

SENTENCIA N° 695/19

Expte. N° 438/926-2018

En San Miguel de Tucumán, a los 26 días del mes de Agosto de 2019, reunidos los miembros del Tribunal Fiscal C.P.N. Jorge Gustavo Jiménez (Vocal Presidente), Dr. Jorge Esteban Posse Ponessa (Vocal), y el Dr. José Alberto León (Vocal), a fin de resolver la causa caratulada **CORRALON ACONQUIJA S.R.L. S/ RECURSO DE APELACION Expte. N° 438/926/2018 (Expte. DGR N° 44870-376-S-2016)** y;

Practicado el sorteo de ley para determinar el orden de estudio y votación, dio como resultado: Dr. José Alberto León.

El Dr. José Alberto León dijo:

I.- A fojas 20/24 del Expediente DGR N° 44870/376/S/2016, el contribuyente CORRALON ACONQUIJA S.R.L. CUIT N° 30-53349356-0, deduce Recurso de Apelación en contra de la Resolución N° M 1772/18 de la Dirección General de Rentas de fecha 22.03.2018. En ella se resuelve APLICAR una multa por un monto de \$ 428.858,30 (Pesos Cuatrocientos Veintiocho Mil Ochocientos cincuenta y Ocho con 30/100), equivalente a dos (02) veces el monto mensual retenido por encontrarse su conducta incurso en las causales previstas en el artículo 86° inciso 2 del Código Tributario Provincial. Impuesto sobre los Ingresos Brutos – Agente de Retención, periodo mensual 07/2016.

El Contribuyente niega que haya mantenido en su poder fraudulentamente el importe de las retenciones. Sostiene que la circunstancia de haber ingresado las retenciones, sumado a su buena fe al declarar las retenciones efectuadas en sus respectivas declaraciones juradas, resulta suficiente para reafirmar la ausencia de toda maniobra u ocultación encaminada a sustraer a la observación del fisco la falta de ingreso.

II.- A fojas 1/5 del expediente de cabecera, la Dirección General de Rentas, a través de sus apoderados, contesta traslado del recurso interpuesto por el

DR. JOSE ALBERTO LEON
VOCAL
TRIBUNAL FISCAL DE APELACION

DR. JORGE GUSTAVO JIMENEZ
VOCAL
TRIBUNAL FISCAL DE APELACION

JORGE GUSTAVO JIMENEZ

contribuyente, conforme lo establecido en el artículo 148° del Código Tributario Provincial.

Solicita se desestimen los planteos formulados por el apelante, de acuerdo a los argumentos que se tienen por íntegramente reproducidos por razones de brevedad y economía procedimental (art. 3° inc. d Ley 4.537).

Por lo que entiende que corresponde No Hacer Lugar al Recurso de Apelación interpuesto por el contribuyente en contra de la Resolución N° M 1772/18, debiendo confirmarse la misma.

III.- A fs. 31/32 del expediente N° 438/926/2018 obra sentencia interlocutoria de este Tribunal N° 782/18, en donde se tiene por presentado en tiempo y forma el Recurso de Apelación, se declara la cuestión de puro derecho y se llaman autos para sentencia. En consecuencia procederemos al tratamiento del fondo de la cuestión.

IV.- Corresponde señalar que conforme lo establecido por el art. 18 C.T.P., este Tribunal posee amplias facultades para establecer la verdad de los hechos y resolver el caso con independencia de lo alegado por las partes.

Atento a lo normado por el Art 129° C.T.P., resulta igualmente aplicable el art. 34° del C.P.C.C.T. que establece los deberes y facultades del órgano al dictar resolución: *"Deberán aplicar el derecho con prescindencia o contra la opinión de las partes, dando a la relación substancial la calificación que le corresponda y fijando la norma legal que deba aplicarse al caso. En todos los casos están obligados a respetar la jerarquía de las normas vigentes y el principio de congruencia..."*.

Las normas citadas contemplan –entre otros- el principio *"Iura Novit Curia"*, que otorga a los Jueces y Tribunales la potestad de resolver los litigios aplicando el derecho que rige el caso, sin estar limitados por las invocaciones de las partes. El mencionado principio autoriza al órgano decisor a aplicar las normas jurídicas que estime procedentes, como a modificar el fundamento jurídico en que se basan las pretensiones de las partes. Tales facultades solo tienen como límite la inmutabilidad de la plataforma fáctica que los litigantes hayan sometido al conocimiento del tribunal, y la inalterabilidad de la pretensión esgrimida en el proceso.

Al respecto se ha decidido “Según la regla *lura Curia Novit* el juzgador tiene la facultad y el deber de discurrir los conflictos litigiosos y dirimirlos según el derecho vigente, calificando autónomamente la realidad fáctica y subsumiéndola en las normas que las rigen, con prescindencia de los fundamentos o argumentos que enuncien las partes”. Excma. Corte Suprema de Justicia de la Nación *in re* “La Continental Cía. de Seg. Generales S.A. c/ Fisco Nacional (D.G.I.) s/ Proceso de Conocimiento”, Sentencia del 21/03/2006 (Fallos: 329:624).

A la luz de las normas vigentes, se advierte que el presente caso encuadra en las previsiones contenidas en el artículo 7°, párrafo noveno de la Ley 8.873 con las reformas establecidas por Ley N° 9.167 (B.O. 28/03/2019) que expresa: “*Quedan liberadas de sanción las infracciones previstas en la Ley N° 5121(T.C. 2009) y sus modificatorias, cometidas hasta el 31 de Marzo de 2017 inclusive y eximidas de oficio las sanciones no cumplidas por dichas infracciones. De encontrarse judicializadas dichas sanciones, la cuestión devendrá en abstracto y las costas se impondrán en el orden causado...*”.

Las constancias de autos corroboran la aplicabilidad al caso de la precitada norma. CORRALON ACONQUIJA S.R.L. fue notificado de la instrucción de sumario en fecha 16.09.2016, por la comisión de la infracción prevista en el art. 86° inciso 2 (defraudación fiscal) del Código Tributario Provincial, por mantener en su poder los tributos retenidos por el periodo mensual 07/2016, después de haber vencido el plazo en que debieron haber sido ingresados. Luego a fs. 18 rola Resolución N° M 1772/18 emitida por la DGR en fecha 22.03.2018 y notificada en fecha 20.04.2018 la cual en su artículo 1°, aplica al agente una multa por la suma de \$ 428.858,30 (Pesos Cuatrocientos Veintiocho Mil Ochocientos Cincuenta y Ocho con 30/100), equivalente a dos (02) veces el monto mensual retenido.

De lo dicho se colige que la infracción se cometió dentro del plazo contemplado por el artículo 7°, párrafo noveno de la Ley 8.873 con las reformas establecidas por Ley N° 9.167. De igual modo la sanción aplicada resulta eximida de oficio, atento a que la misma no ha sido cumplida aún por el apelante.

La posibilidad jurídica de hacer efectiva la sanción impuesta por la Autoridad de Aplicación ha sido eliminada *ministerio legis*. En consecuencia, no corresponde a

Dr. JOSE ALBERTO LEON
VOCA
TRIBUNAL FISCAL DE APELACION

Dr. JORGE E. POSSE PONESSA
VOCA
TRIBUNAL FISCAL DE APELACION

este Tribunal analizar los agravios traídos a su conocimiento, tornándose abstracta la cuestión planteada, y por consiguiente resulta inoficioso emitir pronunciamiento en merito a lo considerado.

Por lo expresado corresponde **DECLARAR ABSTRACTA**, la cuestión planteada por **CORRALON ACONQUIJA S.R.L.**, CUIT N° 30-53349356-0 en su Recurso de Apelación y declarar que en virtud de la **CONDONACION DE OFICIO** dispuesta por el artículo 7°, párrafo noveno de la Ley 8.873 con las reformas establecidas por Ley N° 9.167, la sanción impuesta por la Resolución N° M 1772/18 de fecha 22.03.2018, ha quedado sin efecto.

Así voto.

El **C.P.N. Jorge Gustavo Jiménez** dijo: Que adhiere al voto y conclusiones a las que arriba el Dr. José Alberto León.

El **Dr. Jorge Esteban Posse Ponessa** dijo: Que comparte el voto emitido por el Dr. José Alberto León.

Visto el resultado del presente Acuerdo,

EL TRIBUNAL FISCAL DE APELACIÓN

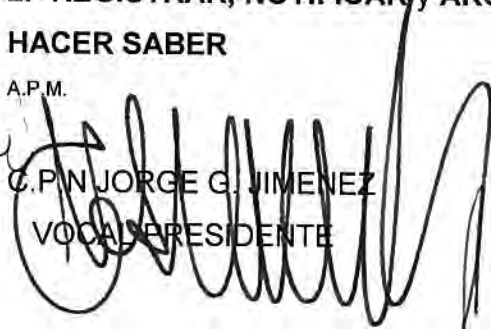
RESUELVE:

1.- DECLARAR ABSTRACTA la cuestión planteada por **CORRALON ACONQUIJA S.R.L.**, CUIT N° 30-53349356-0 en su Recurso de Apelación, en mérito a lo considerado. Y declarar que en virtud de la **CONDONACIÓN DE OFICIO** dispuesta por el artículo el artículo 7°, párrafo noveno de la Ley N° 8.873 con las reformas establecidas por Ley N° 9.167, la sanción impuesta por la Resolución N° M 1772/18 de fecha 22.03.2018, ha quedado sin efecto.

2.- REGISTRAR, NOTIFICAR, y ARCHIVAR.

HACER SABER

A.P.M.


me


C.P.N. JORGE G. JIMENEZ
VOCALES PRESIDENTE

DR. JOSE ALBERTO LEON
VOCAL


DR. JORGE E. POSSE PONESSA
VOCAL

ANTE MI


Dr. JAVIER CRISTOBAL AMUCHASTEGUI
SECRETARIO GENERAL
TRIBUNAL FISCAL DE APELACION

