

## **La soberanía fiscal de Colombia frente a la doctrina de la OCDE y su modelo de convenio de doble imposición**

**Sandra Esthebaly Lopez Vergel**

C.C. No. 1.090.457.206

Código estudiantil: 2020120220655

Correo institucional: S\_lopez11@unisimon.edu.co

Trabajo de Investigación presentado como requisito para optar el título de:  
**Magíster En Derecho Administrativo**

**Tutor:**

**Sergio Hernando Castillo Galvis**

### **RESUMEN**

Con esta investigación, se pretendió profundizar acerca del concepto de soberanía nacional como elemento del estado, que permite tener independencia en la creación de normas internas y políticas públicas, que favorezcan los intereses propios del país, así como la autonomía para suscribir acuerdos con otros países en virtud de convenios de doble tributación.

Durante el desarrollo de la investigación, se demostró la influencia de la doctrina de la OCDE sobre la potestad tributaria de Colombia, a través de recomendaciones y directrices, emitidas por la Organización para la Cooperación y el Desarrollo Económicos, que han sido acogidas por Colombia en sus reformas tributarias, desde el inicio del proceso de adhesión como país miembro, logrando por medio de este acatamiento su vinculación a la organización en el año 2020.

También se observó la limitación de la soberanía nacional en la suscripción de convenios de doble tributación bajo el modelo de la OCDE, el cual favorece a países desarrollados y que, en aras de inversión extranjera y seguir perteneciendo a la Organización para la Cooperación y el Desarrollo Económicos, Colombia decidió aceptar los comentarios e interpretación de la OCDE sobre estos Convenio de doble imposición, sin lograr un verdadero acuerdo entre países donde cada uno pueda aportar clausula al convenio, sino que se utiliza un modelo elaborado y nutrido por esta organización.

Se desarrolló un comparativo de la normatividad interna tributaria y los cambios efectuados en los convenios de doble imposición (CDI) bajo el modelo de la OCDE, para analizar la modificación de los aspectos tributarios relevantes en la declaración de renta y complementarios que se incorporan dentro del tratado internacional y su favorabilidad en el caso colombiano.

Con lo anterior, se logró concluir que, en efecto, la OCDE a través de su doctrina materializada en “recomendaciones” y de la presión ejercida para que Colombia se incluyera como miembro de la organización, ha restringido de cierto modo la libertad legislativa del estado para crear normas internas conforme a su propio análisis jurídico económico, lo cual ha conllevado a que las reformas tributarias se realicen conforme a los lineamientos de la organización. Así mismo, se observó que la suscripción de CDI se realiza bajo el contexto de lograr una mayor inversión y menor evasión, pero aceptado los comentarios y el modo de interpretación que la OCDE imponga sobre tal convenio, limitado la soberanía de Colombia para modificar o adecuar los convenios con países en desarrollo de una manera más equitativa.

Este trabajo de investigación fue de relevancia constitucional e interés general, teniendo en cuenta que la soberanía es un elemento esencial del Estado que otorga potestad al gobierno nacional para tomar medidas autónomas que permitan el mejoramiento del país mediante el cumplimiento de objetivos de desarrollo sostenible, conforme a la visión de las necesidades propias, la cual ha sido limitada en aras de favorecer intereses políticos y de seguir perteneciendo a la OCDE en los términos que ella establezca, sin tener mayor análisis de su conveniencia nacional, al tratar de aplicar doctrina fiscal de países con distinta necesidad tributaria.

**Palabras Clave:** Soberanía, potestad tributaria, limitación, convenios.

## ABSTRACT

The purpose of this research was to deepen the concept of national sovereignty as an element of the state, which allows independence in the creation of internal rules and public policies that favor the country's own interests, as well as the autonomy to enter into agreements with other countries under double taxation agreements.

During the development of the research, the influence of the OECD doctrine on Colombia's tax authority was demonstrated, through recommendations and guidelines issued by the Organization for Economic Cooperation and Development, which have been accepted by Colombia in its tax reforms, since the beginning of the process of accession as a member country, achieving through this compliance its linkage to the organization in the year 2020.

It was also observed the limitation of national sovereignty in the subscription of double taxation agreements under the OECD model, which favors developed countries and that, for the sake of foreign investment and to continue belonging to the Organization for Economic Cooperation and Development, Colombia decided to accept the comments and interpretation of the OECD on these double taxation agreements, without achieving a true agreement between countries where each one can contribute clauses to the agreement, but using a model developed and nurtured by this organization.

A comparative of the internal tax regulations and the changes made in the double taxation agreements (DTA) under the OECD model was developed, to analyze the modification of the relevant tax aspects in the income tax return and complementary tax returns that are incorporated within the international treaty and its favorability in the Colombian case.

With the above, it was concluded that, in effect, the OECD through its doctrine materialized in "recommendations" and the pressure exerted for Colombia to be included as a member of the organization, has restricted in a certain way the legislative freedom of the state to create internal rules according to its own economic legal analysis, which has led to the tax reforms to be made according to the guidelines of the organization. Likewise, it was observed that the subscription of CDI is made under the context of achieving greater investment and less evasion, but accepted the comments and the way of interpretation that the OECD imposes on such agreement, limiting the sovereignty of Colombia to modify or adapt the agreements with developing countries in a more equitable manner.

This research work was of constitutional relevance and general interest, taking into account that sovereignty is an essential element of the State that grants power to the national government to take autonomous measures that allow the improvement of the country through the fulfillment of sustainable development objectives, according to the vision of its own needs, which has been limited in order to favor political interests and to continue belonging to the OECD in the terms that it establishes, without further analysis of its national convenience, when trying to apply fiscal doctrine of countries with different tax needs.

Key words: Sovereignty, taxation power, limitation, agreements.

## REFERENCIAS

1. Banco Interamericano de Desarrollo. (2019). *Manual sobre beneficiarios finales Banco Interamericano de Desarrollo*. Recuperado de: <https://publications.iadb.org/en/beneficial-ownership-implementation-toolkit>

2. Castañeda, V. (2016). La

globalización y sus relaciones con la tributación, una constatación para América Latina y la OCDE. *Cuadernos de Economía*, 35(68), 379-406.

3. Comunidad Andina. (2021). *Portal principal*.  
<http://www.comunidadandina.org/Seccion.aspx?id=189&tipo=QU&title=somos-comunidad-andina>
4. Constitución Política de Colombia. (1991). *Constitución Política de Colombia de 1991. Artículo 95, Numeral 9*. <https://vlex.com.co/tags/articulo-95-numeral-9-constitucion-politica-colombia-4012786#:~:text=9.,conceptos%20de%20justicia%20y%20equidad>.
5. Constitución Política de Colombia. (1991). *Constitución Política de Colombia de 1991. Artículo 363*.  
[http://www.secretariassenado.gov.co/senado/basedoc/constitucion\\_politica\\_1991\\_pr012.html#:~:text=ARTICULO%20363.,no%20se%20aplicar%C3%A1n%20con%20retroactividad](http://www.secretariassenado.gov.co/senado/basedoc/constitucion_politica_1991_pr012.html#:~:text=ARTICULO%20363.,no%20se%20aplicar%C3%A1n%20con%20retroactividad).
6. Del Toro Huerta, M. (2006). El fenómeno del Soft Law y las nuevas perspectivas del derecho internacional. *Anuario Mexicano de Derecho Internacional*, 6(2), 1-15.
7. Flores, E. (1946). *Elementos de finanzas públicas mexicanas*. México: UNAM.
8. Girón Uribe, P. A. (2018). La conversión del soft law de la OCDE en Colombia, especial referencia a los convenios para evitar la doble imposición suscritos por Colombia Francia y Reino Unido. *Revista de Derecho Fiscal*, 12(4), 69-120.
9. Kelsen, H. (1945). *General Theory of Law and State*.  
<https://www.routledge.com/General-Theory-of-Law-and-State/Kelsen/p/book/9781412804943>
10. Lacoste, F. (2019). *Límites constitucionales a la potestad tributaria del estado*. Buenos Aires: Universidad Siglo 21.
11. Moreno Alzate, C. A. (2019). Recomendaciones de la OCDE en materia fiscal: aproximación al caso colombiano. [Tesis de grado, Universidad

EAFIT].

Medellín,

Colombia.

[https://repository.eafit.edu.co/bitstream/handle/10784/15661/CarlosAndres\\_MorenoAlzate\\_2019.pdf?sequence=2&isAllowed=y](https://repository.eafit.edu.co/bitstream/handle/10784/15661/CarlosAndres_MorenoAlzate_2019.pdf?sequence=2&isAllowed=y)

12. Organización para la Cooperación y el Desarrollo Económicos. (2015). *Colombia necesita una reforma tributaria integral para impulsar la inversión y diversificar la economía, afirma la OCDE*. <https://www.oecd.org/tax/colombia-necesita-una-reforma-tributaria-integral-para-impulsar-la-inversion-y-diversificar-la-economia.htm>
13. Ormaza, D. & Zamora, A. (2019). La potestad tributaria en el Derecho Internacional Tributario. *Revista de Investigación Científica*, 3(3), 39-44. <https://dialnet.unirioja.es/servlet/articulo?codigo=7391826>
14. Pastore, B. (2014). Soft law y la teoría de las fuentes del derecho. *Sofá Power*, 1(1), 1-16. <https://editorial.ucatolica.edu.co/index.php/SoftP/article/view/1772/1616>
15. Patón, G. (2022). *Material entregado en la asignatura derecho tributario internacional de la especialización en derecho tributario dictada por la Universidad Castilla La Mancha en la Universidad Católica de Santiago de Guayaquil*. <https://dialnet.unirioja.es/servlet/libro?codigo=549172>
16. Quinche Ramirez, M. F. (2013). *El control de constitucionalidad*. Bogotá: Universidad del Rosario.
17. Rigoberto, D. (2018). *Tendencias académicas sobre derecho internacional público*. Tunja: USTA.
18. Rodríguez, R. (2015). *La obligación tributaria y sus fundamentos constitucionales*. Bogotá: Universidad del Externado de Colombia.
19. Romero, J. (2017). Métodos para evitar la doble imposición en Colombia. *Revista Instituto Colombiano de Derecho Tributario*, 4(76), 1-23. [https://revistaicdt.icdt.co/wp-content/Revista%2076/PUB\\_ICDT\\_ART\\_ROMERO%20TARAZONA%20Jose%20Andres\\_Metodos%20para%20evitar%20la%20doble%20imposicion%20en%20Colombia\\_Revista%20ICDT%2076\\_Bogota\\_17.pdf](https://revistaicdt.icdt.co/wp-content/Revista%2076/PUB_ICDT_ART_ROMERO%20TARAZONA%20Jose%20Andres_Metodos%20para%20evitar%20la%20doble%20imposicion%20en%20Colombia_Revista%20ICDT%2076_Bogota_17.pdf)

20. Ruiz, C., Pérez, C., Cepeda, L., Picón, Y. & Aguilar, A. (2020). Participación política colombiana. *Revista Senderos*, 4(2), 19-35.
21. Sentencia C-187/96. (1996, 8 de mayo). Corte Constitucional (Carlos Gaviria Díaz, M.P). <https://www.corteconstitucional.gov.co/relatoria/1996/C-187-96.htm#:~:text=C%2D187%2D96%20Corte%20Constitucional%20de%20Colombia&text=El%20principio%20de%20no%20intervenci%C3%B3n,%2C%20sociales%2C%20etc.>
22. Sentencia C-221 de 2013. (2013, 17 de abril). Corte Constitucional (Jorge Iván Palacio Palacio, M.P). <https://www.corteconstitucional.gov.co/relatoria/2013/C-221-13.htm#:~:text=La%20Rep%C3%ABlica%20de%20Colombia%20y%20los%20Estados%20Unidos%20Mexicanos%2C%20deseando,renta%20y%20sobre%20el%20patrimonio.&text=El%20presente%20Convenio%20se%20aplica,o%20de%20ambos%20Estados%20Contratantes>.
23. Sentencia C-460 de 2010. (2010, 16 de junio). Corte Constitucional (Jorge Iván Palacio Palacio, M.P). <https://www.corteconstitucional.gov.co/relatoria/2010/C-460-10.htm>
24. Sentencia C-491-19. (2019, 22 de octubre). Corte Constitucional (Carlos Bernal Pulido, M.P). <https://www.corteconstitucional.gov.co/relatoria/2019/C-491-19.htm>
25. Universidad Nacional Autónoma de México. (s,f). *Facultad de Economía UNAM*. <http://www.economia.unam.mx/secss/docs/tesisfe/BonillaLI/cap1.pdf>
26. Upegui, J. (2009). Principios constitucionales del derecho tributario en Colombia y México. *Revista de Derecho Fiscal*, 4(2), 1-15. <https://revistas.uexternado.edu.co/index.php/fiscal/article/view/2747>
27. Velásquez, S. (2010). *Concepto y fuentes del derecho tributario internacional*. [http://www.revistajuridicaonline.com/wpcontent/uploads/2010/01/461a468\\_concepto.pdf](http://www.revistajuridicaonline.com/wpcontent/uploads/2010/01/461a468_concepto.pdf)