

Jorge Picón Gonzales

PARAÍOS FISCALES: ROMPIENDO MITOS
Evolución, usos y medidas antiparaísos



Dogma
ediciones

PARAÍOS FISCALES: ROMPIENDO MITOS
EVOLUCIÓN, USOS Y MEDIDAS ANTIPARAÍOS

Primera Edición	:	Marzo, 2020
Autor	:	Jorge Luis Plcón Gonzales
Corrección de texto	:	Mª Eugenia Trujillo Ruiz
Diseño de carátula	:	Equis Design - Valerie Sáenz
Impresión y diagramación	:	Comunica-2 S.A.C. Calle Omicrón 218, Callao, Lima. Abril, 2020

Hecho el depósito legal en la Biblioteca Nacional del Perú: N° 2020-03946
Proyecto editorial N° 31501202000250
ISBN N° 978-612-47403-2-9

©Derechos Reservados - Decreto Legislativo N° 822

Código 55 S.A.C., para su sello editorial Dogma Ediciones.
De la Roca de Vergallo 270, Magdalena del Mar, Lima
T. 7100200

Prohibida su reproducción parcial o total sin autorización de Código 55 S.A.C.

ÍNDICE

Introducción	13
Capítulo 1 – Nociones preliminares	19
1.1. La incidencia de la globalización	19
1.2. Sistema tributario	20
1.2.1. Conflicto de intereses: contribuyentes y Administración Tributaria	20
1.2.2. Límites a la potestad tributaria del Estado: los principios del Derecho Tributario	20
1.3. Ahorros tributarios	22
1.3.1. Conceptos claves	23
1.3.1.1. La elusión tributaria	23
1.3.1.2. El fraude de ley	24
1.3.1.3. La economía de opción	24
1.3.1.4. La evasión tributaria	25
1.3.2. El planeamiento tributario	26
1.3.2.1. Definición de planeamiento tributario	26
1.3.2.2. Cuestiones adicionales al concepto de planeamiento tributario	26
1.3.2.3. La necesidad del planeamiento tributario	27
1.3.2.4. Tipos de planeamiento tributario	27
1.3.2.5. Trasfondo del planeamiento tributario	28
1.3.2.6. Planeamiento en el cumplimiento de las obligaciones tributarias	28
1.3.2.7. Función del planeamiento tributario	29
1.3.2.8. Objetivos del planeamiento tributario	29
1.3.2.9. Reglas básicas del planeamiento tributario	29
1.3.2.10. Efectos del planeamiento tributario	30
1.3.3. Nuestra posición	30
1.3.4. Norma antielusión	30
Capítulo 2 – Paraísos fiscales	33
2.1. Evolución histórica	33
2.2. Definición de paraíso fiscal	37
2.2.1. Definiciones de paraíso fiscal según el Derecho positivo	39
2.2.1.1. La OCDE	43
2.2.1.2. La lista del GAFI	44
2.2.1.3. Otros países que incursionan en la generación de listas	45
2.3. Características de los paraísos fiscales	46
2.3.1. Desarrollo de las principales características	46
2.3.2. Características según la OCDE	49
2.4. Clasificación de los paraísos fiscales	53
2.4.1. Según las ventajas particularmente ofrecidas	53
2.4.2. Según el destinatario de las ventajas ofrecidas	53
2.5. Conceptos vinculados	55
2.5.1. Jurisdicciones de baja tributación	55
2.5.2. Terminología OCDE	56

Capítulo 3 – Mecanismos de uso de paraísos fiscales	
3.1. Usos lícitos versus ilícitos: evasión, elusión y planificación tributaria	59
3.2. Represión del uso de paraísos fiscales	59
3.3. Usos tributarios de los paraísos fiscales	60
3.3.1. Sociedades base	60
3.3.1.1. Formas de utilización de las sociedades base	61
3.3.1.2. Ventajas de la utilización de las sociedades base	61
3.3.1.3. Mecanismos de disimulación de segundo grado	62
3.3.2. Sociedades instrumentales	62
3.3.2.1. Características de las sociedades instrumentales	63
3.3.2.2. El <i>treaty shopping</i>	64
3.3.2.2.1. Consecuencias del <i>treaty shopping</i>	65
3.3.2.2.2. <i>Treaty shopping</i> en el contexto global actual	66
3.3.3. Sociedades de servicios	66
3.3.3.1. Sociedades cautivas de seguros	67
3.3.4. Domicilio fiscal o domicilio de conveniencia	67
3.3.4.1. Razón de su uso	67
3.3.4.2. Formas de utilización	68
3.3.4.3. Tipos de sociedades que utilizan esta figura	69
	70
Capítulo 4 – Medidas antiparaísos	
4.1. Conferencia de Ginebra	73
4.2. Posición de la OCDE	74
4.2.1. Medidas antiparaísos fiscales propuestas por la OCDE	74
4.2.2. Recomendaciones de la OCDE	75
4.2.2.1. Primera recomendación	77
4.2.2.2. Segunda recomendación: elaboración y utilización de instrumentos jurídicos internacionales	77
4.2.2.3. Tercera recomendación: precios de transferencia	78
4.2.3. Proyecto BEPS	79
4.2.3.1. El reporte BEPS	79
4.2.3.2. El plan de acción BEPS	80
4.3. Adopción de normas antiparaísos en la legislación peruana	80
4.3.1. Normativa anterior a los lineamientos BEPS	83
4.3.2. Adopción de los lineamientos BEPS	83
Capítulo 5 – Transparencia fiscal internacional	87
5.1. La transparencia fiscal internacional como medida antiparaíso fiscal ante las sociedades base	87
5.2. Transferencia fiscal internacional	87
5.3. Antecedentes	88
5.4. Definición	89
5.5. Control en la legislación comparada	89
5.5.1. Definición de control en la OCDE	90
5.5.2. Definición de control según la NIIF 10	90
5.6. Objetivos	91
5.7. Régimen de transparencia fiscal internacional en la legislación peruana	91

5.7.1.	Ámbito subjetivo del régimen	92
5.7.2.	Aplicación del régimen	92
5.8.	El régimen de transparencia fiscal internacional y BEPS	94
Capítulo 6 – Medidas antiparaísos en la legislación peruana.....		95
6.1.	Norma general antielusión.....	95
6.1.1.	Simulación.....	96
6.1.2.	Abuso de las formas	97
6.1.3.	Fraude de ley.....	97
6.2.	Prohibición de deducción de gastos	97
6.2.1.	Aspecto objetivo: gastos prohibidos.....	98
6.2.2.	Aspecto subjetivo: ¿quién me debe facturar para que esté prohibido?	99
6.2.3.	Excepciones a la prohibición	100
6.3.	Precios de transferencia	101
6.3.1.	Definición.....	101
6.3.2.	Objetivos.....	102
6.3.3.	Acciones estatales para regular los precios de transferencia	102
6.3.4.	Régimen de precios de transferencia en la legislación peruana.....	103
6.3.5.	Valor de mercado según la Ley del Impuesto a la Renta	104
6.3.5.1	Ámbito de aplicación	104
6.3.5.2	Supuesto para la aplicación de los precios de transferencia.....	105
6.3.6.	Métodos de valoración de los precios de transferencia	106
6.3.7.	Subcapitalización y precios de transferencia	107
6.3.8.	Nuevo régimen peruano de precios de transferencia del año 2019.....	109
6.4.	Subcapitalización.....	109
6.4.1.	Subcapitalización en la legislación peruana	109
6.4.2.	Características y críticas a las normas de subcapitalización	110
6.4.3.	La reforma tributaria peruana en el 2019.....	111
6.4.4.	Régimen de subcapitalización a partir del 2021	112
6.4.5.	Críticas a la modificación tributaria	112
6.5.	Enajenación indirecta de acciones.....	115
6.5.1.	Normas modificatorias de la enajenación indirecta de acciones	115
6.6.	Prohibición de la compensación de pérdidas provenientes de paraísos fiscales.....	116
6.7.	La cuarentena fiscal.....	116
Capítulo 7 – El FATCA y el CRS: un mundo sin secretos		119
7.1.	<i>Foreign Account Tax Compliance Act (FATCA)</i>	119
7.1.1.	Persona estadounidense	120
7.1.2.	Entidades financieras extranjeras	120
7.1.3.	Rango de aplicación del FATCA.....	120
7.2.	Modelos de convenios FATCA.....	121
7.3.	El FATCA en Perú.....	121
7.4.	Secreto bancario versus FATCA	122
7.5.	<i>Common Reporting Standard (CRS)</i>	123
7.5.1.	Rango de aplicación del CRS.....	123
7.5.2.	Implementación del CRS.....	123
7.6.	Ciudadanía y residencia por esquemas de inversión versus CRS.....	125

7.7.	Diferencias entre el FATCA y el CRS	126
Capítulo 8 – Principales estructuras y jurisdicciones en Centroamérica		127
8.1.	Mecanismos de beneficios tributarios de los paraísos fiscales	127
8.2.	Paraísos fiscales del Caribe y Centroamérica	128
8.3.	Aruba	128
8.3.1.	Perfil.....	128
8.3.2.	Gobierno y economía	129
8.3.3.	Comunicaciones.....	129
8.3.4.	Compañías exentas	129
8.3.5.	Tratamiento tributario.....	129
8.3.5.1.	Residencia	129
8.3.6.	Incentivos a la inversión	131
8.3.7.	Convenios tributarios.....	131
8.4.	Panamá	132
8.4.1.	Perfil.....	132
8.4.2.	Entidades legales.....	133
8.4.3.	Tratamiento tributario.....	133
8.4.4.	Incentivos financieros y a la inversión.....	134
8.4.5.	Convenios tributarios.....	134
8.5	Fundaciones	135
8.6	<i>Trusts</i>	137
8.6.1.	Offshore <i>trusts</i>	137
Bibliografía	139