

Índice de contenidos

Abreviaturas	3
Agradecimientos	13
Resumen.....	17
Introducción	19
CAPITULO I. EL COMERCIO ELECTRÓNICO Y EL FRAUDE TRIBUTARIO	43
1.- El desarrollo de la tecnología	43
2.- El comercio electrónico	44
2.1.- El concepto de comercio electrónico en las directivas europeas y de la autoridad tributaria española.....	44
2.2.- Nuestro concepto de comercio electrónico a efectos tributarios	47
3.- Categorías de comercio electrónico para la tributación.....	49
3.1.- En atención a la forma del suministro de bienes o prestación de servicios	49
3.2.- En atención a los sujetos intervinientes	50
4.- Principios de la tributación del comercio electrónico.....	52
5.- El fraude tributario.....	55
5.1.- La evasión tributaria	55
5.1.1.- Concepto.....	55
5.1.2.- Formas de evasión	56
5.1.3.- La evasión de Estado y paraísos fiscales	61
5.2.- La elusión tributaria.....	63
5.2.1.- Concepto.....	63
5.2.2.- La elusión de Estado.....	66
5.2.3.- Evolución del concepto en la legislación y jurisprudencia chilenas	68
5.2.3.1.- El caso Bahía	68
5.2.3.2.- El caso <i>Coca-Cola Embonor</i>	70
5.2.3.3.- La evasión y la elusión en la Ley 20.780: la reforma tributaria	73
5.3.- La evasión y la elusión tributaria en el comercio electrónico.....	78
5.3.1.- El comercio electrónico y la elusión tributaria	78
5.3.2.- El comercio electrónico y la evasión tributaria	82

6.- Conclusiones del capítulo	83
CAPITULO II. EL COMERCIO ELECTRÓNICO Y LOS PRINCIPIOS DE LA TRIBUTACIÓN INTERNACIONAL: MARCO TEÓRICO Y PANORAMA ACTUAL	88
1.- Principios jurídicos para la localización de la jurisdicción tributaria	88
1.1.- La soberanía tributaria y el principio de la territorialidad	88
1.2.- Los factores de conexión para la determinación del nexo tributario	94
1.2.1.- La residencia y el domicilio.....	95
1.2.1.1.- La residencia.....	96
1.2.1.2.- El domicilio	99
1.2.1.2.1.- Limitación temporal a la renta de fuente mundial de los extranjeros ...	101
1.2.1.2.2.- El domicilio de las personas jurídicas.....	102
1.2.2.- La nacionalidad.....	104
1.2.3.- El criterio de la fuente y el establecimiento permanente	107
1.2.4.- Los principios del origen y de destino	110
2.- Consagración general de los principios en el derecho chileno	111
3.-La delimitación de la problemática: El impacto del comercio electrónico en la tributación	113
4.-El estado de la cuestión	115
4.1.- La tributación del comercio electrónico: antecedentes de la preocupación en el contexto histórico.....	115
4.1.1.- La OCDE	116
4.1.2.- La Unión Europea.....	119
4.2.- Los Impuestos al Valor Agregado y a la Renta frente al panorama global actual del comercio electrónico.....	122
4.2.1 En la imposición al consumo, en especial, del IVA	122
4.2.2.- En la imposición a la renta.....	134
5.- Conclusiones del capítulo	141
CAPITULO III. EL ÁMBITO ESPACIAL EN LA TRIBUTACIÓN DIRECTA Y EL COMERCIO ELECTRÓNICO: EL IMPUESTO A LA RENTA	145
1.- Reseña histórica del Impuesto a la Renta en Chile	146
2.- El criterio espacial del Impuesto a la Renta en el comercio electrónico	150

2.1.- Las asesorías técnicas como servicios del comercio electrónico en la Ley de Impuesto a la Renta.....	152
2.1.1.- Clases de asesorías técnicas.....	153
2.1.1.1.- Contratos de Consultoría	153
2.1.1.2.- Contratos de información técnica	154
2.1.1.3.- Contratos de Ingeniería.....	154
2.1.1.4.- Contratos de asistencia técnica	154
2.1.2.- Régimen aplicable a las asesorías técnicas en la Ley de Impuesto a la Renta....	155
2.1.3.- Régimen de las asesorías técnicas en los convenios de doble imposición.....	157
2.2.- El software como servicio del comercio electrónico en la Ley de Impuesto a la Renta	167
2.2.1.- Régimen aplicable al software en la Ley de Impuesto a la Renta	167
2.2.2.- Régimen aplicable al software en los convenios de doble imposición	170
3.- Criterio espacial en el impuesto a la renta de los no residentes: el Impuesto Adicional ..	179
3.1.- La lógica del establecimiento del impuesto	179
3.2.- El criterio espacial de imposición.....	182
3.2.1.- Problemas derivados del principio territorial y del concepto de rentas de fuente chilena	182
3.2.2.- El establecimiento permanente como nexos en la atribución de la potestad tributaria.....	191
3.2.2.1.- Concepto de establecimiento permanente.....	191
3.2.2.2.- Elementos de los establecimientos permanentes	196
3.2.2.2.1.- El lugar de negocios.....	197
3.2.2.2.2.- La fijeza	198
3.2.2.2.3.- La actividad empresarial.....	201
3.2.2.3.- La calificación del establecimiento permanente en la jurisprudencia administrativa del Servicio de Impuestos Internos	202
3.2.2.3.1.- Oficio N° 303, de 28 de enero de 1998	203
3.2.2.3.2.- Oficio N° 2.205, de 05 de junio de 2000.....	203
4.- Conclusiones del capítulo	206
CAPITULO IV. EL ÁMBITO ESPACIAL EN LA TRIBUTACIÓN INDIRECTA Y EL COMERCIO ELECTRÓNICO: EL IMPUESTO A LAS VENTAS Y SERVICIOS	211

1.- El Impuesto a las ventas y servicios en el contexto histórico	212
1.1.- Antecedentes.....	212
1.2.- El impuesto a las ventas y servicios chileno en el contexto latinoamericano	214
2.- El criterio espacial	227
2.1.- El contexto internacional: el lugar de tributación.....	227
2.2.- El lugar donde se encuentra el cliente o “ <i>Customer location</i> ”	233
2.3.- El criterio espacial en la Ley de Impuesto a las Ventas y Servicios.....	236
2.3.1.- Bienes y servicios	236
2.3.2.- El criterio del establecimiento permanente como estándar de tributación internacional en la Ley de Impuesto a las Ventas y Servicios	243
2.3.3.- Chile y el control de la evasión tributaria en el comercio electrónico	255
2.3.3.1.- La firma electrónica.....	256
2.3.3.1.1.- Ley 19.799 sobre documentos electrónicos, firma electrónica y servicios de certificación.....	256
2.3.3.1.2.- Resolución exenta N° 9 del Servicio de Impuestos Internos	258
2.3.3.2.- La factura electrónica	261
3.- Régimen aduanero	265
4.- Conclusiones del capítulo	268
CAPITULO V. EL ESTÁNDAR DE LA PRESENCIA ECONÓMICA EN EL COMERCIO ELECTRÓNICO COMO JUSTIFICACIÓN DE LA TRIBUTACIÓN: APLICACIÓN A LAS INSTITUCIONES DE DERECHO TRIBUTARIO CHILENO	274
1.- Delimitación conceptual del principio de la fuente	275
2.- El principio de la presencia económica	277
2.1.- Concepto.....	278
2.2.- Aplicabilidad del estándar de la presencia económica a la tributación del comercio electrónico en el sistema jurídico tributario chileno	289
2.2.1.- En el marco legal y jurisprudencia administrativa del Servicio de Impuestos Internos, en relación con el comercio electrónico de bienes incorporales o intangibles	289
2.2.1.1.- El concepto de cosa mueble y de intangible	290
2.2.1.2.- Software estandarizado: El libro digital.....	297
2.2.2.- En el concepto de establecimiento permanente en la ley interna, la jurisprudencia administrativa y los convenios para evitar la doble tributación suscritos por Chile	303

2.2.3.- En el régimen tributario de las personas no residentes	312
2.3.- Desafíos en la implementación del estándar de la presencia económica y soluciones propuestas	317
3.- Propuesta de <i>lege ferenda</i>	320
3.1.- En la Ley de Impuesto a la Renta	321
3.2.- En la Ley de Impuesto a las Ventas y Servicios	323
3.3.- En los convenios tributarios suscritos por Chile	325
4.- Conclusiones del capítulo	329
CAPÍTULO VI. LA TRIBUTACIÓN DEL COMERCIO ELECTRÓNICO EN DERECHO COMPARADO Y LOS ORGANISMOS INTERNACIONALES: APLICACIÓN DEL ESTÁNDAR DE LA PRESENCIA ECONÓMICA	334
1.- El comercio electrónico en el derecho comunitario, en los modelos de convenios de doble tributación y su implicancia en el Derecho Tributario español.....	335
1.1.- El comercio electrónico en el régimen común de Impuesto al Valor Añadido (IVA) del derecho comunitario.....	335
1.1.1.- Medidas adoptadas en el derecho comunitario de la Unión Europea y el régimen unificado de IVA frente al comercio electrónico: su influencia en el derecho tributario español	338
1.1.2.- Importancia de la calificación tributaria del acto jurídico como “entregas de bienes” o como “prestaciones de servicios” en la determinación del criterio espacial de realización de la hipótesis jurídico-tributaria.....	338
1.1.3.- Aplicabilidad del concepto de presencia económica: las ventas a distancia.....	344
1.1.4.- El nuevo régimen comunitario: el lugar del destinatario	347
1.2.- El comercio electrónico en el Modelo de Convenio de Doble Imposición de la OCDE y el derecho español.....	351
1.2.1.-Establecimiento permanente	352
1.2.1.1.- El modelo de convenio OCDE.....	352
1.2.1.2.- La propuesta en el derecho positivo español: el comercio electrónico e impuesto a la renta de los no residentes	356
1.2.1.3.- La jurisprudencia del Tribunal de Justicia de las Comunidades Europeas (TJCE): Sentencia <i>Günter Berkholz</i> (1985)	364
1.2.1.4.-La jurisprudencia de la Corte Federal Alemana (1996): el caso <i>Pipeline</i>	366
1.2.1.5.-La jurisprudencia del Tribunal Económico-Administrativo Central (TEAC): el caso <i>Dell</i>	367

1.2.2.- La calificación jurídica de las rentas en la determinación del lugar de realización de la hipótesis jurídico-tributaria	372
2.- La jurisprudencia de los Tribunales norteamericanos y la determinación del “nexo” para la localización del lugar de realización de la hipótesis jurídico-tributaria en el comercio electrónico: el paso de la presencia física a la presencia económica	377
2.1.- El estándar de la presencia física	377
2.1.1.- El caso Bellas Hess (1967): el reconocimiento de la presencia física para la determinación del lugar de tributación.....	377
2.1.2.- El caso Quill (1992): el test de la presencia física es aplicable para los “sales tax” y el “use tax”	379
2.2.- El estándar de la presencia económica	382
2.2.1.- El caso Geoffrey (1993): validez del estándar de la presencia económica para el impuesto a la renta	382
2.2.2.- El caso MBNA America Bank (2006): El estándar de nexo de presencia económica sustancial o significativa.....	385
2.2.3.- El caso Kentucky Fried Chicken (KFC 2010): el alcance de la doctrina del nexo económico	389
2.2.4.- La presencia económica en la legislación de los Estados	391
2.2.5.- La Ley de Equidad del Mercado (2013): la ausencia del estándar de presencia física para los impuestos al consumo	397
3.- Conclusiones del capítulo	399
CAPÍTULO VII. CONCLUSIONES Y DESAFÍOS PENDIENTES	404
1.- Conclusiones.....	404
1.1.- Comprobación de la hipótesis.....	404
1.2.- Reflexión general.....	418
2.- Desafíos pendientes y nuevas materias.....	425
BIBLIOGRAFÍA CONSULTADA	429

CUADROS

Cuadro N°1.....	339
Cuadro N°2.....	342

Cuadro N°3.....	345
Cuadro N°4.....	353