

# JURISPRUDENCIA RECIENTE EN MATERIA DE DIVIDENDOS

XI  
JORNADAS TRIBUTARIAS  
“ CR. DANIEL FEO ”

## I.I.INTRODUCCIÓN

### ❖ **Objeto de la exposición:**

Sentencias T.C.A

N°665/2015 del 25.09.2015

N°46/2018 del 17.04.2018

### ❖ Casos análogos pero conclusiones distintas

### ❖ El tratamiento impositivo que recibe la renta en la distribución de dividendos o utilidades en el IRNR

## I.2.TRATAMIENTO TRIBUTARIO DE LOS DIVIDENDOS IRNR

### HECHO GENERADOR

#### ❖ Rendimientos de Capital

Concepto propio del Derecho Tributario (art. 6 inc. I)

Art. 10 del Título 7 (remisión Lit. C art. 2 del Título 8 del T.O)- “Constituirán rendimientos de capital, las rentas en dinero o en especie, que provengan directa o indirectamente de **elementos patrimoniales**, bienes o derechos, cuya **titularidad** corresponda al contribuyente...”

## I.2. TRATAMIENTO TRIBUTARIO DE LOS DIVIDENDOS IRNR

### ❖ Rendimientos de capital mobiliario

Art. 16 del Título 7...“rentas en dinero y en especie provenientes de depósitos, préstamos y **en general de toda colocación de capital o crédito de cualquier naturaleza**”

Lit. C) art. 15 del Título 8 “... los derivados de la tenencia de participaciones de capital, **pagados o acreditados** por los contribuyentes de IRAE, correspondientes a rentas gravadas por dicho tributo..”

Hecho generador de tipo **sustancial** – no formal (art.6 inc.2)

Inadecuación de forma y realidad ➡ **“significación acorde con los hechos”**

## 1.2. TRATAMIENTO TRIBUTARIO DE LOS DIVIDENDOS IRNR

- ❖ Desde el **punto de vista Tributario** en materia de dividendos o utilidades: al legislador le interesa la **manifestación de riqueza** que indica **capacidad contributiva (definición sustancial)**
- ❖ Art. 11 del Título 7 del T.O. ➡ Criterio de lo **devengado**

### **Atribución temporal de la renta al ejercicio económico:**

Art. 6 del Dec. 149/007 “...se entenderá que las utilidades han sido distribuidas cuando el órgano social competente o los socios a falta de éste **hayan resuelto dicha distribución...**”

El reglamentador optó por acudir a un **concepto propio del Derecho Comercial**

## I.3. DISTRIBUCIÓN DE UTILIDADES – LEY N° 16.060 (LSC)

❖ Desde la perspectiva del **Derecho Comercial**:

En la Ley N° 16.060 se estipulan requisitos formales que deben cumplirse en la distribución de dividendos. Requisitos que lo que hacen es **proteger** los intereses de los accionistas.

❖ **Accionista**: tiene derecho a participar en las ganancias, **derecho fundamental**.

## I.3. DISTRIBUCIÓN DE UTILIDADES – LEY N° 16.060 (LSC)

❖ Obligación de los **administradores** (art.87):

- ✓ Inventario
- ✓ Estados Contables (balance general)
- ✓ Propuesta de distribución de utilidades (si las hubiera)

Plazo: 4 meses a contar desde el cierre de ej. económico

## I.3. DISTRIBUCIÓN DE UTILIDADES – LEY N° 16.060 (LSC)

### ❖ **Destino** de los resultados:

1. Reintegrar la reserva legal (art.93 inc.2)
2. Constituir la reserva legal (5%, art.93 inc.1)
3. Constituir reservas fiscales (posición AIN)
4. Cubrir pérdidas de ejercicios anteriores (art.98 inc.2)
5. Pago de dividendos (mínimo 20%, remanente, art.320)

### ❖ Previo a la distribución: Registro de los Estados Contables (AIN, art.97 bis)



## I.3. DISTRIBUCIÓN DE UTILIDADES – LEY N° 16.060 (LSC)

- ❖ Para poder distribuir beneficios la LSC (art.98) establece que éstos deben:
  - a) resultar de un balance regularmente confeccionado,
  - b) aprobado por la mayoría social o el **órgano competente**,
  - c) del cual resulten utilidades netas
- ❖ En **S.A.** el órgano competente es (art.342):
  - **Asamblea Ordinaria** que debe aprobar el balance, el proyecto de distribución de utilidades (si hay beneficios), otros.
  - Plazo de celebración: 180 días (a partir del cierre de ej.)

## I.3. DISTRIBUCIÓN DE UTILIDADES – LEY N° 16.060 (LSC)

Aprobado el dividendo por la Asamblea:

- ✓ **Nace el derecho** del accionista a percibir el dividendo
- ✓ La sociedad tiene un **pasivo** con el accionista
- ✓ El accionista tiene un **crédito** con la sociedad

Momento que ha sido elegido por el legislador tributario para computar la renta por dividendos (criterio del devengo).

## I.3. DISTRIBUCIÓN DE UTILIDADES – LEY N° 16.060 (LSC)

¿La asamblea puede decidir no distribuir? ¿Puede no distribuir incluso el dividendo mínimo?

**Sí.** Pero para que sea válida requiere dos condiciones:

✓ El voto conforme del **75%** del capital integrado y

✓ **Resolución fundada** de la asamblea



Criterios financieramente válidos

Que no afecten el desarrollo de la sociedad

Política que responde al interés social

## I.3. DISTRIBUCIÓN DE UTILIDADES – LEY N° 16.060 (LSC)

Si se resuelve no dar ningún destino a los resultados, los mismos permanecen contablemente en la cuenta:

### **“RESULTADOS ACUMULADOS”**

Práctica común en nuestro país

¿Que los resultados permanezcan en la cuenta **“RESULTADOS ACUMULADOS”** quiere decir que no se verificó una distribución de dividendos?



Discordancia entre contabilidad y formalidades cumplidas con la realidad

## 2.1 SENTENCIA N° 665/2015

### ACTO ENCAUSADO:

❖ Resolución que declara la configuración de **mora** e impone sanciones al **agente de retención** por el pago (voluntario), efectuado fuera de plazo por concepto de I.R.N.R

**Sanciones por Mora:** multa 100% (tributo retenido y no vertido en plazo art.119 del Título I del T.O) y recargos.

## 2.1. SENTENCIA N° 665/2015

### ARGUMENTOS PARTE ACTORA

- ❖ Se verificó **un error administrativo** al realizar el pago a D.G.I. *“pensando que había existido una distribución de dividendos, cuando en realidad ello no era así”*
- ❖ La sociedad no distribuía dividendos: **devolvía un préstamo al accionista**
- ❖ **El “error”** obedece a un **atraso en la contabilidad** y se consideró en forma conservadora que la renta debía imputarse a dividendos
- ❖ Reconoce el error y solicita la nulidad del acto (adelantando solicitará la devolución de lo pagado en la vía pertinente)

## 2.1.SENTENCIA N° 665/2015

### **ARGUMENTOS DE LA ADMINISTRACIÓN TRIBUTARIA**

- ❖ Conducta de la parte.
- ❖ Inconsistencia de la información y de la prueba agregada, da la pauta de que se encubre una realidad (dividendos) mediante el uso de formas alternativas (préstamo)

## 2.1.SENTENCIA N° 665/2015

### ARGUMENTOS DEL TRIBUNAL DE LO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO

❖ Art. 98 Ley 16.060. “Las sociedades no podrán distribuir beneficios” sin dar cumplimiento a esta disposición normativa.

❖ Para que exista distribución de dividendos en una sociedad anónima según la disposición citada se requiere :

a) que se confeccione un **balance**, que deberá ser **aprobado por la asamblea de accionistas**

b) que se **resuelva la distribución** de utilidades



## 2.1.SENTENCIA N° 665/2015

❖ De la prueba surge que la asamblea de accionistas se celebró **en junio 2013**.

La asamblea aprobó la memoria explicativa del balance general de los ejercicios económico finalizados en el **2007, 2008, 2009, 2010 y 2011** y **no resolvió distribuir utilidades**.

## 2.1.SENTENCIA N° 665/2015

### **EN CONCLUSIÓN, PARA EL TRIBUNAL:**

- ❖ No hubo distribución de dividendos puesto que no se dio cumplimiento a los requisitos formales (art. 98 Ley 16.060)
- ❖ No acaeció el HG de la O.T. → No se celebró Asamblea
- ❖ No obligación de retener del agente
- ❖ Anula el acto encausado.

## 2.2. SENTENCIA N° 46/2018

### ❖ SENTENCIA 46/2018

Actuación inspectiva a una S.A. (originada en operativo a empresas agropecuarias)

Se practicó una auditoría parcial, IRNR agente de retención

Se liquidó el IRNR de 12/2011 por la distribución de dividendos al único accionista sobre base cierta

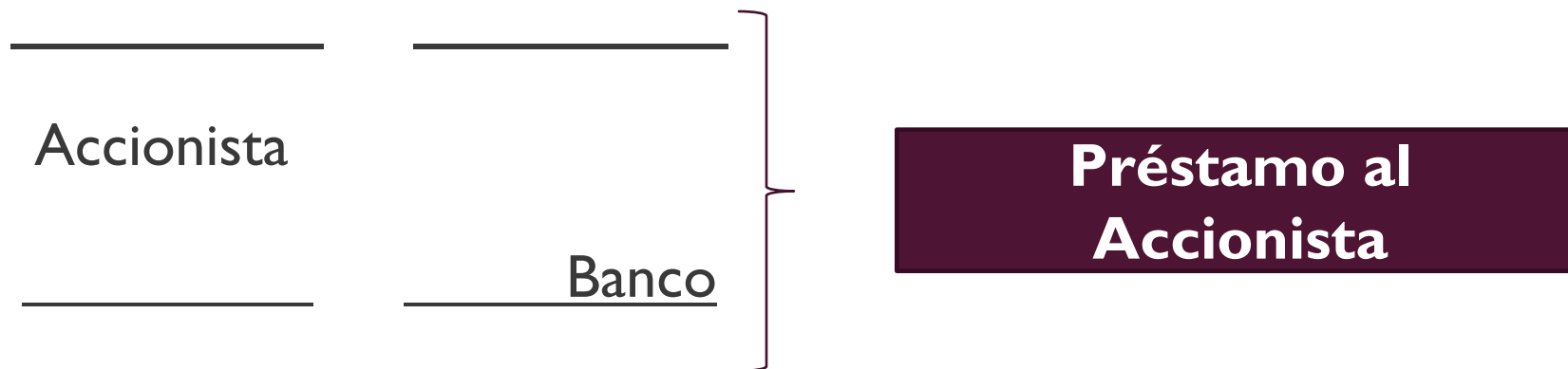
## 2.2. SENTENCIA N° 46/2018

De los registros contables surgía que:

- ✓ El saldo deudor de la cuenta con el Accionista era estable (Mayor aportado)
- ✓ Existían préstamos y devoluciones entre el único accionista y la sociedad
- ✓ Las devoluciones del accionista en 12/2011 eran por aprox. \$ 100.000.000

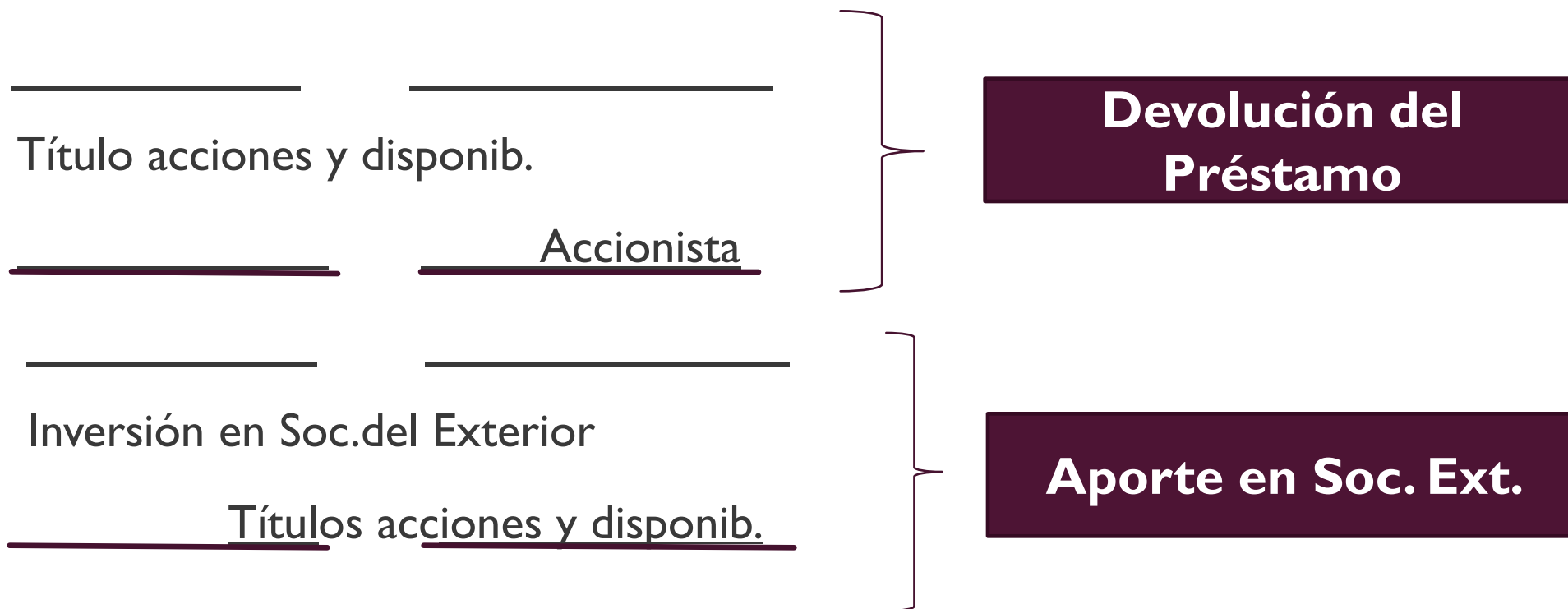
## 2.2. SENTENCIA N° 46/2018

❖ La empresa había contabilizado las siguientes operaciones (asientos resumidos):



Préstamo realizado a su único accionista que era invertido en portafolios de bancos del exterior que luego cedía a la sociedad.

## 2.2. SENTENCIA N° 46/2018



El Portafolio era aportado por la S.A. en una sociedad del exterior (todo en **12/2011**).

## 2.2. SENTENCIA N° 46/2018

\_\_\_\_\_ 12/2011 \_\_\_\_\_

Accionista

\_\_\_\_\_ Banco

\_\_\_\_\_ 12/2011 \_\_\_\_\_

Títulos acciones y disponib.

\_\_\_\_\_ Accionista

\_\_\_\_\_ 12/2011 \_\_\_\_\_

Inversión en Soc.del Exterior

\_\_\_\_\_ Títulos acciones y disponib.

Prueba agregada por la actora en copia simple:

- Acción nominativa de la soc. del exterior de **11/2009**
- Composición del portafolio en la sociedad del exterior al **30.06.2012**
- Estados Contables de cierre parcial al **30.06.2012** de la sociedad del exterior.

## 2.2. SENTENCIA N° 46/2018

### ❖ Carencias de la prueba:

- No presentó originales, ni fue debidamente certificada su autenticidad por autoridad pública debidamente “apostillada”, Ley 18.836.
- Los Estados Contables de la sociedad del exterior al 30/06/2012 se acompañaban de una **certificación** titulada:
  - “Certificación literal de Estados Contables **No Auditados**”
  - Emitida en Tortola, Islas Vírgenes.



## 2.2. SENTENCIA N° 46/2018

❖ Al definir el alcance de la tarea, la certificación expresaba:

*“...dejo expresa constancia que los presentes estados contables **no han sido examinados de acuerdo con las normas de auditoría vigentes. Por este motivo, no puedo emitir una opinión sobre la información que contienen.**”*

❖ También se agregaron Estados Contables auditados de la sociedad del exterior de los ejercicios **2013 y 2014** emitido el 11.08.2014 (dos años después de iniciada la actuación y referidos a un período posterior a **12/2011**)

➤ Del informe surge: “Los estados financieros para el año 2012, no fueron auditados por nosotros, **ni por otros auditores**”

## 2.2. SENTENCIA N° 46/2018

En definitiva a juicio de la Administración:

- ❖ No se agregaron contratos de préstamos, no se cobró intereses al accionista
- ❖ No se agregó documentación fehaciente de los registros contables



**No se probó la existencia y cuantía de dichas operaciones**

## 2.2. SENTENCIA N° 46/2018

<del>Accionista</del>	Banco
Títulos acciones y disponib.	<del>Accionista</del>
Inversión en Soc.del Exterior	Títulos acciones y disponib.



Lo que debería haber  
contabilizado la S.A.

Resultados/Res.Acumulados
Banco



Reparto de utilidades al único accionista

## 2.2. SENTENCIA N° 46/2018

- ❖ Constatada por parte de los inspectores la discordancia entre los registros contables y la realidad, en aplicación del art. 6 C.T.:

Realidad económica → retiro de utilidades

- ❖ Se liquidó el IRNR que debió retener la sociedad al accionista no residente

## 2.2. SENTENCIA N° 46/2018

### ❖ EITCA

- Prueba documental con deficiencias de índole formal y sustancial
- Estados financieros contables del 2012 en adelante (**posteriores a la inspección**)
- Acción nominativa de 11/2009 (**anterior a la inspección**)
- No le cobró intereses (**indicio adicional**)

## 2.2. SENTENCIA N° 46/2018

TCA entendió:

- ❖ **Que no existía prueba** documental que respaldara los asientos contables.
- ❖ La **prueba indiciaria** recabada por la administración es **sólida, unívoca y concordante**
- ❖ La hipótesis que ensaya la contraparte no resulta probada por ningún medio probatorio hábil
- ❖ Confirma el acto administrativo impugnado

## 2.2. SENTENCIA N° 46/2018

### TCA en Sentencia 46/2018

- ❖ Prioriza la **REALIDAD** sobre la **FORMA**
- ❖ No hace mención a los requisitos del art. 98 de la Ley 16.060

### 3. POSIBLES ESCENARIOS

**FORMA**

**ASAMBLEA**



**DECIDE DISTRIBUIR  
(DEVENGO)**

**REALIDAD**

**IRPF/IRNR**



**Dividendo  
gravado  
7%**



### 3. POSIBLES ESCENARIOS

#### FORMA

**ASAMBLEA**



**Decide NO distribuir  
O NO se pronuncia**



**RESULTADOS ACUMULADOS**

#### REALIDAD

**Existió  
pago**



**ART. 6  
Código  
Tributario**

**(DEVENGO)**

### 3. POSIBLES ESCENARIOS

#### FORMA

- \* Hay Asamblea (decide no distribuir o no se pronuncia)
- \* No hay una Asamblea



**RESULTADOS ACUMULADOS**

#### REALIDAD

No hay pago  
Transcurrieron  
4 ejercicios



**Dividendos  
Fictos**

(Anticipo ficto del  
**DEVENGO**)

## 4. DIVIDENDOS FICTOS

### ❖ LEY 19.438 14.10.2016

- ❖ Introduce un criterio complementario de atribución temporal de las rentas por dividendos (ya gravados por IRPF e IRNR desde vigencia Ley 18.083)
- ❖ Crea una ficción jurídica: “apartamiento deliberado de la realidad”
- ❖ La ficción es el “**adelanto del devengo**”
- ❖ Se grava la **capacidad contributiva** verificada en la **ganancia** que se obtuvo y no se reinvertió ni se distribuyó por cuatro o más ejercicios, escapando al gravamen.
- ❖ La capacidad contributiva **existe**: pero se **mantiene en suspenso**, manipulando el momento en que se imputa la renta al ejercicio

## 5. CONCLUSIONES

- ❖ Los rendimientos de capital son definidos de acuerdo a la **sustancia**
- ❖ Dividendos integran la categoría de rendimientos de capital mobiliario
- ❖ Discordancia entre forma y realidad: **se debe priorizar la realidad** (Art. 6 inc. 2)
- ❖ Cada vez que se pruebe en forma suficiente que existe una distribución de dividendos en la realidad, a pesar de que no se refleje en la forma, se configura el hecho generador del impuesto a la renta (IRPF/IRNR)
- ❖ El sistema convive con los dividendos fictos lo cual plantea un **desafío** para la **armonización de los regímenes**

# JURISPRUDENCIA RECIENTE EN MATERIA DE DIVIDENDOS

**Muchas gracias**

Dra. Natalia Marziali  
Cra. Soledad Noria