

Instrumentos Financieros Derivados: *Tratamiento Tributario en el Uruguay.*

Cr. Pablo Cabrera.



25 de Noviembre 2015

Temas.



- ✓ Fuente de las rentas generadas por los IFD.
 - IRAE
 - Cobertura VS Especulación.
 - IRPF
- ✓ Reconocimiento de resultados de los IFD.
- ✓ Tratamiento de las pérdidas en IRAE.
- ✓ Conclusiones.

Fuente de las rentas generadas por los IFD.



- ✓ A nivel doctrinario han existido diversos enfoques sobre como tratar este tipo de rentas en función de si se contempla o no el subyacente.
- 1.Considerar a los IFD como parte de la operación subyacente.
- 2.Considerar a los IFD como una operación de seguro sobre el bien subyacente.
- 3.Considerar a los IFD como un instrumento autónomo.

IFD como parte de la operación subyacente.



- ✓ Se trata de la misma **operación**
- ✓ La solución consiste en darle el **mismo tratamiento al fiscal** que a la operación subyacente.
- ✓ *Ejemplo: Si se contrata un IFD con el fin de cubrir riesgos sobre mercaderías que serán enajenadas en el mercado local o se exportarán, el resultado que arroje el IFD será 100% de fuente uruguaya al igual que la operación principal*
- ✓ Opera correctamente cuando los contratos son con **finés de cobertura**.
- ✓ **No opera correctamente** cuando el IFD es con fines especulativos, la operación subyacente puede **no existir**.

IFD como una operación de seguro sobre el bien subyacente.



- ✓ Se trata como una **operación separada**.
- ✓ Se debe atender a la localización de los **riesgos cubiertos**, si se localizan en el Uruguay serán de fuente uruguaya, si es en el exterior serán de fuente extranjera.
- ✓ *Ejemplo: Si se contrata un IFD con el fin de cubrir riesgos sobre mercaderías situadas en Uruguay, será de fuente uruguaya.*
- ✓ Opera correctamente en IFD con **finés de cobertura**, con bienes localizables. No opera - **mercados organizados**, o subyacentes tales como **TC o tasa de interés**.
- ✓ **No opera correctamente** cuando el IFD es con fines especulativos, el subyacente no es relevante.

IFD como una operación de seguro sobre el bien subyacente.



- ✓ Este enfoque es el utilizado por la legislación argentina, el artículo a continuación del 7º de la LIG establece:
- ✓ *Se considerarán **ganancias de fuente argentina** los resultados originados por derechos y obligaciones emergentes de instrumentos y/o contratos derivados, cuando **el riesgo asumido se encuentre localizado en el territorio de la República Argentina**, localización que debe considerarse configurada si la parte que obtiene dichos resultados es **un residente en el país o un establecimiento estable** comprendido en el inciso b) del artículo 69.*
- ✓ Elimina todas las indeterminaciones planteadas condicionando la localización del riesgo al **aspecto subjetivo**.

IFD como un instrumento autónomo.



- ✓ Sería de aplicación del Criterio de la **fuentes pagadora** lo que genera algunos inconvenientes:
 - ✓ Implica considerarlo como una **renta pasiva** cuando en general **no lo son**.
 - ✓ Cuando se opera con no residentes aplica **IRNR**, salvo EP.
 - ✓ Genera **doble imposición y mayor costo** para el sujeto local - Cuando se opera con mercados organizados no se puede evitar con CDI.
 - ✓ En contra de la tendencia mundial.

IFD como un instrumento autónomo.



✓ A modo de ejemplo:



✓ El artículo 3º de la Ley 20.544 de Chile que refiere a fuente dispone:

✓ *...las rentas de derivados percibidas o devengadas por personas o entidades sin domicilio ni residencia en el país, **no estarán afectas a ninguno de los impuestos** de la Ley sobre Impuesto a la Renta...*

✓ En el Reporte General de IFA 1995 se recomienda la **no aplicación de impuestos sobre los IFD en origen** con el objetivo de facilitar el comercio, la actividad global y evitar la doble imposición.

Fuente de la Renta.



- ✓ Los tres enfoques vistos poseen **limitaciones** ya que no es posible abarcar el universo de los IFD.
- ✓ El criterio de la fuente territorial cae en **indeterminaciones** que no se pueden resolver.
- ✓ En muchos casos el análisis de factores productivos no puede ser realizado **sin la aplicación de supuestos** que hoy no se encuentran en nuestra normativa.
- ✓ Gran parte de la doctrina entiende que el **criterio del gravamen en base a residencia** es el adecuado para alcanzar y normar este tipo de operaciones.

Cobertura VS Especulación.



- ✓ Si aplica gravamen en base a residencia – Pueden existir casos en los cuales la operación **principal y la cobertura** queden sujetos a **tributación distinta**.
- ✓ Podría ser una solución **diferenciar IFD** con fines de cobertura y fines especulativos.
- ✓ **Inconvenientes** prácticos en la diferenciación:
 - ✓ En la práctica no es sencillo diferenciarlos.
 - ✓ Dificultad en encontrar una definición **precisa y simple que de certeza a las partes**.
 - ✓ **Asignación** directa a las operaciones.



Cobertura VS Especulación.



- ✓ La legislación argentina define IFD de cobertura continuación del artículo 15 de la LIG de la siguiente manera:

*... una transacción o contrato de productos derivados se considerará como "operación de cobertura" si tiene por objeto **reducir el efecto de las futuras fluctuaciones** en precios o tasas de mercado, sobre los resultados de la o las **actividades económicas principales**...*

- ✓ Foco en las **actividades principales**.
- ✓ Especulativo: **limitación en el cómputo de pérdidas**, en el ejercicio corriente y 5 posteriores – misma naturaleza.



Cobertura VS Especulación.



- ✓ La legislación peruana define IFD de cobertura en el literal B) del artículo 5º A de la LSR de la siguiente manera:
*... son aquellos contratados en el **curso ordinario del negocio**, empresa o actividad con el objeto de evitar, atenuar o eliminar el riesgo, por el efecto de futuras fluctuaciones...que **pueda recaer** sobre:*
 - ✓ **Activos y bienes** destinados a generar rentas o ingresos gravados con el Impuesto y que sean propios del giro del negocio.
 - ✓ **Obligaciones y otros pasivos** incurridos para ser destinados al giro del negocio, empresa o actividad.
- ✓ Foco en **partidas sobre las que puede recaer** la cobertura.



Cobertura VS Especulación.



✓ Además dispone: *Un IFD tiene fines de cobertura cuando se cumplen los siguiente requisitos:*

1. *Se celebra entre partes independientes...*
2. *Los riesgos que cubre deben ser claramente identificables y no simplemente riesgos generales del negocio, empresa o actividad y su ocurrencia debe afectar los resultados de dicho negocio, empresa o actividad.*
3. *El deudor tributario debe contar con documentación que permita identificar lo siguiente:*
 - a) *EL IFD, cómo opera y sus características.*
 - b) *El contratante del IFD.*
 - c) *Los activos, bienes y obligaciones específicos que reciben la cobertura, detallando la cantidad, montos, plazos, precios y demás características a ser cubiertas*
 - d) *El riesgo que se busca eliminar, atenuar o evitar...*

IRPF.



- ✓ Impuesto basado en un **sistema dual**.
- ✓ Categoría I - Incrementos patrimoniales y **rendimientos de capital (mobiliario e inmobiliario)**.
- ✓ Art. 10 T7 define rendimiento de capital como aquellos *que ...provenzan directa o indirectamente de elementos patrimoniales, bienes o derechos...*
- ✓ Art. 16 define RC mobiliario 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...*
- ✓ Las rentas de los IFD no provienen de colocaciones – Problema práctico, **no es posible categorizarlos**.

Reconocimiento de resultados.



- ✓ Tanto en IRAE como en IRPF – Criterio de lo **devengado**.
- ✓ No hay normas específicas.
- ✓ Artículo 5º del CT establece la **analogía** en caso de vacíos
- ✓ Podría utilizarse el **criterio contable**.
 - ✓ Establecido en la NIC 39 e IFRS 9
 - ✓ Reconocimiento y valuación de activos y pasivos a **valor razonable**.
 - ✓ Contrapartida a **resultados** – salvo contabilidad de cobertura


Reconocimiento de resultados.



- ✓ VR - definido en la NIIF 13 como: *el precio que sería recibido por vender un activo o pagado por transferir un pasivo en una transacción ordenada entre participantes del mercado en la fecha de la medición...*
- ✓ *Jerarquía de valor razonable:*
 - ✓ *Nivel 1: Valores cotizados (sin ajustar) en mercados activos, para activos y pasivos **idénticos**.*
 - ✓ *Nivel 2: no hay valores de Nivel 1, pero se utilizan datos del mercado **para estimar** el VR. Ej: curvas de precio o tasas.*
 - ✓ *Nivel 3: **No hay datos** observables en el mercado.*
- ✓ *Futuros y Opciones en mercados organizados - Nivel 1.*
- ✓ *Swaps, Forwards y otros – Nivel 2 y 3.*

Reconocimiento de resultados.



- ✓ Nuestra legislación posee aplicación de VR para valuación de **moneda extranjera y valores mobiliarios** locales. (en Nivel 1)
- ✓ Legislación comparada – Es el criterio establecido en la norma chilena. (con contabilidad suficiente). 
- ✓ **Consecuencias** del valor razonable:
 - ✓ *Los contribuyentes plantean que muchas veces implican anticipos que no corresponden.*
 - ✓ *Cuando no hay datos en nivel 1, para **operaciones idénticas** pueden existir **valores distintos**. (Ejemplo: SWAP de tasa)*
 - ✓ *Fuente de discrepancia entre contribuyentes y el fisco.*
 - ✓ **Agrava la asimetría** en el tratamiento de los resultados.



Reconocimiento de resultados.



- ✓ Una alternativa podría ser realizar el reconocimiento en base a liquidación, tal como lo dispone el artículo 57 de LSR peruana:

...En caso de Instrumentos Financieros Derivados, las rentas y pérdidas se considerarán devengadas en el ejercicio que ocurra cualquier de los siguientes hechos:

- 1. Entrega física del elemento subyacente.*
- 2. Liquidación en efectivo.*
- 3. Cierre de posiciones.*
- 4. Abandono de la opción en la fecha en que la opción expira, sin ejercerla.*
- 5. Cesión de la posición contractual...*

Tratamiento de pérdidas.



¿Gastos, costos o pérdidas?

- ✓ IFD como parte de la operación subyacente – Costo.
- ✓ IFD como operación se seguro – Gasto.
- ✓ IFD como instrumento autónomo – Pérdida.
- ✓ En caso de ser gasto o costo, aplica la regla de deducción proporcional y la distribución en base a activos.
- ✓ Consecuencias:
 - ✓ Cuando se opera con mercados organizados no es posible aplicar deducción proporcional (se desconoce contraparte)
 - ✓ Distribución en base activos de resultados que no provienen de pasivos de financiamiento.
 - ✓ Tratamiento asimétrico de resultados.

Tratamiento de pérdidas.



- ✓ En caso de ser simplemente una pérdida, no queda incluida ni en renta bruta ni en renta neta.
 - ✓ No aplica regla de deducción proporcional.
 - ✓ No aplica distribución en base a activos.
 - ✓ No deducible por no estar enlistada como “Otras pérdidas admitidas” en el artículo 21 T4.
- ✓ Dado las características de los IFD:
 - ✓ Todas las legislaciones que poseen limitaciones de gastos quedan con un tratamiento asimétrico.
 - ✓ Si se utiliza VR para el reconocimiento de resultados la asimetría se agrava.

Conclusiones.



- ✓ El criterio de Fuente territorial genera **indeterminaciones** que no pueden resolverse sin la aplicación de supuestos.
- ✓ El **gravamen en base a residencia** podría ser una opción. Implicaría una extensión de la fuente.
- ✓ En el IRPF, además de la definición de fuente, es necesario **incluir** las rentas provenientes de IFD de manera expresa en el **texto legal**.
- ✓ Siguiendo la tendencia mundial y con el fin de no generar doble imposición – **No retención de IRNR**. No obstante dependerá de la definición de fuente.

Conclusiones.



- ✓ La **diferenciación entre cobertura y especulación** permitiría, tributación similar de la operación principal y la cobertura. Existen algunos **problemas prácticos**.
- ✓ El reconocimiento de resultados al **momento de liquidar las operaciones** elimina la incertidumbre sobre la base imponible del impuesto y contribuye a evitar la asimetría generada por la limitación a la deducción de gastos.
- ✓ Existe un **tratamiento asimétrico** de resultados. Imposibilidad de aplicar regla de deducción proporcional. Distribución en base a activos no parece adecuada para este tipo de operaciones.

Muchas Gracias

Cr. Pablo Cabrera



25 de noviembre de 2015