

100-07.13

Santiago de Cali,

Doctor

UBEIMAR DELGADO BLANDON

Gobernador

Departamento del Valle del Cauca

Asunto: Función de Advertencia

La Contraloría Departamental del Valle del Cauca en uso de sus atribuciones Constitucionales, Legales y Reglamentarias y en especial de las contenidas en el Artículo 268 de la Constitución Política desarrollado por el Decreto Ley 267 de 2001 en su Artículo 5º Numeral 7º extensivos a los Contralores Departamentales por expresa determinación del Inciso 5º del Artículo 272 de la Constitución Política.

Por otro lado, la ley 1474 de 2011, en su artículo 125, establece los “EFECTO DEL CONTROL DE LEGALIDAD”. ***Cuando en ejercicio del control de legalidad la Contraloría advierta el quebrantamiento del principio de legalidad, promoverá en forma inmediata las acciones constitucionales y legales pertinentes y solicitará de las autoridades administrativas y judiciales competentes las medidas cautelares necesarias para evitar la consumación de un daño al patrimonio público, quienes le darán atención prioritaria a estas solicitudes”.***

Por consiguiente, en aras de proteger el Patrimonio Público y evitar la desviación de Recursos que permita atender las necesidades básicas de la comunidad Vallecaucana, se emite la siguiente función de advertencia.

FUNDAMENTOS DE HECHO

En ejercicio de las funciones de vigilancia y control, la Contraloría Departamental del Valle del Cauca, en la Auditoria Integral Modalidad Especial a la Subsecretaria de Impuestos y Rentas Departamentales vigencia 2011, observó lo siguiente:

i. ESTAMPILLAS: DOCUMENTO EQUIVALENTE

“Las Estampillas son tributos de causación instantánea, lo cual grava documentos o actos en que intervenga una entidad territorial, debiéndose verificar todos los elementos de la obligación tributaria de conformidad con las normas que regulan cada estampilla”.

Así por ejemplo, si el hecho generador de una estampilla Municipal o Departamental lo constituye la suscripción del contrato y sus adiciones, habrá lugar a la misma en relación con tales documentos, de acuerdo a las normas existentes a la suscripción de cada uno de ellos.

“La Dirección de Apoyo Fiscal del Ministerio de Hacienda, en concepto No. 5435 del año 2009, señala: “Las estampillas son tributos creados por la Ley como una autorización para iniciar su cobro. El Legislador, faculta a las entidades territoriales - Departamentos y Municipios - para que estructuren los elementos de la obligación tributaria; son estas entidades las que a través de sus cuerpos de representación popular, asambleas y concejos, participan en forma concurrente, dentro de los límites legales, en la configuración de los elementos de la obligación tributaria (sujeto activo, sujeto pasivo, hecho generador, base gravable y tarifa), de acuerdo con los artículos 300 numeral 4 y 313 numeral 4 de la Constitución. Así las cosas, se satisface el principio de legalidad en un modelo de Estado Unitario pero descentralizado y con autonomía de sus entidades territoriales (Artículo 1 y 338 de la Constitución Política de Colombia”.

Las estampillas autorizadas en el Departamento del Valle del Cauca, por norma legal se encuentran las siguientes: Pro-Universidad del Valle, Pro-Desarrollo Departamental, Pro-Cultura Departamental, Para el Bienestar del Adulto Mayor, Pro-Hospitales Departamentales Universitarios, Pro-Salud Departamental, Pro-Seguridad Alimentaria y Desarrollo Rural, y Pro desarrollo Unidad Central del Valle del Cauca - UCEVA de conformidad a la normatividad vigente.

De acuerdo con los anteriores antecedentes y normatividad para un adecuado y eficiente manejo del recaudo del impuesto por estampilla, en el proceso auditor se observó lo siguiente:

Las estampillas se venían distribuyendo en la Gobernación del Valle del Cauca a través de la División de Recaudos y Caja, hasta el 23 de febrero de 2012 fueron reemplazadas por un documento llamado “equivalente a las estampillas”, el cual tiene su sustento legal en la Resolución 003 de febrero 24 de 2012 firmada por la Secretaria de Hacienda y Crédito Público y el Tesorero General del Departamento; Resolución que quedó sin soporte legal al entrar en vigencia la nueva Ordenanza No. 352 de marzo 23 de 2012.

Esta situación, generó falta de eficiencia y efectividad en el recaudo de los tributos, por lo que la administración central no cumplió con los principios consagrados en el artículo 209 de la Constitución Nacional; además sus actuaciones fueron contrarias a lo establecido en la Sentencia No. 538 del año 2002 de la Corte Constitucional, la cual prohíbe y declara inexecutable el cambio de las estampillas por otro sistema de recaudo diferente a la misma, a su vez el concepto No. 0005435 de 2009 expedido por el Ministerio de Hacienda y Crédito Público, el cual establece la prohibición de cambiar la Estampilla por otro documento diferente a la misma.

Las estampillas constituyen un elemento físico que debe emitirse y solo a partir de ese momento se empezará a aplicar en la jurisdicción que la adoptó y reglamentó.

“Concordante con lo anterior, los recaudos realizados bajo estas circunstancias, pueden ser objeto de devolución por el cobro de lo no debido, como quiera que sin haberse emitido la estampilla, mal puede la administración entrar a cobrarla”. (sic).

ii. AGENTES RETENEDORES:

Los Agentes Retenedores de las Estampillas están señalados en los párrafos 1, 2 y 3 del artículo 186 del Estatuto Tributario.

“El recaudo de las estampillas se realizará por venta de la estampilla física; retenciones sobre el pago ò abono en cuenta cuando se trate de actos gravados que impliquen pagos tales como obligaciones contractuales; y en general los sistemas o medios tecnológicos o electrónicos que faciliten al ciudadano o contribuyente el pago para la adquisición de las estampillas”.

En ningún caso el mecanismo de recaudo sustituirá la obligación de adherir y anular las estampillas al documento gravado.

El periodo gravable de las estampillas es mensual y se extiende desde el primero hasta el último día del respectivo mes.

Se debe declarar por parte de los Agentes Retenedores los recaudos practicados a través de los sistemas de retenciones y la venta de estampillas físicas.

“Los Agentes Retenedores cumplirán con la obligación simultánea de declarar y pagar los valores recaudados por estampillas ante la Secretaria de Hacienda y Crédito Público ò las entidades bancarias ò financieras autorizadas para tal fin, dentro de los diez (10) días calendarios siguientes al vencimiento del periodo gravable”.

Entre unas de las obligaciones de los Agentes Retenedores de las estampillas está la de:

- *Efectuar el recaudo conforme a los diferentes sistemas previstos en este Estatuto y*
- *Presentar la declaración y pago en forma simultánea en los formatos, lugares y plazos establecidos.*

La Tesorería General del Departamento transferirá dentro de los primeros veinte (20) días calendarios del mes siguiente al recaudo, los dineros efectivamente recibidos producto de los pagos de los sujetos pasivos y de los recaudos directos efectuados por la Administración Central, a los entes beneficiarios de las mismas, en los porcentajes señalados en el presente Estatuto.

De acuerdo a la verificación efectuada a las actuaciones de los Agentes Retenedores con respecto a la retención de la estampilla (Estatuto Tributario del Departamento —ETD— artículo 194 y ss., y la Ley 599 del 2000 art. 402 - Nuevo Código Penal), se evidenció que los Hospitales Departamental de Buenaventura E.S.E, Departamental de Cartago E.S.E, Tomas Uribe Uribe de Tuluá, no están cumpliendo lo normado, no presentaron las declaraciones de las estampillas en su debido momento.

Teniendo en cuenta que estos ingresos ya se habían retenido a los contribuyentes, realizamos las visitas a los hospitales antes mencionados, evidenciado que los recursos retenidos no habían sido girados a la Gobernación del Valle del Cauca.

De lo actuado por la Subsecretaria en su función fiscalizadora, se detalla los recursos dejados de percibir:

INSTITUCION	MONTO
Hospital Departamental de Cartago E.S.E.	\$ 287.625.099
Hospital Departamental de Buenaventura E.S.E.	944.844.000
Hospital Tomas Uribe Uribe de Tuluá	280.940.000
Hospital Universitario Evaristo García	6.391.853.622
Mario correa Rengifo	558.704.818
ERT	3.416.327.000
TOTAL	11.592.669.440

Adicionalmente, los agentes retenedores como entidades públicas, ERT, colegios y demás, no trasladan oportunamente los dineros recaudados y en ocasiones se apropian de los mismos, acrecentando cada día la crisis financiera del Departamento del Valle del Cauca; presentada por ausencia de medidas eficientes y oportunas por parte de la Administración Central.

ADVERTENCIA

Con base en el informe de la Auditoria Integral Modalidad Especial a la Subsecretaria de Impuestos y Rentas Departamentales vigencia 2011, la Contraloría Departamental del Valle del Cauca **ADVIERTE** a la Administración Central del Valle del Cauca:

- a. La Administración Central debe acatar lo establecido en la Sentencia 538 de 2002 de la Corte Constitucional, la cual **prohíbe y declara inexecutable el cambio de las estampillas por otro sistema de recaudo diferente a la misma**, a su vez el concepto No. 0005435 de 2009 expedido por el Ministerio de Hacienda y Crédito Público, el cual establece la prohibición de cambiar la Estampilla **por otro documento diferente a la misma**.
- b. La Administración Central debe implementar medidas y correctivos tendientes a recaudar oportunamente los dineros provenientes del tributo de las estampillas; así mismo evitar que se siga incrementando la deuda que tienen los Agentes Retenedores con la Administración Central por este concepto.

En virtud de lo dispuesto por la Ley 1474 del 2011, comedidamente solicito informar en el término de cinco (5) días hábiles, las acciones que emprenderá la administración con el propósito de minimizar los riesgos de pérdida del patrimonio público, en lo relativo a las acciones impetradas en el caso de la deuda que tienen los Agentes Retenedores por concepto de estampillas.

Atentamente,

ADOLFO WEYBAR SINISTERRA BONILLA
Contralor Departamental del Valle del Cauca

Copia. Dra. Elizabeth Narváez, Secretaria General CDVC
 Dr. Jorge Antonio Quiñones – Director Control Fiscal CDVC
 Dra. Clara Inés Campo Chaparro – Subdirectora Operativa Sector Central CDVC

Elaboro: Clara Inés Campo Chaparro – Subdirectora Operativa Sector Central CDVC
Reviso: Jorge Antonio Quiñones – Director Control Fiscal CDVC