



Radicado: U 2023080404109

Fecha: 14/12/2023

Tipo: AUTO

Destino:



DEPARTAMENTO DE ANTIOQUIA

AUTO No.

“Por medio del cual se inicia un procedimiento administrativo sancionatorio por afectación al impuesto al consumo y se formulan cargos”

ACTUACIÓN ADMINISTRATIVA No. 2023020802202305900070

NOMBRE DEL ESTABLECIMIENTO. VÍA PÚBLICA
DIRECCIÓN DE LA APREHENSIÓN. calle 78c sur #47d-124, en vehículo de placas UFW 623
MUNICIPIO. Sabaneta, Antioquia

INVESTIGADOS.

FERNEY ORLANDO TOBAR NASTAR CC 1082105749

La Secretaría de Hacienda del Departamento de Antioquia en ejercicio de las facultades legales y reglamentarias consagradas en la Ley 223 de 1995, en la Ordenanza No. 041 de 2020 modificado por la Ordenanza No. 020 de 2022 Asamblea departamental de Antioquia. “Por medio de la cual se establece el estatuto de rentas del departamento de Antioquia”, en concordancia con el artículo 24 y siguientes de la Ley 1762 de 2015, y las demás normas complementarias

CONSIDERANDO.

1. Que mediante Oficio no. GS-2023-030741/DISP7-ESSAB-29.25 suscrito por el Subintendente Yonny Murcia Pineda el 8 de febrero de 2023 se puso en conocimiento a la Subsecretaría de Ingresos de la Secretaría de Hacienda del Departamento de Antioquia, la incautación realizada por la Policía Nacional, en calle 78c sur #47d-124, en vehículo de placas UFW 623, del municipio de Sabaneta, Antioquia, se le realizó aprehensión a FERNEY ORLANDO TOBAR NASTAR, identificado(a) con cédula de ciudadanía n.º 1082105749, la mercancía que a continuación se discriminará por tratarse de cigarrillos, por los cuales presuntamente no se presentó declaración ni el pago del Impuesto al Consumo ante la Secretaría de Hacienda del Departamento de Antioquia, de acuerdo con lo dispuesto por los artículos 207 y 215 de la Ley 223 de 1995, artículos 2.2.1.2.1 y 2.2.1.2.15 del Decreto 1625 de 2016, y artículo 146, numeral 4, literal a, ordinales V, VII de la Ordenanza 041 de 2020.

Tipo de Mercancía: Cigarrillo extranjero. **Marca:** Elegance Full Flavour. **Presentación:** Cajetilla por 20 unidades. **Total decomisado:** 1000 cajetillas.

Tipo de Mercancía: Cigarrillo extranjero. **Marca:** Indigo Navy. **Presentación:** Cajetilla por 20 unidades. **Total decomisado:** 1500 cajetillas.

Tipo de Mercancía: Cigarrillo extranjero. **Marca:** Native Full Flavour. **Presentación:** Cajetilla por 20 unidades. **Total decomisado:** 500 cajetillas.

Tipo de Mercancía: Cigarrillo extranjero. **Marca:** Rumba 100s Red. **Presentación:** Cajetilla por 20 unidades. **Total decomisado:** 1000 cajetillas.



SC4887-1



DEPARTAMENTO DE ANTIOQUIA

AUTO No.

Tipo de Mercancía: Cigarrillo extranjero. Marca: Ultima Ultra Lights. Presentación: Cajetilla por 20 unidades. Total decomisado: 500 cajetillas.

TOTAL APREHENDIDO: 4500 cajetillas.

2. El Acta de Aprehensión No. 202305900070 del 8 de febrero de 2023 se consolidó en la Actuación Administrativa No. 2023020802202305900070, la cual permite inferir la existencia de una contravención del Estatuto de Rentas del departamento de Antioquia.
3. Dentro del expediente de la presente Actuación Administrativa, reposan como elementos de convicción los siguientes documentos, incluidos los recaudados en la fase de Averiguaciones Preliminares:
 - 3.1. Acta de aprehensión No. 202305900070 del 8 de febrero de 2023
 - 3.2. Certificado de Antecedentes Procuraduría.
 - 3.3. Copia de Cédula de Ciudadanía Ferney Orlando Tobar Nastar.
 - 3.4. Oficio no. GS-2023-030741/DISP7-ESSAB-29.25 del Subintendente Yonny Murcia Pineda.
 - 3.5. Registro Fotográfico.
 - 3.6. Oficio entrega de mercancía a POLFA.
 - 3.7. Oficio Comisorio.
 - 3.8. Acta de hechos.
4. De acuerdo a lo dispuesto en el literal d) del artículo 148 y al artículo 161 de la Ordenanza No.041 de 2020 modificado por la Ordenanza No. 020 de 2022, dentro de las funciones de la Secretaría de Hacienda del Departamento de Antioquia está la de imponer y ejecutar a prevención y sin perjuicio de las competencias atribuidas por la ley a otras autoridades, las medidas de control y las sanciones previstas en la ordenanza antes aludida, en caso de vulneración al Estatuto de Rentas del departamento de Antioquia.
5. Que el Título II de la Ordenanza No. 041 de 2020 establece el “Régimen sancionatorio y procedimental aplicable a los contraventores al Régimen de Rentas del departamento de Antioquia”, consagrando en el artículo 147, lo siguiente:

“Artículo 147. Contraventores. Las personas naturales o jurídicas que directamente o a través de cualquier tipo de asociación, sin o con personería jurídica, incurran en alguna de las causales establecidas en el artículo anterior, serán contraventores de las rentas del departamento de Antioquia, y les serán aplicables las siguientes sanciones, según los procedimientos incluidos en este título.”
6. De conformidad con la Ordenanza No. 041 de 2020 modificado por la Ordenanza No. 020 de 2022, la Secretaría de Hacienda del Departamento de Antioquia está investida de la potestad sancionatoria cuando se contraviene el Estatuto de Rentas Departamentales de Antioquia, por explotación sin autorización o se ejerza cualquier actividad que afecte cualquiera de los monopolios de arbitrio rentístico del departamento de Antioquia o el régimen de impuesto al consumo, cometidas en este territorio.
7. Que el artículo 24 de la Ley 1762 de 2015 dispone el procedimiento administrativo sancionatorio por afectación del impuesto al consumo, precisando también que al mismo proceso le son aplicables los principios constitucionales y legales que rigen las actuaciones administrativas sancionatorias.



SC4887-1





DEPARTAMENTO DE ANTIOQUIA

AUTO No.

II. *Productos gravados con impuestos al consumo, sobre los cuales el transportador no exhiba ante las autoridades competentes, la tornaguía autorizada por la entidad territorial de origen.*

III. *Productos que estén amparados con tornaguía de reenvío, a otras jurisdicciones y hayan sido distribuidos en jurisdicción del Departamento de Antioquia.*

IV. *Productos transportados extemporáneamente o por fuera de los términos establecidos en la tornaguía.*

V. *Productos que estén en el mercado y no pertenezcan a productores, importadores o distribuidores registrados en la Secretaría de Hacienda o productos que no estén señalizados, existiendo obligación legal para ello, o que teniendo la señalización esta no se encuentre reportada en el Sistema de Información que para ello disponga el Departamento de Antioquia o cuya señalización corresponda a otro Departamento.*

VI. *Mercancías extranjeras distribuidas en jurisdicción de la respectiva entidad territorial que no estén amparadas en una declaración, con pago ante el Fondo Cuenta.*

VII. *Productos sobre los cuales no se demuestre el ingreso legal de las mercancías al Departamento de Antioquia.*

10. En relación con el tema que nos ocupa es pertinente traer a colación lo dispuesto en el artículo 24 de la Ley 1762 de 2015, en los siguientes términos:

"Artículo 24. Procedimiento para mercancías cuya cuantía sea superior a 456 UVT. Las sanciones de decomiso de la mercancía, cierre del establecimiento de comercio, suspensión o cancelación de las licencias, autorizaciones, concesiones y registros y las multas establecidas en los artículos 15 a 19 de la presente ley, se impondrán de acuerdo con el siguiente procedimiento:

El funcionario encargado de la función de fiscalización, de oficio o a solicitud de parte, adelantará las averiguaciones preliminares que culminarán con un informe presentado al Secretario de Hacienda del departamento o del Distrito Capital quien proferirá pliego de cargos, cuando corresponda, en el que señalará, con precisión y claridad, los hechos que lo originan, las personas naturales o jurídicas objeto de la investigación, las disposiciones presuntamente vulneradas y las sanciones o medidas que serían procedentes. Este acto administrativo deberá ser notificado personalmente a los investigados. Contra esta decisión no procede recurso.

El investigado, dentro de los diez (10) días hábiles siguientes a la formulación de cargos, podrá presentar los descargos y, solicitar o aportar las pruebas que pretendan hacer valer. Serán rechazadas de manera motivada, las inconducentes, las impertinentes y las superfluas y no se atenderán las practicadas ilegalmente. Cuando deban practicarse pruebas se señalará un término no mayor a 30 días. Vencido el período probatorio se dará traslado al investigado por diez (10) días para que presente los alegatos respectivos. Dentro de los diez (10) días hábiles siguientes al vencimiento de la fecha para presentar los alegatos, el funcionario deberá proferir decisión definitiva.

Contra el acto administrativo que impone la sanción procederá el recurso de reconsideración, que se interpondrá dentro de los diez (10) días, siguientes a la notificación de la resolución que impone la sanción y se decidirá dentro de los treinta (30) días, siguientes a su interposición, por el Gobernador o el Alcalde Mayor del Distrito Capital, según sea el caso.



SC4887-1





DEPARTAMENTO DE ANTIOQUIA

AUTO No.

En los aspectos no contemplados en este capítulo, se seguirá lo dispuesto por el Estatuto Tributario, en lo que sea compatible."

De acuerdo con lo expuesto, se iniciará proceso administrativo sancionatorio por afectación al régimen de impuesto al consumo en contra del investigado (a) FERNEY ORLANDO TOBAR NASTAR, para efectos de establecer los hechos u omisiones que constituyan una contravención a las disposiciones normativas antes definidas.

11. Del artículo antes transcrito se puede inferir que las principales características de este procedimiento administrativo sancionatorio son:
 - a. El trámite de la Actuación Administrativa se regula por norma especial.
 - b. Excluye de su ámbito de aplicación las normas generales del procedimiento sancionatorio consagrado en la Ley 1437 de 2011 modificada por la Ley 2080 de 2021, el Código Disciplinario Único, la Ley 734 de 2002, y las reglas sancionatorias en materia contractual.
 - c. Establece las reglas del procedimiento administrativo sancionatorio, la forma de iniciación de la actuación (de oficio o por solicitud de parte) y las etapas en las que se divide el trámite administrativo (instrucción y juzgamiento).
 - d. Señala las formalidades de la expedición y notificación del acto administrativo que constituye el pliego de cargos.
 - e. Precisa que hace parte del pliego de cargos, indicando los hechos que originan la actuación; las personas naturales o jurídicas objeto de la investigación, es decir los sujetos a los que se les imputan los hechos o las conductas no necesariamente son personas físicas; también deben incluirse las disposiciones presuntamente vulneradas y las sanciones o medidas que serían procedentes, es decir, unas y otras deben estar establecidas en leyes preexistentes.
 - f. Especifica que contra el pliego de cargos no se contempló la posibilidad de recurso alguno.
 - g. Define que después de la notificación del pliego de cargos se abre la posibilidad de la defensa de los investigados, quienes podrán hacer uso de su derecho de contradicción y por tanto cuestionar las pruebas de la administración, así como los elementos fácticos y jurídicos del pliego de cargos.
 - h. Establece la garantía para los investigados de que al solicitar y aportar nuevas pruebas la administración solo podrá rechazarlas de manera motivada.
12. En el presente caso, una vez efectuadas las averiguaciones preliminares no se observa causal alguna para archivar el procedimiento, a la luz de los supuestos contemplados en la Ley 1762 de 2015, ni causal que invalide lo actuado, por lo que es procedente continuar con la etapa siguiente.
13. En efecto, de los medios de convicción que obran en el expediente se infiere que las personas naturales o jurídicas investigadas, no poseían al momento de la aprehensión de los cigarrillos declaración ni tampoco se acreditó el pago del impuesto al consumo, hecho contrario a la normativa consagrada en los artículos 207 y 215 de la Ley 223 de 1995, los artículos 2.2.1.2.1. y 2.2.1.2.15. del Decreto No. 1625 de 2016, y al numeral 4, literal a), Ordinales V, VII del artículo 146, de la Ordenanza No.041 de 2020 modificado por la Ordenanza No. 020 de 2022.



SC4887-1





DEPARTAMENTO DE ANTIOQUIA

AUTO No.

14. Conforme a las circunstancias fácticas antes descritas y las normas antes citadas se puede concluir que es viable la formulación de cargos al tenor del artículo 24 de la Ley 1762 de 2015, por lo que los investigados, tendrán derecho a presentar los descargos tal como lo expresa la norma en comento.
15. Se tendrán como medios de convicción dentro de este procedimiento administrativo sancionatorio, los obrantes en el expediente de la Actuación Administrativa No. 2023020802202305900070, y que fueron precisadas en el numeral 3 del presente acto.
16. Que la Ley 1762 de 2015 regula lo correspondiente a la etapa posterior a la formulación de cargos, en los siguientes términos:

*“El investigado, dentro de los diez (10) días hábiles siguientes a la formulación de cargos, podrá presentar los descargos y, solicitar o aportar las pruebas que pretendan hacer valer. **Serán rechazadas de manera motivada, las inconducentes, las impertinentes y las superfluas y no se atenderán las practicadas ilegalmente. Cuando deban practicarse pruebas se señalará un término no mayor a 30 días.**”*

Que acorde con las normas antes transcritas, una vez vencido el término de Ley para la presentación de los correspondientes descargos por parte de los presuntos contraventores(as), esta Entidad podrá ordenar la práctica de las pruebas que sean solicitadas por éste de acuerdo con los criterios de conducencia, pertinencia y necesidad, y ordenará de oficio las que considere necesarias.

17. Que, de encontrarse responsabilidad por los hechos investigados, la autoridad de fiscalización departamental deberá imponer las sanciones consagradas en los artículos 153 a 156 de la Ordenanza No. 041 de 2020.

Para el caso en concreto, a FERNEY ORLANDO TOBAR NASTAR en el evento de encontrarse contraventor por los hechos objeto de investigación podrán imponerle las sanciones de decomiso de los cigarrillos que no cuentan con la declaración ni se acreditó el pago del impuesto al consumo, de conformidad con lo establecido en el numeral I, literal b) y en el numeral I del artículo 153 de la Ordenanza No. 041 de 2020.

Las normas antes aludidas disponen con precisión lo siguiente:

*“**ARTÍCULO 153. Sanciones.** El contraventor de las rentas del departamento de Antioquia, que incurra en alguna de las conductas contravencionales establecidas en el artículo 146 de la presente ordenanza, podrá ser objeto de las siguientes contravenciones:*

I. Decomiso de:

(...)

b) Todos los productos que se encuentren en las demás contravenciones del artículo 146 de la presente ordenanza, a excepción de las establecidas en los literales b) y c) del numeral 4 del mismo artículo.

(...)”



5C4887-1



DEPARTAMENTO DE ANTIOQUIA

AUTO No.

18. Finalmente, la sanción impuesta y en firme será reportada en el registro de contraventores que administra la Subsecretaría de Ingresos de la Secretaría de Hacienda del Departamento de Antioquia.

En mérito de lo expuesto, la Secretaria de Hacienda del Departamento de Antioquia,

RESUELVE.

ARTÍCULO PRIMERO: Iniciar procedimiento administrativo sancionatorio por afectación al régimen impuesto al consumo en contra de FERNEY ORLANDO TOBAR NASTAR identificado(a) con la cédula de ciudadanía n.º1082105749, por la aprehensión realizada en la calle 78c sur #47d-124, en vehículo de placas UFW 623, del municipio de Sabaneta, Antioquia, con el propósito de establecer si los hechos u omisiones constituyen infracción al Régimen de Rentas Departamentales, los cuales son objeto de investigación contraviniendo los artículos 207 y 215 de la Ley 223 de 1995, los artículos 2.2.1.2.1. y 2.2.1.2.15. del Decreto No.1625 de 2016, y el numeral 4, literal a), ordinales V, VII del artículo 146 de la Ordenanza No.041 de 2020.

ARTÍCULO SEGUNDO: Formular en contra de FERNEY ORLANDO TOBAR NASTAR identificado(a) con la cédula de ciudadanía n.º1082105749, los siguientes cargos:

CARGO PRIMERO: No contar con declaración ni acreditar el pago del impuesto al consumo de los cigarrillos que fueron objeto de aprehensión el 8 de febrero de 2023 en la visita de inspección y vigilancia efectuada por el Grupo Operativo de la Subsecretaría de Ingresos de la Secretaría de Hacienda del Departamento de Antioquia, en presunta contravención de lo dispuesto por los artículos 207 y 215 de la Ley 223 de 1995, los artículos 2.2.1.2.1. y 2.2.1.2.15. del Decreto No.1625 de 2016, y el numeral 4, literal a), Ordinales V, VII del artículo 146 de la Ordenanza No.041 de 2020.

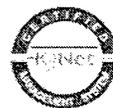
En caso de encontrarse responsable de la contravención, se podrá imponer la sanción de decomiso de la mercancía aprehendida por parte de la Subsecretaría de Ingresos de la Secretaría de Hacienda del Departamento de Antioquia, de conformidad con lo establecido en el artículo 153, numeral I, literal b), de la Ordenanza No. 041 de 2020.

ARTÍCULO TERCERO: Informar al investigado(a) que dentro del término de diez (10) días hábiles siguientes contados a partir de la notificación del presente acto administrativo, podrán directamente, o mediante apoderado debidamente constituido, presentar descargos por escrito ante la entidad, en ejercicio de los derechos constitucionales de defensa y contradicción, de conformidad con lo establecido en el artículo 24 de la Ley 1762 de 2015.

Parágrafo 1º: Informar al investigado(a) que dentro del término señalado en este artículo podrá aportar o solicitar la práctica de las pruebas que consideren conducentes, pertinentes y necesarias que pretendan hacer valer.

Parágrafo 2º: Informar al investigado(a) que la totalidad de los costos que demande la práctica de pruebas serán de cargo de quien las solicite.

Parágrafo 3º: Informar al investigado(a) que dentro del presente procedimiento se tendrán como pruebas, las relacionadas en la presente actuación administrativa y las demás allegadas al expediente de manera legal.





DEPARTAMENTO DE ANTIOQUIA

AUTO No.

ARTÍCULO CUARTO: Notificar el presente Acto Administrativo acorde lo establece los artículos 565 y siguientes del Estatuto Tributario a los investigados o a su apoderado legalmente constituido, quien deberá acreditar la calidad conforme lo prevé la Ley.

ARTÍCULO QUINTO: Indicar que contra la presente Actuación Administrativa no procede recurso alguno, de conformidad con lo dispuesto en el artículo 24 de la Ley 1762 de 2015.

NOTIFIQUESE

Catalina Naranjo Aguirre

CATALINA NARANJO AGUIRRE
SECRETARÍA DE HACIENDA

	NOMBRE	FIRMA	FECHA
Proyectó:	Carolina Hernández Vásquez - Abogada Apoyo Sustanciación	CHV	27-11-2023
Revisó:	Susana Roldán Ricardo - Abogada Apoyo Sustanciación	SRR	2-12-2023

Los arriba firmantes declaramos que hemos revisado el documento y los encontramos ajustado a las normas y disposiciones legales vigentes y por lo tanto, bajo nuestra responsabilidad lo presentamos para firma.

