de los recintos de la Zona Franca;

Respecto a los numeral 1.3 del Art. 625 del Decreto 1165/2019, el cual dice textualmente: "1.3. Permitir la salida de mercancías hacia el resto del territorio aduanero nacional sin el cumplimiento de

128
30

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1 Expediente: CU 2018 2018 02649

los requisitos y trámites establecidos por las normas aduaneras y numeral 2.8 del Art. 488 del Decreto 2685/1999, 2.8. No llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señalados por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales"; encontramos lo siguiente:

Se evidencia en los hallazgos mencionados en el Acta de Hechos 065 de 3 de mayo de 2018, que se encontró físicamente en las instalaciones un (1) Compresor S/N 04-126944/185DPQJD MARCA SULLAIR, pero no aparece relacionado en los sistemas de inventario SIZA. Con la afirmación consignada en este hallazgo encontramos que el Usuario Operador no lleva los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señalados por la DIAN, pues la mercancía arriba descrita no aparece relacionada en el registro de los sistemas de inventario SIZA y tampoco se encuentra relacionada en un FMM aunque físicamente estaba en las instalaciones del usuario, no es posible establecer con qué documentos ingresó a Zona Franca, encontrándose entonces en situación de ilegalidad, pues debería estar relacionada en un FMM y además contar con un BL consignado a un usuario de la zona franca, y una planilla de envío o amparada en una declaración aduanera.

La División de Fiscalización, procedió a requerir al interesado con Requerimiento Ordinario No. 723 del 29/11/2019 y 000724 de 29/11/2019, (folios 49 a 57) para que pusiera a disposición de la Autoridad Aduanera la mercancía consistente en un (1) Compresor S/N 04-126944/185DPQJD MARCA SULLAIR, por no encontrarse demostrado el ingreso de la mercancía en las instalaciones de la zona franca, estando las mercancías en situación de ilegalidad y proceder con su aprehensión o en su defecto proceder con la aplicación de las sanciones correspondientes por no poderse aprehender.

La Apoderada de la Zona Franca Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena ZOFRANCA S.A., presentó respuesta al requerimiento Ordinario de Información No. 000723 de 29/11/2019, alegando imposibilidad jurídica y material de poner a disposición la mercancía solicitada, toda vez que de los hechos del proceso se evidencia que el compresor fue objeto de hurto y se desconoce el paradero del bien, lo cual es ajeno a su representada y que se encuentra en manos de la autoridad competente de acuerdo a la denuncia por hurto instaurada por el usuario calificado INTERNATIONAL FUELS ZF S.A. (folio 80) denuncia ésta que no fue aportada.

En consecuencia de lo anterior, y las normas transcritas, con esta actuación, el usuario operador de Zona Franca Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena de Indias S.A. ZOFRANCA S.A., para el punto 4, mercancía consistente en un (1) Compresor S/N 004-126944/185DPQJD MARCA SULLAIR, el cual además de no encontrarse probado con qué FMM, ingresó a las instalaciones se manifiesta que no es posible colocarlo a disposición por haber sido hurtado; en consecuencia de lo anterior el Usuario Operador se encuentra incurso en las infracciones establecidas en los **numerales 1.3 del artículo 625 del Decreto 1165/2019 y numerales 2.8 y 2.9 del artículo 488 del Decreto 2685/1999.**

En este caso, se demuestra que la Sociedad Operadora Zona Franca Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena de Indias S.A. ZOFRANCA S.A. incumplió las obligación establecido en el Art. 409 del Decreto 2685/1999, consistente en: *c) Autorizar la salida de mercancías de la Zona Franca hacia el resto del Territorio Aduanero Nacional, con el cumplimiento de los requisitos y formalidades establecidos por las normas aduaneras; h) Llevar los registros de la entrada y salida de mercancías de la Zona Franca conforme a los requerimientos y condiciones señaladas por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales;* debido que, al momento de la visita de control se encontró mercancías sin registros conforme a los requerimientos y condiciones señalados por la DIAN, como también no se encontró en sus instalaciones físicamente mercancía registrada en el sistema, como consta en el Acta de Hechos 065 de 3 de mayo de 2018.

Por lo anterior, la División de Fiscalización decide para la falta prevista en el **numeral 2.9 del Art. 488 del Decreto 2685/1999**, aplicar la sanción prevista en el artículo 503 del presente Decreto cuando con ocasión de la sustracción de la mercancía no sea susceptible de ser aprehendida.

En aras de cumplir con su objeto, la DIAN de conformidad con lo establecido en la legislación

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1 Expediente: CU 2018 2018 02649

aduanera, realiza los procedimientos necesarios para determinar el cumplimiento de todas las obligaciones relacionadas con las actuaciones de los usuarios aduaneros de cara a la normatividad vigente aplicable, de manera que se encuentra facultada para imponer las sanciones correspondientes a las infracciones aduaneras.

Así las cosas, este Despacho no adoge los argumentos "INAPLICABILIDAD DE LAS SANCIONES ESTABLECIDAS EN LOS NUMERALES 1.3 DEL DECRETO 1165 DE 2019 y 2.8 DEL DECRETO 2685 DE 1999, APLICACIÓN DEL NUMERAL 3 DEL ARTÍCULO 614 DEL DECRETO 1165 DE 2019. CAUSAL DE EXONERACION DE RESPONSABILIDAD y APLICACIÓN DEL PRINCIPIO DE JUSTICIA, TIPICIDAD Y PROHIBICION DE ANALOGIA", expuestos por la apoderada de la Sociedad Operadora Zona Franca Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena de Indias S.A. ZOFRANCA S.A., pues se deben observar integralmente las obligaciones y verificar el contenido de las mismas en el artículo 409 del Decreto 2685/1999, hoy artículo 494 del Decreto 1165 de 2019, que contiene las OBLIGACIONES DE LOS USUARIOS OPERADORES DE LAS ZONAS FRANCAS PERMANENTES.

En este orden de ideas, podemos esgrimir que la Sociedad Operadora Zona Franca Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena de Indias S.A. ZOFRANCA S.A., no cumplió con todas las exigencias de la normatividad aduanera. Teniendo en cuenta la normatividad vigente en el momento de los hechos, con aplicación del principio de favorabilidad y de conformidad con lo expuesto, se permite este Despacho, retomar y acoger lo manifestado por el funcionario de la División de Gestión de Fiscalización propuesta en el Requerimiento Especial Aduanero No. 00201 de 07/07/2020, al señalar que la Sociedad Operadora Zona Franca Industrial de Bienes y Servicios de Cartagena de Indias S.A. ZOFRANCA S.A., con su conducta, incurrió en la infracción aduanera contemplada en el numeral 1.3 del artículo 625 del Decreto 1155/2019 y el numeral 2.8 del artículo 488 del Decreto 2685/1999.

La División de Fiscalización teniendo en cuenta los hechos mencionados anteriormente y en aras de dar aplicación oficiosa el principio de favorabilidad, el cual dice: *b) Principio de favorabilidad. Si antes de la firmeza del acto que decide de fondo la imposición de una sanción o el decomiso entra a regir una norma que favorezca interesado, la autoridad aduanera la aplicará oficiosamente. Si la nueva norma es desfavorable al interesado, será la norma anterior la aplicable a todas las infracciones que se cometieron durante su vigencia.*, liquidando la infracción contemplada en los numeral 1.3 del artículo 625 del Decreto 1155/2019 y el numeral 2.8 del artículo 488 del Decreto 2685/1999, de la siguiente manera:

Artículo 488 Decreto 2685/1999	Artículo 625 Decreto 1165/2019
Numeral 1.3 – 50 SMLMV – 2018- Valor \$781.242,00 Valor Sanción \$39.062.000,00	Numeral 1.3 – 500 JVT – 2018 – Valor \$33.156,00 Valor Sanción \$16.578.000,00
Numeral 2.8 – 20SMLMV – 2018 – Valor \$781.242,00 Valor Sanción \$15.624.840,00 x 2 (Dos Infracciones) Valor \$31.249.680,00	Numeral 2.8 – 483 JVT – 2018 – Valor \$33.156,00 Valor Sanción \$16.014.348,00 x 2 (Dos infracciones) Valor \$32.028.696,00
SE TOMA LOS VALORES MAS FAVORABLE DE AMBOS DECRETO	
Numeral 1,3 Art. 625 Decreto 1165/2019	\$16.578.000,00
Numeral 2,8 Art. 488 del Decreto 2685/1999	\$31.250.000,00
VALOR TOTAL A PAGAR	\$47.828.000,00

Teniendo en cuenta que dentro de los considerandos del Requerimiento Especial se expone que para la falta prevista en el numeral 2.9 del Art. 488 del Decreto 2685/1999, aplicar la sanción prevista en el artículo 503 del presente Decreto cuando con ocasión de la sustracción de la mercancía no sea susceptible de ser aprehendida, tal como en forma literal consagra el artículo, pero no es propuesto el cobro de dicha sanción en el requerimiento, y dado que son conductas separadas e independientes, este Despacho remitirá insumo a la División de Fiscalización, para que se determine la procedencia de la sanción citada.

La Sociedad OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A ZOFRANCA S.A., con NIT. 800.213.678 - 1, constituyó la Póliza de Seguro de Cumplimiento de Disposiciones Legales Número No. 02 DL006205 con vigencia desde 16-03-2019 hasta el 16-03-2021, expedida por la COMPANIA ASEGURADORA DE FINANZAS S.A CONFIANZA, con NIT. 860.070.374-9; por valor de \$3.315.600.000,00; que garantizan el pago de los derechos e impuestos, las sanciones y los intereses a que haya lugar, como consecuencia del

Jefe de División:

Revisó:

Proyectó:

Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena

Manga, Avenida 3a No. 25-74

PBX 670 0111

Cartagena Bolívar Colombia

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1** Expediente: CU 2018 2018 02649

incumplimiento de las obligaciones y responsabilidades en su condición de usuario Operador de Zona Franca de acuerdo con la regulación aduanera vigente y demás normas especiales expedidas sobre la materia.

Por otra parte es necesario precisar tal como se manifestó en el acápite de fundamentos legales, que el Presidente de la República de Colombia expidió los Decretos 417, 457 y 491, todos de marzo 2020 mediante los cuales respectivamente, declaró el Estado de Emergencia Económica, Social y Ecológica en todo el territorio Nacional, impartió instrucciones en virtud de la emergencia sanitaria generada por la pandemia del Coronavirus COVID-19, y adoptó medidas de urgencia para garantizar la atención y la prestación de los servicios por parte de las autoridades públicas en el marco de dicha emergencia.

De acuerdo con lo señalado por el artículo 6º Decreto 491 de 28 de marzo de 2020, el Director General de la Unidad Administrativa Especial Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales DIAN, expidió la Resolución 0030 de marzo 29 de 2020. Tal y como lo dispuso el parágrafo primero de la Resolución citada, una vez sea levantada la medida de suspensión, empezarán a correr nuevamente los términos, contabilizándose los días que hacían falta para proferir la decisión de fondo al momento de la suspensión.

A su vez en la Resolución 31 de 3 de abril de 2020, que modificó el la Resolución 30 del 2020, estableció que mientras dure la citada suspensión de términos la actividad administrativa deberá continuar; señalando en su artículo primero que, todas aquellas actuaciones que se adelanten durante el término de suspensión deberán ser notificadas una vez sea levantada la medida.

El artículo primero de la Resolución 55 de 29 de mayo de 2020 expedida por el Director de la DIAN, levantó la suspensión de términos a partir el 2 de Junio inclusive, y estableció en su parágrafo primero que la notificación o comunicación de los actos administrativos u oficios cuya suspensión de términos sea levantada se realizará conforme la normatividad aplicable. Para el efecto, los términos suspendidos empezaran a correr nuevamente, teniendo en cuenta los días que al momento de la suspensión hacían falta para cumplir con las obligaciones correspondientes, incluidos aquellos establecidos en meses o años.

Lo anterior, en vista de que la normatividad aduanera y la actividad de comercio exterior demandan de los interesados la colaboración armónica en consecución de los fines del Estado; seriedad, cuidado y diligencia en las operaciones frente a la DIAN. Es por eso que las obligaciones frente a ella tienen que cumplirse tal y como lo describen las normas correspondientes, sin que puedan alegarse eventos circunstanciales o excepción alguna, o lo que es lo mismo, que la obligación se cumpla tal y como lo determinan las normas y no como a bien tenga el habilitado, so pena de imponerse las sanciones correspondientes.

En mérito de lo expuesto, la Jefe de la División de Gestión de Liquidación de esta Dirección Seccional (A), conforme a los hechos expuestos en la parte motiva de esta resolución,

RESUELVE

ARTICULO PRIMERO: Imponer a la **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1**, el pago de: **CUARENTA Y SIETE MILLONES OCHOCIENTOS VEINTIOCHO MIL PESOS M/CTE (\$47.828.000,00)**, por concepto de la sanción a que se refiere los numerales 1.3 del artículo 625 del Decreto 1165/2019 y numerales 2.8 del artículo 488 del Decreto 2685/1999, de conformidad con lo expuesto en la parte considerativa del presente acto administrativo.

ARTICULO SEGUNDO: Ordenar hacer efectiva la Póliza de Seguro de Cumplimiento de Disposiciones Legales Número No. 02 DL006205 con vigencia desde 16/03/2019 hasta el 16/03/2021, expedida por la **COMPANIA ASEGURADORA DE FINANZAS S.A con NIT 860.070.374-9**, que garantiza el pago de los derechos e impuestos, sanciones e intereses a que haya lugar, como consecuencia del incumplimiento de la obligaciones y responsabilidades, constituida por **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE**

Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1** Expediente: CU 2018 2018 02649

INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1, por valor de: **CUARENTA Y SIETE MILLONES OCHOCIENTOS VEINTIOCHO MIL PESOS M/CTE (\$47.828.000,00)**, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva del presente acto.

ARTICULO TERCERO: Notificar por correo o de manera subsidiaria por aviso en la página web de la DIAN el presente acto administrativo a la Abogada **MARIA MERCEDES RICARDO BLANCO**, identificada con Cedula de Ciudadanía No. 1'143.342.146 y Tarjeta Profesional No. 214.969 del Consejo Superior de la Judicatura, en calidad de Apoderada de la **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A. con NIT 800.213.678-1**, a la dirección procesal a folio 119: **BARRIO MANGA 4 AVENIDA CALLE 29 No. 25-69 INTERIOR 8**, en la ciudad de: **CARTAGENA – BOLIVAR** y a la **COMPAÑIA ASEGURADORA DE FINANZAS S.A con NIT. 860.070.374-9**, en la Dirección fiscal a folio 122: **CL 82 11 37 P 7**, en la ciudad de: **BOGOTA D.C.**, en la forma y los términos previstos en los Artículos 756, 763 y 764 del Decreto 1165 del 2019, reglamentado por el Artículo 682 de la Resolución 46 de 2019.

ARTICULO CUARTO: Contra el presente acto procede el **Recurso de Reconsideración** dentro de los quince (15) días siguientes a la fecha de notificación de la misma de conformidad con el **Artículo 699 del Decreto 1165 de 2019**, el cual deberá interponerse ante la División de Gestión Jurídica de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena o ante la Subdirección de Gestión de Recursos Jurídicos de la Dirección de Gestión Jurídica, según lo establecido en el Artículo 673 de la Resolución Reglamentaria No. 46 de 2019, ateniendo los topes de cuantías allí establecidos.

ARTICULO QUINTO: Informar a los interesados que en caso de aceptar la sanción impuesta, el pago de la respectiva sanción debe hacerse en las entidades financieras autorizadas por la Dirección de Impuestos y Aduanas Nacionales para tal efecto, mediante Recibo Oficial de Pago de Tributos Aduaneros bajo el concepto de sanciones aduaneras, si esta aceptación se efectúa dentro del término previsto para interponer el recurso contra la presente providencia, la sanción se liquidará conforme a lo establecido en el numeral **numeral 3 del artículo 610 del Decreto 1165 de 2019**; debiendo acreditar el pago ante la División de Gestión de Liquidación o a la dependencia que haga sus veces de esta Dirección Seccional, anexando al escrito en que reconoce haber cometido la infracción, copia del Recibo donde acredite el pago de la sanción por el valor correspondiente y el cumplimiento de las formalidades legales.

ARTÍCULO SEXTO: Ejecutoriado el presente Acto Administrativo, por intermedio del GIT Documentación de la División Gestión Administrativa y Financiera, compulsar copia de esta resolución al **Subdirección de Registro Aduanero** donde reposa el original de la garantía, para que de acuerdo a la parte considerativa de este acto, **envíe certificación de la misma** al GIT Cobranzas de la División Gestión de Recaudación y Cobranzas de la Dirección Seccional de Impuestos de Cartagena, con el objeto de hacer efectivo el cobro de la obligación.

ARTICULO SEPTIMO: Ejecutoriado el presente Acto Administrativo, por intermedio de Secretaría de la División de Gestión de Liquidación, compulsar copia del presente acto a la División de Gestión de Recaudación y Cobranzas de la Dirección Seccional de Impuestos de Cartagena, para el cobro de la presente obligación, conforme al numeral 8 artículo 688 del Decreto 1165 de 2019.

ARTÍCULO OCTAVO: Ejecutoriado el presente Acto Administrativo, por intermedio de Secretaría de la División de Gestión de Liquidación, compulsar copia del presente acto a la División de Gestión de Fiscalización de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena, para analizar la procedencia de la propuesta de sanción, conforme consagra el artículo 488 del Decreto 1165 de 2019: *"para la falta prevista en el numeral 2.9 del se aplicará la sanción prevista en el artículo 503 del presente decreto cuando con ocasión de la sustracción de la mercancía no sea susceptible de ser aprehendida."*

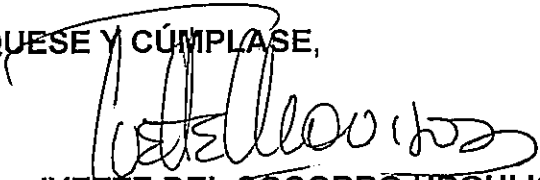
ARTÍCULO NOVENO: En firme este Auto y transcurrido el término contemplado en la Tabla de Retención Documental Aduanera, REMITIR el expediente **CU 2018 2018 02649** al GIT Documentación de la División Gestión Administrativa y Financiera de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena para su respectivo archivo.

124
3

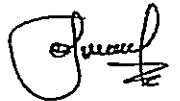
Continuación Resolución por medio de la cual se impone sanción por infracción administrativa aduanera de los Usuarios de Zona Franca Industriales de Bienes y de Servicios Usuarios Industriales y Comerciales a nombre de **SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANCA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A. ZOFRANCA S.A.** con NIT 800.213.678-1 Expediente: CU 2018 2018 02649

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE,

Firma
Nombre Completo
Cargo
Dependencia
Proyectó:


: IVETTE DEL SOCORRO URQUIJO BURGOS
: Jefe División de Gestión de Liquidación (A)
: Dirección Seccional de Aduanas Cartagena

Firma
Nombre Completo
Cargo

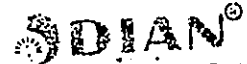
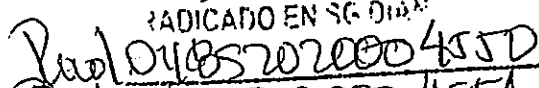
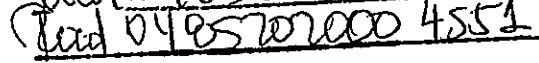

: VERENA DEL CARMEN POSADA MARSIGLIA
: Gestor II

Revisó

Firma
Nombre Completo
Cargo


: MARTA MARGARITA SOSA CAMPO
: Gestor IV

Fecha elaboración: 19/10/2020


RADICADO EN SG DIAN



1. The first step in the process is to identify the problem or issue that needs to be addressed. This involves gathering information and understanding the context of the problem.

Dependencia: GESTION DE LIQUIDACION
Descripción Acto: RESOLUCIÓN IMPONE SANCIÓN POR INFRACCIÓN ADMINISTRATIVA ADUANERA DE LOS USUARIOS DE ZF INDUSTRIALES DE BIENES Y DE SERVICIOS
Codigo Acto:665 Consecutivo Acto: 1078 Año Calendario: 2020
Fecha Acto: 26 de Octubre de 2020 Ingresado: MANUAL Año Gravable:

No.Expediente: Impuesto: Periodo:

Nit: 860070374 Calidad Actua: ASEGURADORA

Razon Social: COMPAÑIA ASEGURADORA DE FIANZAS SA

Dirección: CL 82 11 37 P 7

Departamento: 11 BOGOTA Municipio:1 BOGOTA

Representado:

Estado del Acto:EJECUTORIADO Tipo Notificación: CORREO

Articulo Notifica:ART 763 Y 764 D. 1165/19 EN CONCORD ART 682 RESOL. 46/19 Régimen:AD

Planilla Remisión No284 Fecha Planilla Remisión 29 de Octubre de 2020

Planilla Correo No 1785 Fecha Planilla Correo: 30 de Octubre de 2020 Correo

Tipo Correo: MENSAJERIA EXPRESA No. Prueba Entrega:RA286720740CO Correo

Fecha Correo Dev: Motivo Dev: Correo

Planilla Devolución No Fecha Planilla Devolución Correo

Fecha Notificación: 09 de Noviembre de 2020 Fecha Recepción Prueba de entrega : Correo

C.C. Noti Personal: T/P:

Fecha Fijación Edicto: Fecha Desfijación: Fecha Ejecutoria: 10 de Marzo de 2021

Publicado en Periodico:

Acto ya Notificado: El Acto ya se remitió al Area Tecnica y/o Archivo con Planilla: 1407 fecha:23 de Noviembre de 2020

Observaciones



SHIRLEY CASTELLÓN HURTADO
FUNCIONARIO NOTIFICADOR
GESTION ADMINISTRATIVA Y FINANCIERA
Proyectó: CASTELLON HURTADO SHIRLEY ESTHER

Dependencia: GESTION DE LIQUIDACION

Descripción Acto: RESOLUCIÓN IMPONE SANCIÓN POR INFRACCIÓN ADMINISTRATIVA ADUANERA DE LOS USUARIOS DE ZF INDUSTRIALES DE BIENES Y DE SERVICIOS

Código Acto:665

Consecutivo Acto: 1078

Año Calendario: 2020

Fecha Acto: 26 de Octubre de 2020

Ingresado: MANUAL

Año Gravable:

No.Expediente:

Impuesto:

Periodo:

Nit: 1143342146

Calidad Actua: APODERADO

Razon Social: RICARDO BLANCO MARIA MERCEDES

Dirección: BARRIO MANGA 4 AVENIDA CALLE 29 NO 25-69 INTERIOR 8

Departamento: 13 BOLIVAR

Municipio:1 CARTAGENA

Representado: 800213678 SOCIEDAD OPERADORA ZONA FRANZA INDUSTRIAL DE BIENES Y SERVICIOS DE CARTAGENA DE INDIAS S.A ZOFRANCA S.A

Estado del Acto:EJECUTORIADO

Tipo Notificación: CORREO

Articulo Notifica:ART 763 Y 764 D. 1165/19 EN CONCORD ART 682 RESOL. 46/19

Régimen:AD

Planilla Remisión No284

Fecha Planilla Remisión 29 de Octubre de 2020

Planilla Correo No 1784

Fecha Planilla Correo: 30 de Octubre de 2020

Correo

Tipo Correo: MENSAJERIA EXPRESA

No. Prueba Entrega:RA286196191CO

Correo

Fecha Correo Dev:

Motivo Dev:

Correo

Planilla Devolución No

Fecha Planilla Devolución

Correo

Fecha Notificación: 04 de Noviembre de 2020

Fecha Recepción Prueba de entrega :10 de Noviembre de 2020

Correo

C.C. Noti Personal:

T/P:

Fecha Fijación Edicto:

Fecha Desfijación:

Fecha Ejecutoria:10 de Marzo de 2021

Publicado en Periódico:

Acto ya Notificado: El Acto ya se remitió al Area Técnica y/o Archivo con Planilla: 1407 fecha:23 de Noviembre de 2020

Observaciones

SHIRLEY CASTELLÓN HURTADO

FUNCIONARIO NOTIFICADOR

GESTION ADMINISTRATIVA Y FINANCIERA

Proyectó: CASTELLON HURTADO SHIRLEY ESTHER

Cartagena de Indias, 24 marzo 2021

Oficio N° 1-048-000-236-186

Doctora:
DELIA ESMERALDA QUINTANA
Jefe División de Gestión de Recaudación y Cobranzas
Dirección Seccional de Impuesto de Cartagena

Referencia: Envío de títulos de cobro
Cordial Saludo,
En cumplimiento del numeral 12 del art. 2° de la Resolución 009 de 4 de noviembre de 2008, que dice:

"Son funciones de la División de Gestión Jurídica las siguientes:

12. Remitir a la División de Gestión de Cobranzas, o a la División de Recaudo y Cobranzas según el caso, de las Direcciones Seccionales, los actos que presten mérito ejecutivo para su cobro, una vez se encuentren en firme;"

Lo anterior armonizado con lo dispuesto en el Artículo 694 del Decreto 1165 de 2019 que señala:
PAGO DE LA OBLIGACIÓN. Dentro de los diez (10) días hábiles siguientes a la ejecutoria de la citada resolución, el responsable de la obligación o el garante deberá acreditar, con la presentación de la copia del recibo oficial de pago en bancos, la cancelación de los Derechos, impuestos, intereses y sanciones a que hubiere lugar. Verificado el pago se procederá a la devolución de la garantía específica.

Vencido el termino anterior, sin que se acredite el pago, se remitirá el original de la garantía específica o la copia, si es garantía global, y copia de la resolución con la constancia de su ejecutoria a la dependencia competente para el cobro.

Mediante el presente oficio remitimos a su despacho los siguientes actos que presentan mérito ejecutivo, con el fin de que se inicie proceso de cobro.

CONS.	PROCESO No.	ACTO DE LIQUIDACION		ACTO DE JURIDICA		NUMERO DE DE POLIZA	FECHA DE DE EJECUTIRIA	N° DE DE FOLIOS
		No.	Fecha	No.	Fecha			
1	CU2019201901333	860	21/09/2020	203	18/02/2021	21-43-101019684	09/03/2021	18
2	CU2018201802649	1078	26/10/2020	261	25/02/2021	02DL006205	10/03/2021	34
3	RV2017201900685	745	26/08/2020	224	22/02/2021	24DL008911	04/03/2021	28
4	RA2017201900957	582	01/07/2020	289	01/03/2021	430-46-994000000125	11/03/2021	27

Se informa que los actos en mención no se encuentran demandados de acuerdo con consulta realizada a la Base de datos de la División de Gestión Jurídica de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena el Adjuntamos lo relacionado en 107 Folios

Cordialmente,

IRMA LUZ MARIN CABARCAS
Jefe de la División de Gestión Jurídica
Dirección Seccional Aduana de Cartagena

Proyecto: OMAR ALFONSO ROMERO ORTEGA

Formule su petición, queja, sugerencia o reclamo en el Sistema PQSR de la DIAN
Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena
Manga, Avenida 3ª N° 25-76 PBX 670 00 11
Código postal 130001
www.dian.gov.co

Recibido
Safarim
25/3/2021

Cartagena de Indias, 24 marzo 2021

Oficio N° 1-048-000-236-186

Doctora:
DELIA ESMERALDA QUINTANA
Jefe División de Gestión de Recaudación y Cobranzas
Dirección Seccional de Impuesto de Cartagena

Referencia: Envío de títulos de cobro
Cordial Saludo,
En cumplimiento del numeral 12 del art. 2° de la Resolución 009 de 4 de noviembre de 2008, que dice:

"Son funciones de la División de Gestión Jurídica las siguientes:

12. Remitir a la División de Gestión de Cobranzas, o a la División de Recaudo y Cobranzas según el caso, de las Direcciones Seccionales, los actos que presten mérito ejecutivo para su cobro, una vez se encuentren en firme;"

Lo anterior armonizado con lo dispuesto en el Artículo 694 del Decreto 1165 de 2019 que señala:
PAGO DE LA OBLIGACIÓN. Dentro de los diez (10) días hábiles siguientes a la ejecutoria de la citada resolución, el responsable de la obligación o el garante deberá acreditar, con la presentación de la copia del recibo oficial de pago en bancos, la cancelación de los Derechos, Impuestos, intereses y sanciones a que hubiere lugar. Verificado el pago se procederá a la devolución de la garantía específica.

Vencido el termino anterior, sin que se acredite el pago, se remitirá el original de la garantía específica o la copia, si es garantía global, y copia de la resolución con la constancia de su ejecutoria a la dependencia competente para el cobro.

Mediante el presente oficio remitimos a su despacho los siguientes actos que presentan mérito ejecutivo, con el fin de que se inicie proceso de cobro.

CONS.	PROCESO No.	ACTO DE LIQUIDACION		ACTO DE JURIDICA		NUMERO DE POLIZA	FECHA DE EJECUTORIA	N° DE FOLIOS
		No.	Fecha	No.	Fecha			
1	CU2019201901333	860	21/09/2020	203	18/02/2021	21-43-101019684	09/03/2021	18
2	CU2018201802649	1078	26/10/2020	261	25/02/2021	02DL006205	10/03/2021	34
3	RV2017201900685	745	26/08/2020	224	22/02/2021	24DL008911	04/03/2021	28
4	RA2017201900957	582	01/07/2020	289	01/03/2021	430-46-994000000125	11/03/2021	27

Se informa que los actos en mención no se encuentran demandados de acuerdo con consulta realizada a la Base de datos de la División de Gestión Jurídica de la Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena el Adjuntamos lo relacionado en 107 Folios

Cordialmente,

IRMA LUZ MARÍN CABARCAS
Jefe de la División de Gestión Jurídica
Dirección Seccional Aduana de Cartagena

Proyecto: OMAR ALFONSO ROMERO ORTEGA

Formule su petición, queja, sugerencia o reclamo en el Sistema PQSR de la DIAN
Dirección Seccional de Aduanas de Cartagena
Manga, Avenida 3ª N° 25-76 PBX 670 00 11
Código postal 130001
www.dian.gov.co

Recibido
Safarim HTD
25/3/2021