

Universidad de Lima

Escuela de Posgrado

Maestría en Tributación y Política Fiscal



**DE LA ECONOMÍA DE OPCIÓN A LA ELUSIÓN
TRIBUTARIA: APLICACIÓN DE LA CLÁUSULA
ANTI-ELUSIVA GENERAL DE LA NORMA XVI
DEL CÓDIGO TRIBUTARIO Y ANÁLISIS DE DOS
DE LOS ESQUEMAS DE ALTO RIESGO FISCAL**

Trabajo de investigación para optar el Grado Académico de Maestro en

Tributación y Política Fiscal

Joaquin Miguel Chavez Hurtado

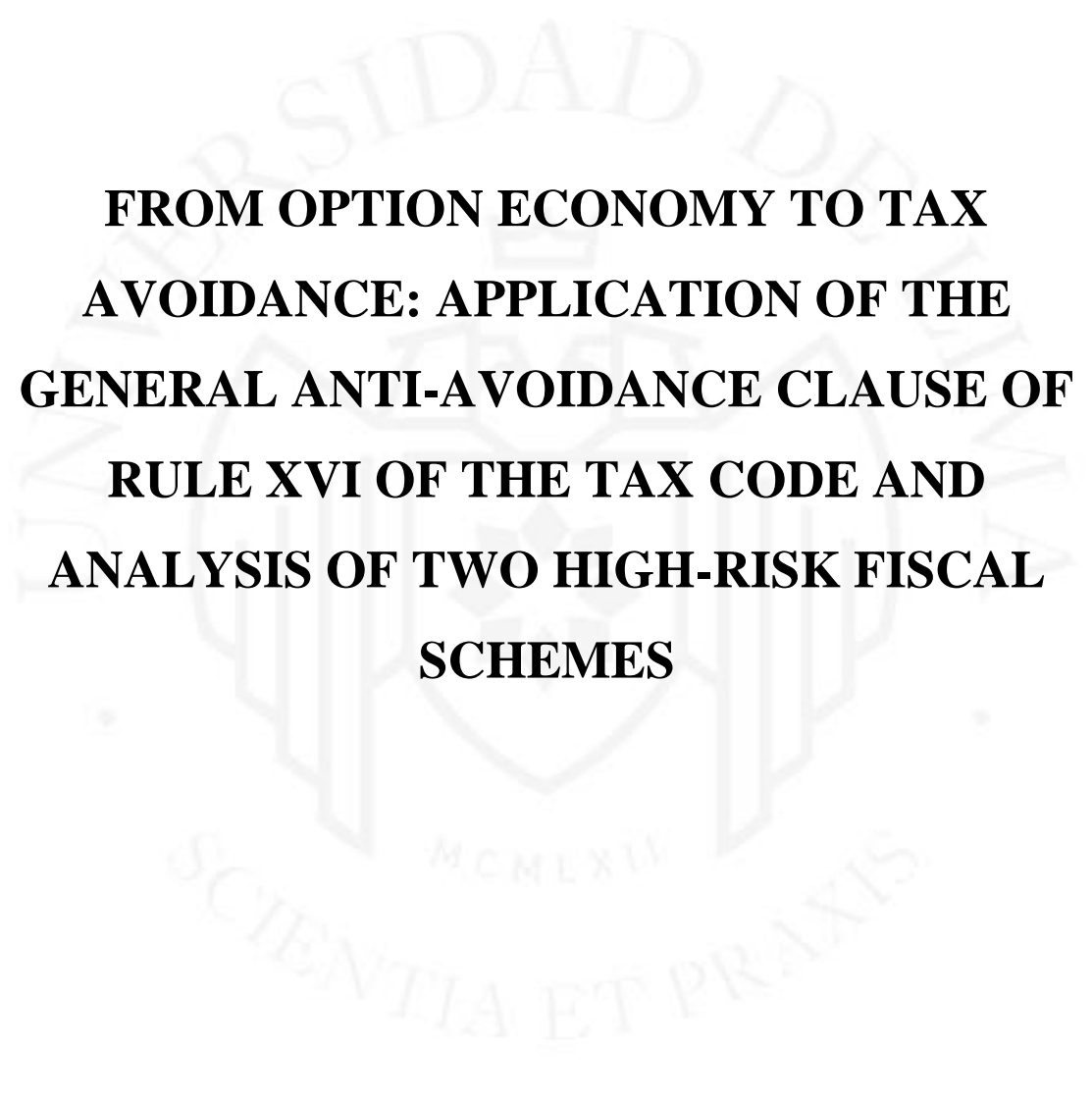
Código 20172951

Asesor

Enrique Pintado Espinoza

Lima – Perú

Febrero de 2024



**FROM OPTION ECONOMY TO TAX
AVOIDANCE: APPLICATION OF THE
GENERAL ANTI-AVOIDANCE CLAUSE OF
RULE XVI OF THE TAX CODE AND
ANALYSIS OF TWO HIGH-RISK FISCAL
SCHEMES**

TABLA DE CONTENIDO

RESUMEN	VIII
ABSTRACT	IX
INTRODUCCIÓN	1
CAPÍTULO I: MARCO CONCEPTUAL.....	3
1.1 Principios constitucionales en la esfera tributaria vinculados a la aplicación de la norma anti elusiva general	3
1.1.1 Potestad tributaria y sus límites	3
1.1.2 Principios de Legalidad y de Reserva de Ley.....	4
1.1.3 Principio de Igualdad tributaria	7
1.1.4 Principio de Capacidad Contributiva.....	10
1.1.5 Principio de Seguridad Jurídica tributaria	13
1.1.6 Influencia de los principios constitucionales y la necesidad de una norma general anti-elusiva.....	18
1.2 La evasión tributaria	18
1.2.1 Definición	18
1.2.2 La evasión tributaria y la simulación.....	20
1.2.3 Aspectos generales de la simulación	21
1.2.4 Clasificación de simulación.....	23
1.2.5 Potestad recalificadora de la Sunat frente a actos simulados	24
1.3 La elusión de normas tributarias.....	26
1.3.1 Definición de elusión.....	26
1.3.2 Percepción alternativa de la elusión tributaria.....	28
1.3.3 La elusión y el fraude a la ley tributaria	31
1.4 La economía de opción y la planificación tributaria	33

1.4.1	La economía de opción tributaria	33
1.4.2	Planificación fiscal.....	35
1.5	Límite entre la economía de opción y la elusión tributaria	37
CAPÍTULO II: ANÁLISIS GENERAL DE LA NORMA XVI.....		39
2.1	Antecedentes de la Norma XVI del Título Preliminar	39
2.1.1	La Norma VIII anterior del Título Preliminar	39
2.1.2	La Norma XVI del Título Preliminar	43
2.1.3	Suspensión temporal de la aplicación de la norma anti-elusiva general	45
2.2	Análisis de la norma anti-elusiva general.....	49
2.2.1	Análisis del tercer párrafo de la Norma XVI.....	49
2.2.2	Parámetros de fondo para aplicar la norma anti elusiva general	73
CAPÍTULO III: ANÁLISIS DE DOS ESQUEMAS DE ALTO RIESGO FISCAL PUBLICADOS POR LA SUNAT		79
3.1	Esquema: Cambio de titularidad de marca y deducción de regalías	80
3.1.1	Planteamiento del caso	80
3.1.2	Análisis	82
3.1.3	Principales conclusiones	94
3.2	Análisis de venta de inmuebles y deducción de pagos por arrendamiento	95
3.2.1	Planteamiento del caso	95
3.2.2	Análisis	97
3.2.3	Principales conclusiones	110
CONCLUSIONES		111
RECOMENDACIONES		114
REFERENCIAS		115

ÍNDICE DE TABLAS

Tabla 2.1 Norma XVI.....	44
Tabla 2.2 Suspensión de norma anti elusiva	46
Tabla 3.1 Efecto fiscal de esquema E.1	82
Tabla 3.2 Resultado de la ejecución de los actos	87
Tabla 3.3 Comparación de efectos	93
Tabla 3.4 Efecto fiscal de esquema E.13.....	98
Tabla 3.5 Resultado de la ejecución de los actos	102
Tabla 3.6 Comparación de efectos	107



ÍNDICE DE FIGURAS

Figura 2.1 Línea de tiempo de Norma XVI.....	48
Figura 3.1 Esquema E1.....	81
Figura 3.2 Esquema E 13.....	95



RESUMEN

Un comportamiento usual en las personas que desarrollan actividades económicas es que desean maximizar sus utilidades, lo que en varios casos se refleja también en tratar de minimizar su carga fiscal; para ello, usando vías legales o incluso comportamientos elusivos. Esto viene generando creciente preocupación en las autoridades tributarias de nuestro país, lo que también deja abierta a interrogantes sobre la equidad en el sistema tributario y la ética en el pago de los tributos.

En ese contexto, el objeto de estudio se centra en el análisis de la forma en que debe aplicar la norma general anti elusiva, mediante la examinación de dos esquemas de alto riesgo fiscal identificados por la Superintendencia Nacional de Aduanas y de Administración Tributaria (en adelante también, Sunat): (i) "Deducción de regalías por cesión en uso de marca" y (ii) "Transferencias de inmuebles al accionista y su posterior arrendamiento por este a la misma empresa". Para comprender el tema, se explora diversos conceptos relevantes, así como la noción de economía de opción y su relación con la planificación fiscal y la elusión tributaria.

La cláusula general anti elusión del Código Tributario desempeña un papel crucial al permitir a la Sunat analizar transacciones y estructuras que, aunque sean técnicamente legales, pueden carecer de sustancia económica con el fin de esquivar indebidamente las obligaciones fiscales sustanciales. En tal sentido, el estudio de los esquemas de alto riesgo fiscal proporcionará una comprensión más profunda de sus características y permitirá una aplicación de manera efectiva la aludida norma anti abuso, en casos concretos.

Palabras claves: Elusión fiscal / Economía de opción / Clausula anti-elusiva general / Norma XVI / Ahorro o ventaja fiscal / Principios Constitucionales / Parámetros de fondo y de forma / Esquemas de alto riesgo fiscal / Sunat / Test de propiedad / Test de relevancia jurídico-económica / Simulación /

ABSTRACT

A common behavior among individuals engaged in economic activities is their desire to maximize profits, which often also involves seeking to minimize their tax burden; to achieve this, they may employ legal avenues or even evasive behaviors. This has been raising increasing concern among the tax authorities in our country, which also raises questions about equity in the tax system and the ethics of tax payment.

In this context, the object of study focuses on the analysis of how the general anti-avoidance rule should be applied, by examining two high-risk fiscal schemes identified by the National Superintendence of Customs and Tax Administration (hereinafter also referred to as Sunat): (i) "Deduction of royalties for the use of a trademark" and (ii) "Transfer of real estate to the shareholder and subsequent leaseback to the same company". To grasp the subject matter, various relevant concepts are explored, as well as the notion of tax planning and tax evasion's relation to the economic option.

The general anti-avoidance clause of the Tax Code plays a crucial role in enabling Sunat to analyze transactions and structures that, while technically legal, may lack economic substance in order to unduly evade substantial tax obligations. In this regard, studying high-risk fiscal schemes will provide a deeper understanding of their characteristics and enable the effective application of the aforementioned anti abuse rule in specific cases.

Keywords: Tax avoidance / Option economy / General anti-avoidance clause / Section XVI / Tax savings or advantage / Constitutional principles / Substance and form parameters / High-risk tax schemes / Sunat (Peruvian tax authority) / Legal and economic relevance test

DE LA ECONOMÍA DE OPCIÓN A LA ELUSIÓN TRIBUTARIA: APLICACIÓN DE LA CLÁUSULA ANTI-ELUSIVA GENERAL DE LA NORMA XVI DEL CÓDIGO TRIBUTARIO Y ANÁLISIS DE DOS DE LOS ESQUEMAS DE ALTO RIESGO FISCAL

INFORME DE ORIGINALIDAD

13%

INDICE DE SIMILITUD

13%

FUENTES DE INTERNET

2%

PUBLICACIONES

7%

TRABAJOS DEL
ESTUDIANTE

FUENTES PRIMARIAS

1

hdl.handle.net

Fuente de Internet

3%

2

Submitted to Pontificia Universidad Católica
del Peru

Trabajo del estudiante

1%

3

Submitted to Universidad de Lima

Trabajo del estudiante

1%

4

tesis.pucp.edu.pe

Fuente de Internet

1%

5

repositorio.unsa.edu.pe

Fuente de Internet

1%

6

repositorio.usmp.edu.pe

Fuente de Internet

1%

7

es.scribd.com

Fuente de Internet

1%

pirhua.udep.edu.pe

8

Fuente de Internet

1%

9	ius360.com Fuente de Internet	<1 %
10	www.lexsoluciones.com Fuente de Internet	<1 %
11	rpde.tytl.com.pe Fuente de Internet	<1 %
12	blog.pucp.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
13	repositorio.ulima.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
14	es.slideshare.net Fuente de Internet	<1 %
15	iat.sunat.gob.pe Fuente de Internet	<1 %
16	idoc.pub Fuente de Internet	<1 %
17	www.sic.gov.co Fuente de Internet	<1 %
18	repositorio.unprg.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
19	qdoc.tips Fuente de Internet	<1 %

20	cris.maastrichtuniversity.nl Fuente de Internet	<1 %
21	actualidadempresarial.pe Fuente de Internet	<1 %
22	doku.pub Fuente de Internet	<1 %
23	vvallejo.com Fuente de Internet	<1 %
24	cybertesis.unmsm.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
25	orientacion.sunat.gob.pe Fuente de Internet	<1 %
26	biblioteca.usac.edu.gt Fuente de Internet	<1 %
27	home.kpmg Fuente de Internet	<1 %
28	repositorio.ucv.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
29	Submitted to Universidad Católica San Pablo Trabajo del estudiante	<1 %
30	amsdottorato.unibo.it Fuente de Internet	<1 %
31	repositorioacademico.upc.edu.pe Fuente de Internet	<1 %

32	idoc.tips Fuente de Internet	<1 %
33	nanopdf.com Fuente de Internet	<1 %
34	lacamara.pe Fuente de Internet	<1 %
35	www.enfoquederecho.com Fuente de Internet	<1 %
36	repositorio.sibdi.ucr.ac.cr:8080 Fuente de Internet	<1 %
37	slideplayer.es Fuente de Internet	<1 %
38	doi.org Fuente de Internet	<1 %
39	docplayer.es Fuente de Internet	<1 %
40	go.gale.com Fuente de Internet	<1 %
41	doczz.es Fuente de Internet	<1 %
42	repositorio.urp.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
43	andrescusi.files.wordpress.com Fuente de Internet	<1 %

44	antephilo.blogspot.com Fuente de Internet	<1 %
45	repositorio.upao.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
46	revistalajunta.jdccpp.org.pe Fuente de Internet	<1 %
47	tesisenred.net Fuente de Internet	<1 %
48	www.peruweek.pe Fuente de Internet	<1 %
49	abanto.webcindario.com Fuente de Internet	<1 %
50	dspace.ucacue.edu.ec Fuente de Internet	<1 %
51	nardus.mpn.gov.rs Fuente de Internet	<1 %
52	Submitted to Universidad Loyola Andalucia Trabajo del estudiante	<1 %
53	cdn.www.gob.pe Fuente de Internet	<1 %
54	dspace.unitru.edu.pe Fuente de Internet	<1 %
55	fundacion-rama.com Fuente de Internet	<1 %

56 inba.info Fuente de Internet <1 %

57 pt.scribd.com Fuente de Internet <1 %

58 qpdfs.com Fuente de Internet <1 %

59 repositorio.ulasamericas.edu.pe Fuente de Internet <1 %

60 vsip.info Fuente de Internet <1 %

61 www.afip.gov.ar Fuente de Internet <1 %

62 www.antorcha.org Fuente de Internet <1 %

63 CESEL S A. "MEIA del Proyecto Ampliación de la Central Hidroeléctrica Santa Teresa-IGA0001581", R.D. N° 310-2016-MEM/DGAAE, 2020
Publicación <1 %

64 Submitted to Universidad Tecnologica del Peru Trabajo del estudiante <1 %

65 revistaagu.agu.gov.br Fuente de Internet <1 %

worldwidescience.org

66 Fuente de Internet <1 %

67 www.bioeticaparatodos.com <1%
Fuente de Internet

68 www.santivanez.com.pe <1%
Fuente de Internet

Excluir citas Activo

Excluir coincidencias < 10 words

Excluir bibliografía Activo

