

ALGUNOS ASPECTOS DE LA TRIBUTACIÓN DE LOS DIVIDENDOS EN EL IRPF

Jornadas Tributarias 2017



Cr. Juan Presno
UDELAR

Los dividendos o utilidades dentro de las rentas comprendidas en el IRPF

- El art.16 del T.7 incluye dentro de los rendimientos de capital comprendidos en el IRPF los **rendimientos del capital mobiliario**, definidos como “las rentas en dinero o en especie provenientes de depósitos, préstamos y en general de toda colocación de capital o de crédito de cualquier naturaleza.”
- Entre estos se incluyen las **rentas provenientes de colocaciones de capital**.
- La ley no ingresa en la definición de dividendos o utilidades, pero debemos interpretar que son **rendimientos generados por un tipo de colocaciones de capital, las participaciones en el capital de determinadas entidades**, que dan derecho a los socios o accionistas a participar en las ganancias de la entidad.

Concepto de dividendos o utilidades

- ¿Cuál es el significado que debe atribuirse al hecho generador dado por la distribución de dividendos o utilidades?
- Cuando se crea una sociedad comercial, los socios realizan aportes con la finalidad de participar en la distribución de utilidades. Éste es uno de los elementos caracterizantes del contrato de sociedad comercial.
- La Ley de Sociedades Comerciales N°16.060 dispone que las ganancias se liquidarán anualmente, repartiéndose el resultado entre los socios al fin de cada ejercicio. La ganancia distribuible surge del estado de resultados que debe elaborarse al fin de cada ejercicio.

Concepto de dividendos o utilidades

- No podrán distribuirse beneficios que no deriven de utilidades netas, resultantes de un balance regularmente confeccionado y aprobado por la mayoría social o el órgano competente.
- Las ganancias no podrán distribuirse hasta tanto no se cubran las pérdidas de ejercicios anteriores (art.98 LSC).
- El derecho al dividendo nace cuando los socios o accionistas resuelven su distribución.
- La Administración Tributaria ha dirigido algunas actuaciones a determinar la existencia de distribuciones de utilidades que no revisten las formalidades establecidas por la ley, basándose en la realidad económica (art.6 C.Tributario). Se considera configurado el hecho generador por el mero retiro de fondos por parte de los socios o accionistas, aún cuando se presenten como préstamos a restituir.

Concepto de dividendos o utilidades

- Sentencia TCA 665/015: Anula resolución de DGI que determinó IRNR sobre pagos a accionistas que no correspondían formalmente a distribuciones de dividendos.
- Expresa el TCA “conforme a ...la Ley N° 16.060, las sociedades comerciales no podrán distribuir beneficios que no deriven de las utilidades netas resultantes de un balance regularmente confeccionado y aprobado por la mayoría social o el órgano competente que, en el caso que nos ocupa, no resulta ser otro ...que la asamblea ordinaria de accionistas...(art.342, Ley N° 16.060)...”
- “...para que exista distribución de dividendos en una sociedad anónima, 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 por la asamblea de accionistas. En ambos casos, la ley societaria establece que la competencia es de la asamblea ordinaria.”

Normas Antielusivas

- Entendemos que la normativa ya incluye normas antielusivas que previenen este tipo de situaciones, estableciendo el cómputo de **intereses fictos** en el IRAE sobre este tipo de saldos deudores de socios o accionistas.
- Los intereses fictos en la actualidad están en torno al 15% en pesos de los saldos deudores computables, a la tasa del 25% supone un incremento del IRAE del 3.75%. Si además no se distribuyen utilidades durante 4 años y se computan intereses fictos de esos 4 años el IRAE se incrementa un 15%.
- Luego la empresa deberá pagar el 7% de todos modos, ya sea por distribución real o como impuesto sobre los **dividendos fictos**.
- Total 22%. La recaudación será mucho mayor que si hubiéramos determinado un 7% al comienzo por IRPF.
- En el caso de las sociedades anónimas se suma el impacto anual del **Impuesto al Patrimonio**: 1.5% por 4 años, total 6% adicional.

Normas Antielusivas

- Por lo tanto no se justifica el interés de la Administración Tributaria en este tipo de determinaciones, más bien debería favorecer lo contrario, más si consideramos la **inexistencia del ajuste fiscal por inflación**, que podría (debería) compensar parcialmente el efecto de los intereses fictos.
- Actualmente, a partir de la aprobación del impuesto a los **dividendos fictos**, entendemos que la Administración debería limitar este tipo de actuaciones, que apuntan a dar por configurado el hecho generador por el **mero retiro de fondos** por parte de los socios o accionistas.

El impuesto -o la exoneración- a los dividendos o utilidades

Nos referiremos, para simplificar la exposición, exclusivamente a los dividendos reales provenientes de rentas gravadas por IRAE

- El art.27, literal C, del T.7 establece que **estarán exonerados del IRPF “Los dividendos y utilidades distribuidos por entidades residentes y establecimientos permanentes, derivados de la tenencia de participaciones de capital...”**,
- con excepción de los pagados o acreditados por los contribuyentes del IRAE **correspondientes a rentas gravadas por dicho tributo.**

Dividendos o utilidades exonerados

- ¿Cuáles son, entonces, los dividendos o utilidades que están exonerados?
- Aquellos que procedan de utilidades no gravadas por IRAE.
 - ✓ por provenir de **rentas no comprendidas**, por ejemplo de fuente extranjera,
 - ✓ por provenir de **rentas exoneradas**, ya sea por normas constitucionales o legales, o por normas promocionales,
 - ✓ por tratarse de **utilidades determinadas en base a normas o prácticas contables**, con criterios diferentes a los fiscales.

Dividendos o utilidades exonerados

- También se exoneran las distribuciones de **sociedades personales y empresas unipersonales cuyos ingresos no superen las UI 4 millones** (art.27, lit.C, T.7 quinto inciso, art.34° lit.C D.148/007).

Se considerarán gravadas las correspondientes al propio ejercicio en que se supere ese límite.

- También se exoneran los dividendos pagados o acreditados, en tanto las **acciones coticen en Bolsas de Valores** habilitadas a operar en la República (art.27, literal C, del T.7 inciso séptimo).

La definición reglamentaria

Definición de los dividendos

- D.148/007 – “Artículo 19º.- (Dividendos).- Se incluye en el concepto de dividendo toda **distribución de utilidades en concepto de retribución al capital accionario...**”

No menciona:

- la utilidades de sociedades personales y entidades cuyo capital no está representado por acciones.
- las utilidades giradas por establecimientos permanentes de entidades no residentes.
- el retiro de utilidades en empresas unipersonales (5to inciso art.16 T.7, vigente a partir del 1/1/2017).

La ley interpreta que se encuentran incluidos entre los rendimientos mobiliarios las utilidades distribuidas por fideicomisos (3er inciso art.16 T.7).

La definición reglamentaria

Definición de los dividendos

“...En los casos de **rescate de capital**, se considerará dividiendo la parte del **precio del rescate que exceda al valor nominal** de las acciones correspondientes.” (art.19 D.148/007)

No debería considerarse dividiendo la parte del precio que corresponda a **reexpresiones contables, ajustes al patrimonio, primas de emisión, etc.**

Por ejemplo, cuando estas partidas derivan del ajuste integral contable por inflación o de la moneda funcional adoptada por el modelo contable.

Debe comprenderse que **el concepto de dividendos gravados debe referirse siempre a montos provenientes de resultados**, no a montos provenientes de ajustes al capital o de aportes. De lo contrario estamos gravando conceptos no considerados por la ley al definir el hecho generador.

Problemas en la reglamentación

Orden de imputación:

Establece indebidamente la prelación, desde el punto de vista temporal, de los dividendos gravados sobre los no gravados.

Imputación de utilidades y dividendos distribuidos por contribuyentes del IRAE:

1.- ...los dividendos o utilidades distribuidos se imputarán en primer lugar a los **resultados acumulados contables de ejercicios iniciados antes del 1º/7/07** (Art.18º D.148/007)

Unipersonales y servicios personales con opción IRAE: imputación primero a utilidades anteriores al 1/1/2017.

Problemas en la reglamentación

Orden de imputación:

(Art.18° D.148/007)

2.- ...Cuando se hubieran agotado los resultados acumulados anteriores ...los dividendos y utilidades distribuidos **se imputarán en primer lugar a la renta neta fiscal gravada por el IRAE y hasta la concurrencia con la misma**, devengada desde el primer ejercicio fiscal incluido en dicho impuesto y hasta el ejercicio anterior a aquel iniciado a partir del 1°/01/2011...y **con independencia del ejercicio en el cual se generaron (7%)**

3.-Una vez agotada la renta neta fiscal a que refiere el inciso anterior, se imputarán en primer lugar a los **rendimientos mobiliarios** por colocaciones en el exterior devengados desde el 1°/01/2011 (12%)

4.-Luego la distribución de los mismos se imputará a la **renta neta fiscal gravada por el IRAE devengada en ejercicios iniciados a partir del 1°/01/2011** y hasta la concurrencia con la misma (7%)...

5.-**Excedente** corresponde a rentas no gravadas: **no tributa IRPF**

Problemas en la reglamentación

Orden de imputación

La ley exonera la distribución de dividendos y utilidades con excepción de los gravados por IRAE.

La reglamentación tiene que respetar lo establecido en la ley, no sólo en la letra sino en su espíritu y finalidad.

La reglamentación se excede cuando considera que primero se distribuyen siempre los gravados, aunque correspondan a varios años, adelantando la tributación del IRPF, y dejando para el final la distribución de los no gravados, que se posterga a veces en forma indefinida.

Problemas en la reglamentación

Orden de imputación

La reglamentación establece criterios que no son sustentables desde un punto de vista técnico y que violan la legalidad y el sentido común.

Es ilegal toda reglamentación que no consagre en su aplicación los principios que la ley pretende establecer, sino que los contradiga.

Qué es lo que quiso el legislador, que haya dividendos gravados y no gravados. Qué es lo que logra la reglamentación, que sólo haya dividendos gravados y algún día tal vez cuándo estos se agoten, se podrá repartir el resto.

Lo correcto hubiera sido que en cada distribución de dividendos se tribute sobre el porcentaje que representan las rentas gravadas sobre el total de rentas de cada ejercicio.

Problemas en la reglamentación

Orden de imputación

- Otra opción: mantener el orden de imputación, pero aplicar un criterio FIFO, primero se distribuyen enteramente los ejercicios más antiguos
- Quiere decir que, si se considerara que el criterio de la proporcionalidad es demasiado complicado, se podría mantener el orden de imputación establecido en el decreto, pero haciendo un cierre por cada ejercicio.
- De ese modo se iría agotando la distribución de utilidades gravadas y no gravadas generadas en cada ejercicio, antes de pasar a considerar el ejercicio siguiente.

Problemas en la reglamentación

Orden de imputación

- El orden de imputación también debería tener en cuenta la existencia de utilidades contables anteriores a la inclusión en el IRAE, imputando las distribuciones con el criterio FIFO antes referido, en los siguientes casos:
 - ✓ sociedades personales o unipersonales que en años anteriores cayeron en la exoneración por tope de ingresos, hayan o no tributado en forma ficta, y en determinado ejercicio superan el límite de ingresos.
 - ✓ sociedades o unipersonales que estaban incluidas en IMEBA que pasan a tributar el IRAE por haber quedado incluidas en el mismo.
- En ambos casos, puede darse que alternen ejercicios con utilidades gravadas y ejercicios con utilidades exentas.

Problemas en la reglamentación

Monto Imponible

El art.20 del D.148/007 establece que **la distribución estará gravada hasta la concurrencia con la renta neta fiscal gravada.**

Esto implica gravar el 100% del monto imponible del IRAE, cuando sabemos que si la renta gravada es 100, la renta gravada distribuable es 75, después de haber deducido el 25% de IRAE generado.

Es decir que el 7% debe calcularse sobre 75 y no sobre 100, eso sería lo correcto. **Las rentas gravadas por IRAE pasibles de ser distribuidas son 75**, el resto de las rentas no están gravadas.

Si la firma distribuye más de 75 lo que excede son rentas no gravadas por diversas causas, puede tratarse de utilidades contables, no fiscales, o puede tratarse de rentas no comprendidas, o exoneradas.

Dividendos fictos: incidencia de la normativa contable

- Las utilidades fiscales que no fueron objeto de distribución o reinversión en las hipótesis previstas por la ley (activo fijo e intangible, participaciones de capital y capital de trabajo definido en forma restrictiva) se gravan como si se hubieran distribuido en forma ficta.
- A estos efectos se toman en cuenta las utilidades con una antigüedad de 4 años sin distribuir ni reinvertir hasta la fecha.
- Sólo se gravan hasta el monto de resultados contables acumulados a la fecha.
- Estos resultados contables surgen de la normativa y de las prácticas contables, por lo que éstas pasan a tener incidencia en la determinación del impuesto

Dividendos fictos: incidencia de la normativa contable

- Las normas y prácticas contables hasta ahora estuvieron fuera de la competencia de la administración tributaria.
- Cabe hacerse la siguiente pregunta: ¿puede la administración tributaria cuestionar la contabilidad, discutiendo el monto de los resultados acumulados?
- ¿Qué pasa cuando se varía el modelo contable, o cuando existen criterios alternativos posibles o cuando se admiten estimaciones que incluyen una apreciación subjetiva?

Rendimientos Mobiliarios del Exterior

Impuestos análogos pagados en el exterior

- Para evitar la doble imposición se estableció un **crédito fiscal por los impuestos análogos pagados en el exterior** por esos rendimientos (art.45 T.7, art.76 bis D.148/007).
- Este crédito fiscal no se encuentra adecuadamente recogido en la reglamentación.
- Ésta reconoce solamente el derecho a deducir los impuestos análogos pagados en el exterior a los contribuyentes PF, pero no a los **agentes de retención**, en particular a las entidades que administran o gestionan estas colocaciones en el exterior, como bancos, brokers, etc.
- Estos **deberían estar habilitados para deducirlos** de los montos a retener, hasta el tope dado por el impuesto local.

Estructura Tributaria

- El sistema de imposición a la renta en Uruguay tiende a estructurarse de modo que los socios o accionistas de las empresas medianas/grandes tributen un impuesto a la renta total (IRAE corporativo + IRPF dividendos) en forma similar a la tasa máxima existente en el IRPF para rentas de trabajo.

En el Proyecto Reforma Tributaria:

- Tasa de IRAE = 25%
- Tasa máx. IRPF = 25%.
- Se exoneraban de IRPF los dividendos o utilidades.

Estructura Tributaria

En la discusión parlamentaria se agregó el impuesto a los dividendos (Ley 18.083), quedando la tasa global en el 30.25%:

- Tasa de IRAE = 25%
- Tasa de IRPF = $7\% \text{ s/}75\% = 5.25\%$. Total 30.25%.
- Desde 2012 la tasa máxima del IRPF = 30%
- Desde 2017 la tasa máxima del IRPF = 36%
- Para equiparar esta tasa de IRPF ¿Deberá elevarse la alícuota sobre dividendos al 15%? ¿O disminuir la tasa máxima del IRPF?



MUCHAS GRACIAS

Juan Presno